

**Do wszystkich: Wykonawców,
którym doręczono Specyfikację
Warunków Zamówienia,
Wykonawców zadających pytania
oraz do umieszczenia na stronie internetowej**

WYJAŚNIENIA NR 1

TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą: „Zakup energii elektrycznej do obiektów będących w zarządzie jednostek organizacyjnych Powiatu Bialskiego” (ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 609199-N-2019)

W związku z pytaniami wykonawcy dotyczącymi treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) poniżej wyjaśniam:

Pytanie 1

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.

Wyjaśnienie: Zaproponowane rozwiązanie jest akceptowane przez Zamawiającego pod warunkiem wskazywania w pozycji „Adres korespondencyjny“ adresu jednostki zawierającej umowę.

Pytanie 2

Umowa §7 ust. 5- 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 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”.

Wyjaśnienie: Umieszczenie w umowie stwierdzenia, iż „Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia“ może skutkować wystąpieniem konieczności zapłaty odsetek za nieterminową wpłatę w związku z niezawinionym niedoręczeniem faktury w terminie (m.in. opóźnienie operatora pocztowego w doręczeniu). Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu przy określeniu, iż „Termin płatności będzie każdorazowo określony w treści wystawionych przez Wykonawcę faktur VAT i

określony na 30 dni od daty prawidłowo wystawionej faktury, która winna dotrzeć do Zamawiającego najpóźniej 14 dni przed terminem płatności. W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany na fakturze VAT zostanie przedłużony o czas opóźnienia w doręczeniu.“

Zamawiający dokonał zmian w dokumencie „Zmiana nr 1 treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia”.

Pytanie 3

Umowa §7 ust. 6- 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”.

Wyjaśnienie: W związku ze swobodą w zawieraniu umów, strony mogą ukształtować zobowiązanie w inny sposób niż wynikający z przepisów Kodeksu Cywilnego. Mając na uwadze występujące problemy z terminowym księgowaniem wpłat, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę powyższego zapisu.

Pytanie 4

Umowa §10- Wykonawca zwraca się z prośbą 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.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu umowy. Zabezpieczenie wykonania umowy jest koniecznym elementem umowy zawieranej z jednostką sektora finansów publicznych. Wykreślenie sformułowań dotyczących kar umownych pozbawi zamawiającego możliwości dochodzenia od Wykonawcy prawidłowej i terminowej realizacji umowy, zaś określenie odpowiedzialności odszkodowawczej wyłącznie na zasadach kodeksowych może nastęrczyć wiele problemów (w szczególności dotyczących egzekucji).

Pytanie 5

Umowa §10 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 wylonionego 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.”

Wyjaśnienie: Zamawiający dokonał zmian w dokumencie „Zmiana nr 1 treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia”.

Pytanie 6

Umowa §10 ust. 3- 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.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wymaga dokumentowania kar umownych w formie faktur VAT. Zgodnie z § 10 ust. 3 „Zamawiający ma prawo potrącić karę umowną oraz odszkodowanie, o którym mowa w ust. 4 z kwoty wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy na podstawie umowy. W przypadku naliczenia kar umownych, w tym kar przekraczających wartość potrącanego wynagrodzenia, Zamawiający przekazuje wykonawcy oświadczenie o naliczeniu kar umownych wraz z notą obciążeniową, a Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty w terminie 14 dni od dnia odebrania noty.“

Pytanie 7

Pełnomocnictwo pkt. 3 - Zmiana Grup taryfowych oraz mocy umownych dla poszczególnych PPE następuje poprzez dokonanie stosownych zmian w umowie o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej i nie dotyczy dostawy energii elektrycznej na podstawie umowy sprzedaży energii elektrycznej. Wszelkie zmiany w umowie o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej dokonywane są przez strony tej umowy a więc Zamawiającego i OSD. Wykonawca po otrzymaniu informacji od Zamawiającego o dokonaniu zmiany grupy taryfowej/mocy umownej dla danego PPE sporządza aneks do umowy sprzedaży i dokonuje stosownej zmiany w swoim systemie bilingowym. Zwracamy się tym samym z wnioskiem o usunięcie zapisu oraz określenie iż „Zamawiający może dokonać zmiany taryfy/mocy umownych w ramach wycenionych w ofercie grup taryfowych i po dokonaniu zmian u Operatora Systemu Dystrybucyjnego.”

