



ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU

Nr postępowania: ZGK.271.11.2018

Łącko, dnia 13 listopada 2018 r.

Wykonawcy zainteresowani udziałem w przetargu nieograniczonym na zadanie pn.:

„DOSTAWA ENERGII ELEKTRYCZNEJ W 2019 ROKU, DLA BUDYNKÓW I OBIEKTÓW ADMINISTROWANYCH PRZEZ ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU”

W związku z zapytaniem Wykonawcy(Oferenta) uczestniczącego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na ww zadanie w sprawie wyjaśnienia SIWZ, Zamawiający: Gmina Łącko-Zakład Gospodarki Komunalnej w Łącku działając zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. u. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) udziela odpowiedzi (numeracja pytań jest obligatoryjnie ustalona przez Zamawiającego):

PYTANIE 1

Czy Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie Umowy drogą korespondencyjną?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 1

Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie Umowy drogą korespondencyjną.

PYTANIE 2

Czy dla ppe objętego postępowaniem przetargowym będzie to kolejna zmiana Sprzedawcy?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 2

Dla ppe objętych postępowaniem przetargowym będzie to kolejna zmiana Sprzedawcy, za wyjątkiem ppe nr PLTAUD298016369147, PLTAUD298007613402 – adres 33-390 Łącko 47, na które zawarte są umowy kompleksowe.

PYTANIE 3

Jaki jest okres wypowiedzenia obecnie obowiązującej umowy/umów i kto będzie odpowiedzialny za jej/ich wypowiedzenie?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 3

Umowy na sprzedaż energii zawarte zostały do dnia 31.12.2018 roku i nie wymagają wypowiedzenia za wyjątkiem ppe nr PLTAUD298016369147, PLTAUD298007613402 – adres 33-390 Łącko 47, na które zawarte są umowy kompleksowe z jedno-miesięcznym terminem wypowiedzenia. Zamawiający dokona ich wypowiedzenia.



ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU

PYTANIE 4

§ 2. 4. Wnosimy o dokonanie następującej zmiany:

Zamawiający ma prawo, w okresie obowiązywania Umowy do zmiany grup taryfowych dla poszczególnych ppe określonych w załączniku nr 1 do Umowy po uprzednim uzgodnieniu warunków technicznych dokonania tych zmian z OSD w obrębie grup taryfowych ujętych w § 7 ust. 2. Zmiany następować będą na pisemne zgłoszenie Wykonawcy przez Zamawiającego począwszy od dnia dokonania tych zmian, z zastrzeżeniem, że zmian można dokonywać w zakresie wyłącznie określonych w umowie grup taryfowych.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 4

Zamawiający uwzględni wniosek dokonuje zmiany § 2 ust 4 umowy.

§ 2 ust 4 umowy otrzymuje brzmienie:

Zamawiający ma prawo, w okresie obowiązywania Umowy do zmiany grup taryfowych dla poszczególnych ppe określonych w załączniku nr 1 do Umowy po uprzednim uzgodnieniu warunków technicznych dokonania tych zmian z OSD w obrębie grup taryfowych ujętych w § 7 ust. 2. Zmiany następować będą na pisemne zgłoszenie Wykonawcy przez Zamawiającego począwszy od dnia dokonania tych zmian, z zastrzeżeniem, że zmian można dokonywać w zakresie wyłącznie określonych w umowie grup taryfowych.

PYTANIE 5

§ 2. 5. Wnosimy o dokonanie następującej zmiany:

Zaistnienie okoliczności, o których mowa w ust. 3 i 4 wymaga każdorazowo zaktualizowania załącznika nr 1 do niniejszej Umowy. Moc umowna, warunki jej zmiany oraz miejsce dostarczenia energii elektrycznej dla punktów poboru wymienionych w Załączniku nr 1 do Umowy określana jest każdorazowo w umowach o świadczenie usług dystrybucyjnych zawartych z TAURON Dystrybucja S.A. i wymaga aktualizacji załącznika nr 1 do Umowy.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 5

Zamawiający uwzględni wniosek i dokonuje zmiany § 2 ust 5 umowy.

§ 2 ust 5 umowy otrzymuje brzmienie:

Zaistnienie okoliczności, o których mowa w ust. 3 i 4 wymaga każdorazowo zaktualizowania załącznika nr 1 do niniejszej Umowy. Moc umowna, warunki jej zmiany oraz miejsce dostarczenia energii elektrycznej dla punktów poboru wymienionych w Załączniku nr 1 do Umowy określana jest każdorazowo w umowach o świadczenie usług dystrybucyjnych zawartych z TAURON Dystrybucja S.A. i wymaga aktualizacji załącznika nr 1 do Umowy.

