

Zamawiający:
Powiat Brzozowski
ul. Armii Krajowej 1
36-200 Brzozów

EP. 272.11.2017

WYKONAWCY
UCZESTNICZĄCY
W POSTĘPOWANIU

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pod nazwą: „Dostawa energii elektrycznej dla Grupy Zakupowej Powiatu Brzozowskiego na lata 2018-2019”, znak sprawy: ZP.272.10.2017

Treść zapytań oraz wyjaśnienia dotyczące zapisów treści
specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579), Zamawiający przekazuje wszystkim Wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu treść pytań i odpowiedzi dotyczących zapisów treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zw. dalej „SIWZ”.

Pytanie 1

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §5 ust. 2b - Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii przez poszczególne jednostki znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Sporządzanie dodatkowych zestawień, o których mowa w przedmiotowym zapisie, wiąże się z wykonaniem dodatkowych czynności na zlecenie Zamawiającego i powinno zostać osobno wycenione. Przepisy prawa energetycznego jasno określają natomiast składniki ceny energii elektrycznej. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy wzoru umowy – załącznik nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji. Jednocześnie wyjaśnia, że nie oczekuje od Wykonawcy sporządzania dodatkowych zestawień poza danymi określającymi ilość pobranej energii elektrycznej opisanymi w § 7 ust. 7 wzoru umowy – załącznik nr 3 do SIWZ. Dane te należy zmieścić na fakturze lub specyfikacji będącej załącznikiem do faktury.

Pytanie 2

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §5 ust. 2 akapit ostatni - dotrzymanie określonego przez Zamawiającego terminu 3 dni na powiadomienie o negatywnej weryfikacji umów przez OSD może nie być możliwe do realizacji z przyczyn niezależnych od Wykonawcy (np. w przypadku opóźnień w przekazywaniu danych przez OSD). W związku z powyższym prosimy o wydłużenie ww. terminu na 5 dni roboczych.

Odpowiedź

Zgodnie z Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej OSD w przypadku, gdy złożone przez Wykonawcę do OSD powiadomienie zawiera braki formalne lub błędy wówczas w terminie nie dłuższym niż 5 dni roboczych od poinformowania przez OSD Wykonawca ma możliwość ich uzupełnienia. Mając powyższe na uwadze Wykonawca dopiero na podstawie ich otrzymania może dokonać uzupełnienia i tym samym poinformować Zamawiającego.

Zamawiający oczekuje od Wykonawcy, aby ten niezwłocznie tj. w terminie do 3 dni roboczych poinformował o tym fakcie Zamawiającego, gdyż w terminie późniejszym ewentualne braki lub błędy mogą okazać się niemożliwe do ich poprawienia i sytuacja taka może spowodować przesunięcie terminu realizacji zamówienia. W związku z powyższym Zamawiający podtrzymuje obecną treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

Pytanie 3

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 5 - Zwracamy uwagę, że faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD. W związku z powyższym Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za dane przekazywane przez OSD, stąd pozostawienie zapisu zobowiązującego

Wykonawcę do wystawiania faktur VAT w okresach identycznych z okresami byłoby, zdaniem Wykonawcy, bezzasadne.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SWIZ bez dokonywania modyfikacji. Zgodnie z treścią § 7 ust. 5 wzoru umowy w przypadku wątpliwości Wykonawcy dotyczących trwania i zakończenia okresu rozliczeniowego zastosowanego przez OSD Zamawiający będzie udzielał na prośbę Wykonawcy informacji w tym zakresie.

Pytanie 4

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 6 – uprzejmie informujemy, że zasady przekazywania danych pomiarowych od OSD zawarte są w Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej oraz w Generalnych Umowach Dystrybucyjnych zawartych pomiędzy Wykonawcą a właściwym OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści:

„Za wykonanie sprzedaży energii elektrycznej, Wykonawca nie wcześniej niż po zakończeniu okresu rozliczeniowego stosowanego przez OSD wobec Zamawiającego, będzie wystawiać faktury za dany okres rozliczeniowy w terminie do 14 dni roboczych od daty otrzymania danych pomiarowych o zużyciu energii elektrycznej od OSD (...)”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SWIZ bez dokonywania modyfikacji. Termin do 10 dni roboczych od daty otrzymania danych pomiarowych o zużyciu energii elektrycznej od OSD winien być wystarczający dla Wykonawcy do wystawienia faktury.

Pytanie 5

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 8 - Wykonawca informuje, że zgodnie z możliwościami działania systemu bilingowego, na fakturach wskazane będą dane Nabywcy (nazwa, adres, Nr NIP), natomiast dane Odbiorcy (nazwa i adres) zostaną wpisane pod pozycją „Adres korespondencyjny”.

