

Rypin, 2 października 2018 r.

ZP.271.33.3.2018

Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy: *postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania pn. „Rypińska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej do lokali i obiektów w okresie od 01.01.2019 r. do 31.12.2019 r.”*

Numer postępowania ZP.271.33.2018

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Działając zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (t. j. Dz. U. z 2017 roku, poz. 1579 z późn. zm.) wyjaśniam treść zapytań, które wpłynęły 26 września 2018 roku.

Treść zapytań oraz Wyjaśnienie treści SIWZ i zapytań:

Pytanie 1

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 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 komplikacje 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 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. Informujemy również, że systemy bilingowe generują terminy płatności od daty wystawienia faktury. W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób: „Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie 10 dni roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej, z terminem płatności dni od daty wystawienia faktury VAT”.

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający nie zgadza się na modyfikację zapisu. Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

Pytanie 2

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 12 ust. 7 – Zamawiający określił, że w pewnych okolicznościach złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury VAT 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. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez określenie, iż „*Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta do faktury.*”

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującym prawem.

Zgodnie z treścią Art. 488. § 1. „Świadczenia będące przedmiotem zobowiązań z umów wzajemnych (świadczenia wzajemne) powinny być spełnione jednocześnie, chyba że z umowy, (...) wynika, iż jedna ze stron obowiązana jest do wcześniejszego świadczenia.”

Pytanie 3

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 12 ust. 8 – Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu do treści: „*Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta do faktury.*” Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za rzetelność danych pomiarowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Wykonawca nie posiada wiedzy na temat danych rozliczeniowych jakie wskazuje OSD w swoich fakturach i tym samym nie ma możliwości zweryfikowania poprawności przekazanych danych, gdyż faktury za energię elektryczną wystawiane są na podstawie danych udostępnionych przez Operatora na Platformie Wymiany Informacji. Dokonanie przez Zamawiającego wyliczeń dotyczących płatności może spowodować naliczenie not odsetkowych z tytułu przekroczenia terminu płatności.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Skorzystanie przez zamawiającego z uprawnienia do zapłaty w oparciu o średnie zużycie za ostatnie 3 okresy rozliczeniowe poprzedzone musi być postępowaniem reklamacyjnym. Wykonawca winien rozpatrzyć wniesioną reklamację w terminie 14 dni (termin płatności wynosi 21 dni od daty wpływu).

Pytanie 4

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 12 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?

Dodatkowo Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy zamawiający dopuszcza wystawienie kilku faktur dla jednego płatnika w związku z różnymi okresami odczytowymi dla poszczególnych ppe?

Odpowiedź na pytanie 4

Biorąc pod uwagę treść zapytania, zamawiający domyśla się, że wykonawca chciał uzyskać informację dot. ust. 2 i 5 § 13 i niniejszym wyjaśnia:

Rozliczenia prowadzone mają być wg jednostek/ danych do wysyłki faktur zgodnie z SIWZ rozdział XVII, pkt 12.

Zamawiający dopuszcza możliwość (nie nakłada obowiązku) wystawienia faktur wspólnych dla PPE, dla których adres doręczenia faktury jest taki sam, o ile okresy rozliczeniowe są zbieżne (§13 ust.2 Istotnych postanowień umowy).

**W umowie z Powiatem Rypińskim, Gminą Rypin, Gminą Miastem Golub Dobrzyń, SPZOZ w Rypinie treść ust.2 otrzyma brzmienie: „Zamawiający nie wyraża zgody na wystawianie faktur wspólnych. Faktury wystawiane będą odrębnie dla każdego punktu poboru. Dane dotyczące doręczania faktur zawarte zostały w Załączniku nr 1 do Umowy”.*

W umowie z Gminą Miastem Rypin wprowadzone zostanie zastrzeżenie, że dla budynków Zespołów Szkolno-Przedszkolnych faktury wystawiane będą odrębnie dla każdego PPE.

Wykonawca zobowiązany jest wystawić fakturę w terminie 10 dni roboczych od daty otrzymania od OSD danych (§12 ust.3 Istotnych postanowień umowy).

