

Wyszkanie, dnia 30-12-2015r.

ZP. 271.53.2015

Wykonawcy

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Kompleksowa dostawa energii elektrycznej obejmująca sprzedaż energii elektrycznej oraz świadczenie usług przesyłania i dystrybucji energii elektrycznej dla potrzeb oświetlenia ulicznego i jednostek organizacyjnych stanowiących własność Gminy Wyszkanie” prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego.

PYTANIA I ODPOWIEDZI DO TREŚCI SIWZ

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r poz. 907 ze zm.) zawiadamiam, że do Zamawiającego wpłynęły zapytania do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie 1.

Informujemy, że w przypadku zawierania umów kompleksowych obejmujących sprzedaż i świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej przedsiębiorstwa energetyczne stosują wzory umów kompleksowych, które zawierają wymagane prawem postanowienia zgodnie z ustawą z dnia 10 kwietnia 1997r. Prawo energetyczne (Dz.U. 2012 poz. 1059 z późn. zm). W związku z tym zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy z wybranym Wykonawcą na wzorze umownym Wykonawcy zatwierdzonym przez Zarząd Spółki, który uwzględniał będzie postanowienia Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający dopuści zawarcie umowy z Wybranym Wykonawcą na wzorze umownym Wykonawcy zatwierdzonym przez Zarząd Spółki, który będzie uwzględniał postanowienia Zamawiającego.

Pytanie 2.

SIWZ § 3 - Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w ofercie. Punkty z innych grup taryfowych nieujętych w ofercie będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu: „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zapis w SIWZ § 3:

Zwiększenie punktów poboru energii elektrycznej lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.

Pytanie 3.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 10 -Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie stawki podatku VAT, opodatkowania energii podatkiem akcyzowym lub przepisów prawa wprowadzających nowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: *"Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmiennie w okresie obowiązywania umowy za wyjątkiem zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT, podatku akcyzowego lub 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 certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy."*

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu w § 10 wzoru umowy sprzedaży:

Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmiennie w okresie obowiązywania umowy za wyjątkiem zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT, podatku akcyzowego lub 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 certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.

Pytanie 4.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 10 - Uprzejmie informujemy, iż w zakresie dystrybucji energii elektrycznej Wykonawca ma obowiązek stosowania cen i stawek opłat zgodnych z obowiązującym w danym okresie Taryfą OSD zatwierdzaną przez prezesa URE. Taryfa OSD wchodzi w życie, w trybie przewidzianym ustawą Prawo energetyczne, w terminie nie krótszym niż 14 dni od daty opublikowania taryfy w Biuletynie URE. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: *„Ceny i stawki opłat z tytułu dystrybucji energii elektrycznej ulegają zmianie w przypadku zmiany Taryfy OSD, zatwierdzonej przez Prezesa URE. Powyższa zmiana następuje automatycznie od dnia wejścia w życie nowej Taryfy OSD bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.”*

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu w § 10 wzoru umowy sprzedaży:

Ceny i stawki opłat z tytułu dystrybucji energii elektrycznej ulegają zmianie w przypadku zmiany Taryfy OSD, zatwierdzonej przez Prezesa URE. Powyższa zmiana następuje automatycznie od dnia wejścia w życie nowej Taryfy OSD bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.

Pytanie 5.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 11 ust. 4 - 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 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. 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 21 dni od daty wystawienia”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu w § 11 ust. 4 wzoru umowy sprzedaży: należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia.

Pytanie 6.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 13 ust. 1 - 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 powiadomienia na piśmie o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego, 14-dniowego terminu do zapłaty zaległych i bieżących należności”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie słów w § 13 ust. 1 wzoru umowy sprzedaży: „(...) pomimo uprzedniego powiadomienia na piśmie o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego, 14-dniowego terminu do zapłaty zaległych i bieżących należności.”

Pytanie 7.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 14 ust. 2 - Wnosimy o określenie dokładnej daty rozpoczęcia sprzedaży w celu dokonania prawidłowej wyceny.

Odpowiedź: Zamawiający informuję, że przewiduje datę rozpoczęcia sprzedaży na koniec miesiąca styczeń 2016 roku.

Pytanie 8.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 15 ust. 4 - Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych, wyjątkowych przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia wskazane w przedmiotowych zapisach nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie przedmiotowych zapisów w § 15 ust. 4 wzoru umowy sprzedaży.

Pytanie 9.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 16 - Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: *„Ceny i stawki opłat z tytułu dystrybucji energii elektrycznej ulegają zmianie w przypadku zmiany Taryfy OSD, zatwierdzonej przez Prezesa URE. Powyższa zmiana następuje automatycznie od dnia wejścia w życie nowej Taryfy OSD bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.”*

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu w § 16 wzoru umowy sprzedaży:

Ceny i stawki opłat z tytułu dystrybucji energii elektrycznej ulegają zmianie w przypadku zmiany Taryfy OSD, zatwierdzonej przez Prezesa URE. Powyższa zmiana następuje automatycznie od dnia wejścia w życie nowej Taryfy OSD bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.

Pytanie 10.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 17 ust. 2 - Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne i naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie powyższych 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: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 17 ust. 2 wzoru umowy sprzedaży na:

Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty).

Pytanie 11.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 17 ust. 3 - 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 wyraża zgodę na usunięcie zapisu w § 17 ust. 3 wzoru umowy sprzedaży.

Pytanie 12.

Załącznik do SIWZ - umowa sprzedaży energii elektrycznej - § 17 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 wyraża zgodę na dodatkowy zapis w § 17 wzoru umowy sprzedaży:

W razie naliczenia kar umownych Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Pytanie 13.

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: Podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi. Zamawiający wyraża zgodę na zapis: W przypadku gdy zmiana parametrów dystrybucyjnych wiązać się będzie z koniecznością ponoszenia dodatkowych opłat zgodnie z taryfą OSD Zamawiający zobowiązany będzie do ich uiszczenia.

Pytanie 14.

Czy Zamawiający dopuści podpisanie umów drogą korespondencyjną.

Odpowiedź: Zamawiający dopuści podpisanie umów drogą korespondencyjną.

BURMISTRZ

Grzegorz Nowosielski