

znak: WAG-II.261/114.2019  
WAG-II.W146/1EA.2019

Katowice, dnia 03 października 2019 r.

**DO**  
**WYKONAWCÓW**

dotyczy: zamówienie nr 22/pn/2019 – dostawa (zakup) energii elektrycznej do obiektów Śląskiego OW NFZ

Na podstawie art. 38 ust.2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej „pzp”, przekazuję Państwu treść wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ - zapytań do SIWZ, jakie wpłynęły w związku z przedmiotowym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego oraz udzielam wyjaśnień (odpowiedzi).

Wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ został złożony z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 38 ust.1 pzp.

**Zapytanie 1:**

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze 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:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- 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;
  - czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;
- b) dokumentów dla jednostki objętej postępowaniem:
- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
  - dokument nadania numeru NIP;
  - dokument nadania numeru REGON;
  - KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
  - dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

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:**

Odpowiedź na zapytanie zawarta jest w §1 ust.5 wzoru umowy, zgodnie z którym niezwłocznie po zawarciu umowy Wykonawca prześle na adres e-mail Zamawiającego plik (formularz), który Zamawiający wypełni podając wszystkie **niezbędne dane do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.**

**Zapytanie 2:**

Dotyczy §4 pkt 8 wzoru umowy. Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD, przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując do rozliczeń dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD?

**Odpowiedź:**

Zasady dotyczące sposobu obliczania należności za zużyta energię elektryczną reguluje §4 ust.7 oraz ust.8 wzoru umowy.

### **Zapytanie 3:**

Dotyczy §4 pkt 13 wzoru umowy. Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący: „*Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy*”.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający wyjaśnia, iż przepis art. 454 k.c. określający miejsce spełnienia przez dłużnika świadczenia jest przepisem iuris dispositivi, pozwala zatem na odmienny sposób ustalenia w umowie, z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia, w omawianym przypadku świadczenia bezgotówkowego (przelew bankowy). Miejscem spełnienia świadczenia bezgotówkowego będzie więc rachunek bankowy wierzyciela, chyba, że co innego wynika z umowy.

Jak podniósł Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 04.01.1995 r. (III CZP 164/94), „(...) art. 454 k.c. jest przepisem iuris dispositivi, a zatem strony stosunku zobowiązaniowego – korzystając z wolności kontraktowania (art. 353<sup>1</sup> k.c.) – mogą w sposób odmienny ustalić w umowie, z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia bezgotówkowego. (...) Możliwe są więc tutaj różne rozwiązania, np. przyjęcie, że terminem zapłaty jest dzień obciążenia rachunku dłużnika, albo dzień wydania stosownej dyspozycji bankowi prowadzącemu rachunek dłużnika; wszystko jednak – co zaznaczono – zależy od postanowień stron stosunku zobowiązaniowego.”

Zapis §4 ust.13 wzoru umowy umożliwi Zamawiającemu, co ma istotne znaczenie z punktu widzenia finansów publicznych, jednoznaczne określenie momentu zapłaty faktury. W związku z powyższym, brzmienie §4 ust.13 wzoru umowy pozostaje bez zmian.

### **Zapytanie 4:**

Dotyczy §6 pkt 1 wzoru umowy. Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, jednak w swoim bilingu parametryzuje długość trwania okresu rozliczeniowego. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu: czy wynosi on odpowiednio 10 dni, 1 miesiąc, 2 miesiące czy 6 miesięcy?

### **Odpowiedź:**

Okres rozliczeniowy dla każdego PPE został podany w pkt II formularza opisu przedmiotu zamówienia: Opis techniczny poszczególnych punktów poboru, ostatnia kolumna.

### **Zapytanie 5:**

Dotyczy § 6 pkt 1 ppkt a,b wzoru umowy. Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym.

Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie wskazanych zapisów w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Informujemy jednocześnie, że zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Wyjaśniam, iż kary umowne przewidziane we wzorze umowy ograniczają się do dwóch przypadków, tj.

