

Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak sprawy: ZP.271.10.2012.EK

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zamówienia pn.:
„Dostawa energii elektrycznej dla Urzędu Miasta Kostrzyn nad Odrą oraz jednostek organizacyjnych Miasta Kostrzyn nad Odrą na potrzeby eksploatacji budynków, lokali, obiektów użytkowych, zasilania oświetlenia ulicznego i sygnalizacji świetlnej”.

W odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytania, dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zgodnie z art.38 ust.1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010r. Nr 133 poz. 759 ze zmianami) informujemy:

Pytanie 1.

Zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym do infrastruktury oświetleniowej ulic? W przypadku odpowiedzi negatywnej na to pytanie, prosimy o udzielenie informacji, kiedy Zamawiający zamierza uzyskać ten tytuł i czy podjął już niezbędne rozmowy w tym zakresie z właścicielem infrastruktury oświetleniowej ulic. Wskazujemy, że pojęcie tytuł prawny rozumiemy szeroko tj. może go stanowić zarówno stosunek cywilnoprawny o charakterze prawnorzeczym (np. własność), jak i obligacyjny (np. najem). Nie ulega wątpliwości, że Zamawiającemu jako odbiorcy energii przysługuje prawo swobodnego wyboru sprzedawcy energii zgodnie z art.4j ust. 1 ustawy prawo energetyczne. Zamawiający w celu skorzystania z tego prawa oraz dążąc do racjonalnego wydatkowania środków publicznych (zob. art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych) wszczął niniejsze postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego. Należy jednak wskazać, że w przypadku braku uzyskania przez Zamawiającego tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej ulic istnieje wysokie ryzyko prawne, że umowa sprzedaży energii zawarta z wybranym Wykonawcą nie będzie mogła zostać zrealizowana ze względu na działania faktyczne i prawne podjęte przez właściciela infrastruktury oświetleniowej korzystającego z przysługującego mu prawa własności. Taka sytuacja może z kolei doprowadzić do powstania szkody po stronie Wykonawcy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego. Zgodnie z art. 18 ust.1 pkt.3 ustawy prawo energetyczne do zadań własnych gminy w zakresie zaopatrzenia w energię elektryczną należy finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. Zgodnie z art. 3 pkt 22 wspomnianej ustawy przez finansowanie oświetlenia należy rozumieć finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz koszty ich budowy i utrzymania. O ile przepisy ustawowe nakładają na Zamawiającego obowiązek finansowania kosztów energii elektrycznej, przepisy te nie przyznają Zamawiającemu tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej ulic, ani też nie nakładają na jej właściciela obowiązku nieodpłatnego udostępniania jej Zamawiającemu.

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że dysponuje tytułem prawnym do części infrastruktury oświetleniowej ulic wskazanych w załączniku do SIWZ.

W świetle obowiązujących przepisów ustawy z dnia 10 kwietnia 1997r Prawo energetyczne oraz brzmienia art. 48 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964r Kodeks cywilny kwestia własności w tym

zakresie nie ma większego znaczenia. Zgodnie z art. 18 ust. 1 ustawy Prawo energetyczne do zadań własnych gminy należy między innymi finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. Definicję finansowania zawiera art. 3 pkt. 22 ustawy prawo energetyczne. Zgodnie z tym przepisem finansowanie oświetlenia to "finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz koszty ich budowy i utrzymania". Obowiązki te są niezależne od tego, kto jest ewentualnym właścicielem wskazanych obiektów.

Cytując za komentarzem pana Marka Stefaniuka do art. 18 ustawy Prawo energetyczne należy stwierdzić, że w znaczeniu ustalonym w art. 3 pkt. 22 ustawy prawo energetyczne finansowanie oznacza pokrywanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz kosztów budowy i utrzymania punktów świetlnych środkami, których źródłem jest budżet gminy. Wydatki budżetu gminy są odzwierciedleniem zadań publicznych wykonywanych przez gminę. Cele i wysokość tych wydatków określone są uchwałą budżetową. W doktrynie prawa finansowego scharakteryzowano sposób dokonywania tych wydatków. Powinny być dokonywane w sposób celowy i oszczędny z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, w sposób umożliwiający terminową realizację zadań gminy w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań, zgodnie z przepisami dotyczącymi poszczególnych ich rodzajów i harmonogramem opracowanym przez organ wykonawczy, a zakup należy realizować na zasadach określonych w przepisach o zamówieniach publicznych, dotyczących dostaw usług i robót (zob. J. Glumińska-Pawlic, *Finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy*, www.samorząd.pap.pl; też, *Obowiązek finansowania oświetlenia dróg publicznych przez gminy*, cz. 1 i 2, Przegląd Podatków Lokalnych i Finansów Samorządowych 2008, nr 3 i 4).

