

ZP.271.5.4.2016

Żory, 20.10.2016 r.

### Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

Dotyczy: **odpowiedzi na pytania Wykonawcy w przetargu nieograniczonym na Zakup energii elektrycznej dla potrzeb zasilania oświetlenia ulicznego, sygnalizacji świetlnych, obiektów użytkowych, placówek oświatowych i jednostek organizacyjnych w Gminie Żory.**

Zgodnie z art. 38 ust. 1, 2 i 4 ustawy z dnia 29. stycznia 2004 roku prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2015 roku poz. 2164 ze zm.) przesyłam odpowiedzi na pytania Wykonawcy.

**Pytanie 1:** Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze niezbędne dane oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Excel najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa (obecna i nowa);
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny PPE;
- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
- dokument nadania numeru NIP;
- dokument nadania numeru REGON;
- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
- dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane skutkiem czego może być konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

**Odpowiedź:** Zamawiający przekaze Wykonawcy niezwłocznie po podpisaniu umowy dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

**Pytanie 2:** Czy Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

**Odpowiedź:** Tak, Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa do dokonania zgłoszenia zmiany sprzedawcy i pozostałych niezbędnych czynności.

**Pytanie 3:** Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie stawki podatku VAT, opodatkowania energii podatkiem akcyzowym lub przepisów prawa wprowadzających nowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmiennie w okresie obowiązywania umowy za wyjątkiem zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT, podatku akcyzowego lub zmiany ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności zmiany Ustawy Prawo Energetyczne, Ustawy o efektywności energetycznej lub przepisów wykonawczych wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy."

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Zgodnie z §12 ust. 2 lit. d) oraz e) projektu umowy zmiany w zakresie podatku od towarów i usług, skutkujące zmianą wynagrodzenia, jak również zmiany innych okoliczności, w tym podatku akcyzowego wymagają sporządzenia aneksu.

**Pytanie 4:** Uprzejmie informujemy, że Wykonawcy nie będący właścicielami sieci dystrybucyjnej posiadają Generalne Umowy Dystrybucyjne zawarte z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego – na czas nieokreślony, które objęte są klauzulą tajności i nie mogą być udostępniane stronom trzecim, w tym także Zamawiającemu.

Mając powyższe na uwadze zwracamy się z prośbą o wykreślenie powyższych zapisów z treści SIWZ. Jednocześnie informujemy, że w ramach przedmiotowego postępowania w miejsce Generalnej Umowy Dystrybucyjnej Zamawiający może wymagać od Wykonawcy złożenia oświadczenia o posiadaniu GUD zawartej z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego (OSD), t. j. Tauron Dystrybucja S.A. Oddział Gliwice.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza możliwość złożenia oświadczenia o posiadaniu zawartej generalnej umowy dystrybucyjnej lub oświadczenia o posiadaniu promesy zawarcia tej umowy.

W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje punkt 7C) podpunkt 1 SIWZ:

Jest:

1. W celu potwierdzenia spełniania warunku dotyczącego kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej Przeprowadzający postępowanie żąda następujących dokumentów:
  - a) koncesji na prowadzenie działalności w zakresie obrotu energią elektryczną, wydaną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki zgodnie z art. 32 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne
  - b) aktualnej umowy generalnej lub promesy takiej umowy zawartej z OSD obsługującym Gminę Miejską Żory, umożliwiającą sprzedaż energii elektrycznej za pośrednictwem sieci dystrybucyjnej OSD do obiektów Zamawiającego, czyli:
    - Tauron Dystrybucja S.A. Oddział Gliwice – w przypadku ubiegania się o realizację części 1.,
    - OSD Best EKO Sp. Z o.o. – w przypadku ubiegania się o realizację części 2.

Winno być:

1. W celu potwierdzenia spełniania warunku dotyczącego kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej Przeprowadzający postępowanie żąda następujących dokumentów:
  - a) koncesji na prowadzenie działalności w zakresie obrotu energią elektryczną, wydaną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki zgodnie z art. 32 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne
  - b) aktualnej umowy generalnej lub promesy takiej umowy zawartej z OSD obsługującym Gminę Miejską Żory, umożliwiającą sprzedaż energii elektrycznej za pośrednictwem sieci dystrybucyjnej OSD do obiektów Zamawiającego, czyli:
    - Tauron Dystrybucja S.A. Oddział Giliwice – w przypadku ubiegania się o realizację części 1.,
    - OSD Best EKO Sp. Z o.o. – w przypadku ubiegania się o realizację części 2Zamawiający dopuszcza również możliwość złożenia oświadczenia o posiadaniu zawartej generalnej umowy dystrybucyjnej lub oświadczenia o posiadaniu promesy zawarcia tej umowy.

**Pytanie 5:** Zamawiający nie określił dnia zapłaty faktur VAT. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie następującego zapisu: „Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w §7 ust. 4 projektu umowy. Zgodnie z §7 ust. 4 projektu umowy datą realizacji płatności uznaje się dzień złożenia przez Zamawiającego polecenia zapłaty środków na rachunek bankowy Wykonawcy.

**Pytanie 6:** Zwracamy się z prośbą o odstąpienie od zapisu: „Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie ewentualnych kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia nawet gdyby obie wierzytelności nie były jeszcze wymagalne”. Prosimy o wprowadzenie zapisu, iż w razie naliczenia kar umownych, Zamawiający każdorazowo wystawi Wykonawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, a w związku z tym, w celu ich udokumentowania nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie 7:** Wnosimy o odstąpienie od zapisu: Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za niedopełnienie obowiązku, o którym mowa w §6 ust. 10 w wysokości 0,1% brutto wartości faktury, do której należało wystawić zestawienie, za każdy dzień zwłoki. Kara umowna jest nieproporcjonalnie wysoka w stosunku do potencjalnego przewinienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na odstąpienie od zapisu. Zamawiający zmniejszy karę umowną, o której mowa w §10 ust. 3 projektu umowy w zakresie części 1 do wysokości 0,01% brutto wartości faktury.

**Ponadto, w związku ze zmianą przepisów Prawa Zamówień Publicznych, Zamawiający modyfikuje punkt 18) podpunkt 4 SIWZ.**

**Jest:**

4) Odwołanie wnosi się do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, odwołanie powinno wskazywać czynność lub zaniechanie czynności Przeprowadzającego postępowanie, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy, zawierać zwięzłe przedstawienie zarzutów, określać żądanie oraz wskazywać okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie odwołania. Odwołanie wnosi się w formie pisemnej lub w postaci elektronicznej, podpisane bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym przy pomocy ważnego kwalifikowanego certyfikatu lub równoważnego środka, spełniającego wymagania dla tego rodzaju podpisu.

**Winno być:**

4) Odwołanie wnosi się do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, odwołanie powinno wskazywać czynność lub zaniechanie czynności Przeprowadzającego postępowanie, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy, zawierać zwięzłe przedstawienie zarzutów, określać żądanie oraz wskazywać okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie odwołania. Odwołanie wnosi się do Prezesa Izby w formie pisemnej w postaci papierowej albo w postaci elektronicznej, opatrzone odpowiednio własnoręcznym podpisem albo kwalifikowalnym podpisem elektronicznym.

**Otrzymują:**

1. Adresat,
2. ZZE,
3. ZP aa.

z up. PREZYDENTA MIASTA

Bronisław Pruchnicki  
Doradca Prezydenta