PYTANIE 6

§ 2. 7 Wnosimy o wykreślenie ustępu.

Skoro umowa reguluje możliwości określone poniższym wyłączeniem to wykonywanie uprawnień przez Zamawiającego w tym zakresie nie rodzi odpowiedzialności odszkodowawczej, o ile prawo jest zgodnie z umową wykonywane. Dalsze zrzeczenie się roszczeń, a więc wychodzące poza regulację ust. 2 - 6 tworzy stan niepewności po stronie Wykonawcy co do tego jakie inne roszczenia Wykonawca się zrzeka (np. Czy zrzeka się roszczeń z tytułu nienależytego wykonania praw z ust. 2 - 6?). W przypadku woli utrzymania tego postanowienia należy dodać, "(...)z zastrzeżeniem, że nie wyłącza to odpowiedzialności Zamawiającego za nienależyte wykonanie umowy."

Wykonawca zobowiązuje się nie dochodzić wobec Zamawiającego roszczeń z tytułu zaistnienia sytuacji określonych w ust. 2-6, w tym roszczeń finansowych (np. zmniejszenie lub zwiększenie ilości energii elektrycznej, dodanie nowych ppe w obrębie grup taryfowych określonych w §7 ust. 2 Umowy, ppe ze zmienionymi grupami



ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU

taryfowymi obsługiwane będą w cenie określonej w §7 ust. 2 Umowy), z zastrzeżeniem, że nie wyłącza to odpowiedzialności Zamawiającego za nienależyte wykonanie umowy.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 6

Zamawiający nie uwzględnia propozycji zmiany § 2 ust. 7 umowy.

Z treści tego ustępu wynika jedynie, że Wykonawca nie podejmie działań roszczeniowych w związku z dokonaniem zmiany dostarczenia ilości energii elektrycznej poprzez dodanie nowych punktów odbioru energii w obrębie grup taryfowych określonych w § 7 ust.2 umowy, lub w razie dokonanie zmiany w punktach poboru energii grup taryfowych. W razie zaistnienia tych okoliczności cena określona w § 7 ust. 2 dla Zamawiającego nie ulegnie zmianie. Brak jest zatem potrzeby dodawania zapisu „z zastrzeżeniem, że nie wyłącza to odpowiedzialności Zamawiającego za nienależyte wykonanie umowy”. W sytuacji zaistnienia odpowiedzialności po stronie Zamawiającego za nienależyte wykonanie umowy to Wykonawcy będzie przysługiwało prawo dochodzenia roszczeń z tego powodu na podstawie pozostałych zapisów umowy, także poprzez odesłanie w § 14 umowy do stosowania w zakresie nieuregulowanym przepisów Kodeksu cywilnego.

PYTANIE 7

§ 5 ust. 2. i Czy reprezentacja Zamawiającego dotyczy również procesu zawarcia umowy dystrybucji (patrz. § 5 ust. 2.f)?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 7

Reprezentacja Zamawiającego nie dotyczy procesu zawarcia umowy dystrybucji.

PYTANIE 8

§ 5 ust. 4 Wnosimy o następującą zmianę brzmienia przepisu:

Wykonawca nie gwarantuje ciągłości sprzedaży energii elektrycznej oraz nie ponosi odpowiedzialności za niedostarczenie energii elektrycznej do Zamawiającego w przypadku klęsk żywiołowych, innych przypadków siły wyższej, awarii w systemie dystrybucyjnym oraz awarii sieciowych, jak również z powodu wyłączeń dokonywanych przez OSD nie z winy Wykonawcy oraz innych okoliczności nie zawinionych przez Zamawiającego.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 8

§ 5 umowy nie zawiera ust. 4.

Zadane pytanie dotyczy zapisów § 6 ust. 4 umowy. Zamawiający uwzględnia wniosek i dokonuje zmiany brzmienia § 6 ust. 4 umowy.

§ 6 ust. 4 umowy otrzymuje brzmienie:

Wykonawca nie gwarantuje ciągłości sprzedaży energii elektrycznej oraz nie ponosi odpowiedzialności za niedostarczenie energii elektrycznej do Zamawiającego w przypadku klęsk żywiołowych, innych przypadków siły wyższej, awarii w systemie dystrybucyjnym oraz awarii sieciowych, jak również z powodu wyłączeń dokonywanych przez OSD nie z winy Wykonawcy oraz innych okoliczności nie zawinionych przez Zamawiającego.

