

Bydgoszcz, dnia 19.04.2019r.

WZP.271.1.2019.E

Oznaczenie i numer postępowania: „**Dostawa energii elektrycznej dla potrzeb Bydgoskiej Grupy Zakupowej w okresie od 01.07.2019r. do 31.12.2020r.**” – **WZP.271.1.2019.E (przetarg nieograniczony)**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. - Prawo zamówień publicznych (*tekst jedn. Dz.u. z 2018r., poz. 1986 ze zm.*) Zamawiający przedstawia zadane pytania i udziela odpowiedzi:

Pytanie 1

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy §12 ust. 2 - Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane, a Wykonawca 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 1

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany. Zamawiający potwierdza, że rozliczenia dokonywane mają być na podstawie danych pomiarowych udostępnionych przez OSD, bez rozróżnienia w jaki sposób te dane zostały wcześniej pozyskane przez OSD.

Pytanie 2

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy §12 ust. 3 i 6– 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 2

Zamawiający nie dokonuje zmian .

Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia faktur w terminie nie późniejszym niż 10 dni roboczych od daty otrzymania od OSD danych pomiarowo-rozliczeniowych. Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

Pytanie 3

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §12 ust. 7 - Zamawiający określił, iż złożona reklamacja w określonych przypadkach powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie 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. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisów w pkt. 1-5 w ust. 7.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującym prawem.

Zgodnie z treścią Art. 488. § 1. „Świadczenia będące przedmiotem zobowiązań z umów wzajemnych (świadczenia wzajemne) powinny być spełnione jednocześnie, chyba że z umowy, (...) wynika, iż jedna ze stron obowiązana jest do wcześniejszego świadczenia.”

Pytanie 4

SIWZ rozdział XVI i Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §19

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o odstąpienie przez Zamawiającego od wymogu wniesienia przez Wykonawcę zabezpieczenia należytego wykonania umowy

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie odstępuje od żądania zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Pytanie 5

SIWZ rozdział XVI

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że wzór zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostanie uzgodniony pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym – organizatorem przetargu i przyjęty w uzgodnionej formie przez pozostałe jednostki (Zamawiających) uczestniczące w postępowaniu.

Odpowiedź na pytanie 5

Zgodnie z postanowieniami SIWZ rozdz. XVI pkt 9, 10.

Treść dokumentu uzgadniać i akceptować będzie Upoważniony zamawiający.

Pytanie 6

SIWZ rozdział XVI pkt 8 ppkt 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zapisów w całości.

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Pytanie 7

SIWZ rozdział XVI pkt 9 i 10

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o odstąpienie przez Zamawiającego od wyznaczenia konkretnego terminu na uzgodnienia w sprawie zabezpieczenia należytego wykonania umowy i określenia go słowem „niezwłocznie” oraz o usunięcie drugiego zdania w pkt 10.

Odpowiedź na pytanie 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Pytanie 8

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §19 ust. 3 Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację zapisów do treści : „Zmiana formy zabezpieczenia w trakcie realizacji umowy nie wymaga sporządzenia aneksu i musi być dokonana z zachowaniem ciągłości zabezpieczenia oraz bez zmniejszenia jego wysokości”

Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Pytanie 9

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §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.

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zamawiający oczekuje należytego wykonania umowy, w tym terminowego wystawiania faktur oraz udzielania odpowiedzi na wnioski i zapytania zamawiającego. Wykonawca przez cały okres trwania umowy zobowiązany jest posiadać wszelkie uprawnienia/umowy umożliwiające realizację przedmiotu zamówienia

Wysokość kar 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.

Pytanie 10

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §18 ust. 6 - 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 podważenia wysokości kary umownej nie tylko narazi strony umowy na koszty postępowania sądowego, ale wiąże się także z niepewnością co do praw i obowiązków stron. Jednocześnie tak wysoki poziom kary umownej za odstąpienie od umowy zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający przewidział karę za nieterminowe wystawienie faktury oraz nie rozpatrzenia reklamacji w terminie, nie dostarczenia faktury korygującej na poziomie 1,00 zł dziennie i nie uznaje, że jest to kara rażąco wygórowana.

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.

Pytanie 11

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §18 ust. 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 11

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

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

Pytanie 12

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 wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie 12

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.

Pytanie 13

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia 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 przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne.

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Treść jest zgodna z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 14

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 na pytanie 14

Zamawiający nie korzystają z ofert promocyjnych/lojalnościowych.

Obowiązujące obecnie umowy na dostawy energii elektrycznej wygasną lub ulegną rozwiązaniu ze skutkiem na dzień poprzedzający planowaną datę rozpoczęcia dostaw, załącznik 1a/1b/1c (kolumna „Okres dostaw”)

Pytanie 15

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 15

Zamawiający nie wprowadzi proponowanych zapisów.

Pytanie 16

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 16

Zamawiający nie wprowadzi proponowanych zapisów.

Pytanie 17

Czy Zamawiający, lub któryś z podmiotów występujących w postępowaniu 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 17

Podmiotem posiadającym koncesję na wytwarzanie energii jest ProNatura sp. z o.o. w Bydgoszczy (Załącznik nr 1b poz. 349 wykazu PPE dla Miasta Bydgoszczy). Zamawiający dokonał modyfikacji Formularza oferty oraz opisu sposobu obliczenia ceny dla części 2 zamówienia (SIWZ Rozdział XIII).

