

ZARZĄD POWIATU w Brzozowie

ZP.272.11.2019

Brzozów, 01.10.2019

Zamawiający:
Powiat Brzozowski
ul. Armii Krajowej 1
36-200 Brzozów

**Wykonawcy
uczestniczący w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pod nazwą: „Dostawa energii elektrycznej dla Grupy Zakupowej Powiatu Brzozowskiego”, znak: ZP.272.11.2019

Treść zapytań i wyjaśnienia zapisów treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.), zw. dalej „ustawą PZP”, Zamawiający przekazuje wszystkim Wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu treść pytań i odpowiedzi dotyczących zapisów treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 1

§ 5 ust. 2b i ust. 3a („Obowiązki stron”) Załącznika nr 3 do SIWZ – Wzór umowy

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii przez poszczególne jednostki znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Sporządzanie dodatkowych zestawień, o których mowa w przedmiotowym zapisie, wiąże się z wykonaniem dodatkowych czynności na zlecenie Zamawiającego i powinno zostać osobno wycenione. Przepisy prawa energetycznego jasno określają natomiast składniki ceny energii elektrycznej. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odpowiedź

Zamawiający wyjaśnia, że jeżeli dane pomiarowo-rozliczeniowe energii elektrycznej pobranej przez Zamawiającego w poszczególnych ppe otrzymanych przez Wykonawcę od OSD będą znajdowały się na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, wówczas Zamawiający nie będzie wymagał udostępniania dodatkowych danych.

Pytanie 2

Ostatni akapit § 5 ust. 2 („Obowiązki stron”) Załącznika nr 3 do SIWZ –Wzór umowy

Dotrzymanie podanego przez Zamawiającego terminu 3 dni roboczych na powiadomienie o negatywnej weryfikacji umów przez OSD może nie być możliwe do zrealizowania z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, np. wskutek opóźnień ze strony OSD w przekazywaniu danych. W związku z tym, prosimy o wydłużenie tego terminu do 5 dni roboczych.

Odpowiedź

Zgodnie z Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej OSD w przypadku, gdy złożone przez Wykonawcę do OSD powiadomienie zawiera braki formalne lub błędy wówczas w terminie nie dłuższym niż 5 dni roboczych od poinformowania przez OSD Wykonawca ma możliwość ich uzupełnienia. Mając powyższe na uwadze Wykonawca dopiero na podstawie otrzymania powiadomienia może dokonać uzupełnienia i tym samym poinformować Zamawiającego. Zamawiający oczekuje od Wykonawcy, aby ten niezwłocznie tj. w terminie do 3 dni roboczych poinformował o tym fakcie Zamawiającego, gdyż w terminie późniejszym ewentualne braki lub błędy mogą okazać się niemożliwe do ich poprawienia i sytuacja taka może spowodować przesunięcie terminu realizacji zamówienia.

W związku z powyższym Zamawiający podtrzymuje obecną treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

Pytanie 3

§ 5 ust. 3b („Obowiązki stron”) Załącznika nr 3 do SIWZ – Wzór umowy

W związku z faktem, że Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo-rozliczeniowych, wnioskujemy o wykreślenie przedmiotowego zapisu.

Odpowiedź

Zamawiający wyjaśnia, że przedmiotowy zapis dotyczy nie tylko wad lub usterek w układzie pomiarowo-rozliczeniowym lecz także innych okoliczności mających wpływ na rozliczenia za energię, np. błędów w przekazaniu danych przez OSD. O wadach lub usterekach w układzie pomiarowo-rozliczeniowym Wykonawca może zostać poinformowany przez OSD, a tym samym winien przekazać takowe informacje Zamawiającemu.

Pytanie 4

§ 7 ust. 5 („Wynagrodzenie i zasady rozliczeń”) – Wzór umowy

Zwracamy uwagę, że faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Zgodnie z powyższym Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za dane przekazywane przez OSD, stąd pozostawienie zapisu warunkującego naliczenie kar umownych z tytułu rozbieżności okresów rozliczeniowych byłoby, zdaniem Wykonawcy, bezzasadne.

Odpowiedź

Zamawiający zwraca uwagę, że w § 7 ust. 5 nie ma zapisów warunkujących naliczenie kar umownych z tytułu rozbieżności okresów rozliczeniowych.

Zgodnie z treścią § 7 ust. 5 wzoru umowy w przypadku wątpliwości Wykonawcy dotyczących trwania i zakończenia okresu rozliczeniowego zastosowanego przez OSD Zamawiający będzie udzielał na prośbę Wykonawcy wyczerpujących informacji w tym zakresie.

Pytanie 5

§ 7 ust. 6 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy

Informujemy, że zasady przekazywania danych pomiarowych od OSD zawarte są w IRiESD oraz w Generalnych Umowach Dystrybucyjnych zawartych pomiędzy Wykonawcą a właściwym OSD. Z uwagi na powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „Za wykonanie sprzedaży energii elektrycznej, Wykonawca nie wcześniej niż po zakończeniu okresu rozliczeniowego stosowanego przez OSD wobec Zamawiającego będzie wystawiać faktury za dany okres rozliczeniowy w terminie do 14 dni roboczych od daty otrzymania danych pomiarowych o zużyciu energii elektrycznej od OSD”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy - załącznika nr 3 do SIWZ bez dokonywania modyfikacji. Termin do 10 dni roboczych od daty otrzymania danych pomiarowych o zużyciu energii elektrycznej od OSD winien być wystarczający dla Wykonawcy do wystawienia faktury.

