

ZARZĄD POWIATU

w Gryficach

Plac Zwycięstwa 37

72-300 Gryfice

Gryfice dn. 11.10.2019 r.

### Wszyscy Wykonawcy

**Dotyczy:** Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, którego wartość zamówienia oszacowana została powyżej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy - Prawo zamówień publicznych (dalej ustawa Pzp) pod nazwą „**Gryficka Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2020 r. do 31.12.2020 r.**”, numer sprawy: 460/IX/2019.

Działając zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela wyjaśnień i odpowiedzi na zapytania, które wpłynęły w dniu 09 października 2019 r.

#### **Treść zapytań oraz wyjaśnienia i odpowiedzi:**

##### **Pytanie 1 - SIWZ ; załącznik nr 5 – Istotne dla Stron postanowienia umowy - §4**

Wykonawca wskazuje, iż biorąc pod uwagę:

- termin na złożenia oferty i rozstrzygnięcie przedmiotowego postępowania;
- konieczność wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy odrębnie dla każdego zamawiającego (46 umów) w przypadku braku zgody na wykreślenie zapisów – pytanie nr 3 (możliwy przedłużający się okres uzgodnień w przypadku wnoszenia zabezpieczenia w formie gwarancji)
- termin na podpisanie umów;
- obowiązujący, zgodnie z IRiESD OSD, 21 dniowy termin na przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, pomimo dołożenia wszelkich starań przez Wykonawcę, mających na celu terminowe zgłoszenie umów sprzedaży, rozpoczęcie sprzedaży dla tak dużej liczby PPE dla których Zamawiający oczekuje rozpoczęcia sprzedaży od 01.01.2020 jest zagrożone.

Ponadto, zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) poszczególnych OSD, zatwierdzonych przez Prezesa URE, do rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej konieczne jest zgłoszenie umowy do OSD, przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy oraz przyjęcie umowy do realizacji przez OSD.

Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie poniższej treści:

*„(...) ,lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”*

Mając na uwadze powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie przedmiotowej modyfikacji w pozostałej części dokumentacji przetargowej, szczególnie w załączniku nr 5 – Istotne dla Stron postanowienia umowy - §4.

##### **Odpowiedź na pytanie 1**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający nie widzi zagrożenia dla terminowego rozpoczęcia dostaw.

Konieczność uzgodnienia z zamawiającym treści dokumentu (gwarancji/ubezpieczenia należytego wykonania umowy) nie wpływa na termin zawarcia umów. Treść ta jest uzgadniania z wykonawcą niezwłocznie po dokonaniu wyboru oferty. Umowy podpisane zostaną w najszybszym możliwym (zgodnym z przepisami) terminie. Zamawiający ma świadomość, że warunkiem rozpoczęcia dostaw jest m.in. skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy. Stosowny zapis znajduje się w pkt. 8 rozdział III SIWZ oraz §15 ust. 3 Istotnych dla stron postanowień umowy.

**Pytanie 2** - SIWZ rozdział III pkt 11, rozdział XVII ; załącznik nr 5 – Istotne dla Stron postanowienia umowy - §13 ust. 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.

**Odpowiedź na pytanie 2**

Zamawiający akceptuje wskazane rozwiązanie.

**Pytanie 3** - SIWZ rozdział XVI, załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - §19

Wykonawca wnosi o odstąpienie od zabezpieczeń i usunięcie zapisów dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy w całości i wprowadzenie zapisu o treści: „Zamawiający nie wymaga wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.”

Pozostawienie zapisów dotyczących wymogu wniesienia zabezpieczenia wykonania umowy spowoduje konieczność podwyższenia ceny jaka składana będzie Państwu w ofercie.

Z uwagi na powyższe prosimy o uwzględnienie ww. zmiany w treści umowy, poprzez wykreślenie §19 w całości.

**Odpowiedź na pytanie 3**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Pytanie 4** - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - §12 ust. 3 i 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o zapis ust. 3 do treści:

*„3. Wykonawca wystawia faktury na koniec okresu rozliczeniowego, jednak nie później niż w terminie 14 dni roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej, z terminem płatności 21 dni od daty wystawienia faktury VAT.”*

W ramach wyjaśnień, informujemy iż faktury za energię elektryczną wysyłane są listem zwykłym, a co za tym idzie Wykonawca nie jest w stanie stwierdzić w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę VAT, co może powodować komplikacje przy ustaleniu 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.

Ponadto informujemy również, iż systemy bilingowe generują terminy płatności od daty wystawienia faktury rozliczeniowej. Prosimy o uwzględnienie powyższej zmiany również w ust. 6 - §12.

