

WGK.271.1.1.2020

## Do wszystkich Wykonawców

**dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn.: „**Miasto Łomża. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2021r. do 31.12.2021r.**”

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) Zamawiający, Miasto Łomża, przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami jak niżej:

### Pytanie 1

SIWZ Rozdział III p.2. 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 według 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 na pytanie 1

Zamawiający nie może deklarować udzielenia pełnomocnictwa o nieznanym zakresie.

Zgodnie z treścią Rozdziału XIX SIWZ pkt 5 „Zamawiający dopuszcza udzielenie Pełnomocnictwa na wzorze stosowanym przez wykonawcę, którego oferta uznana zostanie za najkorzystniejszą, po uprzedniej akceptacji treści dokumentu. W przeciwnym wypadku Pełnomocnictwo zostanie udzielone wg wzoru stanowiącego Załącznik nr 8 do SIWZ. Treść Pełnomocnictwa uzgadniana będzie po wyborze Oferty, wyłącznie z wykonawcą, którego oferta wybrana zostanie jako najkorzystniejsza.”

Reasumując, zakres pełnomocnictwa uzgodniony zostanie z wykonawcą, którego oferta uznana zostanie za najkorzystniejszą.

### Pytanie 2

SIWZ Rozdział III p.11 oraz SIWZ Rozdział XVII p.10,11. 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 na pytanie 2

Zamawiający akceptuje przedstawione rozwiązanie.

### Pytanie 3

SIWZ Rozdział XVI p.9 oraz Załącznik nr 5 do SIWZ – wzór umowy § 19. Wykonawca wnosi o odstąpienie od zabezpieczeń i usunięcie zapisów dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy w całości i wprowadzenie w SIWZ zapisu o treści: „Zamawiający nie wymaga wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.”

#### Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

### Pytanie 4

SIWZ Rozdział XVI. Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminów na uzgodnienie treści gwarancji, termin 3 dniowy może być niemożliwy do spełnienia przez Wykonawcę (standardowo proces wystawiania jednej gwarancji trwa ok 2 tygodni). Wnosimy o odstąpienie od stawiania granicznego terminu przez usunięcie zapisu lub jego zmianę.

Ponadto, czy w przypadku niespełnienia wymagań czasowych stawianych przez Zamawiającego w tym zapisie należy rozumieć, że Zamawiający może uznać, że zabezpieczenie nie zostało wniesione?

#### Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Wskazany termin - 3 dni robocze- to termin na przekazanie zamawiającemu proponowanej treści dokumentu, którą zamawiający akceptuje bądź wnosi uwagi. Wskazany w SIWZ termin nie dotyczy złożenia gwarancji a przedstawienia treści do akceptacji.

Wymagane przez zamawiającego zapisy zostały wskazane w SIWZ, tym samym wszyscy wykonawcy mają wiedzę jakie treści w gwarancji muszą się znaleźć.

Wykonawca zobowiązany jest do wniesienia zabezpieczenia przed podpisaniem umowy przez zamawiającego i to jest graniczny termin bez względu na formę wniesienia zabezpieczenia.

#### **Pytanie 5**

SIWZ Rozdział XVI p.9,10. Z treści zapisu wynika, iż Zamawiający w terminie 3 dni od daty otrzymania zabezpieczenia zgłosi zastrzeżenia co do treści lub formy zabezpieczenia. Wykonawca nie praktykuje wystawiania gwarancji, a dopiero potem konsultowania jej treści z Zamawiającym.

Ponadto termin jaki Zamawiający wskazał na wniesienie zastrzeżeń do treści/i lub formy zabezpieczenia - w terminie do trzech dni od daty otrzymania zabezpieczenia jest niebezpieczny dla Wykonawcy i niesie za sobą ryzyko, gdyż gdyby Zamawiający wniósł uwagi w granicznym terminie Wykonawca nie miałby szans na wystawienie gwarancji.

Wykonawca zwraca się z dodatkowym zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu poprzez wprowadzenie zapisów dotyczących uzgadniania formy zabezpieczeń po wyborze oferty, a przed podpisaniem umowy oraz przed otrzymaniem dokumentu zabezpieczenia?

Czy Zamawiający dopuści konsultowanie i uzgadnianie projektu gwarancji, jego treści przed wystawieniem finalnego dokumentu gwarancji przez bank?

#### Odpowiedź na pytanie 5

Wskazany termin - 3 dn robocze- to termin na przekazanie zamawiającemu proponowanej treści dokumentu, którą zamawiający akceptuje bądź wnosi uwagi. Wskazany w SIWZ termin nie dotyczy złożenia gwarancji a przedstawienia treści do akceptacji.

