

OR. 272.4.2016

**Treść zapytań oraz wyjaśnień dotyczących zapisów
specyfikacji istotnych warunków zamówienia**

Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, którego wartość zamówienia oszacowana została powyżej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy - Prawo zamówień publicznych pod nazwą: Żnińska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2017r. do 31.12.2018r.

Na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych Powiat Żniński przekazuje treść zapytania dotyczącego zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie 1. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 6 ust. 1
Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie możliwości elektronicznego (e-mail) powiadomienia o fakcie zgłoszenia umowy sprzedaży przez Wykonawcę.

Odpowiedź na pytanie 1
Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 2. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 8 ust. 1
Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu z uwagi na brak dostępu do układów pomiarowo-rozliczeniowych.

Odpowiedź na pytanie 2
Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.
W przywołanym ustępie jest również mowa o „(...) innych okolicznościach mających wpływ na rozliczenia za energię”.

Pytanie 3. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 3
Zwracamy się z prośbą o zmianę powyższego na zapis o treści: „3. Wykonawca wystawia faktury na koniec okresu rozliczeniowego, jednak nie później niż w terminie 14 dni

roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej, z terminem płatności 21 dni od daty wystawienia faktury VAT.”

W ramach wyjaśnień, informujemy iż faktury za energię elektryczną wysyłane są listem zwykłym, a co za tym idzie Wykonawca nie jest w stanie stwierdzić w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę VAT, co może powodować komplikacje przy ustaleniu prawidłowego terminu płatności. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych określenie terminu płatności na liczbę dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, a to w konsekwencji naraża wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT. Art. 19a ust. 5 pkt. 4 ppkt. a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2004 Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. Jednocześnie w przypadku nieterminowego dostarczenia faktury Zamawiający może złożyć do Wykonawcy reklamację dotyczącą terminu dostarczenia faktury.

Informujemy również, iż systemy bilingowe generują terminy płatności od daty wystawienia faktury rozliczeniowej.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

Pytanie 4. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 7

Zwracamy się z prośbą o zmianę powyższego na zapis o treści: „7. W przypadku uwzględnienia reklamacji, Wykonawca niezwłocznie wystawi fakturę korygującą, a powstałą nadpłatę zwróci na rachunek bankowy Zamawiającego (Odbiorcy/Płatnika) w terminie 14 dni od wezwania do zwrotu nadpłaty.”

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 5. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §12 ust. 8

Informujemy, że wystawiona faktura korygująca może dotyczyć zarówno zawyżeń jak i zaniżeń należności za pobraną energię elektryczną, a Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. W takim przypadku może nastąpić zarówno nadpłata jak i niedopłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT.”

Odpowiedź na pytanie 5

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Oczywistym jest, że w przypadku korekty faktury i wystąpienia niedopłaty zamawiający (płatnik) zobowiązany będzie do uregulowania brakującej kwoty na podstawie faktury korygującej.

Pytanie 6. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §13 ust. 2 i 5

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego na podstawie faktur VAT ze wskazanym oddzielnym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym odrębnie dla każdej z wyszczególnionych jednostek organizacyjnych/grup fakturowych ? Czy też Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego

na podstawie faktur VAT ze wskazanym jednym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym do wszystkich wyszczególnionych jednostek organizacyjnych? Czy obiekty oświetlenia ulicznego mają zostać wyodrębnione na oddzielnej fakturze dla poszczególnych Zamawiających (w ramach jednego numeru NIP).

Odpowiedź na pytanie 6

Obecnie w jednostkach samorządu terytorialnego trwają prace wynikające z tzw. centralizacji podatku VAT. Na chwilę obecną nie jest więc wiadomo w jaki sposób „grupowane” będą faktury za energię dostarczaną do obiektów. Faktury za oświetlenie – ze względu na fakt, że jest to odrębna część zamówienia – wystawiane będą niezależnie od obiektów.

Informacja, czy zamawiający wyrazi zgodę na wystawianie faktur wspólnych zawarta zostanie w umowie.

Pytanie 7. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §13 ust. 5 oraz Rozdz. XVII pkt 5 SIWZ.

Informujemy, że zmiana odbiorcy w aktywnej obecnie umowie dystrybucyjnej wiąże się ze złożeniem wniosku do OSD o zmianę takiej umowy. OSD na rozpatrzenie wniosku o taką zmianę ma czas do 21 dni kalendarzowych. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający wystąpi samodzielnie o taką zmianę i dokona zmiany strony umowy dystrybucyjnej przed zawarciem umowy sprzedaży energii wynikającej z zakończenia niniejszego postępowania? W przypadku scedowania tego obowiązku na Wykonawcę prosimy o udzielenie informacji czy Zamawiający przekaze odpowiednie umocowanie Wykonawcy do zrealizowania tej czynności oraz udzielenie informacji czy Zamawiający ma świadomość, że umowa może wejść w życie najwcześniej po 42 dniach od podpisania umowy wynikającej z rozstrzygniętego niniejszego przetargu (do 21 dni trwa realizacja wniosku dot. zmiany umowy dystrybucyjnej przez OSD + 21 dni trwa proces zmiany sprzedawcy) oraz przekazania Wykonawcy pełnomocnictwa i wymaganych dokumentów rejestrowych?