PYTANIE 9

§ 7.3 Wnosimy o określenie zakresu odpowiedzialności za utracone korzyści w przypadku dostawy rezerwowego. W jaki sposób Zamawiający będzie taką korzyść wycizłwał?



ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 9

Zadane pytanie nie dotyczy treści określonej w § 7 ust 3 umowy lecz § 8 ust 3.

Zamawiający zmienia zapis § 8 ust 3 poprzez wykreślenie treści „w tym utracone korzyści”.

§ 8 ust 3 otrzymuje brzmienie:

Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego przewyższającego zastrzeżone kary umowne do pełnej faktycznie poniesionej szkody.

PYTANIE 10

§ 8 ust. 1.a Wnosimy o następującą zmianę brzmienia przepisu:

Wykonawca może naliczyć Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od Umowy z winy Zamawiającego lub rozwiązanie Umowy w trybie natychmiastowym, z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy z tytułu niniejszej Umowy, o którym mowa w § 7 ust. 1

Kary umowne winny być symetryczne i równe dla stron. Kara umowna z lit. a i b. nie obejmowała tych samych okoliczności.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 10

Zamawiający uwzględni wniosek i dokonuje zmiany § 8 ust. 1a umowy.

§ 8 ust. 1 a otrzymuje brzmienie:

Wykonawca może naliczyć Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od Umowy z winy Zamawiającego lub rozwiązanie Umowy w trybie natychmiastowym, z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości 10% wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy z tytułu niniejszej Umowy, o którym mowa w § 7 ust. 1

PYTANIE 11

§ 8 ust. 2 i 3 Proszę wyjaśnić, czy zakres szkody z ust. 2 i 3 pokrywają się, tj. czy w przypadku naliczenia kary umownej szkoda z tytułu zakupu energii u sprzedawcy rezerwowego stanowi różnicę między naliczoną karą, a cena sprzedawcy rezerwowego. Ponadto wnosi o dodanie ust. 3[1], że:

Zamawiający ponosi odpowiedzialność za szkodę wywołaną zakupem energii elektrycznej u sprzedawcy rezerwowego do wysokości cen rynkowych, które obowiązują na rynku polskim przy zachowaniu warunków uczciwej konkurencji.

Wykonawca wyjaśnia, że pojęcie ceny rynkowej odnosi do pojęcia ceny rynkowej przyjętej na gruncie podatku VAT. (art. 2 pkt 27b ustawy o VAT)

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 11

Z treści ust. 2 i 3 par. 8 umowy wynika że wysokość odszkodowania będzie stanowiła różnica poniesionych kosztów zakupu energii elektrycznej na warunkach innych niż wynikające z umowy. A zatem będzie to różnica pomiędzy tymi cenami energii. Zamawiający nie wyraża zgody na propozycję dodania ust. 3 (1) do tego paragrafu.



ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU

PYTANIE 12

§ 9 ust. 3 Wnosimy o zamknięty katalog odstąpienia i wykreślenia słowa "w szczególności" lub jasne określenie sytuacji, które obejmują takie prawo Zamawiającego.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 12

Zamawiający nie uwzględnił wniosku i nie wykreślił słowa "w szczególności". Zamawiający może odstąpić od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy a szczególnie z przyczyn określonych w § 9 ust. 3 pkt a i b.

PYTANIE 13

3. Wykonawca może przekazać Zamawiającemu pisemny wniosek o dokonanie zmian, o których mowa w § 13 ust. 2 lit. c) i d) umowy najwcześniej w dniu wejścia w życie przepisów wprowadzających zmiany, o których mowa w § 13 ust. 2 lit. c) i d). Wniosek powinien zawierać propozycję zmiany umowy w zakresie wysokości wynagrodzenia wraz z jej uzasadnieniem oraz dokumenty niezbędne do oceny przez Zamawiającego, czy zmiany, o których mowa w § 13 ust. 2 lit. c) i d), mają lub będą miały wpływ na koszty wykonania umowy przez Wykonawcę oraz w jakim stopniu zmiany tych kosztów uzasadniają zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy określonego w niniejszej umowie, w szczególności:

