

Chorzów, dnia 01.07.2010r.

ND/DZ/ 1335 /2010

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na „Dostawę energii elektrycznej do Tramwajów Śląskich S.A. w okresie od X.2010r. do V.2011r.” – nr sprawy WI/363/2010.

W związku z pytaniami dotyczącymi przetargu nieograniczonego pn. jw. wyjaśniam:

Pytanie 1

Na stronie 3 SIWZ (Rozdział 7, punkt 2b) zostało zapisane, iż na dowód spełnienia warunku posiadania wiedzy i doświadczenia należy załączyć wykaz 10 zadań (potwierdzonych dokumentami, świadczącymi o ich należytych wykonaniu) z okresu ostatnich trzech lat, polegających na sprzedaży energii elektrycznej o wartości minimum 1.000.000,00 PLN brutto każde. Ze swojej strony proponujemy ograniczenie ww. wykazu do 4 zadań o żądanych parametrach.

Odpowiedź:

Na powyższą propozycję odpowiedź umieszczona jest na stronie internetowej zamawiającego www.tram-silesia.pl - pismo o znakach ND/DZ/1249/2010 z dnia 22.06.2010r. odpowiedź Ad.I. do pytania 7.

Pytanie 2

W formularzu cenowym (kolumna g) algorytm do wyliczenia ceny całkowitej brutto energii elektrycznej przybiera postać: $g = d \times e \times f$. W naszym mniemaniu wyliczenia tej wielkości powinny następować w oparciu o wzór:

$$g = d \times e + f \times (d \times e).$$

Odpowiedź:

Algorytm wyliczenia ceny całkowitej brutto winien dokonany być w oparciu o wzór: $g = d \times e + f \times (d \times e)$.

Pytanie 3

W formularzu ofertowym (załącznik nr 7) oraz w projekcie umowy (załącznik nr 8) wymaga się wskazania cen jednostkowych brutto sprzedaży energii elektrycznej dla taryfy B21. Jednocześnie w rozdziale 5 (strona 2 SIWZ) zamawiający zaznacza, że nie dopuszcza do składania ofert wariantowych. Prosimy o wyjaśnienie i ujednolicenie tej kwestii.

Odpowiedź:

Zgodnie z uwagą, zamieszczona w załączniku nr 7 cena jednostkowa brutto sprzedaży energii elektrycznej dla taryfy B21 stanowi średnia cena wyliczona z podzielenia ceny całkowitej brutto za energię elektryczną przez ilość przewidywanego rocznego zużycia energii elektrycznej, tj. 33600 MWh i będzie stosowana w przypadku gdyby zamawiający w okresie obowiązywania umowy skorzystał z prawa do zmiany grupy taryfowej.

Nie jest to zatem cena całkowita brutto stanowiąca całkowity koszt dostawy całego wolumenu energii elektrycznej (wiersz „Razem”, kolumna „g” – załącznik nr 7). Oczekiwanie zamawiającego podania w umowie cen jednostkowych dla grupy taryfowej B23 oraz (przeliczonej) ceny jednostkowej dla grupy B21 w żadnym przypadku nie może być kojarzone z ofertą wariantową.

Zgodnie z Rozdziałem 17 SIWZ cena jednostkowa dla taryfy B21 nie jest przedmiotem oceny. Jednym z dwóch kryteriów oceny ofert natomiast jest cena całkowita brutto.

Pytanie 4

W projekcie umowy, stanowiącej załącznik nr 8 (§ 4- Ceny i zasady rozliczeń) czy istnieje możliwość zapisania punktu 8 jak niżej:

Rozliczenie sprzedaży energii elektrycznej będzie dokonywane w miesięcznych okresach rozliczeniowych, w następujący sposób:

Na początku każdego miesiąca zostaną wystawione trzy faktury zaliczkowe VAT obejmujące trzy dekady danego okresu rozliczeniowego:

- 1) od 1-go do 10-go dnia miesiąca sprzedaży z terminem płatności do 10 dni od zakończenia pierwszej dekady, lecz nie krótszym niż 7 dni od daty jej otrzymania przez Odbiorcę, na kwotę odpowiadającą należności za 30% zaplanowanego zużycia energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym wyliczoną po cenach jednostkowych wykazanych w ust. 2 niniejszego paragrafu;
- 2) od 11-go do 20-go dnia miesiąca sprzedaży z terminem płatności do 10 dni od zakończenia drugiej dekady, lecz nie wcześniej niż 7 dni od daty jej otrzymania przez Odbiorcę, na kwotę odpowiadającą należności za 30% zaplanowanego zużycia energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym wyliczoną po cenach jednostkowych wykazanych w ust. 2 niniejszego paragrafu;
- 3) od 21-go do ostatniego dnia danego miesiąca sprzedaży z terminem płatności do 10 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego, lecz nie wcześniej niż 7 dni od daty jej otrzymania przez Odbiorcę, na kwotę odpowiadającą należności za 30% zaplanowanego zużycia energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym wyliczoną po cenach jednostkowych wykazanych w ust.2 niniejszego paragrafu.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje aktualne zapisy we wzorze umowy – załącznik nr 8 do specyfikacji istotnych warunków zamówienia (§ 4 – Ceny i zasady rozliczeń).

