

Legnica, 23.10.2019r.

IM.RZP.271.6.1.28.2019

**Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: „**Zakup energii elektrycznej dla jednostek Gminy Legnica**”

W związku z wniesionymi przez Wykonawcę zapytaniami do specyfikacji istotnych warunków zamówienia w ww. postępowaniu, zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29.01.2004r. (Dz. U. z 2019r. poz. 1843 – tekst jednolity z póź. zm) oraz pkt VII „Instrukcji dla Wykonawców” – Rozdział 2 siwz Zamawiający **poniżej publikuje treść zapytań i odpowiedzi:**

**Pytanie nr 1:**

Dotyczy SIWZ Rozdział II ppkt. 4.1., § 7 ust. 6 wzrou umowy - 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, oznaczają 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.**

Zamawiający informuje, iż formułując zapis ust. 7 § 6 projektu umowy w następujący sposób - „...Zamawiający ma prawo do zwiększenia ilości punktów odbioru energii, o których mowa w Załączniku nr 1 Umowy poprzez zawarcie stosownego aneksu do Umowy, jednakże w rozmiarze nie większym niż 10% punktów odbioru energii. Rozliczenie dodatkowych punktów odbioru będzie się odbywać odpowiednio do pierwotnej części zamówienia i według tej samej stawki rozliczeniowej w danej grupie taryfowej...” „uznał wyłącznie grupy taryfowe ujęte w Załączniku nr 2 do SIWZ.

**Pytanie nr 2 .**

Dotyczy SIWZ Rozdział XVI pkt.1 b) - Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu zobowiązującego podanie numerów rachunków bankowych, na jakie mają zostać przekazywane środki pieniężne między stronami przed podpisaniem umowy. Informujemy, że system billingowy Wykonawcy nie pozwala na wcześniejsze wygenerowanie numerów kont bankowych, które generowane są na pierwszych wystawianych przez Wykonawcę fakturach VAT. Wymóg wcześniejszego podania tych informacji wiązałby się ze zmianą systemu billingowego i nie jest to możliwe na potrzeby niniejszego postępowania.

**Odpowiedź.**

Zamawiający odstępuje z obowiązku podania numerów rachunków bankowych, na jakie mają być przekazywane świadczenia pieniężne należne stronom umowy przed podpisaniem umowy.

**Pytanie nr 3.**

Dotyczy Formularza Ofert - Informujemy, że w przypadku jednostki rozliczeniowej, jaką jest kWh, wszystkie przedsiębiorstwa obrotu energią elektryczną stosują podawanie cen jednostkowych z dokładnością do czwartego miejsca po przecinku, zgodnie z obowiązującymi Taryfami za sprzedaż i dystrybucję energii elektrycznej. Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach

energii elektrycznej dla obiektów z grup taryfowych G1x, C1x, oraz C2x w kilowatogodzinach [kWh], a dla taryf z grupy Bx w Megawatogodzinach [MWh]?

**Odpowiedź.**

Zamawiający informuje, że w formularzu ofertowym jednostką rozliczeniową jest [MWh].

Zamawiający wyraża zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dla obiektów z grup taryfowych G1x, C1x, oraz C2x w kilowatogodzinach [kWh], a dla taryf z grupy Bx w Megawatogodzinach [MWh]

**Pytanie nr 4.**

Dotyczy § 1 ust. 2 wzoru umowy 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.**

W razie odrzucenia zgłoszenia przez OSD z powodu pełnomocnictwa wykonawca winien niezwłocznie zgłosić ten fakt zamawiającemu.

**Pytanie nr 5.**

Dotyczy § 5 ust. 2 wzoru umowy - Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie stawki podatku VAT lub opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmiennie w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. 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 nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 5 ust. 2 projektu umowy. W § 5 ust. 1 projektu umowy, ceny energii elektrycznej za jedną MWh w okresie obowiązywania umowy określone są netto. Zamawiający informuje, że dopuszcza możliwość zmiany ceny jednostkowej w przypadku zmiany podatku VAT na energię elektryczną (Załącznik nr 7 – zmiany umowy). W przypadku zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa Wykonawca ponosi ryzyko związane ze zmianą i taką ewentualność powinien przewidzieć w momencie kalkulacji ceny. Z tą działalnością wiąże się ryzyko gospodarcze, które ponoszą przedsiębiorcy w związku z ew. zmianami warunków świadczenia swoich usług. Stąd też tak istotne jest pragmatyczne skalkulowanie ceny dla okresu objętego zamówieniem, w sposób uwzględniający wszystkie czynniki mające wpływ na kształt ceny. Okoliczności nieprzewidziane przez oferenta mieszczą się w granicach ryzyka gospodarczego, w przedmiotowym zakresie wszyscy potencjalni Wykonawcy mają równe szanse.

