Chełmno, dnia 21.10.2011 r.

Dotyczy: wyjaśnień treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) dla postępowania (nr sprawy: OR.G..272.1.2011.KL), którego przedmiotem jest
Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów jednostek organizacyjnych Powiatu Chełmińskiego

Informujemy, że do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie i dokonanie następujących zmian w treści SIWZ:

1) Dotyczy: Dokumenty do procedury zmiany sprzedawcy.

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający przekaże do dnia podpisania umowy poza stosownym pełnomocnictwem do złożenia w imieniu Zamawiającego zgłoszeń umowy sprzedaży także wszelkie brakujące dane do uzupełnienia wniosków zmiany sprzedawcy oraz wypowiedzenia dotychczasowych umów Zamawiającego?

Nasz komentarz:

Wymagane dane muszą odpowiadać tym wymaganym na druku OSD „ZGŁOSZENIE UMOWY SPRZEDAŻY ENERGII ELEKTRYCZNEJ", dostępnym na stronie Państwa Operatora Systemu Dystrybucyjnego.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje, że:
Zamawiający dostarczy Wykonawcy przed podpisaniem umowy dane do dokonania zgłoszenia nowej umowy sprzedaży energii elektrycznej i przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, które są w jego posiadaniu.

2) Dotyczy: Rozliczenia.

Wykonawca prosi o modyfikację zapisu, znajdującego się we wstępie do Wzoru Umowy:

„Umowa nr….. zawarta w dniu…. pomiędzy: Starostwem Powiatowym w Chełmnie z siedzibą: 86-200 Chełmno ul. Harcerska 1, reprezentowanym przez:……"

na następujący:

„Umowa nr…zawarta w dniu …pomiędzy:
Starostwem Powiatowym w Chełmnie z siedzibą: 86-200 Chełmno ul. Harcerska 1, reprezentowanym przez:……
Działającym w imieniu i na rzecz jednostek organizacyjnych Powiatu

Chełmińskiego wymienionych w załączniku nr 2 do umowy sprzedaży energii elektrycznej.”

Uzasadnienie:

Ze względu na zapis znajdujący się w załączniku nr 9 do SIWZ „Wzór Umowy”, W § 6 ust.1 „Wzoru Umowy”: *„Wykonawca dostarczy faktury poszczególnym Płatnikom zgodnie z Załącznikiem nr 2 do niniejszej umowy.”* w przypadku gdy umowa zostanie zawarta pomiędzy Powiatem Chełmińskim a Wykonawcą, stroną umowy będzie tylko Starostwo Powiatowe w Chełmnie co spowoduje, że płatnikiem faktur będzie Starostwo a nie poszczególne jednostki organizacyjne.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje, że:

Zamawiający nie przychyla się do zmiany w załączniku nr 9 do SIWZ ale dla rozwiania wątpliwości proponuje zastąpienie dotychczasowych zapisów następującymi:

„Umowa nr…zawarta w dniu…pomiędzy:

Powiatem Chełmińskim z siedzibą: 86-200 Chełmno ul. Harcerska 1, w imieniu którego działa Zarząd Powiatu, w imieniu swoim oraz w imieniu i na rzecz jednostek organizacyjnych Powiatu Chełmińskiego wymienionych w załączniku nr 2 do umowy sprzedaży energii elektrycznej

reprezentowany przez:

……

……

przy kontrasygnacie Skarbnika Powiatu - ……

zwanym w dalszej części umowy **„Zamawiającym”**.

3) Dotyczy: Ceny i stawki opłat.

Wykonawca prosi o dodanie do punktu zapisów w § 5 ust. 2 umożliwiających zmianę ceny brutto w sytuacji gdy zmianie ulegną zasady opodatkowania i stawki podatku od towarów i usług lub podatku akcyzowego oraz przepisy prawa powszechnie obowiązującego (np. prawa energetycznego), których to zmian nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy.