Podsumowując powyższe podkreślić należy, iż to nie właściciel słupa oświetleniowego a Zamawiający jest odbiorcą energii elektrycznej i jako odbiorca, zgodnie z art. 4j ustawy z 9 kwietnia 1997 r. – Prawo energetyczne (Dz. U. z 2006 r. nr 89, poz. 625 ze zm.), ma prawo zakupu energii od wybranego przez siebie sprzedawcy. Zamawiający w wykonaniu wskazanego uprawnienia zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 stycznia 2004. prawo zamówień publicznych dokonał ogłoszenia przetargu na zakup energii elektrycznej i nie widzi podstaw do udzielania informacji dot. ewentualnych rozmów z właścicielem infrastruktury oświetleniowej.

Pytanie 2.

W załączniku nr 3 do SIWZ – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w §7 ust.1 widnieje zapis: "Faktury rozliczeniowe wystawiane będą na koniec okresu rozliczeniowego w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Sprzedawcę odczytów liczników pomiarowych od OSD. Do faktury Sprzedawca dołącza załącznik, w którym wyspecyfikuje koszty dostarczonej energii elektrycznej dla każdego układu pomiarowo-rozliczeniowego". Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji przedmiotowego zapisu: „Faktury rozliczeniowe wystawiane będą na koniec okresu rozliczeniowego w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Sprzedawcę odczytów liczników pomiarowych od OSD”.

Odpowiedź

Zamawiający nie przewiduje zmiany tego zapisu.

Pytanie 3.

W załączniku nr 3 do SIWZ – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w §7 ust.6 widnieje zapis: "Należności wynikające z faktur VAT są płatne w terminie 21 dni od daty doręczenia Odbiorcy prawidłowo wystawionej faktury VAT". Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji w/w zapisu: „Należności wynikające z faktur VAT są płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury VAT”.

Odpowiedź

Zamawiający nie przewiduje zmiany tego zapisu.

Pytanie 4.

W załączniku nr 3 do SIWZ – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w §11 ust.1 widnieje zapis:” Sprzedawca zobowiązuje się dokonać zgłoszenia niniejszej Umowy do OSD do 14 dni od jej podpisania przez Strony umowy”. Z uwagi na fakt, iż w celu zgłoszenia umowy Zamawiający jest zobowiązany do przekazania stosownych dokumentów oraz udzielenie stosownego pełnomocnictwa Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji w/w zapisu: ”Sprzedawca zobowiązuje się dokonać zgłoszenia niniejszej Umowy do OSD”.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu. W związku z powyższym, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą, zmienia treść Załącznika nr 3 do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia – Wzoru umowy generalnej na sprzedaż energii elektrycznej, **§11 ust.1, któremu nadaje następujące brzmienie:**

„1. Sprzedawca zobowiązuje się dokonać zgłoszenia niniejszej Umowy do OSD w terminie do 14 dni od daty otrzymania od Zamawiającego dokumentów i pełnomocnictw wymaganych do zgłoszenia.”

Pytanie 5.

W załączniku nr 3 do SIWZ – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w §11 ust.6 widnieje zapis:” Wszelkie zmiany umowy, z zastrzeżeniem §5 ust 1 i §1 ust 11 umowy, wymagają formy pisemnego aneksu podpisanego przez każdą ze stron pod rygorem nieważności”. Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie w przedmiotowym zapisie zmian, o których mowa jest w §5 ust 3 Umowy. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji przedmiotowego zapisu: „Wszelkie zmiany umowy, z zastrzeżeniem §5 ust 1, §5 ust 3 i §1 ust 11 umowy, wymagają formy pisemnego aneksu podpisanego przez każdą ze stron pod rygorem nieważności”.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu. W związku z powyższym, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą, zmienia treść Załącznika nr 3 do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia – Wzoru umowy generalnej na sprzedaż energii elektrycznej, **§11 ust.6, któremu nadaje następujące brzmienie:**

„6. Wszelkie zmiany umowy, z zastrzeżeniem §5 ust 1, §5 ust 3 i §1 ust 11 umowy, wymagają formy pisemnego aneksu podpisanego przez każdą ze stron pod rygorem nieważności”.

