

Brzeg, 06.05.2011 r.

OR.272.1.10.2011

Wyjaśnienie specyfikacji istotnych warunków zamówienia

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „**Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów jednostek organizacyjnych Powiatu Brzeskiego**”

W związku z prośbą o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. 2010, Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) wyjaśniam, co następuje:

Pytanie nr 1:

Dotyczy: Terminy obowiązywania dotychczasowych umów.

Jakie okresy wypowiedzeń oraz terminy obowiązywania dotychczasowych umów ma w obecnej chwili Zamawiający?

Nasz komentarz:

W zależności od tego jaki jest termin wypowiedzeń bieżących umów (umowa na czas nieokreślony/umowa na czas określony – jaki?) oraz czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana pierwszy czy kolejny raz jest uzależniony termin wejścia w życie przysyłanych umów sprzedaży. Pierwsza procedura po pozytywnej weryfikacji zgłoszeń zmiany sprzedawcy przez lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego (OSD) **to 30 dni miesiąca kalendarzowego** na weryfikację wniosków (od 1 dnia miesiąca licząc). Kolejne zmiany sprzedawcy **to 14 dni** weryfikacji wniosków przez OSD, licząc rozpoczęcie sprzedaży od początku kolejnego miesiąca kalendarzowego.

Odpowiedź nr 1:

Umowy są wypowiedziane z terminem 30.06.2011 r.

Pytanie nr 2:

Jakie umowy posiada Zamawiający w każdym punkcie poboru energii elektrycznej, czy umowy są rozdzielone na umowy na sprzedaż energii elektrycznej i dystrybucję energii

elektrycznej czy są to umowy kompleksowe na sprzedaż i dystrybucję energii elektrycznej?

Odpowiedź nr 2:

Obecnie obowiązujące umowy są umowami kompleksowymi.

Pytanie nr 3:

Dotyczy: Układy pomiarowo-rozliczeniowe

Czy Zamawiający posiada dostosowane układy pomiarowo-rozliczeniowe do zasady TPA?

Nasz komentarz:

W zależności czy układy pomiarowo-rozliczeniowe są dostosowane do zdalnej transmisji danych uzależniony jest czas wejścia w życie przyszłej umowy sprzedażowej.

Obowiązek dostosowania układów pomiarowo-rozliczeniowych spoczywa na właścicielu układu pomiarowo-rozliczeniowego. W przypadku klientów zasilanych na niskim napięciu (grupa przyłączeniowa IV i V) właścicielem układów jest OSD, który zobowiązany jest do dostosowania tych układów na swój koszt. W przypadku pozostałych klientów zasilanych na średnim i najwyższym napięciu, prace te wykonują oni własnym kosztem i staraniem. Taki Klient/Odbiorca jest zobowiązany do dostosowania układów pomiarowo-rozliczeniowych przed zgłoszeniem do OSD umowy sprzedaży energii elektrycznej zawartej przez Odbiorcę z wybranym sprzedawcą. W przypadku nie dostosowanych układów pomiarowo - rozliczeniowych istnieje możliwość dłuższego przesunięcia w czasie przeprowadzenia i spełnienia wymogów procedury zmiany sprzedawcy.

Odpowiedź nr 3:

Wszystkie punkty poboru energii elektrycznej są zasilane na niskim napięciu stąd obowiązek dostosowania układów pomiarowo – rozliczeniowych zgodnie z IRiESD OSD spoczywa na EnergiaPro SA i winny zostać wykonane w terminie 30 dni od dnia zgłoszenia zmiany sprzedawcy.

Pytanie nr 4:

Dotyczy: Dokumenty do procedury zmiany sprzedawcy

Czy Zamawiający przekaze 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 wymaganiom na druku OSD „ZGŁOSZENIE UMOWY SPRZEDAŻY ENERGII ELEKTRYCZNEJ”, dostępnym na stronie Państwa Operatora Systemu Dystrybucyjnego.

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający udostępni wszelkie posiadane dane.

Pytanie nr 5:

Dotyczy: Zasady rozliczeń :

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zgodnie z art. 144 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2006 r. Nr 164 poz. 1163 z późn. zm.) i dopuści dodanie zapisu umożliwiającego zmianę ceny brutto w przypadku zmiany podatku akcyzowego oraz zmian powszechnie obowiązujących przepisów prawa (np. prawa energetycznego), (Projekt Umowy §5 ust.2)?

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.*

Z treści powołanego przepisu wynika, że stosowana w obrocie cena jest ceną zawierającą podatek od towarów i usług i podatek akcyzowy. Wykonawca składając ofertę lub umawiając się z zamawiającym powinien określać ceny zgodnie z przepisami obowiązującego prawa. W świetle powyższego nie ma uzasadnienia dla stosowania w rozliczeniach z zamawiającym cen netto, to jest cen, które nie zawierają podatków i opłat.