Wymagane przez zamawiającego zapisy zostały wskazane w SIWZ, tym samym wszyscy wykonawcy mają wiedzę jakie treści w gwarancji muszą się znaleźć.

Wykonawca zobowiązany jest do wniesienia zabezpieczenia przed podpisaniem umowy przez zamawiającego i to jest graniczny termin bez względu na formę wniesienia zabezpieczenia.

Z treści Rozdziału XVI pkt 10 w sposób jednoznaczny wynika, że zamawiający będzie z wykonawcą uzgadniał ostateczną treść gwarancji: „(...)Nie zgłoszenie zastrzeżeń w terminie 3 dni roboczych od otrzymania dokumentu uważane będzie za przyjęcie dokumentu bez zastrzeżeń. W przypadku wniesienia przez zamawiającego zastrzeżeń, wykonawca zobowiązany jest przedłożyć do akceptacji kolejną wersję dokumentu gwarancyjnego (...)“.

#### **Pytanie 6**

SIWZ Rozdział XVII p.6. 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 Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą 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 na pytanie 6

Stosowny zapis znajduje się w Załączniku nr 5 do SIWZ §17 pkt 2, zdanie drugie.

#### **Pytanie 7**

Załącznik nr 5 do SIWZ – wzór umowy § 12 ust. 3 i 6. Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin na wystawienie faktury VAT może nie zostać dotrzymany z uwagi na fakt, iż faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „Rozliczenia za energię elektryczną dokonywane będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD, w oparciu o fakturę wystawioną przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD.”

Ponadto, 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. 2018 poz. 2174 ze 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 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Treść §12 ust.3 w sposób nie budzący wątpliwości określa, że termin na wystawienie faktury liczony jest od dnia otrzymania danych pomiarowych od OSD: „3. Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie 10 dni roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej (...)”.

#### **Pytanie 8**

Załącznik nr 5 do SIWZ – wzór umowy § 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 bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego (Nabywcy /Odbiorcy) na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia Umowy, z zastrzeżeniem zapisów §12 ust.7 i 8 Umowy oraz §13 ust.7 Umowy”.

#### Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### **Pytanie 9**

Załącznik nr 5 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 9

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### **Pytanie 10**

Załącznik nr 5 do SIWZ – wzór umowy § 18 ust. 6. 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, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego 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 na pytanie 10

Stosowny zapis znajduje się w Załączniku nr 5 §18 ust.5.

#### **Pytanie 11**

Załącznik nr 5 do SIWZ – wzór 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 11](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### **Pytanie 12**

Załącznik nr 5 do SIWZ – wzór umowy § 21 ust. 2. Uprzejmie informujemy, że Wykonawcy nie będący właścicielami sieci dystrybucyjnej posiadają Generalne Umowy Dystrybucyjne, zawarte z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego, które objęte są klauzulą tajności i nie mogą być udostępniane stronom trzecim, w tym także Zamawiającemu. Mając powyższe na uwadze zwracamy się z prośbą o wykreślenie wskazanych zapisów z treści dokumentacji przetargowej. Jednocześnie informujemy, że w ramach przedmiotowego postępowania w miejsce Generalnej Umowy Dystrybucyjnej Zamawiający może wymagać od Wykonawcy złożenia oświadczenia o posiadaniu GUD, zawartej z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego.

Podobna sytuacja dotyczy umowy umożliwiającej pełnienie przez Wykonawcę funkcji podmiotu odpowiedzialnego za bilansowanie handlowe dla energii elektrycznej sprzedanej w ramach przedmiotowej Umowy.

Prosimy o wykreślenie zapisu lub potwierdzenie, że złożenie oświadczeń na wezwanie Zamawiającego w celu spełnienia zapisów w § 21 ust. 2 będzie wystarczające i, że Zamawiający nie będzie żądał od Wykonawcy wskazanych umów.

[Odpowiedź na pytanie 12](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zgodnie z treścią ust. 2 „Zamawiającemu w trakcie trwania niniejszej Umowy przysługuje uprawnienie żądania od Wykonawcy oświadczeń potwierdzających posiadanie umów i uprawnień, o których mowa w §3. W sytuacji budzącej uzasadnione wątpliwości Zamawiającego co do możliwości realizowania przez Wykonawcę przedmiotu zamówienia (w szczególności uzyskanie informacji o objęciu dostawami rezerwowymi pomimo wcześniejszego pozytywnego przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, bądź opublikowanie przez OSD informacji o zawieszeniu realizacji Umowy GUD) Wykonawca zobowiązany jest (na wezwanie Zamawiającego) dostarczyć zamawiającemu dokumenty potwierdzające zdolność realizowania umowy.

