

Warszawa, dnia 14.01.2014 r.

Pełnomocnik Zamawiającego  
New Power Sp. z o.o.  
ul. Kresowa 9 A  
04-206 Warszawa  
Reprezentujący  
Gminę Szczytniki  
Szczytniki 139  
62-865 Szczytniki

#### Uczestnicy postępowania przetargowego

### ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Pełnomocnik Zamawiającego - Gminy Szczytniki prowadząc postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego w trybie licytacji elektronicznej na realizację zadania : „ Zakup energii elektrycznej” przesyła niniejszym pismem treść zapytań Wykonawcy, które drogą mailową w dniu 14.01.2014 r. wpłynęły do Pełnomocnika Zamawiającego, dotyczących przedmiotowego postępowania wraz z odpowiedziami, w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących ogłoszenia L-7-2014, nr ogłoszenia BZP 8646 – 2014.

#### Zapytanie 1:

*Dotyczy: przekazania danych*

*Czy Zamawiający przekaże Wykonawcy do dnia podpisania umowy niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy dane i dokumenty w wersji elektronicznej (Word, Excel)?*

*Uzasadnienie:*

*W celu przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy Wykonawca będzie potrzebował aktualnych danych dotyczących Zamawiającego oraz jego punktów poboru energii elektrycznej.*

#### **Odpowiedź na zapytanie 1**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że przekaże Wykonawcy do dnia podpisania umowy niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy dane i dokumenty w wersji elektronicznej (Word, Excel).

#### Zapytanie 2:

*Dotyczy: zmiany cen*

*Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zgodnie z art. 144 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2006 r. Nr 164 poz. 1163 z późn. zm.) i wprowadzi zapis, że dokona zmiany cen w sytuacji, gdy zmianie ulegną powszechnie obowiązujące przepisy prawa energetycznego?*

#### **Odpowiedź na zapytanie 2:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że dopuszcza możliwość zmiany ceny jednostkowej w dwóch przypadkach:

- a) zmiany podatku akcyzowego na energię elektryczną
- b) zmiany podatku VAT na energię elektryczną.

W związku z powyższym, zapisy pozostają bez zmian.

#### Zapytanie 3:

*Dotyczy: okresu zawarcia obowiązującej umowy kompleksowej*

*Czy obecnie obowiązująca umowa na kompleksową dostawę energii elektrycznej zawarta jest na czas nieoznaczony czy na czas oznaczony? Jeśli na czas oznaczony, to z jakim dniem wygasa? Jeśli na czas nieoznaczony, to jaki jest termin wypowiedzenia?*

#### **Odpowiedź na zapytanie 3:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że obecnie obowiązująca umowa na kompleksową dostawę energii elektrycznej zawarta jest na czas nieoznaczony z miesięcznym okresem wypowiedzenia.

#### Zapytanie 4:

*Dotyczy: akcji promocyjnych/programów lojalnościowych*

*Czy Zamawiający ma zawarte umowy/aneksy w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w przewidzianych terminach? Jeśli tak – jakie są terminy wypowiedzeń tych umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?*

#### **Odpowiedź na zapytanie 4:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, iż Zamawiający nie posiada podpisanych umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych.

#### Zapytanie 5:

*Dotyczy: rozliczeń*

Zamawiający w §6 ust. 1 wskazuje, że rozliczenia będą dokonywane na podstawie: „wskazań układu/układów pomiarowo rozliczeniowego/rozliczeniowych udostępnionych przez OSD w danym okresie rozliczeniowym do obiektów Zamawiającego [...]”

Wykonawca informuje, że rozliczenia dokonywane są w oparciu o dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym Wykonawca wnioskuję o zmianę powyższego zapisu i nadanie mu brzmienia:

„[...] na podstawie danych przekazanych przez OSD w danym okresie rozliczeniowym”

**Odpowiedź na zapytanie 5:**

Pełnomocnik Zamawiającego nie widzi podstaw do zmieniania zapisu w §6 ust. 1.