Zasady dot. sprzedaży energii elektrycznej wytworzonej przez przedsiębiorstwa energetyczne wykorzystujące odnawialne źródła energii oraz wydawanie i obrót świadectwami pochodzenia wydawanymi dla energii uzyskanej z odnawialnych źródeł energii oraz wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji wynikają bezpośrednio z Ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (Dz.U. 2006 r. Nr 89, poz. 625 ze zm.) [zwanej dalej Ustawą], a szczegółowo zostały uregulowane w rozporządzeniach: Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 14 sierpnia 2008 r. w sprawie szczegółowego zakresu obowiązków uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, uiszczenia opłaty zastępczej, zakupu energii elektrycznej i ciepła wytworzonych w odnawialnych źródłach energii oraz obowiązku potwierdzenia danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w odnawialnym źródle energii (Dz.U. 2008 nr 156 poz. 969) [zwane dalej Rozporządzenie 2007] oraz Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 26 września 2007 r. w sprawie sposobu obliczania danych podanych we wniosku o wydanie świadectwa pochodzenia z kogeneracji oraz szczegółowego zakresu obowiązku uzyskania i przedstawienia do umorzenia tych świadectw, uiszczenia opłaty zastępczej i obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji (Dz.U. 2007 nr 185 poz. 1314) [zwane dalej Rozporządzenie 2008]. Prawo energetyczne przewiduje po stronie przedsiębiorstwa energetycznego posiadającego koncesję w zakresie obrotu energią elektryczną oraz które sprzedaje energię elektryczną konsumentom używającym jej dla własnych potrzeb na terenie Polski, obowiązek zakupu energii elektrycznej, wytwarzanej z odnawialnych źródeł energii jak również wytwarzanej w wysokosprawnej kogeneracji.

W rozporządzeniach ustawodawca określił udział ilościowy sumy energii elektroenergetycznej (wynikającej ze świadectw pochodzenia, które przedsiębiorstwo energetyczne ma obowiązek uzyskać i przedstawić do umorzenia albo z uiszczonej opłaty zastępczej) w wykonanej całkowitej rocznej sprzedaży energii elektrycznej odbiorcom końcowym. W 2011 r. udział ten wynosi nie mniej niż:

- 10,4% dla energii odnawialanej (zielonej) (§3 pkt 4 Rozporządzenia 2008).
- 22,2% dla energii (czerwonej) wytworzonej w skojarzeniu z ciepłem, czyli w elektrociepłowniach (§9 pkt 2 lit. e) Rozporządzenia 2007).
- 3,3% dla energii (żółtej) wytworzonej w elektrociepłowniach gazowych lub w skojarzonych źródłach o mocy poniżej 1MW (§9 pkt 1 lit. e) Rozporządzenia 2007).
- 1,6% dla energii (fioletowej) wytworzonej z metanu z kopalń i biogazowni.

Ceny energii elektrycznej wytwarzanej z odnawialnych źródeł energii oraz wysokosprawnej kogeneracji są określone z góry. Zgodnie z kompetencją zawartą w art. 23 ust 2 pkt 18 Ustawy ceny są obliczane przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki i corocznie

publikowane (ustalane na podstawie średniej ceny sprzedaży energii elektrycznej na rynku konkurencyjnym, w poprzednim roku kalendarzowym).

W Rozporządzeniu 2008 ustawodawca określił sposób uwzględnienia w kalkulacji cen energii elektrycznej w taryfach przedsiębiorstw energetycznych zarówno kosztów uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, kosztów poniesionej opłaty zastępczej, jak i kosztów zakupu energii elektrycznej (§1 pkt 6). Z kolei zgodnie z §16 ust. 1 Rozporządzenia 2008 koszty zakupu energii elektrycznej, ponoszone w związku z realizacją obowiązku, o którym mowa w art. 9a ust 6 Ustawy, uwzględnia się w kalkulacji cen ustalanych w taryfach sprzedawców z urzędu, przyjmując, że jednostka energii elektrycznej sprzedawana przez danego sprzedawcę z urzędu odbiorcom końcowym jest w tej samej wysokości obciążona tymi kosztami. Ceny zakupu energii elektrycznej (także wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji) wynikają z przepisów wydawanych na podstawie art. 23 ust 2 pkt 18 Ustawy.

Za niedopełnienie obowiązków wynikających z nieprzestrzegania obowiązku zakupu energii elektrycznej (pochodzącej odnawialnych źródeł energii oraz w zakresie kogeneracji) Ustawodawca przewidział kary pieniężne (art. 56 ust. 1 pkt 1a Ustawy).

