

Nr spr. IZO.271.1.13.2018.TM

Pytania i odpowiedzi do SIWZ

Dotyczy postępowania na „Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów Gminy Mstów i jej jednostek organizacyjnych”

Dotyczy: SIWZ cz. III – wzór Umowy:

1) §2 ust. 6 oraz §2 ust. 7 - Proszę określić jaką wysokość ewentualnej zmiany szacowanego zużycia dopuszcza Zamawiający? W przypadku możliwości wprowadzenia granicy maksymalnej zmiany wnosimy o zmianę tego postanowienia w ten sposób, żeby po pkt. 7 dodać pkt. 7(1) stanowiący, że "Zmiana szacowanego zużycia energii elektrycznej, o której mowa w ust. 6 nie może przekroczyć % szacowanej energii elektrycznej."

Odpowiedź 1.

Zamawiający nie jest w stanie określić wielkości zmiany. Dane przedstawione w oszacowaniu sporządzono na podstawie danych historycznych, które zgodnie z prowadzonymi analizami prawie się pokrywają. Jednakże Zamawiający nie może stwierdzić jednoznacznie w jakim korytarzu zmian może się poruszać. Anomalie pogodowe mogą spowodować zmiany, których Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć. Oszacowanie kosztów energii sporządzono zgodnie z art. 34, ust 1. ustawy Pzp, w którym uznano, że: Podstawą ustalenia wartości zamówienia na usługi lub dostawy powtarzające się okresowo lub podlegające wznowieniu w określonym czasie jest łączna wartość zamówień tego samego rodzaju udzielonych w terminie poprzednich 12 miesięcy lub w poprzednim roku budżetowym, z uwzględnieniem zmian ilościowych zamawianych usług lub dostaw oraz prognozowanego na dany rok średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem.

SIWZ cz. III, §2 ust. 6 oraz §2 ust. 7 pozostanie bez zmiany.

2) §3 ust. 6 - Proszę wskazać do jakich podwykonawców jest wymagana zgoda. Czy zgoda dotyczy wyłącznie podwykonawców, który przedmiot świadczenia jest tożsamy z przedmiotem umowy?

Odpowiedź 2.

Podwykonawcą dla sprzedawcy energii elektrycznej będzie zewnętrzny podmiot dokonujący bilansowania handlowego.

3) §7 ust. 8 - Proszę o informację czy przez odsetki ustawowe Zamawiający rozumie również odsetki od transakcji handlowych? Wnosimy o zmianę odsetek na „odsetek w transakcjach handlowych”.

Odpowiedź 3.

W ramach niniejszej umowy za opóźnienia w płatnościach pieniężnych stosowane będą zapisy art. 481§ 1 i 2 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. 2018.1025), dalej; k.c.,

SIWZ cz. III §7 ust. 8 pozostanie bez zmiany.

4) §8 ust. 8 - Wnosimy o wykreślenie w ust. 8 pkt. d), e) i f) w zakresie w jakim naruszają przepisy prawa energetycznego w zakresie zasad bonifikaty i korekty faktur. Dodatkowo odesłanie do paragrafu 6 ust. 7 jest błędne i nie dotyczy terminów dostarczania faktur.

Odpowiedź 4.

W związku z występującymi na rynku naruszeniami prawa energetycznego związanego z realizacją Rozporządzenie Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. z 2017 r. poz. 2500)

zapisy w SIWZ cz. III §8 ust. 8, lit d, e, f stanowią zapisy dyscyplinujące Wykonawcę i jako takie pozostają bez zmiany.

Zamawiający wskazał Wykonawcy, że oczekuje dostarczenia faktur w terminach zgodnych z terminami rozliczeń za dystrybucje energii elektrycznej dokonywanych przez OSD.

5) §9 ust. 1 - Wnosimy o następującą zmianę: Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku rozwiązania (w tym odstąpienia) Umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy, w wysokości 10% wartości netto Umowy, przez którą rozumie się iloczyn planowanej pozostałej wysokości rocznego zużycia energii elektrycznej określonej w § 2 ust. 5 Umowy i ceny wskazanej w § 6 ust. 1 Umowy.

Odpowiedź 5.

SIWZ cz. III §9 ust. 1 pozostanie bez zmiany.

6) §9 ust. 3 - Wnosimy o następującą zmianę: Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku rozwiązania (w tym odstąpienia) Umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy w wysokości 10% wartości netto Umowy, przez którą rozumie się iloczyn planowanej pozostałej wysokości rocznego zużycia energii elektrycznej określonej w § 2 ust. 5 Umowy i ceny wskazanej w § 6 ust. 1 Umowy.