Pytanie 6.

W załączniku nr 2 do umowy – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej w § 4 ust.5 widnieje zapis:” W przypadku stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo - rozliczeniowego, Przedsiębiorstwo Energetyczne dokona korekty faktur”. Uprzejmie

informuje, że korekty mogą być dokonywane na podstawie danych odczytowych otrzymanych od OSD. Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następujących modyfikacji w/w zapisu: „W przypadku stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo – rozliczeniowego Sprzedawca wystawi fakturę korygującą na podstawie danych odczytowych otrzymanych od OSD”.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu. W związku z powyższym, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą, zmienia treść Załącznika nr 2 do Wzoru umowy generalnej na sprzedaż energii elektrycznej - Wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej czynnej, która będzie zawarta odrębnie z jednostkami organizacyjnymi miasta Kostrzyn nad Odrą i miastem Kostrzyn nad Odrą, , **§ 4 ust.5, któremu nadaje następujące brzmienie:**

„5. W przypadku stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo – rozliczeniowego Sprzedawca wystawi fakturę korygującą na podstawie danych odczytowych otrzymanych od OSD”.

Pytanie 7.

W załączniku nr 2 do umowy – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w § 4 ust. 6 widnieje zapis:” W przypadku konieczności wymiany lub dostosowania do wymogów Sprzedawcy układu pomiarowo – rozliczeniowego, zobowiązuję się on do wymiany i zainstalowania lub dostosowania do własnych wymogów, na swój koszt”. Uprzejmie informuje, iż Wykonawca jako podmiot nie będący właścicielem układów pomiarowo rozliczeniowych nie może przyjąć na siebie powyższego zobowiązania. Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie w/w zapisu.

Odpowiedź

Zamawiający wyraża zgodę na **usunięcie ust.6 w § 4** Załącznika nr 2 do Wzoru umowy generalnej na sprzedaż energii elektrycznej - Wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej czynnej, która będzie zawarta odrębnie z jednostkami organizacyjnymi miasta Kostrzyn nad Odrą i miastem Kostrzyn nad Odrą.

Pytanie 8.

W załączniku nr 2 do umowy – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w § 4 ust.9 widnieje zapis:” Należności wynikające z faktur VAT są płatne w terminie 21 dni od daty ich wystawienia przez Sprzedawcę. Faktury przesyłane są listem poleconym”. Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji w/w zapisu: „Należności wynikające z faktur VAT są płatne w terminie 21 dni od daty ich wystawienia przez Sprzedawcę”.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację powyższego zapisu w brzmieniu zaproponowanym przez Wykonawcę. Jednakże, na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą, zmienia treść Załącznika nr 2 do Wzoru umowy generalnej na sprzedaż energii elektrycznej - Wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej czynnej, **§ 4 ust.9, któremu nadaje następujące brzmienie:**

”9. Należności wynikające z faktur VAT są płatne w terminie 21 dni od daty doręczenia Odbiorcy prawidłowo wystawionej faktury VAT.”

Pytanie 9.

W załączniku nr 2 do umowy – projekt umowy generalnej sprzedaży energii elektrycznej w §14 ust.10 widnieje zapis: "Faktury rozliczeniowe wystawiane będą na koniec okresu rozliczeniowego w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Sprzedawcę odczytów pomiarowych liczników od OSD. Do faktury Sprzedawca dołączy załącznik, w którym wyspecyfikuje koszty dostarczonej energii elektrycznej dla każdego układu pomiarowo – rozliczeniowego". Zwracamy się z prośbą o dokonanie następującej modyfikacji przedmiotowego zapisu: „Faktury rozliczeniowe wystawiane będą na koniec okresu rozliczeniowego w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Sprzedawcę odczytów liczników pomiarowych od OSD”.

Odpowiedź

Zamawiający nie przewiduje zmiany tego zapisu.

W związku z dokonanymi zmianami, Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą, na podstawie art.38 ust.6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny na wprowadzenie zmian w ofertach tj. **do dnia 09.08.2012r. do godz. 09.30 i wyznacza się nowy termin otwarcia ofert na dzień 09.08.2012r. godz. 10.00.**

Z uwagi na przedłużenie terminu składania ofert, Zamawiający na podstawie art. 38 ust.4a pkt. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zmianami), zamieścił dnia 06.08.2012r. w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o numerze 169835-2012

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

Z poważaniem

*Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą
dr Andrzej Kunt*

Do wiadomości:

- wszyscy uczestnicy postępowania