Uzasadnienie:

Problematyka zagwarantowania niezmienności cen w odniesieniu do towarów opodatkowanych podatkiem od towarów i usług (VAT) oraz podatkiem akcyzowym w przypadku umów obowiązujących dłużej niż rok może budzić kontrowersje. Podatki, które mają charakter powszechny, mają duże znaczenie cenotwórcze. Bezwzględne zagwarantowanie stałości cen w umowie wiąże się więc z dużym ryzykiem handlowym po stronie wykonawcy. Oznacza to w praktyce, że wykonawca, sporządzając ofertę, musi uwzględnić wszystkie potencjalne czynniki, które mogą mieć wpływ na cenę w czasie wykonywania umowy. Podatek akcyzowy i podatek od towarów i usług, a także inne

obciążenia, związane w szczególności z wejściem w życie przepisów prawa powszechnie obowiązującego, nakładającego na sprzedawcę lub producenta energii elektrycznej dodatkowe obowiązki i ciężary, należą do kategorii czynników, których w perspektywie kilku lat nie da się właściwie ocenić czy oszacować. W związku z powyższym wykonawca licząc się z potencjalnym ryzykiem musi dokonać jego kompensacji poprzez doliczenie odpowiedniej wartości do ceny, którą zaoferowałby mając możliwość późniejszej jej zmiany.

Wykonawca zwraca ponadto uwagę na fakt, że dopuszczenie zmian ceny odnosi się do czynników obiektywnych, które nie mają związku z próbą renegocjacji warunków umowy, a jedynie mają na celu próbę urealnienia ceny oferowanej energii w czasie trwania umowy.

Dodatkowym argumentem przemawiającym za dopuszczeniem możliwości zmiany ceny w sytuacji zmiany przepisów prawa podatkowego lub zmiany przepisów powszechnie obowiązujących wpływających na cenę, jest definicja ceny z obowiązującej ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz.U.01.97.1050 z późn. zm.) zawarta w art. 3 ust. 1. pkt 1): *cena - wartość wyrażona w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę; w cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług oraz podatkiem akcyzowym.*

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:

Kwestia stawki podatku VAT jest uregulowana zapisem w § 5 ust. 4 Załącznika nr 9 do SIWZ, projekt ustawy budżetowej na 2012 rok nie przewiduje zmiany podatku akcyzowego na energię elektryczną.
Załącznik nr 9 do SIWZ w zakresie § 5 ust. 2 pozostanie bez zmian.

4) Wykonawca wnosi o dodanie do punktu 1.2 § 5 Wzoru Umowy oraz Istotnych dla Stron Postawień w pkt.16.2 ppkt. 2 zapisu o tym, że Zamawiający może dokonać zmian grup taryfowych dla poszczególnych obiektów Zamawiającego lub dodać nowe punkty poboru energii elektrycznej jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone w SIWZ i wycenione w ofercie.

Uzasadnienie:

Zmiana taryf lub dodanie punktów z innych taryf (niezgodnych z cenami ofertowymi) będzie równoznaczne ze zmianą przedmiotu Zamówienia.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:

Zamawiający wnosi w formularzu ofertowym o wskazanie przez Wykonawcę ceny jednostkowej realizowanej we wszystkich godzinach doby. Zgodnie z art.

5 ust. 2 pkt. 1 ustawy ”Prawo energetyczne”, który brzmi następująco:
„umowa sprzedaży – postanowienia określające: miejsce dostarczenia paliw gazowych lub energii do odbiorcy i ilość tych paliw lub energii w podziale na okresy umowne, moc umowną oraz warunki wprowadzania jej zmian, cenę lub grupę taryfową stosowane w rozliczeniach i warunki wprowadzania zmian tej ceny i grupy taryfowej, sposób prowadzenia rozliczeń, wysokość bonifikaty za niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców, odpowiedzialność stron za niedotrzymanie warunków umowy, okres obowiązywania umowy i warunki jej rozwiązania;
Zamawiający wypełnił ten obowiązek wskazując wymagane prawem parametry, jednak uznaje, że grupa taryfowa przypisana jest do usługi dystrybucji energii elektrycznej i tam stanowi przeniesienie kosztowe.
Dla umowy sprzedaży energii elektrycznej wybór przez Zamawiającego grupy taryfowej nie ma znaczenia.
Postanowienia w SIWZ oraz w załączniku nr 9 do SIWZ w tym zakresie pozostaną bez zmiany.

5) Dotyczy: Płatności.

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację zapisów w ust 3 §6 Wzoru Umowy na następujący:

„Za dzień zapłaty uznaje się datę zaksięgowania wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Wykonawcy od Zamawiającego.”