Odpowiedź 6.

SIWZ cz. III §9 ust. 3 pozostanie bez zmiany.

7) §9 ust. 4 - Wnosimy o następującą zmianę: W przypadku skorzystania przez Zamawiającego z prawa do wypowiedzenia Umowy, odstąpienia od Umowy, lub wygaśnięcia Umowy z winy Zamawiającego, przed terminem wskazanym w § 8 ust. 1, Zamawiający zobowiązany będzie do zapłaty odszkodowania, którego wysokość zostanie wyznaczona na podstawie wzoru określonego poniżej. W przypadku gdy wartość odszkodowania będzie ujemna, wówczas Wykonawca odstępuje od obciążenia Zamawiającego odszkodowaniem.

Odpowiedź 7.

SIWZ cz. III §9 ust. 4 pozostanie bez zmiany.

8) §9 ust. 6 - Wnosimy o wykreślenie tego ustępu. Umowa o sprzedaż energii elektrycznej to nie jest umowa o roboty budowlane.

Odpowiedź 8.

W związku z praktyką niektórych przedsiębiorstw obrotu energią elektryczną wykorzystujących podwykonawców do czynności za które Wykonawca odpowiada jak za swoje, zapis o zależnościach pomiędzy Wykonawcą a podwykonawcami pozostaną w umowie.

SIWZ cz. III, §9 ust. 6 pozostanie bez zmiany.

9) §10 ust. 1 - Wnosimy o zmianę i dodanie "za zgodą Wykonawcy".

Odpowiedź 9.

W WIWZ cz. III §10 ust. 2 Zamawiający wskazał, że zmiany opisane w ust. 1 wymagają obopólnej zgody potwierdzonej aneksem do umowy.

10) §10 ust. 1 pkt 7 lit. c) - Należy wskazać, że w umowie ustanawia się zasady naruszające równowagę stron w zakresie w jakim w przypadku, gdy rezygnacja Zamawiającego z dostawy okaże się racjonalna z powodów funkcjonalnych lub ekonomicznych istnieje możliwość zmiany umowy, a odmawia się, ustanawiając niezmiennosc cen, prawa Wykonawcy do podwyższenia cen w sytuacji nadzwyczajnej zmiany stosunków prawnych.

Wnosimy o wykreślenie poniższego punktu lub wpisanie prawa Wykonawcy do zmiany cen określonych w umowie w przypadku nadzwyczajnej zmiany stosunków prawnych, która skutkować będzie rażąco strata Wykonawcy w przypadku dalszej dostawy energii na podstawie umowy lub prawa Wykonawcy do wypowiedzenia umowy z 2-miesięcznym okresem wypowiedzenia na koniec miesiąca ww. sytuacji. Zamawiający nie może wyłącznie przerzucać ciężaru ryzyka umownego na Wykonawcę. W tym sensie w zakresie ww. postanowienia winna obowiązywać równość stron, a nie nadmierne i nieokreślone uprzywilejowanie Zamawiającego. Co więcej wskazany zapis narusza zakaz swobodnej jednostronnej zmiany umowy.

Odpowiedź 10.

Wykonawca wnioskuję o dopuszczenie podwyższenia ceny z tytułu nadzwyczajnej zmiany stosunków prawnych. Zamawiający wskazał, że dopuszcza zmianę ceny w zakresie zmian ogólnie obowiązującego prawa regulującego sytuację na rynku energii elektrycznej. Zamawiający wskazuje w SIWZ, że wszelkie zmiany ceny wynikające z sytuacji pozaprawnej są ryzykiem Wykonawcy, który w swojej ofercie ryzyko takie winien założyć. Ponadto Wykonawca, powołując się na równe traktowanie stron umowy żąda możliwości zmiany umowy w sytuacji dla siebie niekorzystnej, nie wspominając o tym, że sytuacja rynkowa może stać się dla niego nad wyraz atrakcyjna i nie proponuje zmiany umowy, która będzie korzystna dla Zamawiającego. Na taki wniosek Zamawiający nie wyraża zgody.

KIEROWNIK
Referatu Inwestycji, Zamówień Publicznych
i Spraw Obywatelskich
Tadeusz Marcisz

WÓJT GMINY MŚTÓW
mgr inż. Tomasz Gęsiarz