

Zamawiający:

Szpital Powiatowy im. Jana Pawła II

ul. Kardynała Wyszyńskiego 11

11-200 Bartoszyce

Do wszystkich wykonawców

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. „**Dostawa energii elektrycznej do obiektów Szpitala Powiatowego im. Jana Pawła II w Bartoszycach**”

Numer sprawy: 01/2023

W odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia informujemy:

Pytanie 1

SWZ Rozdział II pkt 1.1., Załącznik nr 3 do SWZ umowa §9 ust 2

Informujemy, że termin realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o uszczegółowienie terminu obowiązywania umowy, poprzez wskazanie dziennych dat granicznych.

Odpowiedź: Zamawiający określił termin zgodnie z ustawą PZP.

Pytanie 2

SWZ Rozdział III pkt 6.1.

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego).

Odpowiedź: Tak.

Pytanie 3

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §2 ust 2 pkt 3)

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, 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 wykreśla we wzorze umowy §2 ust 2 pkt 3)

Pytanie 4

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §2 ust 5 pkt 1)

Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo – rozliczeniowych, zapis dotyczy świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego a nie Sprzedawcy energii elektrycznej (Wykonawcy) i w związku z powyższym w tym zakresie powinien zostać wykreślony.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla we wzorze umowy §2 ust 5 pkt 1)

Pytanie 5

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §5 ust 4.

Z uwagi na możliwość wystąpienia w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: " Wykonawca gwarantuje, że cena nie ulegnie zmianie przez okres związania umową, 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 przewidział zasady zmian umowy w §10.

Pytanie 6

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §6 ust 1

Informuję, iż zgodnie z taryfą OSD i cennikiem Sprzedawcy, jednostką stosowaną w rozliczeniach energii elektrycznej dla obiektów w grupach taryfowej G1x, C1x oraz C2x jest Kilowatogodzina [kWh] a dla grup taryfowych Bxx jednostką jest Megawatogodzina [MWh,]. Ze względu na określenie przez Zamawiającego w przedmiotowym zapisie jednostki rozliczeniowej MWh, Wykonawca zwraca się zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 7

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §6 ust 2

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: Tak.

Pytanie 8

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §7 ust 1

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. 2018 poz. 2174 ze 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: Zamawiający nie wyraża zgody. Realizacja faktury po jej dostarczeniu Zamawiającemu jest standardową praktyką, to właśnie naliczanie terminu realizacji od dnia wystawienia rodzi niepewność, ponieważ Zamawiający nie będzie wiedział kiedy wykonawca wystawił fakturę, co może znacząco skrócić termin jej realizacji.

Pytanie 9

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §7

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zgodę na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2021 poz. 685 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach. Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej. Dzięki temu rozwiązaniu Zamawiający otrzyma dokument w momencie jego wystawienia, zniwelowane zostanie ryzyko niedostarczenia przesyłki lub znacznego opóźnienia w jej dostarczeniu. Zmiana formy dostarczania faktur ma również aspekt ekologiczny, przyczyni się do wspólnego dbania o środowisko naturalne poprzez zmniejszenie zapotrzebowania na produkcję papieru i ograniczenie transportu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 10

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §7 ust 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.

Pytanie 11**Załącznik nr 3 do SWZ umowa §8 ust 2**

Prosimy o usunięcie zapisu.

Jednocześnie 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12**Załącznik nr 3 do SWZ umowa §9 ust 3., oraz §10 ust 2 pkt 5)**

W odniesieniu do przewidywanej przez Zamawiającego możliwości wydłużenia terminu realizacji umowy, wskazujemy na dyspozycję zawartą w art. 142 ust 1 ustawy PZP, stanowiącą iż umowę zawiera się na czas oznaczony. Tym samym, wprowadzenia zapisów traktujących o terminie realizacji umowy z klauzulą dopuszczalności wydłużenia przedmiotowego terminu stanowi naruszenia art. 29 ust. 1 ustawy PZP, zgodnie z którym „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty”. Obowiązkiem Zamawiającego jest zatem podjęcie wszelkich możliwych środków w celu wyeliminowania elementu niepewności Wykonawców co do przedmiotu zamówienia, poprzez maksymalne jednoznaczne i wyczerpujące określenie przedmiotu zamówienia. Nie można bowiem wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego Wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować, z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SWZ, co w konsekwencji przełoży się na niemożność wyliczenia przez Wykonawcę rzeczywistych kosztów realizacji zamówienia (por. wyrok KIO z 18 maja 2015r. sygn. Akt: KIO 897/14).

Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 13**Załącznik nr 3 do SWZ umowa §10 ust 2 pkt 4) , §10 ust 3 oraz §10 ust 5**

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 dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści: „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.

Pytanie 14**Załącznik nr 3 do SWZ umowa §11**

Informujemy, że klauzula waloryzacyjna o której mowa w art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 ze zm.) nie będzie miała zastosowania do przedmiotu niniejszego zamówienia. Ceny energii elektrycznej, zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmiennie w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Dlatego też, wszelkie późniejsze zmiany cen energii elektrycznej będącej przedmiotem umowy pozostawałyby bez związku z wynagrodzeniem Wykonawcy i w ten sposób nie zachodzi ustawowa przesłanka do zawarcia w umowie postanowień dotyczących zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy bowiem zmiana cen materiałów lub kosztów nie jest związana z realizacją zamówienia i nie powoduje zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o usunięcie wskazanych zapisów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 15**Załącznik nr 3 do SWZ umowa §12 ust 2 pkt 2)**

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych wyszczególnionych w art. 456 Prawa zamówień publicznych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia, wskazane w przedmiotowych zapisach, nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego i w ten sposób godząc w zasadę proporcjonalności mająca zastosowanie w zamówieniach publicznych. Możliwość zerwania przez zamawiającego kontraktu z błahych powodów daje temu zamawiającemu

nie proporcjonalne uprawnienie w świetle oczekiwanej trwałości umowy rozchwiewając równowagę stron i ekwiwalentność świadczeń.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 16

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §13

Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zapisów dotyczących kar umownych. Jednocześnie wnosimy o dostosowanie postanowienia do zasady równości stron stosunku cywilnoprawnego poprzez jego modyfikację do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Zaznaczamy, że zapis ten w obecnym kształcie wpływa na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie przekładać się na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 17

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §13 ust 1 pkt 2)

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu cywilnego. Możliwość podważania wysokości kary umownej nie tyłkonarazi 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 18

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §13 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.

Odpowiedź: We wzorze umowy nie zapisano, że kary będą ustalane na podstawie faktury vat. Zgodnie z umową kara umowna staje się wymagalna w terminie 7 dni od daty zaistnienia zdarzenia uzasadniającego jej naliczenie, natomiast wymagalną karę umowną Zamawiający potrąci z wynagrodzenia wykonawcy.

Pytanie 19

Załącznik nr 3 do SWZ umowa §14 ust 3

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, oznaczały 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 SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Odpowiedź: Zamawiający dodaje zapis w §14 ust 4 wzoru umowy: „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Pytanie 20

Zwracamy się zapytaniem, czy Zamawiający przekaże niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;

- opis punktu poboru;
 - adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
 - grupa taryfowa ;
 - planowane roczne zużycie energii;
 - numer licznika;
 - Operator Systemu Dystrybucyjnego;
 - nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
 - numer aktualnie obowiązującej umowy;
 - data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
 - numer ewidencyjny PPE;
 - czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;
 - wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;
- b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:
- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy do OSD wraz z upoważnieniem OSD do zawarcia umowy rezerwowej ze wskazanym sprzedawcą rezerwowym w sytuacjach określonych w ustawie prawo energetyczne;
 - dokument nadania numeru NIP;
 - dokument nadania numeru REGON;
 - KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
 - dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane, skutkiem czego może okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. Sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 3 ust. 29a ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie 21

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: Zamawiający wyraża zgodę.

Załączniki:

Zaktualizowany wzór umowy – załącznik nr 3_v2 do SWZ

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

DYREKTOR
Szpitala Powiatowego im. Jana Pawła II
w Bartoszycach

.....
Kierownik zamawiającego