Uzasadnienie:
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 celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:

W związku z tym, że Zamawiający godzi się na niedogodności wynikające z § 6 ust. 2 Załącznika nr 9 do SIWZ, wobec tego Załącznik nr 9 w zakresie § 6 ust. 3 pozostanie bez zmiany.

6) Zwracamy się z prośba o dodanie do § 5 załącznika nr 9 do SIWZ poniższego zapisu przewidującego możliwość zmiany ceny „Zmiany Umowy w zakresie zmiany cen są dopuszczalne w przypadku zmiany kosztów wpływających na kalkulacje cen energii elektrycznej, a w szczególności w przypadku zmian w przepisach prawnych dotyczących podatku VAT lub podatku akcyzowego lub wprowadzenia lub zmiany innych opłat lub podatków związanych z energią elektryczną lub zmiany przepisów prawa skutkującej wzrostem kosztów

wpływających na koszt energii elektrycznej. W takich przypadkach ceny za energię elektryczną dostarczaną na podstawie Umowy ulegają automatycznie korekcie o wartość wynikającą z powyższych zmian. Sprzedawca poinformuje Klienta na piśmie o korekcie ceny energii elektrycznej dostarczanej na podstawie Umowy, wskazując równocześnie zmiany przepisów prawnych stanowiące podstawę tej korekty. Nowe ceny energii elektrycznej będą obowiązujące dla Sprzedawcy i Klienta od chwili wejścia w życie wyżej wymienionych zmian przepisów prawnych stanowiących podstawę do ich korekty".

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Załącznik nr 9 do SIWZ, w zakresie § 5 ust. 2 pozostanie bez zmian.

7) Czy Zamawiający przewiduje możliwość zmian postanowień zawartej umowy na realizację niniejszego zamówienia publicznego w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy za wykonanie niniejszego zamówienia, w przypadku zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację przedmiotu zamówienia, w tym ustawowej stawki podatku od towarów i usług VAT, stawki podatku akcyzowego.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Kwestia stawki podatku VAT jest uregulowana zapisem w § 5 ust. 4 w Załączniku nr 9 do SIWZ, projekt ustawy budżetowej na 2012 rok nie przewiduje zmiany podatku akcyzowego na energię elektryczną.
W związku z powyższym Załącznik nr 9, w zakresie§ 5 ust. 2 pozostanie bez zmian.

8) Czy istnieje możliwość dodania do SIWZ oraz Załącznika nr 9 do SIWZ zapisu mówiącego o tym, iż zwiększenie lub zmniejszenie zakupionej energii elektrycznej przez Zamawiającego dla obiektów objętych przedmiotem zamówienia nie przekroczy +/- 10 %.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Załącznik nr 9 do SIWZ, w zakresie § 2 ust. 2 i 3 pozostaną bez zmiany.

9) Wnosimy o dodanie zapisów umożliwiających zmianę cen w przypadku zmiany stawki podatku akcyzowego i VAT.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Załącznik nr 9 do SIWZ, w zakresie § 5 ust. 2 pozostanie bez zmiany.
Załącznik nr 9 do SIWZ, w zakresie § 9 pozostanie bez zmiany.

10) Czy istnieje możliwość zmiany zapisu z § 6 ust 3 wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 9 do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na „Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy" Informujemy, że 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 celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Załącznik nr 9 do SIWZ, w zakresie § 6 ust. 3 pozostanie bez zmiany.

11) Czy istnieje możliwość zmiany zapisu § 6 ust 2 wzoru umowy"…niż 21 dni od daty wystawienia faktury VAT …". W przypadku opóźnień w dostarczaniu do Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury, termin płatności ulegnie przesunięciu o liczbę dni opóźnienia.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Załącznik nr 9 do SIWZ, w zakresie § 6 ust. 2 pozostanie bez zmiany.

12) Zwracamy się z prośba o dodanie do § 7 załącznik nr 9 do SIWZ zapisu:
Każda ze stron może wypowiedzieć niniejszą umowę w formie pisemnej z zachowaniem trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na koniec okresu rozliczeniowego.

W celu wyjaśnienia powyższych kwestii, Powiat Chełmiński, informuje że:
Zamawiający w Załączniku nr 9 do SIWZ dodaje zapis w § 7 ust. 10 o treści:
Każda ze stron może wypowiedzieć niniejszą umowę w formie pisemnej z zachowaniem trzymiesięcznego okresu wypowiedzenia ze skutkiem na koniec okresu rozliczeniowego.