Odpowiedź na pytanie 7

Z informacji uzyskanych od ENEA Operator wprowadzenie zmian w zakresie odbiorcy nie powoduje wydłużenia terminu na zmianę sprzedawcy. Jeżeli umowa dystrybucyjna zostanie wypowiedziana to zgłoszenie trwa 21 dni z zaznaczeniem zmiany płatnika. W obecnej chwili zmiany płatników/odbiorców odbywają się przez wypisanie cesji (bez wypowiedzania) i zgłoszenie punktu z nową umową dystrybucyjną.

Z informacji uzyskanych z Energa Operator wprowadzenie zmian w zakresie Odbiorcy nie ma wpływu na wydłużenie procedury zmiany sprzedawcy: „(...) w przypadku, gdy na danym PPE następuje zmiana Odbiorcy nie ma potrzeby wypowiedzania Umowy Dystrybucyjnej, ponieważ rozwiąże się ona automatycznie z dniem na które zostało dokonane zgłoszenie Zmiany Odbiorcy na PPE przez Sprzedawcę. Jednak bardzo ważne jest aby nowo wybrany Sprzedawca dokonał ww. zgłoszenia, w przeciwnym wypadku w dalszym ciągu fakturowany będzie poprzedni Klient.” oraz „Sprzedawca dokonuje wtedy zgłoszenia Zmiany Odbiorcy w PPE, które jest jednocześnie zgłoszeniem zmiany Sprzedawcy oraz Odbiorcy na PPE.”

Zamawiający przekażą wykonawcy dokumenty rejestrowe oraz pełnomocnictwa.

Pytanie 8. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §14 ust. 2

Zwracamy się z prośbą o zmianę powyższego na zapis o treści: „2. Wykonawca wstrzymuje sprzedaż energii elektrycznej w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektryczną co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.”

W ramach wyjaśnień, informujemy iż powyższe reguluje nowelizacja Ustawy Prawo energetyczne z dnia 26 lipca 2013r. art. 6b ust.2

Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Treść ust. 2 nie jest sprzeczna z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 9. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §12 ust. 8

Zamawiający określił, iż w pewnych okolicznościach złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie art. 488 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu do słów „Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury.”

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Nie ma racjonalnych powodów, dla których zamawiający miałby dokonywać płatności wg zawyżonych stawek, czy za energię pobraną w obiektach nie będących własnością (w zarządzie) zamawiającego.

Pytanie 10. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 9

Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu iż „Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury”, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający, w takiej sytuacji zobowiązany jest złożyć reklamację, a płatność nie jest wstrzymywana, lecz dokonywana w kwotach proporcjonalnych i tylko wówczas, gdy wykonawca nie zdąży rozpatrzyć reklamacji do dnia wymagalności faktury.

Pytanie 11. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 10

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego. Ponadto Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za rzetelność danych, przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego Wykonawcy, poprzez elektroniczną Platformę Wymiany Informacji w zakresie każdego ppe. Wykonawca nie posiada wiedzy na temat danych rozliczeniowych jakie znajdują się na fakturze za świadczone usługi dystrybucji energii elektrycznej, a co za tym idzie nie ma możliwości zweryfikowania poprawności przekazanych danych, a faktury za sprzedaż energii elektrycznej wystawiane są w oparciu o dane przekazane przez OSD.

Odpowiedź na pytanie 11

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający, w takiej sytuacji zobowiązany jest złożyć reklamację, a płatność nie jest wstrzymywana, lecz dokonywana w oparciu o fakturę za usługi dystrybucji i tylko wówczas, gdy wykonawca nie zdąży rozpatrzyć reklamacji do dnia wymagalności faktury,

Pytanie 12. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 11

Wykonawca wnosi o bezwzględne usunięcie wskazanego zapisu bowiem to OSD ustala okres rozliczeniowy, a Wykonawca nie ma wpływu na częstotliwość rozliczeń. W razie zmiany okresu rozliczeniowego przez OSD, Wykonawca dostosowuje się, wystawiając Fakturę Vat na podstawie danych przekazanych przez OSD w okresie ustalonym przez OSD. W tym przypadku również nakładanie kar umownych na Wykonawcę przez Zamawiającego byłoby rażącym naruszeniem. W związku z powyższym wnosimy również o bezwzględne usunięcie - §18 ust. 4.