Prosimy o potwierdzenie, że takie rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

Odpowiedź

Jeżeli system bilingowy sprzedawcy nie ma innych możliwości generowania danych na fakturach, wówczas Zamawiający akceptuje takie zapisy. Jeżeli jednak w trakcie trwania umowy sprzedaży wystąpi okoliczność, że na fakturze będzie musiało widnieć pole o nazwie „nazwa odbiorcy” wówczas sprzedawca może wprowadzić dodatkowy zapis po nazwie Odbiorcy w nawiasie (nazwa Odbiorcy).

Pytanie 6

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 9 oraz Formularz oferty – pkt 3 – z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę, co może powodować komplikacje przy ustalaniu prawidłowego terminu płatności. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych określenie terminu płatności na liczbę dni liczona 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. W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób:

„Wynagrodzenie płatne będzie przez Zamawiającego w terminie do 30 dni od daty wystawienia faktury”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SWIZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 7

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 9– 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 zapisu na następujący:
„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SWIZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 8

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 10 – informujemy, że zapisy dotyczące zwrotu nadpłaconej kwoty bez dodatkowego wezwania nie są możliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Nadpłata jest bowiem zaliczana na

kolejne zobowiązania Zamawiającego lub zwracana na konto Odbiorcy po uprzednim zgłoszeniu stosownego wniosku i wskazaniu rachunku bankowego. Wykonawca nie ma możliwości zwrócić nadpłaty automatycznie. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści:

„W przypadku uwzględnienia reklamacji, Wykonawca niezwłocznie wystawi fakturę korygującą, a powstałą nadpłatę zaliczy na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. W przypadku gdy Zamawiający zażąda jej zwrotu, nadpłata zostanie zwrócona na wskazany przez Zamawiającego numer rachunku bankowego.”

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 9

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §7 ust. 11 – Zamawiający określił przypadki, w których złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z 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.

Wykonawca zwraca uwagę szczególnie na zapis, iż wniesienie przez Zamawiającego reklamacji do Wykonawcy zwalnia go z obowiązku terminowej zapłaty należności w wysokości określonej w fakturze m.in. gdy faktura zawiera nieprawidłowe zużycia energii elektrycznej lub wystawiona została w oparciu o zużycie szacowane. Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane a Wykonawca wystawia fakturę w oparciu o takie dane. Zapisy w obecnym brzmieniu prowadzić mogą do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców, co może w sposób niekorzystny wpłynąć na cenę ofertową.

W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą usunięcia przedmiotowych zapisów w całości i określenie, iż: *„Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 10

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §8 – informujemy, iż przedmiotowe zapisy wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją kontraktu (umowy) po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na rezygnację z kar umownych i określenie odpowiedzialności stron jako odpowiedzialność ogólną do wysokości poniesionej szkody (straty).

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 11

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §8 ust. 4 – Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, a w związku z tym, w celu ich udokumentowania nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 12

Załącznik nr 3 do SIWZ – umowa – §12 ust. 1 w zw. z §12 ust. 2 lit. a) i b) oraz rozdz. XXII SIWZ ust. 2 – z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: *„Wszelkie zmiany wprowadzane do umowy wymagają obustronnej zgody wyrażonej na piśmie, w formie aneksu, pod rygorem nieważności takiej zmiany, z zastrzeżeniem art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych, za wyjątkiem zmian określonych w §12 ust. 2 lit. a) i b), które obowiązują z dniem wejścia w życie stosownych przepisów.”*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 13

Czy Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź

Wzór pełnomocnictwa przedstawiony przez Zamawiającego winien być wystarczający do dokonania przez Wykonawcę czynności przewidzianych umową związaną ze zmianą sprzedawcy energii elektrycznej. Jeżeli na etapie realizacji umowy okaże się konieczne szersze umocowanie Wykonawcy, wówczas Zamawiający rozszerzy zakres umocowania.

Pytanie 14

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony czy nieokreślony?

b) Czy Zamawiający samodzielnie wypowiedzie umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę? Jeśli wypowiedzenie umów będzie po stronie Wykonawcy prosimy o informację jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych?

c) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?

d) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?"

Odpowiedź

Ad. a) Umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej są/będą zawarte na czas nieoznaczony.

Ad. b) Umowy sprzedaży energii elektrycznej zawarte są na czas oznaczony i nie wymagają ich wypowiedzenia. Umowy kompleksowe zawarte są na czas oznaczony i Zamawiający złożyli ich wypowiedzenia do dotychczasowego sprzedawcy ze skutkiem na dzień poprzedzający termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej przez nowego sprzedawcę wybranego w postępowaniu.

Ad. c) Zamawiający samodzielnie zawrą umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej.

Ad. d) Zamawiający posiadają zawarte umowy w ramach akcji promocyjnych/lojalnościowych. Termin ich zakończenia został uwzględniony i rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej zostało wskazane indywidualnie dla każdego punktu poboru oddzielnie w kolumnie „okres dostaw od” w wykazie punktów poboru w załączniku nr 2 do SIWZ.

Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić udzielone odpowiedzi na pytania podczas sporządzania i składaniu oferty.

STAROSTA
Zygmunt Błaż