

**Wykonawcy biorący  
udział w postępowaniu**

---

Dotyczy: postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Kętrzyńska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.04.2018 r. do 31.03.2019 r.”

**Wyjaśnienia  
Do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia**

Na podstawie art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29.01.2004 r. (*t.j. Dz.U. z 2017 r., poz. 1579 ze zm.*), Centrum Usług Wspólnych Powiatu Kętrzyńskiego, udziela wyjaśnień do SIWZ:

**Pytanie 1.** 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 10 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 1**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Pytanie 2.** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 6

Zwracamy się z prośbą o zmianę powyższego na zapis o treści: „6. 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 2**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Pytanie 3.** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §12 ust. 7

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 3**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis nie jest sprzeczny z obowiązującym prawem.

Art. 488 k.c ust. 1. „Świadczenia będące przedmiotem zobowiązań z umów wzajemnych (świadczenia wzajemne) powinny być spełnione jednocześnie, chyba że z umowy, z ustawy albo z orzeczenia sądu lub decyzji innego właściwego organu wynika, iż jedna ze stron obowiązana jest do wcześniejszego świadczenia.”

**Pytanie 4.** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 8

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 4**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Skorzystanie przez Zamawiającego z uprawnienia, o którym mowa w zdaniu drugim przedmiotowego ustępu, poprzedzone musi zostać złożeniem reklamacji. Reklamację wykonawca winien rozpatrzyć w terminie 14 dni – podkreślić przy tym należy, że termin wymagalności faktur to 21 dni od daty jej wpływu do zamawiającego/odbiorcy.

**Pytanie 5.** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 9

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 5**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Skorzystanie przez Zamawiającego z uprawnienia, o którym mowa w zdaniu drugim przedmiotowego ustępu, poprzedzone musi zostać złożeniem reklamacji. Reklamację wykonawca winien rozpatrzyć w terminie 14 dni – podkreślić przy tym należy, że termin wymagalności faktur to 21 dni od daty jej wpływu do zamawiającego/odbiorcy.

**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).

Ponadto Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza wystawienie kilku faktur dla jednego płatnika w związku z różnymi okresami odczytowymi dla poszczególnych Punktów poboru energii elektrycznej .np. odczyty w okresie od 1 do 10 dnia miesiąca, od 10 do 20 dnia miesiąca , od 20 do 31 dnia miesiąca?

#### **Odpowiedź na pytanie 6**

Rozliczenia prowadzone mają być wg odbiorców – adresów do przesyłania faktur.

Zamawiający udzieli zamówienia odrębnie na część I (lokale i obiekty) i odrębnie na część II zamówienia (oświetlenie drogowe). Zgodnie z treścią §13 ust. 5 zamawiający nie wyraził zgody na łączenie na fakturze rozliczeń wynikających z różnych umów, w tym z umów na dostawy energii do lokali i do oświetlenia drogowego.

Zgodnie z treścią §13 ust. 2 zamawiający dopuszcza wystawianie faktur wspólnych o ile adres przesyłania faktur jest ten sam, a okres rozliczeniowy jest zbieżny, przy czym wykonawca musi wziąć pod uwagę obowiązek wystawienia poszczególnych faktur w terminie 10 dni od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu.

#### **Pytanie 7. 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 elektrycznej co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.”

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.

#### **Odpowiedź na pytanie 7**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis nie jest sprzeczny z obowiązującym prawem.

#### **Pytanie 8. Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - § 18 ust. 1, 3, 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 8**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający oczekuje należytego wykonania umowy, w tym terminowego wystawiania faktur (co ma bezpośredni wpływ na gospodarowanie środkami publicznymi).

**Pytanie 9.** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §18 ust. 7.

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 9**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Ani wykonawca, ani zamawiający na tym etapie nie mogą stwierdzić, jaka ewentualnie szkoda powstanie.

**Pytanie 10.** 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 świadczenie 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 10**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Parametry dystrybucyjne są aktualne.

Z treści IPU oraz wzorca Pełnomocnictwa jednoznacznie wynika, że koszty z tytułu usług dystrybucji ponosi zamawiający/odbiorca, a nie wykonawca.

**Pytanie 11.** 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 11**

Zamawiający posiada status odbiorcy w rozumieniu ustawy Prawo energetyczne. Tym samym przysługuje mu uprawnienie do swobodnego wyboru sprzedawcy energii elektrycznej. Zamawiającemu nie są znane opisane przez wykonawcę okoliczności powodujące „zablokowanie” przez OSD procesu zmiany sprzedawcy.

**Pytanie 12.**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej na wskazany adres e-mail?

**Odpowiedź na pytanie 12**

Zamawiający nie wyraża zgody na otrzymywanie faktur drogą elektroniczną.

**Pytanie 13.**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie umowy drogą korespondencyjną?

**Odpowiedź na pytanie 13**

Tak – Rozdział XVII SIWZ pkt 1

**Pytanie 14.**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę ceny jednostkowej w razie niezależnych od Wykonawcy zmian przepisów prawa, a w szczególności zmiany ustawy prawo energetyczne lub aktów wykonawczych do tej ustawy wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej?

**Odpowiedź na pytanie 14**

Nie. Ceny jednostkowe przez cały okres trwania umowy będą stałe, z zastrzeżeniem zapisów §17 ust.1 pkt 1 Istotnych postanowień umowy (Załącznik nr 6 do SIWZ).

**Pytanie 15.**

Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, jednak w swoim bilingu parametryzuje długość trwania okresu rozliczeniowego. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu czy wynosi on 10 dni, 1 miesiąc, 2 miesiące czy 6 miesięcy?

**Odpowiedź na pytanie 15**

Okresy rozliczeniowe dla poszczególnych grup taryfowych zostały opisane w Rozdziale III SIWZ pkt 6:

Grupa taryfowa C2x – 1 m-c

Grupa taryfowa C1x – 2 m-ce

Grupa taryfowa Gx – 2 m-ce

**Pytanie 16.**

Czy okres rozliczeniowy dla poszczególnych PPE jest zgodny z miesiącem kalendarzowym?

**Odpowiedź na pytanie 16**

Nie.

**Pytanie 17.**

Załącznik do SIWZ - wzór umowy § 18, Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie wskazanych zapisów w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści: "Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)". Informujemy jednocześnie, że zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

**Odpowiedź na pytanie 17**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

**Pytanie 18.**

1. Załącznik do SIWZ - Umowa - § 12 ust. 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 komplikację przy ustalaniu prawidłowego terminu płatności. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych określenie terminu płatności na ilość dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji

narażając Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT. Art. 19a ust. 5 pkt. 4 pkt. A) ustawy z dnia 11 marca 2004 r. 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: Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia".

**Odpowiedź na pytanie 18**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

*Sporządziła:*  
Marta Szymkiewicz  
(089) 751-17-30

*Z up. dyr.*