- a) przyjęte przez Wykonawcę zasady kalkulacji wysokości kosztów wykonania umowy oraz założenia, co do wysokości dotychczasowych cen oraz przyszłych kosztów wykonania umowy, wraz z dokumentami potwierdzającymi prawidłowość przyjętych założeń - takimi jak umowy o pracę lub dokumenty potwierdzające zgłoszenie pracowników do ubezpieczeń,
- b) wykazanie wpływu zmian, o których mowa w § 13 ust. 2 lit. c) i d), na wysokość kosztów wykonania umowy przez Wykonawcę,
- c) szczegółową kalkulację proponowanej zmienionej wysokości wynagrodzenia Wykonawcy oraz wykazanie adekwatności (proporcjonalności) propozycji zmiany do wysokości kosztów wykonania umowy przez Wykonawcę.

4. W terminie siedmiu dni od otrzymania wniosku od Wykonawcy, Zamawiający może zwrócić się do Wykonawcy o jego uzupełnienie, poprzez przekazanie dodatkowych wyjaśnień, informacji lub dokumentów (oryginałów do wglądu lub kopii potwierdzonych za zgodność z oryginałem).

5. Zamawiający zajmie pisemnie stanowisko wobec wniosku Wykonawcy w terminie dwóch tygodni od dnia otrzymania wniosku. Za dzień przekazania stanowiska uznaje się dzień jego wysłania na adres właściwy dla doręczeń pism dla Wykonawcy.

6. W przypadku uwzględnienia wniosku Wykonawcy przez Zamawiającego, Strony podejmą działania w celu uzgodnienia treści aneksu do umowy oraz jego podpisania. Zmiana wysokości wynagrodzenia Wykonawcy okresu począwszy o wejścia w życie zmian, o których mowa w ust. 3.

7. (wykreślone)

8. W związku z wyrokiem Trybunału Sprawiedliwości UE oraz Uchwałą Naczelnego Sądu Administracyjnego w sprawie statusu prawno-podatkowego w podatku od towarów i usług samorządowych jednostek budżetowych, Zamawiający zastrzega, że w miejsce dotychczasowego Odbiorcy/Płatnika, posiadającego status samorządowej jednostki budżetowej, może (w formie Aneksu do Umowy) wprowadzić jako Odbiorcę/Płatnika Zamawiającego - Gminę ze stosowną adnotacją wskazującą na jednostkę organizacyjną, a Wykonawca zobowiązany będzie do uwzględnienia tej zmiany w wystawianych fakturach VAT oraz zgłoszenia zmian właściwemu OSD.

9. Strony dopuszczają możliwość dokonania cesji praw i obowiązków wynikających z niniejszej umowy na inny podmiot niż Zamawiający w przypadku zmiany właściciela lub posiadacza obiektu, do którego dostarczana jest energia elektryczna na podstawie niniejszej umowy. W takim przypadku cesja nastąpi zgodnie z przepisami Kodeksu Cywilnego.



ZAKŁAD GOSPODARKI KOMUNALNEJ W ŁĄCKU

W opinii Wykonawcy brak wprowadzenia ww. zmian narusza prawa wykonawcy, o których mowa w art. 142.5 PZP. Należy wskazać, że "Zasadniczym celem wprowadzenia przepisu art. 142 ust. 5 ustawy Pzp, wskazanym w uzasadnieniu do projektu ustawy nowelizacyjnej, jest ochrona wykonawcy przed stratami, jakie może on ponieść w związku z podwyższeniem ciężarów publicznoprawnych wchodzących w koszty realizacji zamówienia. Z drugiej strony ochrona taka będzie przysługiwać.

ODPOWIEŹ NA PYTANIE NR 13

Zamawiający nie uwzględnia propozycji zmiany § 13 ust. 3 umowy.

W zapisie tego ustępu Zamawiający nie pozbawia Wykonawcy złożenia wniosku o dokonanie zmiany umowy w związku z zaistnieniem zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za prace oraz zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub zdrowotnym lub wysokości stawki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne. Jeśli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę. Została dokładnie podana procedura dokonania zmiany wysokości ceny w podanych przypadkach. Nie można się zgodzić, że zapis ten ogranicza prawa Wykonawcy do zmiany umowy a także pozbawia ochrony Zamawiającego. Przepis dotyczy zmiany ceny chroniąc Wykonawcę przed ewentualnymi stratami zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy PZP.

KIEROWNIK
Zakładu Gospodarki Komunalnej
w Łącku
[Signature]
mgr inż. Paweł Czepiel