Pytanie 5

W załączniku nr 6 Oferent zostaje zobligowany zapisem do wskazania terminu dopełnienia w imieniu zamawiającego wszelkich formalności w procedurze zmiany sprzedawcy. W związku z powyższym zapisem informujemy, iż na etapie składania ofert nie jesteśmy w stanie jednoznacznie wskazać daty wykonania tego obowiązku. Termin, o którym mowa, uzależniony jest bowiem od długości okresu wypowiedzenia umowy obowiązującej z dotychczasowym sprzedawcą, od ewentualnej procedury odwoławczej, a także od tego, kiedy zamawiający zaprosi Oferenta do podpisania umowy. Proponujemy zatem dokonania zmiany w oświadczeniu i wprowadzenie w jego treść następującego zapisu: „Wykonanie tego obowiązku nastąpi przed rozpoczęciem realizacji umowy sprzedaży energii elektrycznej, określonym wymogami Ustawy Prawo Energetyczne oraz po skutecznym rozwiązaniu umowy zamawiającego z dotychczasowym sprzedawcą”.

Odpowiedź:

W odpowiedzi na powyższe zamawiający informuje, że dostawy energii elektrycznej dla obiektów RK-1 realizowane są na podstawie odrębnych umów: sprzedażowej (obowiązującej do 31.01.2011r.) oraz dystrybucyjnej (zawarta na czas nieokreślony), natomiast w przypadku RK-2 i RK-3 na podstawie umowy kompleksowej, przy czym z dniem 01.07.2010r. dojdzie do jej rozdzielenia na dwie odrębne umowy: sprzedażową ważną do dnia 30.09.2010r. oraz dystrybucyjną.

Jest oczywistym, że zgłoszenie zmiany sprzedawcy winno nastąpić przed terminem, w którym wyłoniony wykonawca winien rozpocząć sprzedaż energii elektrycznej dla zamawiającego.

Pytanie 6

W rozdziale 14 SIWZ „Opis sposobu przygotowania oferty” punkt 7, znajduje się zapis „W przypadku, gdy informacje składane w trakcie postępowania stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (art. 11 ust.4 – Dz.U.2003.153.1503 z późniejszymi zmianami), co do których wykonawca zastrzegł, że nie mogą być udostępniane, należy je wówczas opatrzyć klauzulą „NIE UDOSTĘPNIĄĆ. INFORMACJE STANOWIĄ TAJEMNICĘ PRZEDSIĘBIORSTWA”.

Nie mogą stanowić tajemnicy przedsiębiorstwa informacje podawane podczas otwarcia ofert, jak również dokumenty złożone celem wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu”.

Podanie minimum 10 zadań w zakresie dostawy energii elektrycznej wartości minimum 1.000.000,00 PLN brutto każde, z podaniem wartości przedmiotu, dat wykonania, oraz załączenie dokumentu potwierdzającego, że usługi zostały należycie wykonane (załącznik nr 4) są informacjami poufnymi i nie mogą być ujawnione. Wobec powyższego wnosimy o zmianę zapisu:

„Nie mogą stanowić tajemnicy przedsiębiorstwa informacje podawane podczas otwarcia ofert, tj. imię i nazwisko, nazwa firmy oraz adres wykonawcy, którego oferta jest otwierana, a także informacje dotyczące ceny oferty, termin wykonania zamówienia publicznego, okres gwarancji i warunki płatności zawarte w ofercie”.

