

Do wszystkich Wykonawców

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr SOO.272.25.2015.2016 w trybie przetargu nieograniczonego pn.:

„KĘTRZYŃSKA GRUPA ZAKUPOWA. DOSTAWA ENERGII ELEKTRYCZNEJ W OKRESIE OD 01.04.2016R. DO 31.03.2017R.”

**Wyjaśnienia do
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

W nawiązaniu do prowadzonego przez Zamawiającego: Powiat Kętrzyński postępowania o udzielenie zamówienia publicznego realizowanego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „KĘTRZYŃSKA GRUPA ZAKUPOWA. DOSTAWA ENERGII ELEKTRYCZNEJ W OKRESIE OD 01.04.2016R. DO 31.03.2017R.”, Zamawiający w trybie art. 38 ustawy Pzp udziela wyjaśnienia do SIWZ o następującej treści:

Pytanie 1.

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.) który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia Brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu dystrybucyjnego zgodnie z Jego procedurami. W związku z czy prosimy o przekazanie informacji o sposobie i formie dysponowania obiektami.

Odpowiedź:

W odniesieniu do wszystkich punktów poboru Zamawiający (Płatnicy/Odbiorcy) posiadają status odbiorcy, wobec czego przysługuje im uprawnienie do zakupu energii od wybranego przez siebie sprzedawcy /art. 4j ust 1 ustawy prawo energetyczne (tj. Dz.U z 2012r., poz. 1059 ze zm.)/.

Pytanie 2.

Czy Zamawiający przekaze niezbędne dokumenty (NIP, Regon. KRS) do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią Rozdziału XVIII pkt 4 SIWZ: Po zawarciu umowy Zamawiający przekaze Wykonawcy, kopie wypowiedzeń obowiązujących umów (o ile dotyczy), dokumenty rejestrowe (kserokopie) Zamawiających (Odbiorców/Płatników). Wymagane przez OSD dane do zmiany sprzedawcy w formie tabelarycznej - w wersji edytowalnej (wg wzorca stanowiącego **Załącznik nr 8** do SIWZ) - przekazane zostaną w wersji edytowalnej (najpóźniej w dniu zawarcia umowy) na wskazany przez Wykonawcę adres e-mail.

Pytanie 3.

W Umowie Sprzedaży Energii Elektrycznej § 12 ust. 1 Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu odnoszącego się do konieczności uwzględnienia na fakturach VAT wskazań układu pomiarowo - rozliczeniowego (stan początkowy/stan końcowy). Nie jest to obowiązującym elementem faktury zgodnie z art. 106e ustawy o podatku od towarów i usług (w tej kwestii ustawa wskazuje w ust. 1 pkt. 8 jedynie na podanie „miarę

i ilość (liczbę) dostarczonych towarów lub zakres wykonywanych usług). Ponadto wskazujemy, iż obowiązek wyznaczania danych pomiarowo - rozliczeniowych należy do OSD a Sprzedawca wystawia faktury w oparciu o dane otrzymane od Operatora Systemu Dystrybucyjnego poprzez przeznaczone do tego celu systemy informatyczne. OSD udostępnia dane pomiarowe zgodnie z Prawem energetycznym, aktami wykonawczymi. IRIESD i taryfą. Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną w § 35 stanowi, iż „Przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się świadczeniem usług dystrybucji albo usługi kompleksowej wystawiające odbiorcy fakturę, w rozliczeniu dołączonym do faktury, przedstawia między innymi informację o: 1) wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie, której została wyliczona kwota należności Żaden przepis nie nakłada natomiast na Sprzedawcę obowiązku udostępnienia takich danych na fakturze Sama wielkość jest wystarczająca, bo tylko do niej odnoszą się przepisy prawne W związku z powyższym zwracamy się o modyfikację w/w ustępu na następujący: „Należności za energię elektryczną regulowane będą na podstawie faktur VAT wystawianych przez Wykonawcę dla poszczególnych PPE. na adres Odbiorcy końcowego Faktura wystawiona przez Wykonawcę w ramach realizacji mniejszej umowy winna także zawierać co najmniej: datę odczytu i wielkość zużytej energii”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Z treści ust. 1 zdanie drugie wynika jednoznacznie, że informacje o stanie początkowym/końcowym wykonawca zobowiązany jest uwidocznić, o ile dane takie zostały przekazane przez OSD. Jednocześnie zamawiający informuje, że dopuszcza umieszczenie informacji o stanie początkowym i końcowym na odrębnym dokumencie stanowiącym załącznik do faktury. Tym samym zmianie ulega treść §12 ust. 1, który otrzymuje brzmienie:

„Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD działającym na danym terenie. Wykazany na fakturze okres rozliczeniowy musi być zgodny z okresem rozliczeniowym udostępnionym Wykonawcy przez OSD, pod rygorem wstrzymania płatności oraz naliczenia kar umownych, zgodnie z treścią §12 ust. 8, 11 oraz §18 ust. 4. Wykonawca na fakturze oprócz danych o zużyciu zobowiązany jest zamieścić informacje o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego (stan początkowy/stan końcowy), o ile informacje takie zostały Wykonawcy udostępnione przez OSD.
Zamawiający dopuszcza umieszczenie informacji o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego na odrębnym zestawieniu stanowiącym załącznik do faktury.”

Pytanie 4.

Wnioskujemy o dostosowanie par 14 ust.2 wzoru umowy do zmienionego art. 6b ustawy Prawo energetyczne, poprzez wykreślenie dotychczasowej treści i wpisanie nowej w brzmieniu: „Wykonawcy przysługuje prawo złożenia do OSD wniosku o wstrzymanie dostarczania energii w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię, co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności”

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Treść §14 ust 2 nie stoi w sprzeczności z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 5.

Wnioskujemy o dostosowanie par. 18 ust. 2 wzoru umowy do zasady ekwiwalentności stron, dodając analogiczny ustęp w brzmieniu: „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od Umowy / rozwiązanie Umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający w wysokości 10% wartości wynagrodzenia brutto określonego w §11 ust 2”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 6.

Wnoskujemy o dodanie na końcu par 18 ust. 6 wzoru umowy zdania w brzmieniu: „w wysokości różnicy pomiędzy kosztami zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego a kosztami zakupu energii elektrycznej jakie Zamawiający poniósłby zgodnie z niniejszą umową”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 7.

Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów odnoszących się do konieczności uwzględniania w fakturach VAT początkowego/końcowego stanu licznika. Informujemy, że OSD przekazuje Wykonawcom tylko i wyłącznie zużycia, a nie przekazuje stanu licznika. W związku z tym, iż Wykonawca będzie otrzymywał dane od OSD, nie ma możliwości, aby na fakturze były ujęte stany licznika zgodnie z wymogiem Zamawiającego. Ponadto informujemy, że takie dane nie są obowiązkowym elementem faktury zgodnie z art. 106e ustawy o podatku od towarów i usług (w tej kwestii ustawa wskazuje w ust. 1 pkt 8 jedynie na podanie „miary i ilości (liczbę) dostarczonych towarów lub zakres wykonanych usług”). Także Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną w §35 stanowi iż „Przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się świadczeniem usług dystrybucji albo usługi kompleksowej wystawiające odbiorcy fakturę, w rozliczeniu dołączonym do faktury, przedstawia między innymi informacje o: 1) wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie której została wyliczona kwota należności”. Ponadto wskazujemy, że brak zgody na powyższe może ograniczyć udział w zamówieniu niektórym wykonawcom, co nosi znamiona naruszenia zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, o której mowa w art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Z treści ust. 1 zdanie drugie wynika jednoznacznie, że informacje o stanie początkowym/końcowym wykonawca zobowiązany jest uwidocznic, o ile dane takie zostały przekazane przez OSD. Jednocześnie zamawiający informuje, że dopuszcza umieszczenie informacji o stanie początkowym i końcowym na odrębnym dokumencie stanowiącym załącznik do faktury. Tym samym zmianie ulega treść §12 ust. 1, który otrzymuje brzmienie:

