Odrzywół 7 marca 2018 r.

IT-2710.01.2018

Uczestnicy postępowania
o udzielenie zamówienia publicznego

ODPOWIEDŹ NA PYTANIA WYKONAWCÓW I MODYFIKACJA SIWZ

Dotyczy.

Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: ***„ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY BUDYNKÓW I LOKALI BIUROWYCH, OŚWIETLENIA ULICZNEGO ORAZ URZĄDZEŃ KOMUNALNYCH GMINY ODRZYWÓŁ"*** – oznaczenie sprawy – IT-2710.01.2018

Gmina Odrzywół z siedzibą w Odrzywole (26-425) przy ul. Warszawskiej 53, działając jako Zamawiający ww. postępowaniu, zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U z 2015, poz. 2164 z późn. zm.) oraz zgodnie z punktem 9.5 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) informuje że, w okresie od dnia opublikowania ogłoszenia do końca terminu wyznaczonego na składanie pytań dotyczących prowadzonego postępowania wpłynęło od Wykonawcy zainteresowanego udziałem w przedmiotowym postepowaniu pytanie dotyczące wyżej opisanego postepowania. Poniżej przedstawiamy jego treść i udzielone na nie odpowiedź.

Pytanie 1 :

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże niezbędne dane do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Excel niezwłocznie po podpisaniu umowy? Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował następujących danych do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy dla punktu poboru:

- 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 PPE.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 1 :

Zamawiający przekaże wszelkie niezbędne dane w formie załącznika Excel.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z zapisami SIWZ punkt 3.2 przygotowanie wszelkich dokumentów stanowi obowiązek składającego ofertę Wykonawcy, jednak Zamawiający uznał za celowe przygotowanie tych dokumentów, m.in. z uwagi na krótki okres pomiędzy przetargiem a planowanym rozpoczęciem dostaw. Zamawiający zwraca dodatkowo uwagę, że niektóre z wymienionych we wniosku danych są zbędne - np. numer umowy lub okres wypowiedzenia w sytuacji, gdy nie wymagają one wypowiadania, bo jest to kolejna zmiana sprzedawcy, a poprzednia umowa nie musi być wypowiadana, o czym Zamawiający poinformował w SIWZ, punkt 4.1.

Pytanie 2 :

Czy Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę?

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 2 :

Tak.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Nie wymaga wyjaśnienia.

Pytanie 3 :

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 3 :

Tak.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Zamawiający nie określił w dokumentacji przetargowej sposobu podpisania umowy, co oznacza, że dopuszczalność jej zawarcia w dowolny sposób jest ograniczona jedynie ogólnymi przepisami prawa, nie stwarzającego w tym przypadku żadnych ograniczeń.

Pytanie 4 :

Zwracamy się z prośbą o udostępnienie załączników do SIWZ w wersji edytowalnej wszystkim chętnym do złożenia ofert?

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 4 :

Według opinii Zamawiającego, tak. Czyli istotnie, Wykonawca zwraca się z prośbą.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Mimo błędnej konstrukcji zacytowanego dosłownie powyżej zdania sformułowanego przez Wykonawcę, Zamawiający uznał, że jest to wniosek, nie pytanie. Zamawiający częściowo przychyla się do takiego wniosku Wykonawcy, ale jedynie dla samego wnioskującego Wykonawcy i jedynie w zakresie niezbędnym do złożenia oferty, a więc przesyła wnioskującemu, na adres mailowy, z którego nadeszło zapytanie, wersję edytowalną Załączników nr 2.

Zgodnie z zapisami SIWZ (punkt 16.3) Zamawiający nie zamieszcza Załączników nr 2 w wersji edytowalnej na stronie internetowej, gdyż ich posiadanie w tej wersji nie warunkuje złożenia oferty, a przedstawiona wersja PDF jest tożsama co do treści i może zostać wypełniona ręcznie.

Natomiast Zamawiający w ogóle nie widzi konieczności udostępniania wersji edytowalnej załączników nr 1 i 3, które nie są wymagane do złożenia oferty, pełniąc w postępowaniu rolę informacyjną. Załączniki te zostaną udostępnione w wersji edytowalnej jedynie wybranemu w postępowaniu Wykonawcy.

Pytanie 5 :

Dotyczy § 8 ust 1 Wzoru Umowy Załącznik nr 3 do SIWZ. 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). Prosimy o modyfikację zapisów do treści:

„Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty).”

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 5 :

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację zapisu.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Należy uznać za naturalne, że istotne postanowienia umowy proponowane przez Zamawiającego zawierają sformułowania, zabezpieczające przede wszystkim jego interesy. Dopuszczając wniesienie korekt szczegółowych zapisów do Załącznika nr 3 w trybie zapytań przetargowych, zanim stanie się on wzorem przyszłej umowy, Zamawiający nie może jednak wyrazić zgody na brzmienie proponowane przez Wykonawcę, co wynika z faktu całkowitej niemożliwości określenia wysokości poniesionej szkody.

