

Warszawa, dnia 24.06.2016 r.

Pełnomocnik Zamawiającego:

New Power Sp. z o.o.
ul. Chełmżyńska 180 A
04-464 Warszawa

Reprezentujący:

Gminę Zduny

Zduny 1C
99-440 Zduny

PGE Obrót S.A.

Oddział z siedzibą w Łodzi

ul. Wólczańska 128/134

90-527 Łódź

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

W odpowiedzi na zapytanie oferenta dotyczące SIWZ, które wpłynęło drogą elektroniczną w dniu 24.06.2016 r. Pełnomocnik Zamawiającego – Gminy Zduny trybie art. 38 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: DZ. U. z 2015 r. poz. 2164) wyjaśnia, iż:

Pytanie 1 – Załącznik nr 1 do SIWZ

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże 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 następujących danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres jednostki;
- 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;

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 1

Pełnomocnik Zamawiającego przekaże niezwłocznie po podpisaniu umów w wersji elektronicznej 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 2 – Załącznik nr 1 do SIWZ

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie lub potwierdzenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe czy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji oraz czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?
- b) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony czy nieokreślony?
- c) 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?
- d) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe?
- e) 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 2

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający posiada umowy kompleksowe (pierwsza zmiana sprzedawcy) oraz rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji (kolejna zmiana sprzedawcy). Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony. Zamawiający nie wypowiadał obecnych umów kompleksowych. Dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej w przypadku PPE z kolejną zmianą sprzedawcy jest ENEA S.A. a w przypadku umów kompleksowych sprzedawcą jest PGE Obrót S.A.. Umowy kompleksowe będzie wypowiadał Wykonawca na podstawie Pełnomocnictwa, które jest załącznikiem nr 4.2 do SIWZ - Pełnomocnictwo. Obecne umowy sprzedaży energii elektrycznej zawarte są na czas określony. Okresy obowiązywania obecnych umów oraz okresy wypowiedzeń umów kompleksowych znajdują się w Załączniku nr 1 do SIWZ. Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe, wniosek o przygotowanie umowy o świadczenie usług dystrybucji złoży Wykonawca zgodnie z załącznikiem nr 4.2 do SIWZ – Pełnomocnictwo. Zamawiający nie posiada umów/aneksów zawartych w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych.

Pytanie 3 – Załącznik nr 1 do SIWZ

Prosimy o wskazanie, dla których PPE należy dokonać wypowiedzenia umowy wraz ze wskazaniem okresu ich wypowiedzenia lub terminu obowiązywania umowy oraz które punkty poboru nie posiadają zawartej umowy dystrybucyjnej.

Odpowiedź 3

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że wszystkie informacje zawarte są w Załączniku nr do SIWZ.

Pytanie 4 – Załącznik nr 1 do SIWZ

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.) który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.

Odpowiedź 4

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że w większości punktów poboru Zamawiający dysponuje tytułem prawnym, który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie Zamówienia. W przypadku części punktów poboru Zamawiający ma zawarte umowy użyczenia z właścicielami obiektów, jednak odbiorcą i płatnikiem pozostaje Zamawiający.

Niezależnie od problematyki prawa własności zgodnie z art. 18 ust. 1 ust. 3 Prawa energetycznego do zadań własnych gminy należy finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. W związku z powyższym Gmina Zduny ponosi i będzie ponosić wskazane koszty, niezależnie od tego, komu będzie przysługiwało prawo własności względem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, linii elektroenergetycznej, linii oświetleniowej czy jakichkolwiek innych urządzeń składających się na ww. linie.

Ponadto, zgodnie z art. 4j prawa energetycznego każdy odbiorca energii elektrycznej jest uprawniony do wyboru dowolnego sprzedawcy tej energii. W konsekwencji Gmina Zduny jest uprawniona do ogłoszenia przetargu na zakup energii elektrycznej.

Dodatkowo, przepis art. 4j prawa energetycznego nie uzależnia bowiem prawa do wyboru sprzedawcy energii od posiadania tytułu własności do urządzeń.

Warto dodać, iż na mocy przepisu art. 140 kc, nawet zakładając, iż Gmina Zduny nie byłaby właścicielem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, Gmina Zduny powinna co najwyżej uzyskać zgodę właściciela na zlecenie prac i usług związanych z oświetleniem oraz powinna zawrzeć odpowiednią, cywilnoprawną umowę w zakresie użytkowania przez Gminę Zduny ww. urządzeń. W żadnym jednak wypadku właściciel urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego nie uzyskałby prawa do ograniczenia Gminy Zduny w wyborze sprzedawcy energii elektrycznej.

Pytanie 5 – Załącznik nr 1 do SIWZ, Projekt umowy, §11 ust. 4

Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazanie właściwej grupy taryfowej, zgodnej z zawartą z OSD umową na dystrybucję energii elektrycznej dla punktów poboru energii Zamawiającego. Jednocześnie informujemy, że zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucji może nastąpić na obecnych parametrach. Zmiana parametrów dystrybucyjnych nie jest częścią procesu zmiany sprzedawcy.

W związku z tym zwracamy się z prośbą o dokonanie ewentualnych zmian grupy taryfowej po dokonaniu procesu zmiany sprzedawcy.

Odpowiedź 5

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że proponowane zmiany grup taryfowych zawarte są w Załączniku nr do SIWZ. Zmiany grup taryfowych dokona Wykonawca po procesie zmiany sprzedawcy zgodnie z pełnomocnictwem, które otrzyma Załącznik 4.2 do SIWZ Pełnomocnictwo.

Pytanie 6 – Załącznik nr 1 do SIWZ

Prosimy o poprawienie pod tabelami przedstawiającymi obiekty objęte przedmiotem zamówienia, okresu dla jakiego zostało wskazane zużycie energii elektrycznej.

Odpowiedź 6

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że poprawiony Załącznik nr 1 do SIWZ zostanie zamieszczony na stronie Zamawiającego.

Pytanie 7 – Projekt umowy, §5 ust. 3

Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, 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:

"Cena jednostkowa netto (tj. cena bez podatku VAT) określona w ust 1. będzie podlegała zmianie w przypadku zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty 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. Cena brutto ulega zmianie wyłącznie w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT o wartość wynikającą z tych zmian. 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 7

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapis §5 ust. 3 projektu umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 8 – Projekt umowy, §6 ust. 9

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, 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 podważania 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 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 8

Pełnomocnik Zamawiającego nie wyraża zgody na usunięcie § 6 ust. 9 Projektu Umowy. Zapis pozostaje bez zmian. Jednocześnie podkreślamy, że 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 9 – Projekt umowy, §11 ust.3

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 wprowadzenie sformułowania o treści:

„Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

Odpowiedź 9

Pełnomocnik Zamawiającego przekaze w wersji elektronicznej wszystkie dane, które jest w stanie pozyskać z faktur oraz umów. Jednocześnie informując 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 10 – Pełnomocnictwo

Z uwagi na konieczność przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy, który jest niezbędny aby móc rozpocząć sprzedaż energii elektrycznej, prosimy o informację, czy Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa do zgłoszenia umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD, na wzorze przedstawionym przez Wykonawcę, zawierającym zapisy uwzględniające aktualne zapisy IRIESD OSD oraz czy Zamawiający udzieli wszystkich niezbędnych informacji i dokumentów z tym związanych?

Odpowiedź 10

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa zgodnego z Załącznikiem 4.2 do SIWZ – Pełnomocnictwo oraz udzieli niezbędnych informacji i dokumentów z tym związanych

/-/ Rafał Burski

Pełnomocnik Zamawiającego