

*Do Wszystkich*

Dotyczy: przetargu nieograniczonego Nr RBRiGK.271.2.15.2019 na: **Włocławska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2020r. do 30.06.2021r.**

**WYJAŚNIENIA DO SIWZ**

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.), do Zamawiającego został wniesiony przed upływem połowy terminu składania ofert wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w n/w zakresie:

1. 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 udzieli Pełnomocnictwa wg wzoru stanowiącego załącznik nr 8 do SIWZ. Niemniej zamawiający dopuszcza uzupełnienie treści Pełnomocnictwa o dodatkowe zapisy, o ile okaże się to niezbędne.

2. Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o wprowadzenie do SIWZ sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany. Wykonawca ma dokonać zgłoszenia zgodnie z zapisami SIWZ rozdz. XIX pkt 7.

3. Ad. § 9. Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie zapisu, ponieważ nie dotyczy on przedmiotu zamówienia - przedmiotowe kwestie regulują umowy świadczenia usług dystrybucji zawierane z właściwym OSD.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

4. Ad. § 12 pkt. 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 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 ..... dni od daty wystawienia”.

[Odpowiedź na pytanie 4](#)

Zamawiający nie dokonuje zmian.

Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

5. Ad. § 12 pkt. 2, Zwracamy uwagę, że Wykonawca nie posiada takich uprawnień, aby upoważniać Zamawiającego do uzyskania od OSD danych stanowiących podstawę rozliczenia energii elektrycznej. Zamawiający jest stroną umowy dystrybucyjnej, którą zawarł z OSD i zagwarantował sobie prawo wglądu do danych udostępnionych przez OSD. Prosimy o uwzględnienie naszej sugestii i korektę zapisów.

[Odpowiedź na pytanie 5](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

6. Ad. § 12 pkt. 8: Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo- rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują do rozliczeń dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych wykonawcy przez OSD? OSD przekazuje nam dane odczytowe i zazwyczaj jest to okres analogiczny jak na fakturach dystrybucyjnych. Wykonawca nie ma wglądu/wpływu na to, jakie okresy są udostępniane przez OSD do Wykonawcy. Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane, a w świetle ww. przepisów wystawia fakturę w oparciu o dane pomiarowo- rozliczeniowe otrzymane od OSD. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za sposób pozyskania danych przez OSD. Zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, gdyż w obecnym brzmieniu mogą one prowadzić do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców.

[Odpowiedź na pytanie 6](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian, a zapisy IPU respektują obowiązujące przepisy. Rozliczenia odbywać się będą w oparciu o zużycia udostępnione Wykonawcy przez OSD. Niemniej zamawiający musi mieć możliwość zweryfikowania faktur w szczególności poprawności zużycia wskazanego przez wykonawcę na fakturze sprzedaży energii elektrycznej.

7. Ad. § 16. pkt. 2. Zamawiający wnosi o wykreślenie zapisu bądź jego korektę z uwagi na fakt, że zgodnie z przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych OSD ma zagwarantowane 14 dni na realizację reklamacji, więc termin do 30 dni jest możliwym terminem na załatwienie reklamacji Zamawiającego.

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 (rażąco i uporczywie) uchybienia wskazane w przedmiotowych zapisach nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

[Odpowiedź na pytanie 7](#)

Zgodnie z treścią § 12 ust. 5 wykonawca ma obowiązek rozstrzygnięcia reklamacji w ciągu 14 dni.

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

8. Ad. § 17 pkt. 1: 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."

[Odpowiedź na pytanie 8](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

9. Ad. § 18. 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.

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. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

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.

Zamawiający przewidział karę za nieterminowe wystawienie faktury na poziomie 1,00 zł dziennie i nie uznaje, że jest to kara rażąco wygórowana.

10. Ad. § 18 pkt 10. 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 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Żadna ze stron nie może określić, jakie ewentualnie szkody poniesie zamawiający.

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

Odpowiedź na pytanie 11

Zamawiający nie wyraża zgody, zgodnie z SIWZ rozdział XVII pkt 1.

  
mgr inż. *Magdalena Karpolik-Komorowska*