Na przykład jeśli doszłoby do utraty możliwości świadczenia dostaw przez wybranego Wykonawcę, Zamawiający poniósłby rzeczywistą stratę, ale jej dokładną wartość można by było ocenić dopiero po przeprowadzeniu kolejnego przetargu, zgodnie z wykazanym do tego momentu zużyciem, z uwzględnieniem różnicy stawek uzyskanych w przetargu oraz dostawcy z urzędu lub rezerwowego. Taki proces byłby rozciągnięty w czasie, a także, w przypadku dość prawdopodobnego w takiej sytuacji bankructwa Wykonawcy, mógłby stać się przyczyną nieskuteczności zgłaszanych roszczeń, a w przypadku postępowania układowego, Zamawiający mógłby nie zdążyć ich zgłosić.

Teoretycznie są również możliwe, choć trudne do wyobrażenia, sytuacje o mniej definitywnym charakterze, np. czasowe zaprzestanie dostaw przez Wykonawcę. W takich przypadkach wystąpiłyby trudności z określeniem, co stanowiłoby stratę Zamawiającego, jeśli na skutek przerwania dostaw doszłoby do wstrzymania pracy Urzędu, utraty danych, a w konsekwencji np. do utraty możliwości uzyskiwania dopłat bezpośrednich przez rolników. Zamawiający zwraca uwagę, że potencjalne straty byłyby ogromne, choć nie byłyby one poniesione bezpośrednio przez Zamawiającego. Analogicznie, trudno mówić o jakichkolwiek policzalnych szkodach lub stratach poniesionych przez Zamawiającego w przypadku, jeśli drogi na terenie gminy nie byłyby oświetlane, nawet jeśli doszłoby do zdarzeń drogowych spowodowanych przez taką okoliczność.

Tak więc wprowadzenie wnioskowanego zapisu wprowadziłoby niemal całkowitą bezkarność Wykonawcy. Zamawiający utrzymuje w mocy zastosowane zapisy.

Pytanie 6 :

Dotyczy załącznika nr 3 do SIWZ - § 7 ust. 4. Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu: „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 6 :

Zamawiający nie widzi konieczności wprowadzenia takich zmian w dokumentacji przetargowej.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Zamawiający ma świadomość, że po przetargu trudno byłoby oczekiwać zawarcia dodatkowej umowy lub jej zmiany według tych stawek, które nie zostały w nim zaproponowane. Dlatego deklaruje, że w przypadku przyłączenia dodatkowych punktów poboru, nowe umowy oraz wszelkie ewentualne zmiany taryf będą zawierane stosownie do przewidzianych zapisami SIWZ grup taryfowych, a gdyby okazało się to niemożliwe, nie będzie wymagał od Wykonawcy spełnienia tych oczekiwań.

Pytanie 7 :

Dotyczy załącznika nr 3 do SIWZ - § 5 ust. 2. Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmiany 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 zakupu energii elektrycznej czynnej, wskazana w ust. 1 może podlegać zmianie wyłącznie w przypadku ustawowej zmiany opodatkowania energii elektrycznej podatkiem akcyzowym lub zmiany podatku VAT 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 certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, zmiana cen jednostkowych nie wymaga aneksu do umowy."

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 7 :

Zamawiający odniósł się w SIWZ do kwestii VAT, natomiast w pozostałej części nie wyraża zgody, co wyraźnie zostało wyspecyfikowane w SIWZ, w punkcie 17.2.

Wyjaśnienie odpowiedzi :

Zamawiający zwraca uwagę na nielogiczność przynajmniej części zadanego pytania. Niezrozumiałym dla Zamawiającego jest, dlaczego zmiana podatku VAT miałaby powodować lub umożliwiać zmianę stawki za energię czynną netto. Dla Zamawiającego oczywistym jest, że w takiej sytuacji stawka netto powinna pozostać bez zmian, a zmienić powinna się jedynie wynikowa stawka brutto. Tak więc Zamawiający nie może zgodzić się z wnioskiem Wykonawcy, który domaga się dopuszczenia w takim przypadku oprócz zmiany stawki brutto jeszcze wprowadzenia jakiejkolwiek możliwości zmian stawki netto – przeczyłoby to zresztą samej zasadzie naliczania podatku VAT, jako podatku od wartości dodanej. Jeśli natomiast użyte we wniosku sformułowanie stanowi przypadkowy błąd Wykonawcy, a w rzeczywistości chodzi mu o zmianę stawki brutto, jak w opisanym powyżej stanowisku Zamawiającego, zwraca on uwagę, że oczekiwania Wykonawcy są już spełnione (patrz punkt 17.2 SIWZ i punkt §5 ust.3 Załącznika nr 3, ostatnie zdanie).

Natomiast w pozostałych przypadkach zmian sytuacji prawnej Zamawiający nie wyraża zgody, co wyraźnie zostało wyspecyfikowane w SIWZ, w tym samym punkcie 17.2, wraz z podaniem powodów.

Powyższa odpowiedź oraz poczynione modyfikacje stają się integralną częścią Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia oraz winny być uwzględnione przez Wykonawców w trakcie przygotowywania dokumentów do złożenia ofert w postępowaniu.

Wprowadzone modyfikacje winny zdanie Zamawiającego umożliwić większej ilości Wykonawców udział w prowadzonym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego tym samy zwiększyć konkurencyjność postępowania.

Biorąc pod uwagę zakres udzielonej odpowiedzi oraz zakres dokonanych modyfikacji Zamawiający uznaje że nie zachodzą przesłanki do zmiany ustalonych terminów wyznaczonych na składanie i otwarcie ofert.

Z up. Wójta
mgr Genowefa Pogorzała
SEKRETARZ GMINY