Odpowiedź na pytanie 12

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający, w takiej sytuacji zobowiązany jest złożyć reklamację. Kary naliczone zostaną wyłącznie w sytuacji, gdy wykonawca od początku wprowadził odmienne niż udostępnione przez OSD dane. Jeżeli postępowanie reklamacyjne wykaże, że OSD udostępnił wykonawcy inne dane niż uwidocznili na fakturze dystrybucyjnej, zamawiającemu nie będzie przysługiwało prawo do naliczenia kary.

Pytanie 13. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 14 ust. 2

Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego 14-dniowego terminu na zapłatę należności dotyczy jedynie odbiorców w gospodarstwach domowych. Przepisy ustawy nie nakładają natomiast takiego obowiązku w przypadku pozostałej grupy odbiorców. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie słów „(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego (Odbiorcę/Płatnika/Nabywcę faktury) na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia Umowy”.

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Treść ust. 2 nie jest sprzeczna z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 14. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - § 17 ust. 1

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 dodanie pkt o treści: „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”.

Odpowiedź na pytanie 14

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 15. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - § 18 ust. 1, 3 i 4

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu Cywilnego. Taka możliwość podważania wysokości kary umownej nie tylko narazi strony umowy na koszty postępowania sądowego, ale wiąże się także z niepewnością co do praw i obowiązków stron. Jednocześnie

tak wysoki poziom kary umownej za odstąpienie od umowy zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź na pytanie 15

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający oczekuje należytego wykonania umowy, w tym terminowego wystawiania faktur i korekt.

Wykonawca przez cały okres trwania umowy zobowiązany jest posiadać wszelkie uprawnienia, pozwolenia, umowy umożliwiające realizację przedmiotu zamówienia.

Pytanie 16. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §18 ust. 6

Wykonawca informuje, że ewentualną szkodę Zamawiającego stanowi różnica w cenie zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego w stosunku do ceny energii elektrycznej z oferty wyłonionego w postępowaniu wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą.

Odpowiedź na pytanie 16

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Na obecną chwilę zamawiający nie jest w stanie określić, jakie szkody może ponieść.

Pytanie 17. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 19 ust. 2

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu w tej postaci. Termin wskazany w przedmiotowym zapisie dotyczący żądania przedstawienia zawartych w nim dokumentów, jest krótki i może okazać się niemożliwy do zachowania przez Wykonawcę.

Odpowiedź na pytanie 17

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca przez cały okres trwania umowy zobowiązany jest posiadać wszelkie uprawnienia, pozwolenia, umowy umożliwiające realizację przedmiotu zamówienia. Utrata uprawnień wiąże się z dostawami rezerwowymi oraz koniecznością podjęcia działań zmierzających do wyboru dostawcy.

Pytanie 18. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji czy podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji wydanymi przez właściwego OSD?

Jednocześnie wskazujemy że zmiana parametrów dystrybucyjnych może wiązać się z koniecznością poniesienia dodatkowych opłat, zgodnie z zatwierdzoną przez Prezesa URE Taryfą dla usług dystrybucji energii elektrycznej właściwego OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu następującej treści: „W przypadku gdy zmiana parametrów dystrybucyjnych wiązać się będzie z koniecznością ponoszenia dodatkowych opłat zgodnie z taryfą OSD Zamawiający zobowiązany będzie do ich uiszczenia.”

Odpowiedź na pytanie 18

Wg wiedzy zamawiającego parametry dystrybucyjne są aktualne.

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Kwestie dotyczące usług dystrybucji regulowane są w umowach pomiędzy odbiorcami i OSD. Dodatkowo w IPU §7 ust 2 zdanie drugie zapisano „(...) Koszty wynikające ze świadczenia przez OSD usług dystrybucji energii elektrycznej ponosić będą poszczególni odbiorcy energii elektrycznej.”

Pytanie 19. Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.) który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.

Odpowiedź na pytanie 19

W odniesieniu do każdego punktu poboru zamawiający (płatnicy) posiadają status odbiorcy w rozumieniu ustawy Prawo energetyczne. Tym samym przysługuje im uprawnienie do wyboru sprzedawcy energii elektrycznej. Zamawiającemu nie są znane okoliczności uprawniające OSD do zablokowania procesu zmiany sprzedawcy.

Pytanie 20. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony czy nieokreślony? Prosimy o jednoznaczne wskazanie okresu obowiązywania umów.

Odpowiedź na pytanie 20

Wg wiedzy zamawiającego umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieoznaczony.

Sporządził PGK S.A.

Sprawdził JO 15.09.2016r.

Sprawdził AM 15.09.2016r.

wz. STAROSTY

Andrzej Hlond
WICESTAROSTA