*„Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD działającym na danym terenie. Wykazany na fakturze okres rozliczeniowy musi być zgodny z okresem rozliczeniowym udostępnionym Wykonawcy przez OSD, pod rygorem wstrzymania płatności oraz naliczenia kar umownych, zgodnie z treścią §12 ust. 8, 11 oraz §18 ust. 4. Wykonawca na fakturze oprócz danych o zużyciu zobowiązany jest zamieścić informacje o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego (stan początkowy/stan końcowy), o ile informacje takie zostały Wykonawcy udostępnione przez OSD. **Zamawiający dopuszcza umieszczenie informacji o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego na odrębnym zestawieniu stanowiącym załącznik do faktury.**”*

Pytanie 8.

Zwracamy się z prośbą o zmianę § 12 ust. 3 Wzoru Umowy 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 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 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. 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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 9.

Zwracamy się z prośbą o zmianę § 12 ust. 7 Wzoru Umowy 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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 10.

Zwracamy się z prośbą o zmianę § 14 ust. 2 Wzoru Umowy 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 2013 r. art. 6b ust. 2.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Treść §14 ust 2 nie stoi w sprzeczności z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 11.

Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór 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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 12.

Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór 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 wystawiono stosowna korekta faktury.”. Gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 13.

Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór umowy - § 12 ust. 10

Sprzedawca nie ma wpływu na wartości wskazane na Fakturze Vat przez OSD. Ponadto Sprzedawca wystawia Fakturę w oparciu o dane przekazane przez OSD. Sprzedawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu: "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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 14.

Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór 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 było by rażącym naruszeniem. W związku z powyższym wnosimy o bezwzględne usunięcie - §18 ust. 4.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca wskazując na fakturze okres rozliczeniowy odmienny niż wskazany na PWI przez OSD wprowadza odbiorców/płatników w błąd oraz uniemożliwia bieżące monitorowanie zużycia i kosztów związanych z poborem i przesyłem energii elektrycznej.

Pytanie 15.

Dotyczy § 17 ust. 1 Umowy, stanowiącej Załącznik nr 7a i 7b do SIWZ

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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 16.

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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Nagminne wystawianie faktur z opóźnieniem uniemożliwia racjonalne gospodarowanie środkami publicznymi, a w skrajnych przypadkach może prowadzić do utraty przyznanych na dany rok środków finansowych.

Zamawiający oczekuje należytego wykonania umowy, w tym terminowego i prawidłowego wystawiania faktur za pobraną energię elektryczną. Na podkreślenie zasługuje fakt, że termin na wystawienie faktur wynosi aż 10 dni roboczych, a kary naliczone zostaną, jeżeli wykonawca opóźni wystawienie faktur o 14 dni kalendarzowych. Tym samym należy uznać, że zakreślony termin nie jest wygórowany.

Pytanie 17.

Dotyczy Zał 7 do SIWZ- Wzór 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:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Na dzień zawarcia umowy strony nie mogą w sposób jednoznaczny ustalić jaką ewentualną szkodę poniesie odbiorca/płatnik w przypadku zaistnienia okoliczności przywołanych w ust 6, czy będzie to wyłącznie szkoda wynikająca z różnicy pomiędzy ceną oferty a stawką rezerwową.

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 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 OSS Zamawiający zobowiązany będzie do ich uiszczenia.”.

Odpowiedź:

Według wiedzy zamawiającego parametry wskazane w SIWZ są zgodne z obecnie obowiązującymi.

Zamawiający nie wnosi wnioskowanych zmian w treści umowy. Wnioskowane zapisy dotyczą umowy dystrybucji energii elektrycznej, a nie umowy na dostawy.