

Warszawa, dnia 13.09.2016 r.

Pełnomocnik Zamawiającego
New Power Sp. z o.o.
ul. Chełmżyńska 180a
04-464 Warszawa
Reprezentujący:
Gmina Pabianice
ul. Torowa 21
95-200 Pabianice

ODPOWIEDZI NR 1 NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Pełnomocnik Zamawiającego – Gminy Pabianice prowadząc postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania: „ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY GMINY PABIANICE I JEJ JEDNOSTEK ORGANIZACYJNYCH” przesyła niniejszym pismem treść Państwa zapytań, które drogą mailową w dniu 09.09.2016 r. wpłynęły do Pełnomocnika Zamawiającego, dotyczących przedmiotowego postępowania wraz z odpowiedziami, w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących ogłoszenia, nr ogłoszenia BZP 306414 - 2016.

Pytanie 1 – Pkt III („Opis Przedmiotu Zamówienia”), Załącznik nr 1 do SIWZ („Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia”), Załącznik nr 5.1 do SIWZ (Zał. Nr 1 do projektu umowy), Załącznik nr 5.2 do SIWZ (Zał. Nr 2 do projektu umowy)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy umowy dystrybucyjne (dla punktów na rozdzielonych umowach) zawarte są na czas określony czy nieokreślony?
- b) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej? Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych / umów sprzedaży energii elektrycznej, oraz czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- c) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe (poz. 55 i 56 obiekty oświetlenia ulicznego Gminy Pabianice, poz. 21 obiekt Gminy Pabianice) oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?
- d) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?

Odpowiedź 1

Pełnomocnik Zamawiającego informuje:

- a) umowy dystrybucyjne (dla punktów na rozdzielonych umowach) zawarte są na czas nieokreślony.
- b) obecnym sprzedawcą energii elektrycznej jest PGE OBRÓT S.A. (w przypadku punktów z rozdzielonymi umowami występuje sprzedawca rezerowy). Okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych jest trzymiesięczny, umów sprzedaży rezerwowej wynosi 14 dni. Wykonawca będzie wypowiadał obowiązujące umowy.
- c) Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe (poz. 55 i 56 obiekty oświetlenia ulicznego Gminy Pabianice, poz. 21 obiekt Gminy Pabianice). Za wypowiedzenie umów odpowiedzialny będzie Wykonawca na podstawie pełnomocnictwa – Załącznika nr 5.2 do SIWZ.
- d) Zamawiający nie ma zawartych umów/ aneksów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiłyby zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ.

Pytanie 2 – Pkt III („Opis Przedmiotu Zamówienia”), Załącznik nr 1 do SIWZ („Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia”), Załącznik nr 5.1 do SIWZ (Zał. Nr 1 do projektu umowy), Załącznik nr 5.2 do SIWZ (Zał. Nr 2 do projektu umowy)

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie 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 ;
- 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 2

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że przekaże niezwłocznie po podpisaniu umów w wersji elektronicznej Excel wszelkie dane, które jest w stanie pozyskać z faktur i umów:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa (obecna i nowa);
- moc umowna;
- 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
- numer PPE

oraz dokumenty:

- *Pełnomocnictwo,*
- *dokument nadania numeru NIP,*
- *dokument nadania numeru REGON,*
- *KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka*

dokument potwierdzający umocowania danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Pytanie 3 – Załącznik nr 5.2 do SIWZ (Zał. Nr 2 do projektu umowy)

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 (druk w załączeniu)? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy

Zamawiający ponosić będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź 3

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa zgodnego z Załącznikiem nr 5.2 SIWZ – załącznik nr 2 do projektu umowy - Pełnomocnictwo i ponosi odpowiedzialność za jego poprawność.

Pytanie 4 – §10 ust. 2 Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może dokonać cesji praw i przejęcia obowiązków wynikających z niniejszej Umowy jedynie na inny podmiot objęty postępowaniem przetargowym. Punkty należące do nieujętych w postępowaniu przetargowym jednostek będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź 4

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapis w §10 ust. 2 Załącznika nr 5 do SIWZ - Projekt umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 5 – §6 ust. 1 oraz §6 ust. 3-7 Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów §6 ust. 1 Załącznika nr 5 do SIWZ (Projekt umowy) dotyczących wynagrodzenia Wykonawcy ustalonego na podstawie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego do zapisów §6 ust. 2 Załącznika nr 5 do SIWZ (Projekt umowy) mówiących o tym, iż wynagrodzenie Wykonawcy ustalone zostanie na podstawie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego lub danych pomiarowo-rozliczeniowych.

Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Wykonawcy (Sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują do rozliczeń (również w przypadku wystawienia korekty faktury na skutek stwierdzenia błędów w pomiarze bądź odczycie danych pomiarowo-rozliczeniowych) dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD w okresach wskazanych przez OSD?

Odpowiedź 5

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapisy w §6 ust. 1 oraz §6 ust. 3-7 Załącznika nr 5 do SIWZ pozostają bez zmian.