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp, postępowanie o udzielenie zamówienia jest jawne. Oznacza to, iż zamawiający jest zobowiązany do upublicznienia faktu rozpoczęcia procedury przetargowej oraz do udostępnienia całej dokumentacji z postępowania. Szczegółowe regulacje w tym zakresie zapewnia ustawa o dostępie do informacji publicznej oraz Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów w sprawie protokołu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Jak informuje Urząd Zamówień Publicznych, ustawa wprowadzając generalną zasadę jawności w stosunku do złożonych ofert zastrzega, że zamawiający nie może ujawnić informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa. Warunkiem tego jest jednak, że wykonawca składając ofertę zastrzeże w odniesieniu do tych informacji, że nie mogą być one ogólnie udostępnione. Tajemnicę przedsiębiorstwa definiuje art. 11 ust. 4 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, który brzmi: „Przez tajemnicę przedsiębiorstwa rozumie się nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne, organizacyjne przedsiębiorstwa lub inne informacje posiadające wartość gospodarczą, co do których przedsiębiorca podjął niezbędne działanie w celu zachowania poufności”. Zatem za tajemnicę przedsiębiorstwa należy uznać taką informację, która spełnia łącznie trzy warunki:

- jest informacją o charakterze technicznym, technologicznym, organizacyjnym lub inną posiadającą wartość gospodarczą,
- nie została ujawniona do wiadomości publicznej,
- podjęto w stosunku do niej niezbędne działania w celu zachowania poufności.

Jak już wcześniej podkreślono podstawową zasadą zamówień publicznych jest zasada jawności, a zgodnie z art. 8 ust. 2 i 3 ustawy Pzp można utajnić informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Nie można więc w sposób przypadkowy i niczym nieuzasadniony utajniać informacji zawartych w składanych ofertach. Zapoznanie się bowiem z szeregiem dokumentów, na których żądanie zezwala Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2009r. (Dz.U.2009.229.1817), nie spowoduje ujawnienia tajemnicy przedsiębiorstwa, gdyż część z nich, ze swej istoty, takich treści nie zawiera, a często są one opracowywane na potrzeby konkretnego postępowania, w tym przede wszystkim w oparciu o informacje przedłożone przez zamawiającego w SIWZ, a więc jawne. Nieuprawnionym jest bowiem pogląd, iż skoro ustawa zakazuje utajniania informacji odczytywanych podczas otwarcia ofert, wszystkie pozostałe informacje mogą być utajnione.

Reasumując należy stwierdzić, iż załącznik nr 4 do SIWZ, nie spełnia przesłanek uznania za tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu przepisów ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (art. 11 ust. 4), gdyż jest to dokument potwierdzający spełnienie warunku dotyczącego wiedzy i doświadczenia, o którym mowa w Rozdziale 7 pkt 2 lit. b) specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 7

W załączniku nr 1 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia” jest mowa, że termin realizacji zamówienia obejmuje okres X.2010r. – V.2011r. Podobne zapisy znajdują się również we wzorze oferty stanowiącej załącznik nr 8 do SIWZ w § 7 „Okres obowiązywania umowy” punkt 1. Biorąc pod uwagę czas potrzebny do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy oraz okresy wypowiedzeń aktualnie obowiązujących umów zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy umowa na sprzedaż energii elektrycznej z Enion S.A. jest terminowa, oraz czy umowa dystrybucyjna z OSD Vattenfall zostanie zawarta w terminie umożliwiającym zgłoszenie ZUSE, co należy wykonać do 10 dnia roboczego miesiąca poprzedzającego rozpoczęcie dostaw, tak aby umowa sprzedaży mogła wejść w życie od dnia 01.10.2010r.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że umowa na sprzedaż energii elektrycznej jest podpisana przez Tramwaje Śląskie S.A. na czas określony i wygaśnie z dniem 31.01.2011r. Natomiast, jeżeli chodzi o umowę dystrybucyjną z Vattenfall Distribution Poland S.A. zostanie ona podpisana w najbliższych dniach, tak że wyłoniony w toczącym się obecnie postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego sektorowego wykonawca, będzie miał wystarczającą ilość czasu na zgłoszenie tego faktu OSD.

Pytanie 8

Wnosimy o wykreślenie z załącznika nr 1 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia” zapisu „Ponadto Wykonawca w załączniku nr 7 do specyfikacji istotnych warunków, tj. w Formularzu cenowym, poda cenę brutto sprzedaży

energii elektrycznej dla taryfy **B21**, która będzie stanowiła średnią cenę wyliczoną z podzielenia ceny całkowitej brutto za energię elektryczną przez ilość przewidywanego rocznego zużycia energii elektrycznej, tj. 33600 MWh. Stawka ta zawarta została w umowie i posłuży do rozliczania dostaw energii, w przypadku, gdyby Zamawiający w okresie objętym umową skorzystał z prawa do zmiany grupy taryfowej z B23 na B21”.

