

Warszawa, dnia 27-11-2012 r.

Wykonawcy

ZTM-NZ-2210-557-1-12/ASZ

Dotyczy: przetarg nieograniczony nr 68/2012 na sprzedaż energii elektrycznej.

W związku z zapytaniem Wykonawców w trybie art. 38 ust.1 ustawy z dnia 29.01.2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2010r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) w sprawie wyjaśnienia treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Zarząd Transportu Miejskiego w Warszawie - działając zgodnie z art. 38 ust. 2 cyt. ustawy - uprzejmie wyjaśnia:

Pytanie 1 :

W rozdziale V SIWZ oraz w § 7 ust 1 i 2 Zamawiający wskazuje termin wykonania zamówienia w okresie od 01.01.2013r. do 31.12.2013r. Informujemy, że biorąc pod uwagę termin składania ofert oraz czas potrzebny na podpisanie umowy, zgłoszenie umowy sprzedaży z dniem 1 stycznia 2013r, jest niemożliwy do realizacji, gdyż termin składania wniosków upływa w dniu 14 grudnia 2012r. Najbliższym możliwym terminem zgłoszenia zawartej umowy z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą, to termin 1 lutego 2013r. Wobec powyższego wnosimy o zmianę zapisu na: : „*Wymagany termin realizacji zamówienia: 01.02.2013 - 31.12.2013, jednak nie wcześniej niż z dniem pozytywnej weryfikacji wniosków przez zmianę sprzedawcy OSD.*”

Odpowiedź 1:

Zamawiający w dniu 21 listopada 2012 r. na podstawie art. 38 ust. 4 Prawa zamówień publicznych zmienił treść SIWZ w zakresie przedmiotowego pytania na zapis o następującym brzmieniu: „Umowa wchodzi w życie z dniem 01.01.2013r., jednak nie wcześniej niż po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy” (§ 7 ust 1 Umowy dodany zapis na końcu zdania po przecinku).

Pytanie 2 :

W załączniku nr 5 do SIWZ w § 5 ust. 1 znajduje się zapis, zgodnie z którym wynagrodzenie Wykonawcy za wykonanie całości przedmiotu zamówienia nie przekroczy określonej kwoty. Chcemy zwrócić uwagę, że wskazane w SIWZ ilości zużycia energii elektrycznej są jedynie planowane dla objętych przedmiotowym postępowaniem punktów poboru. Na ich podstawie nie jesteśmy w stanie określić dokładnie Wartości zamówienia, zarówno ze względu na fakt, że umowa ma być zawarta na czas oznaczony 12 miesięcy, jak również ze względu na to, że sprzedaż energii na charakter ciągły. Oznacza to, że wspomniane wartości mogą być brane naszym zdaniem pod uwagę wyłącznie przy wyborze najkorzystniejszej oferty. Dodatkowo sytuację komplikuje fakt, że odczyty układów pomiarowo – rozliczeniowych odbywają się za pośrednictwem Operatora Systemu Dystrybucyjnego w cyklach przez niego stosowanych. W związku z powyższym prawie na pewno zaistnieje sytuacja odstępstwa wartości zamówienia od wartości podanej w umowie. Wnosimy zatem o zapisu na: "Wartość określona w umowie jest podana szacunkowo i wynosi zł".

Odpowiedź 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis. Z uwagi na zapisy części II rozdział VI lit. C SIWZ, w szczególności pkt. 2 i 4, wskazujących wyraźnie na szacunkowe wielkości przewidywanego zużycia energii elektrycznej, wskazana wartość Umowy jest maksymalną wartością jaką Zamawiający może przeznaczyć na realizację przedmiotowej Umowy.

Pytanie 3 :

W załączniku nr 5 do SIWZ § 5 ust. 3 jest zapis: "Ceny jednostkowe określone w ust. 2 nie ulegną zmianie w okresie obowiązywania Umowy." Z uwagi na możliwość zmiany przez ustawodawcę przepisów skutkującą zmianą wysokości stawki podatku VAT, podatku akcyzowego oraz zmian

ustawy prawo energetyczne wraz z aktami wykonawczymi do ustawy skutkującymi wprowadzeniem dodatkowych obowiązków z zakupem praw majątkowy lub certyfikatów Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji przedmiotowego zapisu: „Ceny jednostkowe w ust. 2 mogą ulec zmianie w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub ustawowej zmianie opodatkowania energii elektrycznej podatkiem akcyzowym lub innych zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności zmiany ustawy prawo energetyczne lub aktów wykonawczych do tej ustawy prawo energetyczne wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej zostaną powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie.”

Odpowiedź 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis. Wykonawca w oferowanej cenie jednostkowej powinien uwzględnić ewentualne zmiany czynników mogących wpłynąć na zmianę wysokości stawki w tym podatków pośrednich takich jak VAT i akcyza oraz innych opłat wpływających na koszty energii elektrycznej. Należy podkreślić, że Umowa obejmuje okres roku, co umożliwia precyzyjne ustalenie ceny. Zmiana stawki podatku (\pm) jednakowo obciąża Zamawiającego i Wykonawcę, którzy muszą wliczyć ryzyko zmiany w wartość kontraktu.