Pytanie 6 – §6 ust. 9 Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kary umownej w odniesieniu do kary umownej w wysokości 10,00 zł za każdy punkt poboru energii objęty niniejszą Umową za każdy dzień opóźnienia, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu Cywilnego. Taka możliwość podważenia wysokości kary umownej nie tylko narazi strony umowy na koszty postępowania sądowego, ale wiąże się także z niepewnością co do praw i obowiązków stron. Jednocześnie tak wysoki poziom kary umownej za odstąpienie od umowy zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź 6

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w § 6 ust. 9.

Pełnomocnik Zamawiającego pragnie dodać, że OSD ma obowiązek przekazywania danych pomiarowo-rozliczeniowych nowemu sprzedawcy energii elektrycznej, a dokumentem, który reguluje te obowiązki jest Instrukcja Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej, na którą Wykonawca może się powołać w razie nieprzestrzegania instrukcji przez OSD. Jeżeli Wykonawca pomimo starań nie otrzyma odczytów od OSD, i tym samym nie będzie mógł wystawić faktury zgodnie z terminem umownym, kara umowna nie zostanie naliczona. Wykonawca będzie jednak zobowiązany udowodnić na piśmie Zamawiającemu, iż nie mógł pozyskać danych i rzeczywiście nie wystawił faktury nie z własnej winy.

Pytanie 7 – §6 ust. 9 Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów §6 ust. 9 Załącznika nr 5 do SIWZ (Projekt umowy) dotyczących kary umownej do zapisów §11 ust. 11 Załącznika nr 5 do SIWZ (Projekt umowy) mówiących o tym, że kary umowne płatne będą na podstawie noty obciążeniowej.

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 7

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że kary umowne przewidziane w Załączniku nr 5 do SIWZ będą płatne na podstawie noty obciążeniowej zgodnie z zapisem w §11 ust. 11 Załącznika nr 5 do SIWZ. Natomiast §6 ust. 9 Załącznika nr 5 do SIWZ mówi tylko o sposobie obliczenia kary umownej. Zapisy pozostają bez zmian.

Pytanie 8 – Pkt XV, ppkt 2 SIWZ („Informacje o formalnościach, jakie powinny zostać dopełnione po wyborze ofert w celu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego”)

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną (pocztową)?

Odpowiedź 8

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

Pytanie 9 – §2 ust. 3 c) Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii (w tym dane pomiarowo-rozliczeniowe w zakresie sprzedaży energii elektrycznej) znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odpowiedź 9

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapis w §2 ust. 3 c) Załącznika nr 5 do SIWZ pozostaje bez zmian.

Pytanie 10– §11 ust. 3 Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o zmianę przedmiotowego zapisu do treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

Odpowiedź 10

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że na podstawie § 11 pkt. 3 Wykonawca nie jest zobligowany do pozyskania powyższych danych niezbędnych do zgłoszenia zmiany sprzedawcy, gdyż otrzyma je od Zamawiającego. Wykonawca, aby skutecznie przeprowadzić zmianę sprzedawcy zobowiązany jest natomiast do kontaktu z OSD chociażby w kwestii negatywnych weryfikacji punktów poboru. Mając wiedzę, iż w obrębie któregośkolwiek punktu poboru występują negatywne weryfikacje, Wykonawca zobligowany jest do niezwłocznego przekazania takiej informacji Zamawiającemu, aby ten mógł na bieżąco wyjaśniać nieprawidłowości.

Pytanie 11– §2 ust. 2 Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca informuje, że zgodnie z przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych, podmiotem odpowiedzialnym za terminowe przekazywanie danych pomiarowo-rozliczeniowych jest OSD. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisu.

Odpowiedź 11

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie zapisu w §2 ust. 2. z projektu umowy. Zapisy pozostają bez zmian. Pełnomocnik Zamawiającego pragnie dodać, że OSD ma obowiązek przekazywania danych pomiarowo-rozliczeniowych nowemu sprzedawcy energii elektrycznej, a dokumentem, który reguluje te obowiązki jest Instrukcja Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej, na którą Wykonawca może się powołać w

razie nieprzestrzegania instrukcji przez OSD. Jeżeli Wykonawca pomimo starań nie otrzyma odczytów od OSD, i tym samym nie będzie mógł wystawić faktury zgodnie z terminem umownym, kara umowna nie zostanie naliczona. Wykonawca będzie jednak zobowiązany udowodnić na piśmie Zamawiającemu, iż nie mógł pozyskać danych i rzeczywiście nie wystawił faktury nie z własnej winy.

Pytanie 12 - §2 ust. 6 ppkt a) Załącznika nr 5 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu z uwagi na brak dostępu do układów pomiarowo-rozliczeniowych.

Odpowiedź 12

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie zapisu w 2 ust. 6 ppkt a) Załącznika nr 5 do SIWZ. Zapis dotyczy obu stron umowy a nie tylko Wykonawcy.

/-/Rafał Burski
Pełnomocnik Zamawiającego