**Zapytanie 6:**

Dotyczy: kar umownych

Zamawiający w § 6 ust. 7 pisze:

„Zamawiający jest uprawniony do dokonania potrącenia wartości kary umownej z kwotami należnymi Wykonawcy z tytułu niniejszej Umowy, bez konieczności składania dodatkowego oświadczenia”

Wykonawca wnosi o modyfikację powyższego zapisu.

Proponowana zmiana:

„Zamawiający w celu potrącenia kar umownych wystawi Wykonawcy notę obciążeniową z informacją o wysokości naliczonej kary”.

**Odpowiedź na zapytanie 6:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapis w umowie ma brzmienie: „Zamawiający jest uprawniony do dokonania potrącenia wartości kary umownej z kwotami należnymi Wykonawcy z tytułu niniejszej Umowy, poprzez złożenie dodatkowego oświadczenia.”

Pełnomocnik Zamawiającego nie wyraża zgody na zmiany w § 6 ust. 7.

**Zapytanie 7:**

Dotyczy: kar umownych

Wykonawca wnioskuję o usunięcie zapisów §6 ust 7 „...w przypadku gdy Wykonawca wystawi Zamawiającemu fakturę w terminie przekraczającym termin umowy o 30 dni wskazany powyżej, zapłaci on Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10PLN za każdy punkt poboru energii objęty niniejszą Umową za każdy dzień opóźnienia”.

Uzasadnienie:

Zasadą prawa cywilnego jest równość stron stosunku cywilnoprawnego. Powyższe zapisy wzoru umowy jako naruszające ww. zasadę powinny być przez Zamawiającego usunięte lub zmienione. Ponadto, konsekwencją zasady równości stron jest zasada swobody zawierania umów, która stanowi, że strony zawierające umowę mogą ułożyć swój stosunek prawny według własnego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

Nie można uznać za zgodne z ww. zasadami zapisy wzoru umowy, w których Zamawiający wykorzystując przywilej sformułowania istotnych postanowień umowy zawarty, kształtuje postanowienia wyłącznie we własnym interesie. Należy wskazać, iż takie działania Zamawiającego rażąco naruszają zasadę równości stron i uczciwej konkurencji. Przestrzeganie zasady równości stron w umowach o zamówienie publiczne (art. 5 kc w zw. z art. 139 Pzp) wymaga zatem dokonania przez Zamawiającego zmian ww. postanowień umowy.

**Odpowiedź na zapytanie**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie przytoczonego wyżej zapisu.

**Zapytanie 8:**

Dotyczy: rozpoczęcia sprzedaży

Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisów §5 ust. 2 oraz § 9 ust. 1 poprzez nadanie im brzmienia:

„[...] rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej nastąpi od dnia..., nie wcześniej jednak, niż po spełnieniu wszystkich warunków przyłączenia do sieci OSD oraz pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany Wykonawcy oraz zawarciu przez Zamawiającego umów na świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej.”

**Odpowiedź na zapytanie 8:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie zgadza się na proponowaną przez Wykonawcę zmianę zapisu w §5 ust. 2 oraz § 9 ust. 1. Pełnomocnik Zamawiającego pragnie podkreślić, że pozytywnie przeprowadzona procedura zmiany sprzedawcy jest tożsama z wygenerowaniem przez ENERGA-OPERATOR S.A. umów dystrybucyjnych.

Pełnomocnik Zamawiającego informuje również, iż Zamawiający zadaje sobie sprawę z tego, że Ustawa Prawo zamówień publicznych nakłada na Zamawiającego obowiązek przeprowadzenia procedury przetargowej zamówienia z wolnej ręki. Zapisy zawarte w umowie oraz w pełnomocnictwie nakładają na Wykonawcę obowiązek koordynowania procedury zmiany sprzedawcy, kontrolowania pozytywnej weryfikacji oraz zgłoszenia nowych taryf u OSD. Zamawiający wnosi w szczególności o dopilnowanie przez Wykonawcę terminów, które pozwolą na wejście w życie zamówienia bez opóźnień. Wynikiem prawidłowo skoordynowanej przez Wykonawcę procedury zmiany sprzedawcy, będzie możliwość zawarcia przez Zamawiającego umów dystrybucyjnych w zakładanym przez Zamawiającego terminie.