Zgodnie z obowiązującymi przepisami odbiorcy przysługuje raz w roku zmiana taryfy. Zmiana taryfy opłat za usługi dystrybucji w przypadku Zamawiającego nie uniemożliwia pozostawienia stawek trójstrefowych w rozliczeniach z Wykonawcą za energię elektryczną i nie jest uzasadnieniem zmian warunków rozliczania z wykonawcą w trakcie realizacji umowy. Liczniki zabudowane u Zamawiającego powinny umożliwić rejestrację profili wykonawczych podlegających odczytowi przez OSD i udostępnieniu Wykonawcy oraz Zamawiającemu. Wykonawca po otrzymaniu takich danych samodzielnie może dokonać wyliczenia zużycia w strefach. Uzasadnienie Zamawiającego „brak możliwości technicznych” nie jest więc dostateczne. Wskazujemy, że pozostawienie przez Zamawiającego zapisów o możliwości zmiany taryfy w trakcie realizacji umowy stwarza sytuację, w której Zamawiający może dokonać zmiany taryfy na B21 z uwagi na przewidywane zmniejszenie udziału zużycia w strefie 3 (reszta doby), lub zmienić grupę taryfową dla obiektów charakteryzujących się gorszą niż wskazana w SIWZ średnią proporcją zużycia w strefach. Przy zaproponowanym w SIWZ algorytmie określenia ceny jednostkowej dla taryfy B21 dodatkowe ryzyko będzie podlegało wycenieniu przez wykonawcę i może wpłynąć na mniejszą atrakcyjność oferty również dla grupy taryfowej B23.

Odpowiedź:

Zamawiający pragnie zauważyć, że podstawowym kryterium oceny ofert jest cena całkowita (koszt całkowity) dostawy, przy określonym wolumenie energii elektrycznej. Mając świadomość, że poszczególni wykonawcy mogą posiadać różny portfel zakontraktowanej energii, zamawiający przedstawił między innymi w opisie przedmiotu zamówienia średnie zużycie energii w rozkładzie doby dla taryfy B23, w której zamawiający jest obecnie rozliczany. Podanie tej informacji, przy znanym wolumenie energii jaka ma być sprzedana w okresie obowiązywania umowy jest naszym zdaniem bardzo pomocna wykonawcy, gdyż pozwala na bardziej precyzyjne skalkulowanie ceny całkowitej, za którą wykonawca chce sprzedać swoją usługę. Wobec faktu, że podstawą wyceny oferty jest cena całkowita (koszt całkowity) dostawy, która będzie miała charakter stały, naszym zdaniem nie wystąpi po stronie wykonawcy dodatkowe ryzyko przy wycenieniu oferty jak również nie wpłynie w niekorzystny dla wykonawcy sposób realizacji umowy, w przypadku, gdyby zamawiający skorzystał z prawa do zmiany grupy taryfowej. Wówczas sprzedana energia będzie zgodna z zapisami SIWZ. Zamawiający zwraca uwagę na fakt, że wykonawca może, kalkulując ofertę, przyjąć jednakową cenę w poszczególnych porach doby.

Pytanie 9

W załączniku nr 8 do SIWZ „umowa nr” § 4 punkt 11 zapis „W przypadku nie dostarczenia przez Wykonawcę energii elektrycznej z przyczyn innych niż siła wyższa, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości pięciokrotności ceny jednostkowej energii elektrycznej wynikającej z § 4 ust. 2 pkt b. umowy za każdą nie dostarczoną MWh energii elektrycznej za okres zaprzestania sprzedaży. Powyższe nie dotyczy sytuacji, gdy niedostarczenie

energii elektrycznej nastąpiło z winy Operatora Systemu Dystrybucyjnego lub z wyłącznej winy Zamawiającego”. Powyższy zapis nie określa wszystkich możliwości niedostarczenia energii bez winy Wykonawcy, jak np. interwencji osób trzecich, które mogą prowadzić np. do uszkodzenia lub kradzieży linii energetycznej. Przypadek ten nie może być traktowany jako siła wyższa z uwagi na niespełnienie przez te zdarzenia wskazanych powyżej przesłanek. Wobec powyższego wnosimy o zmianę ww. zapisu na „W przypadku nie dostarczenia przez Wykonawcę energii elektrycznej z przyczyn innych niż siła wyższa, [...]. Powyższe nie dotyczy sytuacji, gdy niedostarczenie energii elektrycznej nastąpiło z winy Operatora Systemu Dystrybucyjnego lub z wyłącznej winy Zamawiającego lub z **powodu zaistnienia okoliczności egzoneracyjnej**”.