- a) jeżeli Wykonawca co najmniej dwukrotnie przedstawi rozliczenie sprzedaży energii elektrycznej za okres rozliczeniowy niezgodny z okresem rozliczeniowym przyjętym przez OSD - w wysokości 300,00 zł za każdy następny taki przypadek;
- b) w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z możliwości rozwiązania umowy w okolicznościach, o których mowa w §7 ust.2-ust.3 umowy – w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto.

Pierwsza z kar (§6 ust.1 lit.a) ma na celu zapobieganie sytuacjom, w których Zamawiający z uwagi na niezachowanie zgodności okresów rozliczeniowych przez Wykonawcę, narażony byłby na trudności z ustaleniem faktycznego zużycia energii elektrycznej w okresie innym niż przyjęty przez OSD - *jeżeli Wykonawca co najmniej dwukrotnie przedstawi rozliczenie sprzedaży energii elektrycznej za okres rozliczeniowy niezgodny z okresem rozliczeniowym przyjętym przez OSD - w wysokości 300,00 zł za każdy następny taki przypadek.*

Druga z kar (§6 ust.1 lit.b) przewidziana jest na okoliczność rozwiązania umowy w sytuacji, jeżeli umowa jest wykonywana przez Wykonawcę w sposób wadliwy lub sprzeczny z umową, w szczególności jeżeli rozpoczęcie realizacji umowy przez Wykonawcę w odniesieniu do któregośkolwiek punktu poboru energii elektrycznej wskazanego w załączniku nr 1 do umowy opóźnia się z przyczyn zależnych od Wykonawcy powyżej 48 godzin bądź w przypadku zaprzestania realizacji umowy przez Wykonawcę w odniesieniu do któregośkolwiek punktu poboru energii elektrycznej wskazanego w załączniku nr 1 do umowy, trwającego dłużej niż 48 godzin.

Przy czym zgodnie z §7 ust.3 wzoru umowy, Zamawiający przed rozwiązaniem umowy wyznaczy Wykonawcy odpowiedni termin, nie krótszy niż 2 dni robocze, do usunięcia naruszenia umowy pod rygorem rozwiązania umowy.

Analiza postanowień §6, a także §7 wzoru umowy, wskazuje, iż kary umowne ograniczają się jedynie do okoliczności ważnych z punktu widzenia celu realizacji przedmiotowego zamówienia, trudno zatem kwalifikować je jako nieadekwatne, czy nieproporcjonalne.

Postanowienia wzoru umowy pozostają zatem bez zmian.

**Zapytanie 6:**

Czy Zamawiający dopuści podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

**Odpowiedź:**

Tak. Odpowiedź na pytanie zawiera pkt XIV ppkt 4 SIWZ, zgodnie z którym Zamawiający na wniosek Wykonawcy może wyrazić zgodę na podpisanie umowy drogą korespondencyjną, ze wskazaniem na konkretną datę zawarcia umowy.

Udzielone odpowiedzi nie stanowią zmiany treści SIWZ. Termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

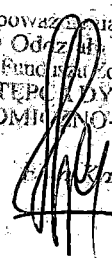
Jednocześnie w §1 wzoru umowy przywraca się właściwą numerację jednostek redakcyjnych w ten sposób, iż w miejsce oznaczenia ustępów literą f), g), h), i) wprowadza się odpowiednio numeryczne oznaczenie ustępów jako 2, 3, 4 i 5.

Ponadto w §4 ust.11 in fine wzoru umowy w odniesieniu do załącznika, do którego odwołuje się cyt. zapis, należy przywołać ust.15, a nie ust.16: „(...) wraz z załącznikiem, o którym mowa w ust.15.“

Powyższe ma jedynie charakter porządkowy; stanowi poprawienie omyłek pisarskich.

Z poważaniem,

Z upoważnienia Dyrektora  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach  
ZASTĘPCA DYREKTORA  
DS. EKONOMICZNO-FINANSOWYCH

  
Kahza