

Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2024r. do 31.12.2026r.”, oznaczenie sprawy: PN/1/2023.

Zamawiający udziela wyjaśnień i odpowiedzi na pytania i wnioski, które wpłynęły do zamawiającego.

## WSZYSCY WYKONAWCY

### Pytanie nr 1:

**Dotyczy: §12 ust.3 załącznika nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem zmianę przedmiotowego zapisu na następujący:

*Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie 10 dni od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej z terminem płatności 30 dni od daty wystawienia faktury, adres do przesyłania faktur zgodnie z żądaniem Zamawiającego (§13 ust.1).*

Z uwagi na fakt, że faktury wysyłane są listem zwykłym, Wykonawca nie ma wiedzy o tym, kiedy faktura zostanie doręczona do Zamawiającego, a co za tym idzie nie będzie mógł określić poprawnie 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 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2004 Nr 54 poz. 535 z póź. zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury.

### Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

### Pytanie nr 2:

**Dotyczy: §17 ust.2 załącznika nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy**

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę §17 ust. 2 załącznika nr 8 do SWZ „Projektowane postanowienia umowy” na następujący:

- 1. Na podstawie art. 439 ustawy Pzp Strony dopuszczają zmianę wynagrodzenia. Strony przewidują możliwość zmiany dla ceny jednostkowej za pobraną energię elektryczną w odniesieniu do wolumenu nie objętego ochroną ustawową (gdzie zastosowanie ma cena maksymalna), w związku ze zmianą cen energii elektrycznej, którą Wykonawca musi zakupić w celu zrealizowania przedmiotu zamówienia.*
- 2. Przez zmianę ceny jednostkowej netto energii elektrycznej należy rozumieć zarówno jej podwyższenie, jak i obniżenie.*
- 3. Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa poniżej nie będzie miała zastosowania, gdy Wykonawca zabezpieczył wolumen energii elektrycznej dla całego okresu zamówienia wynikającego z Umowy wobec powyższego zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia umowy zabezpieczył ..... wolumenu energii elektrycznej określonego w SWZ będącego przedmiotem zamówienia.*
- 4. Warunkiem zastosowania mechanizmu waloryzacji jest złożenie przez Wykonawcę/Zamawiającego wniosku o zmianę ceny jednostkowej za 1 kWh energii elektrycznej:  
a) dostarczonej odbiorcy, który nie jest objęty ochroną ustawową, ze wskazaniem proponowanej zwaloryzowanej ceny jednostkowej, przy czym pierwszy Wniosek może zostać złożony nie wcześniej niż po 6 miesiącach realizowania dostaw w ramach Umowy:*

- b) która nie została zakupiona do dnia zawarcia Umowy, zgodnie z treścią pkt 3 powyżej.
5. Wykonawca/Zamawiający uprawniony jest do złożenia Wniosku o waloryzację w przypadku, zmiany średniej ważonej ceny miesięcznej TGeBASE\_WAvg na Towarowej Giełdzie Energii SA (cena publikowana w Raportach Miesięcznych <https://tge.pl/dane-statystyczne>) w odniesieniu do TGeBASE\_WAvgz miesiąca zawarcia Umowy, z takim zastrzeżeniem że cena ta może być kalkulowana po upływie 6 miesięcy obowiązywania Umowy, i tak:
- a) W przypadku zmiany wartości od 30%-40%, cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona lub pomniejszona o 2%)
- b) W przypadku zmiany wartości od 40,1%-50%, cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona lub pomniejszona o 3%
- c) W przypadku zmiany wartości od 50,1%, cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona lub pomniejszona o 5%.
6. Maksymalny łączny wzrost wynagrodzenia Wykonawcy, w związku z zastosowaniem mechanizmu waloryzacji, wynosi 5% wartości wynagrodzenia określonego w § ..... Umowy.

**W przypadku braku zgody na powyższe, Wykonawca wnioskuje o zmianę §17 ust. 2 poprzez dodanie następującego ustępu:**

*“Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa poniżej nie będzie miała zastosowania, gdy Wykonawca zabezpieczył wolumen energii elektrycznej dla całego okresu zamówienia wynikającego z Umowy wobec powyższego zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia umowy zabezpieczył ..... wolumenu energii elektrycznej określonego w SWZ będącego przedmiotem zamówienia.”*

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Ustawodawca nie przewidział odstępstw w zakresie waloryzacji wynagrodzenia ze względu na przedmiot umowy lub sposób kontraktowania przedmiotu umowy (w tym przypadku zakup całości energii elektrycznej). W wyroku KIO 1085/222 czytamy „(...) poszczególni zamawiający mają swobodę w ukształtowaniu klauzuli waloryzacyjnej uwzględniającej specyfikę danego zamówienia. Oznacza to, że zamawiający oceniając specyfikę danego zamówienia, po pierwsze ma obowiązek zastosowania klauzuli waloryzacyjnej (sformułowanie przepisu „zawiera”), po drugie musi być ona dostosowana do charakteru zamówienia, a nie że może być w ogóle wyłączona ze stosowania.”

Zagadnienie waloryzacji w zakresie przedmiotu umowy zakontraktowanego przez wykonawcę (niezależnie od tego, jaki % wolumenu wykonawca zabezpieczył) uregulowane zostało w sposób jednoznaczny

w

§17 ust.2 pkt 4 tiret od 1 do 3.

*„(...) cena ta może być kalkulowana nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy realizacji dostaw, i tak:*

*- W przypadku zmiany wartości od (...) cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać zmieniona (...).”*

**Pytanie nr 3:**

**Dotyczy: §18 ust.4 załącznika nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem zmianę przedmiotowego zapisu na następujący:

*Karę umowną Wykonawca zapłaci Zamawiającemu na podstawie otrzymanej noty obciążeniowej na wskazany rachunek bankowy, w terminie 14 dni od daty wpływu do Wykonawcy.*

Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu z należnego wynagrodzenia Wykonawcy. Zamawiającemu przysługiwać będą natomiast odsetki ustawowe z tytułu opóźnienia.

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający zwraca uwagę, że potrącenie nastąpić może wyłącznie w przypadku, gdy wykonawca nie dokonał zapłaty w wyznaczonym (14 dniowym) terminie.

**Pytanie nr 4:**

**Dotyczy: pełnomocnictwa**

W załącznikach do SWZ/wzoru umowy nie występuje wzór pełnomocnictwa dla Wykonawcy niezbędnego do zgłoszenia zawartej umowy do OSD.

Czy Zamawiający udzieli pełnomocnictwa na wzorze powszechnie stosowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź

Zgodnie z treścią Rozdziału XX pkt 2 SWZ:

„Zamawiający udzieli wyłonionemu w postępowaniu wykonawcy pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu zamawiającego umowy, reprezentowania zamawiającego w procesie zmiany sprzedawcy. Zamawiający dopuszcza udzielenie Pełnomocnictwa na wzorcu wykonawcy, pod warunkiem uprzedniego zaakceptowania treści upoważnienia.”

**Pytanie nr 5:**

**Dotyczy: sposobu zawarcia umowy**

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej z podpisem kwalifikowanym?

Odpowiedź

Zgodnie z treścią Rozdziału XX pkt 3 SWZ

„Zamawiający dopuszcza zawarcie umów na odległość przy zastosowaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego.”

KIEROWNIK  
Zakładu Gospodarki Komunalnej  
w Złotnikach Kujawskich  
*inż. Mariusz Gronthowski*