**Zapytanie 9:**

Dotyczy: zwiększenia liczby PPE

Zamawiający w §11 ust. 8 zastrzega sobie prawo do zwiększenia liczby punktów poboru energii elektrycznej.

Wykonawca informuje, że istnieje możliwość zwiększenia ilości PPE jednakże nowe punkty muszą należeć do grup taryfowych objętych zamówieniem.

**Odpowiedź na zapytanie 9:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że istnieje możliwość zwiększenia ilości PPE jedynie w punktach należących do grup taryfowych objętych zamówieniem.

**Zapytanie 10:**

Dotyczy: umowy

Wykonawca prosi o udzielenie informacji czy umowa dot. przedmiotu zamówienia będzie zawarta pomiędzy Wykonawcą, a Zamawiającym – Gminą, czy też przewiduje się zawarcie umów przez poszczególne jednostki?

Ponadto Wykonawca prosi o udzielenie informacji kto będzie płatnikiem dla PPE przypisanych do poszczególnych jednostek organizacyjnych w przypadku zawarcia jednej umowy przez Gminę?

**Odpowiedź na zapytanie 10:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Gmina oraz poszczególne jednostki wymienione w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia będą zawierały odrębne umowy sprzedaży energii elektrycznej.

**Zapytanie 11:**

Dotyczy: płatności

Wykonawca prosi o wprowadzenie zmiany w § 7 ust. 1 projektu umowy:

Jest:

„Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”

Powinno być:

„Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

**Odpowiedź na zapytanie 11:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę zapisów w § 7 ust. 1 projektu umowy. Zapis pozostaje bez zmian.

**Zapytanie 12:**

Dotyczy: pełnomocnictwa

Wykonawca wnioskuję o usunięcie modyfikację zapisów załączonego pełnomocnictwa i zastąpienie ich następującymi:  
Niniejszym upoważnia ... do dokonania w imieniu i na rzecz Zamawiającego następujących czynności:

- 1) złożenia oświadczenia o wypowiedzeniu dotychczas obowiązującej umowy sprzedaży energii elektrycznej i świadczenie usług dystrybucji lub umowy sprzedaży energii elektrycznej lub złożenia oświadczenia o rozwiązaniu umowy sprzedaży energii elektrycznej i świadczenia usług dystrybucji lub umowy sprzedaży energii elektrycznej w trybie zgodnego porozumienia stron dotychczasowemu sprzedawcy energii elektrycznej,
- 2) doprowadzenia do podpisania z właściwym Operatorem Systemu Dystrybucyjnego (OSD) umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej,
- 3) zgłoszenia właściwemu Operatorowi Systemu Dystrybucyjnego (OSD) do realizacji zawartej pomiędzy Mocodawcą, a Pełnomocnikiem umowy sprzedaży energii elektrycznej lub jej kontynuacji,
- 4) reprezentowania przed właściwym Operatorem Systemu Dystrybucyjnego (OSD), w sprawach związanych z procedurą zmiany sprzedawcy,
- 5) dokonania wszelkich innych czynności, w tym składania oświadczeń woli i wiedzy, związanych z czynnościami, o których mowa w punktach 1-4 powyżej.

**Odpowiedź na zapytanie 12:**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na proponowane przez Wykonawcę zamiany treści pełnomocnictwa. Pełnomocnik Zamawiającego pragnie również podkreślić, że projekt pełnomocnictwa umieszczony na stronie internetowej Zamawiającego obejmuje zaproponowany przez Wykonawcę zakres obowiązków Wykonawcy.

Ewa Pacek  
  
specjalista ds. Zamówień Publicznych