Pytanie 18

Czy zamówiona energia elektryczna zostanie w całości przeznaczona na potrzeby własne Zamawiającego czy jej część zostanie przeznaczona na działalność koncesjonowaną? W przypadku gdy zakupiona energia nie zostanie w całości wykorzystana na własne potrzeby, informujemy, iż Zamawiający jest zobowiązany przekazywać Wykonawcy comiesięczne oświadczenia o ilości energii elektrycznej przeznaczonej na własny użytek oraz na działalność koncesjonowaną. Zwracamy się także z prośbą o podanie szacunkowego zużycia energii elektrycznej na potrzeby własne oraz energii podlegającej dalszej odsprzedaży lub innej działalności koncesjonowanej oraz dostosowanie Formularza cenowego i uwzględnienie odrębnych kalkulacji za energię elektryczną przeznaczoną na potrzeby własne oraz odrębnych kalkulacji za energię, która przeznaczona zostanie na działalność koncesjonowaną.

Odpowiedź na pytanie 18

Energia elektryczna zużywana będzie na potrzeby nabywcy (odbiorcy) końcowego w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 16.12.2008r. o podatku akcyzowym.

Pytanie 19

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §21 ust. 2 – Wykonawca zwraca się z prośbą o wydłużenie terminu na złożenie dokumentów, oświadczeń, zezwoleń, poświadczeń potwierdzających zdolność Wykonawcy do należytego wykonania umowy z 3 dni roboczych (od daty otrzymania wezwania) na 14 dni.

Odpowiedź na pytanie 19

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Pytanie 20

Załącznik nr 5 do SIWZ Istotne postanowienia umowy - §2 ust. 5
Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację zapisów do treści: „W przypadku, gdy okres obowiązywania niniejszej Umowy jest dłuższy niż okres ważności dokumentów opisanych w ust.2-3, Wykonawca zobligowany jest przed datą upływu ważności tych dokumentów, przedłożyć Zamawiającemu: oświadczenie o posiadaniu aktualnej umowy generalnej zawartej z OSD i / lub aktualnej umowy uprawniającej do pełnienia funkcji podmiotu odpowiedzialnego za bilansowanie handlowe i/lub aktualną koncesję na obrót energią elektryczną.



Odpowiedź na pytanie 20

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

Pytanie 21:

Zwracamy się z wnioskiem o przystosowanie formularza cenowego dotyczącego roku 2019 zgodnie z założeniami opisanymi w art. 5 oraz 6, Ustawy z dnia 28.12.2018 r. o zmianie ustawy o podatku akcyzowym oraz niektórych innych ustaw.

Odpowiedź na pytanie 21

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych przez wykonawcę zmian w treści formularza oferty. Jednocześnie zamawiający informuję, że przewiduje zmianę cen obowiązujących w roku 2019 (w związku z ustawą z dnia 28.12.2018r.).

Stosowne zapisy zawarte zostały :

- SIWZ rozdz. XIII pkt 7 (treść po modyfikacji z dnia 18.04.2019r.)
- załącznik nr 5 do SIWZ § 17 ust. 1 pkt 1
- załącznik nr 2 do SIWZ (treść po modyfikacji z dnia 18.04.2019r.), w którym dodano zapis „W przypadku wejścia w życie przepisów wynikających z ustawy z dnia 28.12.2018r. o zmianie ustawy o podatku akcyzowym oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2018, poz. 2538 ze zm.), w szczególności przepisów wykonawczych do tej Ustawy, dla dostaw realizowanych w roku 2019 zastosowanie będą miały ceny i stawki z nich wynikające. Zapis przewidujący zmianę ceny jednostkowej dla dostaw w roku 2019 zawarty został w §17 ust. 1 Załącznika nr 5 do SIWZ”.

Pytanie 22:

W związku z Ustawą z dnia 28.12.2018 r. o zmianie ustawy o podatku akcyzowym oraz niektórych innych ustaw, informujemy, że SIWZ powinien być uzupełniony o dokumenty (faktura lub jej duplikat) potwierdzające ceny energii elektrycznej dla każdego punktu poboru energii elektrycznej, które mają być zastosowane do rozliczeń w roku 2019.

Odpowiedź na pytanie 22

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. W załącznikach nr 1a/1b/1c do SIWZ, zamawiający zawarł szczegółowe informacje o dostawach energii elektrycznej na dzień 30.06.2018 r. w odniesieniu do poszczególnych punktów poboru ze wskazaniem obowiązującej stawki netto.

Zamawiający deklaruje, o ile obowiązek wynikać będzie z powszechnie obowiązujących przepisów, udostępnienie wykonawcy, którego oferta uznana zostanie za najkorzystniejszą, dokumentów źródłowych w formach i terminach przewidzianych ustawą/rozporządzeniem, pod rygorem zastosowania cen i stawek ustalonych zgodnie z przepisami Ustawy z dnia 28.12.2018r. i/lub przepisów wykonawczych do tej Ustawy.

Pytanie 23:

Wnosimy o wykreślenie par. 18 ust. 6 i 7 wzoru umowy, gdyż zapisy te są bardzo niekorzystne dla Wykonawcy. Pozostawienie zapisów będzie skutkowało znacznym wzrostem kalkulacji cenowej.

Odpowiedź na pytanie 23

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

INSPEKTOR

Kinga Tyburska

Uprawniona do kontaktów z Wykonawcami
Członek komisji przetargowej – Kinga Tyburska