**Pytanie nr 6.**

Dotyczy § 5 ust. 4 wzoru umowy- 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, przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych

Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując 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?

**Odpowiedź.**

Rozliczenia kosztów zużytej (zakupionej) energii należy przyjąć dane odczytowe przekazane przez OSD.

**Pytanie nr 7.**

Dotyczy § 6 ust. 4 wzoru 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.**

Zamawiający wyraża zgodę na wpisane Odbiorcy pod pozycją „adres korespondencyjny”.

**Pytanie nr 8.**

Dotyczy § 6 ust. 5 wzoru umowy - 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 ... dni od daty wystawienia”.

2. 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 nie wyraża zgody na zaproponowane przez Wykonawcę zmianę zapisów umowy.

**Pytanie nr 9.**

Dotyczy § 6 ust. 6 wzoru umowy - Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów odnoszących się do konieczności uwzględniania w fakturach VAT bieżących i poprzednich wskazań licznika. Informujemy, że OSD przekazuje Wykonawcom tylko i wyłącznie zużycia, nie przekazując stanu licznika bieżącego i poprzedniego. W związku z tym, iż Wykonawca będzie otrzymywał dane od OSD, nie ma możliwości, aby na fakturze były ujęte stany licznika, zgodnie z wymogiem Zamawiającego. Informujemy ponadto, że takie dane nie są obowiązkowym elementem faktury, zgodnie treścią ustawy o podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2017 r. poz. 1221 ze zm.) - w tej kwestii ustawa wskazuje w art. 106e ust. 1 pkt 8 na wymóg podania miary i ilości (liczby) dostarczonych

towarów lub zakresu wykonanych usług. Także rozporządzenie Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną w § 35 stanowi, iż „Przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się świadczeniem usług dystrybucji albo usługi kompleksowej wystawiające odbiorcy fakturę, w rozliczeniu dołączonym do faktury, przedstawia między innymi informacje o: 1) wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie której została wyliczona kwota należności”. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

### **Odpowiedź.**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów umowy poprzez wykreślenie z § 6 ust. 6 wzoru umowy następującej treści „ze wskazaniem stanów urządzeń pomiarowych, na podstawie, których określono ilość pobranej energii oraz wysokości należności z tego tytułu“.

### **Pytanie nr 10.**

( Omyłka pisarska w piśmie Wykonawcy- jest Pytanie 11, a winno być Pytanie 10)

Dotyczy § 7 ust. 3 - Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Oznacza to, że Zamawiający może wypowiedzieć umowę zasadniczo w każdym czasie. Informujemy, że z uwagi na art. 142 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, stanowiący, iż umowę zawiera się na czas oznaczony, należy stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób prawidłowy. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Jednocześnie wskazujemy na uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy, określone w art. 145 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

### **Odpowiedź.**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

### **Pytanie nr 11.**

( Omyłka pisarska w piśmie Wykonawcy- jest Pytanie 12, a winno być Pytanie 11)

Dotyczy § 8 ust. 1 wzoru 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 nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy.

### **Pytanie nr 12**

( Omyłka pisarska w piśmie Wykonawcy- jest Pytanie 13, a winno być Pytanie 12)

Dotyczy zał. Nr 3 warunków zmian w umowie pkt. 1 a) – Jako Wykonawca wnioskujemy o usunięcie zapisu, ponieważ zmiana mocy umownej dotyczy parametrów dystrybucyjnych i regulowana jest w umowie o świadczenie usług dystrybucji zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że ze względu na prowadzony obecnie monitoring mediów i energii nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

**Pytanie nr 13.**

( Omyłka pisarska w piśmie Wykonawcy- jest Pytanie 14, a winno być Pytanie 13)

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

**Odpowiedź.**

Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

**Pytanie nr 14.**

( Omyłka pisarska w piśmie Wykonawcy- jest Pytanie 15, a winno być Pytanie 14)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx są lub będą dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia? Jeżeli nie każdy układ będzie dostosowany do zasady TPA, prosimy o podanie dokładnej daty, do kiedy Zamawiający dostosuje swoje układy pomiarowo-rozliczeniowe do zasady TPA. Jednocześnie informujemy, że w przypadku braku dostosowania przez Odbiorcę układów pomiarowo-rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej, sprzedaż energii jest niemożliwa.

**Odpowiedź.**

Zamawiający dla większości punktów poboru kolejny raz przystępuje do procedury zmiany sprzedawcy. Układy pomiarowo-rozliczeniowe były już weryfikowane. Nowe punkty wykonane zostały zgodnie z obowiązującymi przepisami.

***Wprowadzone niniejszym pismem odpowiedzi stanowią integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia.***

Załączniki:

1. Zmodyfikowany rozdział 3\_ Projekt umowy

z up. PREZYDENTA MIASTA  
Marek Białowys  
(Sekretarz Miasta)