Pytanie 4 :

W związku z oczekiwaniem Zamawiającego, aby rozliczenia za pobraną energię odbywały się w okresach wynoszącymi 1 miesiąc, informujemy, że cyklów okresów rozliczeniowych zależy wyłącznie od OSD. Biorąc pod uwagę stosowane przez operatorów okresy rozliczeniowe, może się okazać, że nie będzie można dokonać rozliczeń rzeczywistych w układzie miesięcznym. W związku z powyższym wnioskujemy aby wprowadzić zapis wskazujący, że rozliczenia będą odbywały się zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Pozwoli to na uniknięcie sytuacji, w której Wykonawca nie będzie w stanie wywiązać się z zapisów umowy, co będzie niezależne od jego woli. Wnosimy o zmianę zapisu w załączniku nr 5 do SIWZ w § 5 ust. 5 na "Rozliczania kosztów sprzedanej energii odbywać się będą zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego na podstawie odczytów układów pomiarowo - rozliczeniowych, z zastrzeżeniem ust. 4".

Odpowiedź 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis. W sformułowaniu „okresy miesięczne” Zamawiający zawarł informację, że nie jest możliwe wystawianie faktur za okresy inne niż miesięczne, natomiast w § 5 ust. 5 jest odniesienie do odczytów dokonywanych przez OSD.

Pytanie 5 :

W załączniku nr 5 do SIWZ w § 6 ust. 1 jest zapis: "Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty uznaje się obciążenie rachunku Zamawiającego." Informujemy, iż powszechny zapis będzie oznaczał konieczność wysłania faktury za zwrotnym potwierdzeniem odbioru w celu dokładnego ustalenia terminu płatności i określenia czy zasadnym jest naliczanie karnych odsetek za jego niedotrzymanie. To z kolei negatywnie wpłynie na kalkulację cenową oferty. Dodatkowo zgodnie z art. 19 ust 13 pkt. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54, poz. 535 z póź. zm.) w przypadku dostawy energii elektrycznej obowiązek podatkowy, powstaje z chwilą upływu terminu płatności, jeżeli został on określony w umowie. Pozostawienie zapisów zgodnie z którymi faktury VAT będą płatne w terminie 21 dni od dnia dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego będzie oznaczało każdorazowo konieczność ingerencji Wykonawcy w automatycznie wykonane operacje przez systemy rozliczeniowo-księgowo, które określają termin płatności do daty wystawienia faktury. Wobec powyższego zwracamy się z prośbą o Wykonawca zwraca się z prośbą o określenie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę.

Ponadto wyjaśniamy iż praktyka obrotu gospodarczego poparta orzecznictwem sądów potwierdza słuszność stanowiska wierzyciela, iż wykonanie zobowiązania następuje z chwilą wpływu środków na rachunek wierzyciela, a nie z chwilą obciążenia rachunku odbiorcy. W związku z powyższym prosimy

o zmianę powyższych zapisów odpowiednio na: "Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty uznaje się obciążenie rachunku Sprzedawcy."

Odpowiedź 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu „Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia prawidłowo wystawionej faktury.”, gdyż proponowana zmiana zapisu prowadzi do skrócenia okresu płatności faktury. Przywołany art. 19 ust. 13 pkt. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 roku o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2004 Nr 54, poz. 535 z późn. zm.) nie definiuje terminu płatności, tylko się na niego powołuje. Umowa definiuje termin płatności, którego upływ jest wskazany w powyższym artykule. Jest to data pewna, bo Wykonawca ma doręczyć fakturę Zamawiającemu, który potwierdzi jej przyjęcie w dniu doręczenia. Sposób doręczenia faktury Zamawiający pozostawia do uznania Wykonawcy.

Jednocześnie informujemy, że Zamawiający w dniu 21 listopada 2012 r. na podstawie art. 38 ust. 4 Prawa zamówień publicznych zmienił treść SIWZ w zakresie uznania dnia zapłaty na zapis o następującym brzmieniu: „Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy.” (§ 6 ust 1 Umowy zdanie ostatnie).

Pytanie 6 :

Informujemy, że Sprzedawca posiada w swoich aktach wystawione umowy. Wobec powyższego wnosimy o wykreślenie zapisu "[...], dołączając jednocześnie sporną fakturę, [...]" z § 6 ust. 2 w załączniku nr 5 do SIWZ.

Odpowiedź 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie powyższego zapisu.