Pytanie 5

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 12 ust. 4 – Wykonawca informuję, że numer konta bankowego zostanie wskazany dopiero w pierwszej fakturze VAT wystawionej dla Zamawiającego. W związku z powyższym wnosimy o modyfikację zapisu do treści: „ Numer rachunku bankowego za pobrana energię elektryczną dla poszczególnych Zamawiających zostanie wskazany w pierwszej fakturze VAT.”

Odpowiedź na pytanie 5

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Pytanie 6

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 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 wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie frazy „(...) pomimo uprzedniego powiadomienia na piśmie o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego, 14-dniowego terminu do zapłaty zaległych i bieżących należności”.

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 7

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 18 ust. 4 - 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 7

Biorąc pod uwagę treść zapytania, zamawiający domyśla się, że wykonawca chciał uzyskać informację dot. ust. 10 § 18 i niniejszym wyjaśnia:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Żadna ze stron nie może określić, jakie ewentualnie szkody poniesie zamawiający.

Pytanie 8

Załącznik nr 5 do SIWZ - wzór umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 18 ust.6 i 7 - Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur lub nie udzielenie odpowiedzi na wniosek, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego. 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zamawiający przewidział karę za nieterminowe wystawienie faktury oraz nie rozpatrzenia reklamacji w terminie, nie dostarczenia faktury korygującej na poziomie 1,00 zł dziennie i nie uznaje, że jest to kara rażąco wygórowana.

Wysokość kar, o których mowa w ust 1, 2 i 3 jest adekwatna w stosunku do szkód/kosztów, jakie zamawiający może ponieść w przypadku nagłego zaprzestania dostaw przez wykonawcę. Kary opisane w ust 4 i 5 są takie same dla obu stron.

Pytanie 9

Załącznik nr 1 do SIWZ - Wykaz punktów poboru - Czy dla ppe, dla których jest to pierwsza zmiana sprzedawcy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający złożył wypowiedzenie samodzielnie.

Pytanie 10

Załącznik nr 1 do SIWZ - Wykaz punktów poboru - 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 10

Wg wiedzy zamawiającego parametry dystrybucyjne są zgodne. Zamawiający nie dokonuje zmiany. Zapisy umowy § 7 ust. 2 zdanie drugie.

Pytanie 11

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (np. akt notarialny, umowa najmu, itp.), który uposażania do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego OSD zgodnie z jego procedurami.

Odpowiedź na pytanie 11

Zgodnie z obowiązującymi przepisami (w szczególności w myśl art 4j ustawy Prawo energetyczne) odbiorcy (w rozumieniu ustawy Prawo energetyczne) przysługuje uprawnienie do swobodnego wyboru dostawcy energii elektrycznej.

Zamawiającemu nie są znane okoliczności uprawniające OSD do „zablokowania” procesu zmiany sprzedawcy.

Pytanie 12

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę?

Dodatkowo zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące ustanowienia zabezpieczenia należności, zaproponowane przez Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie 12

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 13

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający nie wyraża zgody na zawarcie umów drogą korespondencyjną, zgodnie z zapisami SIWZ rozdz. XV pkt 5.

Pytanie 14

Zwracamy się z prośbą o udostępnienie w wersji edytowanej załączników do SIWZ.

Odpowiedź na pytanie 14

Zamawiający informuje, że od ogłoszenia postępowania załączniki Nr 1 i Nr 3 są dostępne w wersji edytowalnej na stronie internetowej Zamawiającego.

Zamawiający zamieści w wersji edytowalnej Załączniki Nr 2, Nr 4 i Nr 6 na swojej stronie internetowej <http://www.bip.rypin.eu/index.php?app=przetargi&nid=6525&y=0&status=1>.

Brak jest podstaw do zamieszczania w wersji edytowalnej Załączników Nr 5, Nr 7 i Nr 8.

BURMISTRZ MIASTA RYPIN

mgr Paweł Grzybowski