**Odpowiedź na pytanie 4**

Zamawiający nie dokonuje zmian.

Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

**Pytanie 5** - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - §12 ust. 7

Zamawiający określił, iż w okolicznościach wskazanych w ust. 7.pkt od 1) do 5) złożona reklamacja 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 odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu do poniższej treści:

*„Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury.”*

**Odpowiedź na pytanie 5**

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 6** - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - § 12 ust. 8

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu ust. 8 w całości, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

**Odpowiedź na pytanie 6**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Skorzystanie przez zamawiającego z uprawnienia do zapłaty w oparciu o średnie zużycie za ostatnie 3 okresy rozliczeniowe poprzedzone musi być postępowaniem reklamacyjnym. Wykonawca winien rozpatrzyć wniesioną reklamację w terminie 14 dni (termin płatności wynosi 21 dni od daty wpływu).

**Pytanie 7** - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - §13 ust. 2 i 5

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego na podstawie faktur VAT ze wskazanym oddzielnym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym odrębnie dla każdej z wyszczególnionych jednostek organizacyjnych/grup fakturowych ?

Czy też Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego na podstawie faktur VAT ze wskazanym jednym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym do wszystkich wyszczególnionych jednostek organizacyjnych?

**Odpowiedź na pytanie 7**

Rozliczenia prowadzone mają być wg jednostek/ danych do wysyłki faktur zgodnie z SIWZ rozdział XVII, pkt.10 – szczegółowy opis stanowią załączniki nr 1a/1b do SIWZ, kolumny: Nabywca, Odbiorca (adres do przesyłania faktur).

Zamawiający dopuszcza możliwość (nie nakłada obowiązku) wystawienia faktur wspólnych dla PPE, dla których adres doręczenia faktury (a nie numer NIP) jest taki sam, o ile okresy rozliczeniowe są zbieżne (§13 ust.2 Istotnych postanowień umowy), przy czym Wykonawca zobowiązany jest wystawić fakturę w terminie do 10 dni roboczych od daty otrzymania od OSD danych (§12 ust.3 Istotnych postanowień umowy).

*\*W przypadku umowy z Gminą Chojna (Część 1 zamówienia) wprowadzony zostanie dodatkowy zapis: Rozliczenia dla odbiorcy faktur Gmina Chojna należy prowadzić z uwzględnieniem podziału na zaznaczone w Załączniku nr 1 do Umowy grupy punktów poboru, tzn. faktury zbiorcze mogą obejmować jedynie punkty poboru z danej grupy.*

**Pytanie 8** - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron 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 wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne.

**Odpowiedź na pytanie 8**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami.

**Pytanie 9** - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - § 18 ust. 1, 2, 3, 6, 7

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, czy też faktury korygującej 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 podważania 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 zwracam się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Odpowiedź na pytanie 9**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający przewidział karę za nieterminowe wystawienie faktury oraz nie rozpatrzenie reklamacji w terminie, nie dostarczenie faktury korygującej na poziomie 1,00 zł dziennie. Zamawiający 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

**Pytanie 10 - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - § 18 ust. 7**

Informujemy, że zgodnie z rozporządzeniem Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną, w przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje jedynie bonifikata.

Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

**Odpowiedź na pytanie 10**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Okoliczności uprawniające do uzyskania bonifikaty nie uwzględniają wszystkich czynności ujętych w ust. 7.

**Pytanie 11 - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - § 18 ust. 9**

Wykonawca zwraca się z prośbą o wydłużenie terminu płatności wskazanego w przedmiotowym ust. do 14 dni od daty wpływu.

**Odpowiedź na pytanie 11**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Pytanie 12 - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron 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 12**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

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

**Pytanie 13 - SIWZ - załącznik nr 5 - Istotne dla Stron postanowienia umowy - § 21 ust. 2**

Termin wskazany w przedmiotowym zapisie dotyczący żądania przedstawienia zawartych w nim dokumentów, jest krótki i może okazać się niemożliwy do dotrzymania przez Wykonawcę.

Zwracamy się z prośbą o jego wydłużenie.

**Odpowiedź na pytanie 13**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca przez cały okres trwania umowy zobowiązany jest posiadać wszelkie niezbędne umowy, uprawnienia, koncesje umożliwiające należyte wykonanie umowy, zgodnie z zapisami SIWZ rozdz. XV, pkt 2.

Zamawiający w celu dochowania terminu dopuścił przekazanie (w pierwszej kolejności) żądanych dokumentów drogą elektroniczną na wskazany w wezwaniu adres e-mail.

Z poważaniem

**STAROSTA**  
  
Ryszard Chmielewicz