Pytanie 7 :

Zgodnie z § 42 pkt 8 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego przedsiębiorstwo energetyczne rozpatruje wnioski lub reklamacje odbiorcy w sprawie rozliczeń udziela odpowiedzi nie później niż w terminie 14 dni od daty złożenia wniosku lub zgłoszenia reklamacji. Mając na uwadze powyższe zapisy prosimy o rozważenie możliwości zastąpienia zwartych w § 6 ust. 2 zapisów: „Reklamacja winna być rozpatrzona przez Wykonawcę w terminie do 7 dni” odpowiednio na: „Wykonawca rozpatrzy reklamację w terminie do 14 dni”

Odpowiedź 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis. Jednocześnie informujemy, że przytoczony § 42 pkt. 8 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego (Dz. U. z 2007 r. Nr 93 poz. 623 ze zm.), dopuszcza inny niż 14-dniowy termin rozpatrywania reklamacji, z którego prawa Zamawiający niniejszym korzysta. Dla rozwiązania wątpliwości Zamawiający cytuje zapis ww. paragrafu: „rozpatruje wnioski lub reklamacje odbiorcy w sprawie rozliczeń i udziela odpowiedzi nie później niż w terminie 14 dni od dnia złożenia wniosku lub zgłoszenia reklamacji, chyba że w umowie między stronami określono inny termin, z wyłączeniem spraw określonych w pkt 9, które są rozpatrywane w terminie 14 dni od zakończenia stosownych kontroli i pomiarów.”

Pytanie 8 :

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na rezygnację z kar umownych i określenie odpowiedzialności stron jako odpowiedzialność ogólną do wysokości poniesionej szkody (straty). Wyjaśniamy, że kary umowne zostały wprowadzone w sposób jednostronny, a kwestie bonifikat reguluje § 42 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (dz. U. Nr 189 poz. 1126). Prosimy o usunięcie zapisów w § 8 załącznika nr 5 do SIWZ i wprowadzenie zapisu o treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty).”

Odpowiedź 8:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis. Jednocześnie informujemy, że Zamawiający ma prawo wprowadzić do Umowy zapisy o karach za niewykonanie wskazanych czynności lub obowiązków wynikających z Umowy lub SIWZ. Podstawowym obowiązkiem Zamawiającego jest zapłata wynagrodzenia. W przypadku nienależytego wykonania ww. obowiązku Wykonawcy przysługują środki wynikające z ogólnych przepisów prawa cywilnego. Z uwagi na charakter umowy nie można w przedmiotowym przypadku mówić o nierówności Stron.

Pytanie 9 :

W załączniku nr 5 do SIWZ – projekt umowy w § 6 ust. 7 widnieje zapis: „Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.” Zgodnie z obecnie obowiązującymi zasadami w obrocie gospodarczym za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. Sprawę tę reguluje także art. 19 ust. 13 pkt.1 ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów usług (Dz. U. Nr 54 , poz. 535 z późn. zm.). Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą i pytaniem czy Zamawiający dopuści możliwość aby w umowie, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą cyt. zapis został zmodyfikowany do treści: Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Odpowiedź 9:

Odpowiedź na to pytanie zawarta jest w odpowiedzi na pytanie 5.

Pytanie 10 :

W załączniku nr 5 do SIWZ w § 8 widnieje zapis dot. kar umownych. Mając na uwadze zasadę ekwiwalentność świadczeń Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie § 8 Jednocześnie informuje, iż kwestie dotyczące wysokości bonifikat za nie dotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców uregulowana jest w Rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. Nr 189 poz. 1126).

Odpowiedź 10:

Odpowiedź na to pytanie zawarta jest w odpowiedzi na pytanie 8.

Pytanie 11 :

Czy Zamawiający, najpóźniej w dniu podpisania umowy, przekaze wyłonionemu w postępowaniu wykonawcy, niezbędne dane do dokonania zgłoszenia umowy sprzedaży do OSD?

Odpowiedź 11:

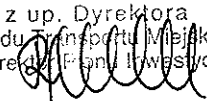
Zamawiający przekaze łącznie z podpisaną Umową lub niezwłocznie po jej podpisaniu, wyłonionemu w postępowaniu Wykonawcy niezbędne dane oraz pełnomocnictwo do zgłoszenia właściwemu OSD (RWE Stoen Operator Sp. z o.o.) umowy sprzedaży energii elektrycznej w imieniu Zamawiającego.

Pytanie 12 :

Czy Zamawiający udzieli pełnomocnictwa wyłonionemu w postępowaniu Wykonawcy i w jakim zakresie?

Odpowiedź 12:

Zamawiający udzieli pełnomocnictwa wyłonionemu w postępowaniu Wykonawcy do zgłoszenia właściwemu OSD (RWE Stoen Operator Sp. z o.o.) umowy sprzedaży energii elektrycznej w imieniu Zamawiającego (zgodnie z pkt. B.1.3. IRiESD RWE Stoen Operator Sp. z o.o. – część szczegółowa, zmienionym Kartą Aktualizacji Nr 1/2012).

z up. Dyrektora
Zarządu Transportu Miejskiego
Dyrektor Biura Inwestycji

Ryszard Główka

Scen