Pytanie 6

§ 7 ust. 8 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy

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

Jeżeli system bilingowy sprzedawcy nie ma innych możliwości generowania danych na fakturach, wówczas Zamawiający akceptuje takie zapisy. Jeżeli jednak w trakcie trwania umowy sprzedaży wystąpi okoliczność, że na fakturze będzie musiało widnieć pole o nazwie „nazwa odbiorcy” wówczas sprzedawca może wprowadzić dodatkowy zapis po nazwie Odbiorcy w nawiasie (nazwa Odbiorcy).

Pytanie 7

§ 7 ust. 9 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy, pkt. 3 Załącznika nr 3 do SIWZ (Formularz oferty)

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. 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 37 dni od daty wystawienia”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 8

§ 7 ust. 9 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy

Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący:

„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 9

§ 7 ust. 13 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy

Informujemy, że zapisy dotyczące zwrotu nadpłaconej kwoty nie są możliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Nadpłata jest bowiem zaliczana na kolejne zobowiązania Zamawiającego lub zwracana na konto Klienta, po uprzednim każdorazowym zgłoszeniu stosownego wniosku i wskazaniu rachunku bankowego. Wykonawca nie ma możliwości zwrócić nadpłaty automatycznie. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści:

„W przypadku uwzględnienia reklamacji, Wykonawca niezwłocznie wystawi fakturę korygującą, a powstałą nadpłatę zaliczy na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. W przypadku, gdy Zamawiający zażąda jej zwrotu, nadpłata zostanie zwrócona na wskazany przez Zamawiającego numer rachunku bankowego.”

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 10

§ 7 ust. 14 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy

Zamawiający określił przypadki, w których złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury 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.

Zwracamy uwagę na zapis, iż wniesienie przez Zamawiającego reklamacji do Wykonawcy zwalnia go z obowiązku terminowej zapłaty należności w wysokości określonej w fakturze m.in. w sytuacji, kiedy faktura zawiera nieprawidłowe zużycia energii elektrycznej lub wystawiona

została w oparciu o zużycie szacowane. Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane, a Wykonawca wystawia fakturę w oparciu o te dane. Zapisy w obecnym brzmieniu prowadzić mogą do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie Wykonawcy, co może w sposób niekorzystny wpłynąć na cenę ofertową.

W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów w całości i określenie, iż: „Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 11

§ 7 ust. 15 (Wynagrodzenie i zasady rozliczeń) – Wzór umowy

Informujemy, że w przypadku nieprawidłowo dokonanych odczytów, Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur, na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Odbiorca jest jednakże zobowiązany do zapłaty pierwotnej faktury, a ewentualne różnice zostaną rozliczone jako nadpłata albo niedopłata. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację wskazanego zapisu do treści:

„Strony zgodnie postanawiają, że w przypadku nieprawidłowo dokonanych odczytów, Wykonawca dokona korekty uprzednio wystawionych faktur. Nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń będzie podlegać zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. Niedopłata będzie podlegać doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji „nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń podlega zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy, chyba, że Zamawiający zażąda jej zwrotu”.

Pytanie 12

§ 8 ust. 1 (Kary umowne) – Wzór umowy

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

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 13

§ 8 ust. 4 (Kary umowne) – Wzór umowy

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

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 14

§ 12 ust. 1, ust. 2 lit. a) i b) (Zmiany w Umowie) – Wzór umowy

Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „Wszelkie zmiany wprowadzane do umowy wymagają obustronnej zgody wyrażonej na piśmie, w formie, pod rygorem nieważności takiej zmiany, z zastrzeżeniem art. 144 ustawy PZP, za wyjątkiem zmian określonych w § 12 ust. 2 lit. a) i b), które obowiązują z dniem wejścia w życie stosownych przepisów”.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść SIWZ bez dokonywania modyfikacji.

Pytanie 15

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

Wzór pełnomocnictwa przedstawiony przez Zamawiającego winien być wystarczający do dokonania przez Wykonawcę czynności przewidzianych umową związanych ze zmianą sprzedawcy energii elektrycznej. Jeżeli na etapie realizacji umowy okaże się konieczne szersze umocowanie Wykonawcy, wówczas Zamawiający rozszerzy zakres umocowania.

Pytanie 16

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
- b) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych?
- c) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy?
- d) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy?
- e) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak – jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?

Odpowiedź

- Ad a) Na czas nieokreślony
Ad. b) Trzymiesięczny
Ad. c) Tak
Ad. d) Tak
Ad. e) Nie posiada

Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić udzielone odpowiedzi na pytania podczas sporządzania i składaniu oferty.

STAROSTA
Przemysław Szymid
Zdzisław Szymid

2024