#### **Pytanie 13**

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?

[Odpowiedź na pytanie 13](#)

Nie

#### **Pytanie 14**

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 14](#)

Nie

#### **Pytanie 15**

Czy Zamawiający lub któryś Odbiorca posiada koncesję na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydaną przez Prezesa URE? Informujemy, iż w przypadku posiadania koncesji na jedną z powyżej wymienionych działalności, Zamawiający staje się płatnikiem i podatnikiem podatku akcyzowego. W takim przypadku, cena za energię elektryczną dla podmiotów posiadających koncesję powinna zostać pomniejszona o stawkę akcyzy i osobno wyceniona w ofercie Wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, uprzejmie prosimy o dostosowanie Formularza cenowego i uwzględnienie odrębnych kalkulacji cen za energię elektryczną dla Odbiorcy, który posiada koncesję oraz odrębnych kalkulacji cen dla pozostałych odbiorców.

[Odpowiedź na pytanie 15](#)

Zamawiający i odbiorcy nie posiadają koncesji.

#### **Pytanie 16**

SIWZ Rozdział XVI i umowa. W związku z tym, iż postępowaniu występuje co najmniej kilka podmiotów po stronie Zamawiającego Wykonawca prosi o udzielenie odpowiedzi:

1. przez kogo akceptowane będą projekty gwarancji bankowych i dla ilu podmiotów wymagane będzie wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umów.
2. Ze względu na wskazane w SIWZ krótkie terminy na przedłożenie projektu gwarancji bankowej do akceptacji (3 dni robocze) –wnioskujemy o wydłużenie tego terminu.
3. czy akceptowalna będzie gwarancja wystawiona w wersji elektronicznej?
4. czy Zamawiający w dniu rozstrzygnięcia postępowania lub w następnym dniu roboczym przekaże Wykonawcy informację o adresie/adresach mailowych, na które mają zostać przesłane dokumenty potwierdzające udzielenia zabezpieczenia należytego wykonania umowy (gwarancje bankowe), oraz informację o rachunku/rachunkach bankowych, na które mają być wnoszone zabezpieczenia w formie pieniężnej,
5. czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do treści gwarancji zapis o alternatywnym sposobie formy złożenia pisemnego żądania wypłaty z gwarancji tj:
  - a) za pośrednictwem Beneficjenta, który potwierdzi, że podpisy na żądani zapłaty są złożone przez osoby uprawnione do zaciągania zobowiązań majątkowych w imieniu Beneficjenta, lub
  - b) doręczone do Gwaranta osobiście przez Beneficjenta z podpisami notarialnie poświadczonymi oraz ewentualnymi pełnomocnictwami, lub
  - c) za pośrednictwem operatora pocztowego wraz z notarialnie poświadczonymi podpisami osób upoważnionych do składania w imieniu Beneficjenta oświadczeń woli oraz ewentualnymi pełnomocnictwami?

#### Odpowiedź na pytanie 16

Ad.1 – treść gwarancji akceptowana będzie przez Miasto Łomża, które będzie stroną umów.

Ad.2 -zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany

Ad.3 – tak

Ad.4 – zamawiający przekaże numer rachunku bankowego i/lub adres e-mail po uzyskaniu od wykonawcy informacji w jakiej formie wnoszone będzie zabezpieczenie

Ad.5 - tak

#### **Pytanie 17**

Czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

#### Odpowiedź na pytanie 17

Tak w przypadku utrzymania się stanu zagrożenia epidemicznego, przy czym zawarcie umów drogą korespondencyjną poprzedzone zostanie szczegółowymi uzgodnieniami z upoważnionym zamawiającym. W przypadku uzasadnionych obaw zamawiającego co do prawidłowego procesu podpisania umów, zamawiający może nie wyrazić zgody na zawarcie umów drogą korespondencyjną. (Rozdział XVII SIWZ pkt 1).

Wszystkie w/w odpowiedzi należy traktować jako integralną część SIWZ.

z up. PREZYDENTA MIASTA  
*mgr Andrzej Zdzisław Garlicki*  
ZASTĘPCA PREZYDENTA MIASTA