

OR. 272.8.2018

**Treść zapytań i wyjaśnień dotyczących zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.**

*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 pod nazwą: Żnińska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2019r. do 31.12.2020r.*

Na podstawie art. 38 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytania dotyczącego zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie nr 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 nr 1

Zamawiający akceptuje proponowany opis na fakturze.

Pytanie nr 2

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ §12 ust. 2 –Istotne Postanowienia Umowy

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, o których mowa w przedmiotowym zapisie 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 na pytanie nr 2

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany. Zamawiający w §13 ust.3 Istotnych Postanowień Umowy jednoznacznie wskazuje, że ewentualna dodatkowa specyfikacja ma zostać sporządzona w przypadku wystawienia faktur wspólnych, o ile „faktura zbiorcza” nie zawiera wymaganych przez zamawiającego elementów.

Pytanie nr 3

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ §12 ust. 3 – Istotne Postanowienia Umowy

Zwracamy się z prośbą o zmianę powyższego na zapis o 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. Jednocześnie w przypadku nieterminowego dostarczenia faktury Zamawiający może złożyć do Wykonawcy reklamację dotyczącą terminu dostarczenia faktury.

Informujemy również, iż systemy bilingowe generują terminy płatności od daty wystawienia faktury rozliczeniowej.

### Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający nie zgadza się na modyfikację zapisu. Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

### Pytanie nr 4

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ §12 ust. 7 – Istotne Postanowienia Umowy

Zamawiający określił, iż w pewnych okolicznościach 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 słów „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 nr 4

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 nr 5

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ §13 ust. 2 i 5 – Istotne Postanowienia Umowy.

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? Czy obiekty oświetlenia ulicznego mają zostać wyodrębnione na oddzielnej fakturze dla poszczególnych Zamawiających (w ramach jednego numeru NIP).

Ponadto Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza wystawienie kilku faktur dla jednego płatnika w związku z różnymi okresami odczytowymi dla poszczególnych Punktów poboru energii elektrycznej np. odczyty w okresie od 1 do 10 dnia miesiąca, od 10 do 20 dnia miesiąca, od 20 do 31 dnia miesiąca?

#### Odpowiedź na pytanie nr 5

Rozliczenia prowadzone mają być wg jednostek/ danych do wysyłki faktur zgodnie z SIWZ rozdział XVII pkt.11. Zamawiający dopuszcza możliwość wystawienia faktur wspólnych dla PPE, dla których adres doręczenia faktury jest taki sam, o ile okresy rozliczeniowe są zbieżne (§13 ust.2 Istotnych postanowień umowy). Wykonawca zobowiązany jest wystawić fakturę w terminie 10 dni roboczych od daty otrzymania od OSD danych (§12 ust.3 Istotnych postanowień umowy).

#### Pytanie nr 6

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ § 14 pkt. 2 – Istotne Postanowienia Umowy.

Zwracamy się z prośbą o zmianę powyższego na zapis o treści: „2. Wykonawca wstrzymuje sprzedaż energii elektrycznej w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektrycznej co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.”

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 na pytanie nr 6

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami.

#### Pytanie nr 7

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ § 18 – Istotne Postanowienia Umowy

Zwracamy uwagę, że określoną przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur czy kary stanowiącej o obowiązku zapłaty 20% szacunkowej wartości przedmioty Umowy z tytułu odstąpienia od Umowy przez którąkolwiek ze Stron, 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 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

#### Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. 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. Zamawiający przewidział karę za nieterminowe wystawienie faktury na poziomie 1,00 zł dziennie i nie uznaje, że jest to kara rażąco wygórowana.

#### Pytanie nr 8

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ § 18 – Istotne Postanowienia Umowy

Informujemy, iż Wykonawca dołoży wszelkich starań w celu prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia. Jednocześnie wskazujemy, iż zapisy widniejące w par. 18 skonstruowane są w sposób

jednostronny, co może zostać uznane za niezachowanie zasady ekwiwalentności świadczeń stron w stosunku cywilnoprawnym. Co więcej, Zamawiający powinien przy formułowaniu warunków realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego brać pod uwagę interesy obydwu stron umowy, bacząc, aby nie przerzucać całego ryzyka gospodarczego związanego z wykonaniem umowy na Wykonawcę. 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. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o usunięcie zapisów widniejących w par. 18 w całości i dodanie treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”

#### Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### Pytanie nr 9

Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ § 18 pkt. 10 – Projekt Umowy

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 nr 9

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

#### Pytanie nr 10

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dopuści możliwość udzielenia Wykonawcy pełnomocnictwa wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę (w załączeniu)?

#### Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający udzieli pełnomocnictwa wg wzoru stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ. Niemniej zamawiający dopuszcza uzupełnienie treści Pełnomocnictwa o dodatkowe zapisy, o ile okaże się to niezbędne.

Sporządził PGK S.A.

Sprawdził JO 4.10.2018r.

Sprawdził AM 4.10.2018r.

wz. STAROSTY  
Andrzej Hlond  
WICESTAROSTA