Wyjaśnienie: Zamawiający pozostawia wzór pełnomocnictwa bez zmian przy zastrzeżeniu, iż „treść pełnomocnictwa może ulec doprecyzowaniu – Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację pełnomocnictwa do wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę pod warunkiem zawarcia w nim zasadniczej treści wzoru“. W zakresie wprowadzenia zapisu, iż „Zamawiający może dokonać zmiany taryfy/mocy umownych w ramach wycenionych w ofercie grup taryfowych i po dokonaniu zmian u Operatora Systemu Dystrybucyjnego.” Zamawiający dokonał zmian w dokumencie „Zmiana nr 1 treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia”.

Pytanie 8

Pełnomocnictwo- 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?

Wyjaśnienie: Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do reprezentacji Zamawiającego, wzór pełnomocnictwa stanowi załącznik Nr 2 do umowy. Wskazany wzór pełnomocnictwa zawiera zapis: „treść pełnomocnictwa może ulec doprecyzowaniu – Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację pełnomocnictwa do wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę pod warunkiem zawarcia w nim zasadniczej treści wzoru“.

Pytanie 9

a) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?

b) 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?

c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

d) Prosimy o wskazanie realnego początku trwania zamówienia dla PPE objętego obecnie umową kompleksową.

Wyjaśnienie:

Ad. a) Pełnomocnictwo załączone przez Zamawiającego do projektu umowy i będące załącznikiem do SIWZ przewiduje w pkt 2 uprawnienie do rozwiązania dotychczasowej umowy sprzedaży i przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy.

Ad. b) Zamówienie obejmuje także reprezentowanie Zamawiającego przez Wykonawcę przed właściwym Operatorem Systemu Dystrybucyjnego na podstawie udzielonego pełnomocnictwa. Zgodnie z treścią pkt 2 pełnomocnictwa Zamawiający upoważnia: do dokonania w imieniu i na rzecz Zamawiającego następujących czynności „[...] 2) składania oświadczeń woli w zakresie wypowiedzania dotychczas obowiązującej umowy sprzedaży energii elektrycznej i świadczenia usług dystrybucji bądź umowy sprzedaży energii elektrycznej”.

Ad. c) Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony.

Ad. d) W związku z toczącym się postępowaniem o udzielenie zamówienia oraz 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia obowiązującej umowy, realnym terminem początku trwania zamówienia dla PPE objętego obecnie umową kompleksową jest marzec-kwiecień 2020 r.

Pytanie 10

W przypadku punktów poboru energii, dla których zmiana sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy oraz w przypadku punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna jest zawarta na czas określony i braku zgody na udzielenie pełnomocnictwa na wzorze zaproponowanym przez Wykonawcę, prosimy o informację, czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?

Wyjaśnienie: Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, którego wzór stanowi załącznik Nr 2 do umowy.

Pytanie 11

Informujemy, że dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie została zawarta na czas nieokreślony oraz braku zgody na wzór pełnomocnictwa zaproponowany przez Wykonawcę, w przypadku braku zgody na zawarcie w udzielonym pełnomocnictwie oświadczenia woli uprawniającego Wykonawcę do zawarcia umowy z OSD lub braku możliwości zawarcia umowy dystrybucyjnej na podstawie oświadczenia woli, Zamawiający powinien wziąć pod uwagę, że Wykonawca będzie mógł zainicjować proces PZS tylko wtedy, gdy do OSD zostanie dostarczona podpisana przez klienta umowa dystrybucyjna.

Zgodnie z IRiESD OSD na przygotowanie i przesłanie do klienta umowy dystrybucyjnej ma czas do 21 dni kalendarzowych. Po przesłaniu takiej umowy przez OSD klient powinien ją podpisać i odesłać zwrócić do OSD. Informujemy, że w przypadku braku zwrotu do OSD umowy dystrybucyjnej i zgłoszenia przez Wykonawcę procesu zmiany sprzedawcy, taki proces zostanie zweryfikowany negatywnie. W związku z powyższym zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przewidział czas niezbędny na zawarcie umowy dystrybucyjnej dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie jest zawarta na czas nieokreślony? Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę z OSD w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy?

Wyjaśnienie: Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony, w związku z powyższym nie zachodzą okoliczności wskazane w pytaniu.