

Łódź, 16 października 2023 r.

PGE Obrót S.A. Oddział z siedzibą w Łodzi
ul. Wólczańska 128/134, 90-527 Łódź

Infolinia PGE: (+48) 422 222 222
serwis@gkpge.pl

Bialskie Wodociągi i Kanalizacja „WOD-KAN” Sp. z o.o.
21-500 Biała Podlaska
ul. Narutowicza 35a

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego pn.: *„Dostawa energii elektrycznej dla Bialskie Wodociągi i Kanalizacja „WOD-KAN” Sp. z o.o. w 2024 roku”*, postępowanie nr 1/EL/2023.

Pytanie 1

1. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące konieczności ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na wskazane ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę?

2. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania, zaproponowane przez Wykonawcę?

Pytanie 2 – pkt 2 ppkt a) oraz pkt 11 Rozdziału IV SWZ (Opis przedmiotu zamówienia)

W związku z posiadaniem przez Zamawiającego koncesji na wytwarzanie energii elektrycznej, prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający ma świadomość, iż zaproponowane przez Wykonawcę w formularzu ofertowym ceny za energię elektryczną (stawki) będą pomniejszone o stawkę podatku akcyzowego.

Pytanie 3 – pkt 14 Rozdziału IV SWZ (Opis przedmiotu zamówienia)

Wykonawca zwraca się z prośbą o informację, czy Zamawiający oczekuje przedstawienia jednej (płaskiej) stawki za kWh (MWh) dla wszystkich grup taryfowych czy dopuszcza możliwość zaoferowania tzw. stawek strefowych, tzn. osobnych (różnych) cen dla każdej grupy taryfowej.

Pytanie 4 – Załącznik nr 1 do SWZ (Opis przedmiotu zamówienia), Załącznik nr 2 do SWZ (Formularz oferty)

Wykonawca informuje, iż jednostką energii elektrycznej powszechnie stosowaną w rozliczeniach dla punktów poboru w grupach taryfowych Bxx jest Megawatogodzina [MWh], natomiast dla obiektów w grupach taryfowych Cxx i Gxx jest kilowatogodzina [kWh].

Ze względu na określenie przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej jednostki rozliczeniowej MWh dla wszystkich grup taryfowych, Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych?

Pytanie 5 – wykaz PPE w Załączniku nr 4 (Projekt umowy), pkt 2 Załącznika nr 1 do SWZ (Opis przedmiotu zamówienia)

Wykonawca zwraca się o udostępnienie wykazu PPE dołączonego do projektu umowy w wersji edytowalnej Excel. Jednocześnie zwracamy uwagę na fakt, iż w wykazie PPE do umowy zawartych jest 45 PPE, a w OPZ 46 PPE. Prosimy o weryfikację i ujednoczenie danych.

Pytanie 6

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?

Pytanie 7 – pkt 1 ppkt b) Załącznika nr 1 do SWZ (Opis przedmiotu zamówienia), Załącznik nr 2 do SWZ (Formularz oferty)

Wykonawca zwraca się z prośbą o weryfikację podanego szacowanego zużycia energii elektrycznej ze względu na fakt, iż zarówno w tabeli w Formularzu oferty, jak i w pkt 1 ppkt b) Opisu przedmiotu zamówienia Zamawiający podał zużycie na poziomie 4 343 MWh, jednakże w opublikowanej tabeli w OPZ zostało podane zużycie w ilości 3 417 MWh.

Pytanie 8 – § 9 ust. 4 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt 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 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 są płatne w terminie 30 dni od daty prawidłowo wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT”.

Pytanie 9 – § 9 ust. 4 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

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. 2022 poz. 931 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.

Pytanie 10 – § 9 ust. 6 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Zamawiający określił, iż 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. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez określenie, iż:

„Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności”.

Pytanie 11 – § 9 ust. 7 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Wykonawca informuje, iż wskazanie numeru/-ów rachunków bankowych, na jakie mają być przekazywane należności, nie będzie możliwy przed podpisaniem umowy. Indywidualny numer rachunku bankowego generowany jest systemowo po podpisaniu umowy oraz założeniu konta Odbiorcy w systemie bilingowym. Indywidualny numer konta na jaki należy uiszczać opłatę wskazywany będzie każdorazowo w wystawianych przez Wykonawcę fakturach VAT.

Mając powyższe na uwadze zwracamy się z wnioskiem o rezygnację z ww. wymogu na etapie podpisania umowy oraz modyfikację zapisu do poniższej treści:

„Wynagrodzenie będzie płatne przelewem na numer rachunku bankowego Wykonawcy wskazany na fakturze VAT”.

Pytanie 12 – § 9 ust. 8 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (<https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-ws-wykazu-podatnikow-vat>) – rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEiDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którymi dany rachunek wirtualny jest powiązany. Powiązanie rachunku wirtualnego z rozliczeniowym ustalane jest przez Ministerstwo Finansów na podstawie danych udostępnianych przez banki. Jeśli takie powiązanie istnieje Ministerstwo sprawdza czy rachunek rozliczeniowy z którym powiązany jest weryfikowany rachunek wirtualny został zgłoszony. Jeśli tak – system zwraca informację o treści *„Figuruje w rejestrze VAT”*. Oznacza to, że wpłaty dokonywane na tak zweryfikowany rachunek wirtualny będą traktowane jak wpłaty na rachunki rozliczeniowe znajdujące się na białej liście.

W związku z powyższym, w celu umożliwienia dokonania rozliczeń pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym, zwracamy się prośbą o modyfikację zapisu do treści:

„Wykonawca ma obowiązek wskazać odpowiedni do spełnienia świadczenia wynikającego z niniejszej Umowy rachunek bankowy lub rachunek wirtualny, który jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym należącym do Wykonawcy znajdującym się w elektronicznym wykazie podmiotów prowadzonych przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej zgodnie z art. 96b ust.3 pkt 13 ustawy o podatku od towarów i usług (VAT)”.

Pytanie 13 – § 10 ust. 1 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt 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?

Pytanie 14 – § 10 ust. 2 ppkt 1) Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Wykonawca wnosi o wykreślenie przedmiotowych punktów i modyfikację zapisów do poniższej treści:

„W przypadku stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego, które spowodowały zaniżenie lub zawyżenie faktycznie pobranej energii elektrycznej Strony są zobowiązane do przekazania środków finansowych należnych za energię elektryczną na podstawie skorygowanych danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych (udostępnionych) Wykonawcy przez OSD”.

Pytanie 15 – § 11 ust. 2 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną, w przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje bonifikata. Reklamacja nie może zostać uwzględniona automatycznie. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

Pytanie 16 – § 11 ust. 3 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przytoczonego punktu.

Pytanie 17 – § 16 ust. 1 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt umowy)

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. 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.

Pytanie 18 – § 16 ust. 6 Załącznika nr 4 do SWZ (Projekt 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.

Z poważaniem,

Maciej Jasielec