Określenie stawek od towarów i usług lub podatku akcyzowego, zasad dot. sprzedaży energii elektrycznej wytworzonej przez przedsiębiorstwa energetyczne wykorzystujące odnawialne źródła energii oraz wydawania i obrotu świadectwami pochodzenia wydawanymi dla energii uzyskanej z odnawialnych źródeł energii oraz wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji jest regulowane przepisami prawa i nie zależy od Wykonawcy. Z tego względu w pełni uzasadnione jest przewidzenie zmian umowy zgodnie z przesłankami wynikającymi z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Źródła:

- Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2006 r. nr 164 poz. 1163 z późn. zm.)
- Ustawa z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz.U.01.97.1050 z późn. zm.)
- Ustawa z dnia 6 grudnia 2008 r. o podatku akcyzowym (Dz.U.09.3.11 z późn. zm.)
- Ustawa z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U.04.54.535 z późn. zm.)
- Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/28/WE z dnia 23 kwietnia 2009 r. w sprawie promowania stosowania energii ze źródeł odnawialnych
- Ustawa z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (Dz.U. 2006 r. nr 89, poz. 625 ze zm.) art. 9a ust. 9 w związku z art. 9a ust. 1 i 6, art. 9e ust. 1, art. 23 ust 2 pkt 18 i art. 56 ust. 1 pkt 1a Ustawy
- Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 14 sierpnia 2008 r. w sprawie szczegółowego zakresu obowiązków uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, uiszczenia opłaty zastępczej, zakupu energii elektrycznej i

ciepła wytworzonych w odnawialnych źródłach energii oraz obowiązku potwierdzenia danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w odnawialnym źródle energii (Dz.U. 2008 nr 156 poz. 969) §1 ust. 5 i 6, §3, §13, §16 ust. 1 i ust. 2

- Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 26 września 2007 r. w sprawie sposobu obliczania danych podanych we wniosku o wydanie świadectwa pochodzenia z kogeneracji oraz szczegółowego zakresu obowiązku uzyskania i przedstawienia do umorzenia tych świadectw, uiszczania opłaty zastępczej i obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji (Dz.U. 2007 nr 185 poz. 1314) §9 pkt. 1 lit. e) i pkt 2 lit. e) informacje wydawane przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki dot. średniej cen sprzedaży energii elektrycznej na rynku konkurencyjnym

Odpowiedź nr 5:

Projekt Umowy §5 ust.2 pozostanie bez zmiany.

Pytanie nr 6.

Dotyczy: Płatności:

Umowa załącznik nr 9 do SIWZ §6 ust. 3.

Propozycja zmian:

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu: "Za dzień zapłaty uznaje się datę obciążenia rachunku Zamawiającego" na następujący: „*Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Wykonawcy od Zamawiającego.*”

Nasz komentarz:

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.

Odpowiedź nr 6.

Projekt Umowy §6 ust. 3 pozostanie bez zmiany.

Pytanie nr 7:

Dotyczy: Obowiązki Umowy.

Projekt Umowy §7 ust.1

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w Projekcie Umowy §7 ust.1 na następujący:

„Umowa wchodzi w życie z dniem 01.07.2011r. lecz nie wcześniej niż z dniem, w którym zostaną dostosowane układy pomiarowo-rozliczeniowe do wybranej grupy taryfowej oraz nie wcześniej niż z dniem skutecznego rozwiązania dotychczasowych umów sprzedaży energii elektrycznej z poprzednim sprzedawcą, a także nie wcześniej niż po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i podpisaniem nowych umów dystrybucyjnych.”

Nasz komentarz:

W zależności od tego jaki jest termin wypowiedzeń bieżących umów (umowa na czas nieokreślony/umowa na czas określony – jaki?) oraz czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana pierwszy czy kolejny raz jest uzależniony termin wejścia w życie przyszłych umów sprzedaży. Pierwsza procedura po pozytywnej weryfikacji zgłoszeń zmiany sprzedawcy przez lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego (OSD) to 30 dni miesiąca kalendarzowego na weryfikację wniosków (od 1 dnia miesiąca licząc). Kolejne zmiany sprzedawcy to 14 dni weryfikacji wniosków przez OSD, licząc rozpoczęcie sprzedaży od początku kolejnego miesiąca kalendarzowego

Odpowiedź nr 7.

Projekt umowy §7 ust. 4 lit. a wyczerpuje część wniosku Wykonawcy.

Projekt Umowy §7 ust. 1 pozostanie bez zmiany.

Zamawiający przypomina, iż przekazane Wykonawcom odpowiedzi na pytania stanowią integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia i wiążą Wykonawców.

Zważywszy, że uwzględnienie powyższych wyjaśnień w treści przygotowywanych przez Państwa ofert nie wymaga dodatkowego czasu, termin składania ofert, tj. dnia 12.05.2011 r. do godz. 09.30 nie ulega zmianie.

STAROSTA
Maciej Stefański

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. 2010r., Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) treść zapytań wraz z wyjaśnieniami, bez ujawniania źródła zapytania, dnia 06.05.2011r.

- zamieszczono w Biuletynie Informacji Publicznej Starostwa Powiatowego w Brzegu: <http://powiat.brzeski.opolski.sisco.info/> zakładka/ Zamówienia publiczne /Ogłoszenia o przetargach/ „Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów jednostek organizacyjnych Powiatu Brzeskiego”;

- przekazano faksem a następnie pocztą (listem zwykłym) wykonawcy, który zadał zapytania.

Zamawiający, zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych, wzywa do niezwłocznego potwierdzenia otrzymania korespondencji na załączonym druku.(dot. wykonawców, którzy otrzymali wyjaśnienie siwz faksem)