Odpowiedź:

Zamawiający odnosząc się do powyższej propozycji oraz uwzględniając sytuacje należące do czynności egzoneracyjnych, nie widzi potrzeby modyfikacji zapisu § 4 pkt 11 umowy. Zamawiający pragnie zauważyć, że wymienione w § 4 ust. 2 pkt b. umowy sytuacje, w których wykonawca będzie zwolniony z odpowiedzialności za niedostarczenie (za brak sprzedaży) energii elektrycznej zamawiającemu wyczerpują tzw. okoliczności egzoneracyjne, przy czym zamawiający uwzględniając charakter dostaw ograniczył w § 4 ust. 2 pkt b. umowy odpowiedzialność wykonawcy za szkody powstałe z wyłącznej winy osób trzecich jedynie do sytuacji, w której powstały one z winy Operatora Systemu Dystrybucyjnego.

Pytanie 10

Ponadto wnosimy o wprowadzenie do umowy paragrafu dotyczącego adresów do korespondencji:

1. Strony wskazują następujące adresy do doręczeń korespondencji związanej z umową:
 - Zamawiający -
 - Wykonawca -
2. Wszelkie zawiadomienia i oświadczenia związane z niniejszą umową będą składane w formie pisemnej za pośrednictwem firmy kurierskiej lub osobiście za potwierdzeniem odbioru bądź listem poleconym za potwierdzeniem odbioru.
3. Zawiadomienia i oświadczenia, o których mowa w ust. 2 będą uznane za otrzymane w dacie doręczenia przez firmę kurierską lub potwierdzenia odbioru w przypadku doręczenia osobistego, bądź w dacie upływu terminu do odbioru przesyłek awizowanych na pocztę
4. W przypadku jakiegokolwiek zmiany danych adresowych Strona jest zobowiązana do powiadomienia drugiej Strony w ciągu 7 dni od ich zmiany. Do czasu otrzymania takiego powiadomienia, zawiadomienia i oświadczenia przesłane na dotychczasowy adres uważa się za należycie doręczone.

Odpowiedź:

Zamawiający przychylił się do powyższej propozycji poprzez wprowadzenie do wzoru umowy nowego § 8 „Adresy do korespondencji” z zapisami jak wyżej. Natomiast obecny we wzorze umowy § 8 „Postanowienia końcowe” będzie § 9. Wprowadzone zapisy do wzoru umowy w załączeniu niniejszego pisma.

Jednocześnie mając na względzie wymogi zawarte w Rozdziale 10 specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zwracam się o potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma. W tym celu należy odesłać faksem zwrotnym niniejsze pismo z podpisem i adnotacją „otrzymano dnia”, na numer 32/251-00-96.

Zatwierdził:
Prezes Zarządu-Dyrektor Naczelny
Tadeusz Freisler

§ 8. Adresy do korespondencji

1. Strony wskazują następujące adresy do doręczeń korespondencji związanej z umową:
Zamawiający -
Wykonawca -
2. Wszelkie zawiadomienia i oświadczenia związane z niniejszą umową będą składane w formie pisemnej za pośrednictwem firmy kurierskiej lub osobiście za potwierdzeniem odbioru bądź listem poleconym za potwierdzeniem odbioru.
3. Zawiadomienia i oświadczenia, o których mowa w ust. 2 będą uznane za otrzymane w dacie doręczenia przez firmę kurierską lub potwierdzenia odbioru w przypadku doręczenia osobistego, bądź w dacie upływu terminu do odbioru przesyłek awizowanych na pocztę. W przypadku jakiegokolwiek zmiany danych adresowych Strona jest zobowiązana do powiadomienia drugiej Strony w ciągu 7 dni od ich zmiany. Do czasu otrzymania takiego powiadomienia, zawiadomienia i oświadczenia przesłane na dotychczasowy adres uważa się za należycie doręczone.

§ 9. Postanowienia końcowe

1. Wszystkie zmiany i uzupełnienia niniejszej Umowy mogą być dokonane wyłącznie w formie obustronnie podpisanego aneksu pod rygorem nieważności.
2. Zamawiający może odstąpić od umowy zgodnie z art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz zgodnie z przepisami Kodeksu Cywilnego.
3. W sprawach nieuregulowanych Umową stosuje się przepisy Kodeksu Cywilnego, aktów prawnych i dokumentów przywołanych w § 2 Umowy oraz ustawy Prawo zamówień publicznych.
4. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, po jednym egzemplarzu dla każdej ze Stron.
5. Integralną częścią umowy jest Opis Przedmiotu Zamówienia.

ZAMAWIAJĄCY

.....

WYKONAWCA

.....

Uwaga: Niniejszy załącznik należy zaparafować przez uprawnionego przedstawiciela wykonawcy i dołączyć do oferty wraz ze wzorem umowy.