

ORG.271.1.2015.MP

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest „**Powiat Suwalski- Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2016r. do 31.12.2016r.**”

Pytania i odpowiedzi do przetargu „**Powiat Suwalski- Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2016r. do 31.12.2016r.**”

W dniu 08.10.2015r. zamawiający otrzymał pytania następującej treści:

**Pytanie 1.**

Dotyczy rozdziału XII pkt 6 SIWZ

Z uwagi na możliwość zmiany okresie obowiązywania umowy, Ustawy Prawo Energetyczne wraz z aktami wykonawczymi do ustawy skutkującymi wprowadzeniem dodatkowych obowiązków związanych z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów, Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację pkt6 do treści:

„Ceny jednostkowe brutto za 1 MWh podane przez wykonawcę pozostaną przez cały okres realizacji umowy niezmiennie z zastrzeżeniem;

1) Ustawowej zmiany stawki podatku VAT,

2) Ustawowej zmiany stawki akcyzy,

3) Innych zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a szczególności zmiany ustawy prawo energetyczne lub aktów wykonawczych do tej ustawy wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej oraz

4) Zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art.2 ust 3-5 ustawy z dnia 10.10.2002r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę.

5) Zmiany zasad podleganiu ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, przy czym zmiany w zawartej umowie wprowadzone mogą zostać wyłącznie w formie pisemnej.

**Ad. 1**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

**Pytanie 2.**

Dotyczy załącznika nr 6 do SIWZ

W nawiązaniu do Pytania 1. Wykonawca zwraca się z prośbą o stosowną modyfikację §17 ust.1 umowy.

**Ad. 2**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

**Pytanie 3.**

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże niezbędne dane oraz dokumenty do prowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Excel 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 (obecna i nowa);

- 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;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
- 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 być konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw.

sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

#### **Ad. 3**

Zamawiający (zgodnie z treścią Rozdziału XVIII SIWZ) przekaze wykonawcy wymagane przez OSD dane i dokumenty, Pełnomocnictwo dla wykonawcy do zgłoszenia umowy i reprezentowania zamawiającego w procesie zmiany sprzedawcy.

Najpóźniej w dniu zawarcia umowy, na wskazany przez wykonawcę adres e-mail, przekazane zostaną w wersji edytowalnej dane punktów poboru wg wzoru stanowiącego Załącznik nr 7 do SIWZ.

#### **Pytanie 4.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Umowa dostawy energii elektrycznej § 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 powyższymi zwracamy się z prośbą o dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne. Poprzez usunięcie słów „(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej u wypowiedzenia umowy”.

#### **Ad. 4**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wprowadzone w umowie zapisy nie są sprzeczne z obowiązującym prawem.

#### **Pytanie 5.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ - Umowa dostawy energii elektrycznej § 12 ust. 3 oraz SIWZ cz.XIII punkt 4. Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę. Może to 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.4ppkt.a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U.2004 Nr 54poz. 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: „(.....) z terminem płatności ....dni od daty wystawienia faktury” oraz stosowne zmodyfikowanie zapisów SIWZ w tym zakresie w części XIII punkt 4.

#### **Ad. 5**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### **Pytanie 6.**

Dotyczy załącznika nr 6 do SIWZ - Umowa dostawy energii elektrycznej § 12 ust.1.

Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów odnoszących się do konieczności uwzględnienia w fakturach VAT bieżących i poprzednich wskazań licznika. Informujemy, że OSD przekazuje Wykonawcom tylko i wyłącznie zużycia, a nie przekazuje stanu licznika bieżącego i poprzedniego. W związku z tym, iż Wykonawca będzie

otrzymywał dane od OSD, nie ma możliwości aby na fakturze były ujęte stany licznika zgodnie z wymogiem Zamawiającego.

Ponadto informujemy, że takie dane nie są obowiązkowym elementem faktury zgodnie z art.106e ustawy o podatku od towarów i usług ( w tej kwestii ustawa wskazuje w ust. 1 pkt 8 jedynie na podanie „ miary i ilości (liczbę) dostarczonych towarów lub zakres wykonanych usług”). Także Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną w §35 stanowi, iż „Przedsiębiorstwo energetyczne zajmuje się świadczeniem usług dystrybucji albo usługi kompleksowej wystawiające odbiorcy fakturę, w rozliczeniu dołączonym do faktury, przedstawia między innymi informacje o: 1) wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie której została wyliczona kwota należności”. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

#### **Ad. 6**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający jednoznacznie wskazał, że obowiązek wykazania stanu początkowego i końcowego spoczywać będzie na wykonawcy, jeżeli dane takie zostaną udostępnione wykonawcy przez OSD.

Jeżeli z przyczyn technicznych wykonawca nie jest w stanie umieścić na fakturze stanu licznika (początkowy/końcowy), zamawiający dopuszcza zamieszczenie tych danych w specyfikacji stanowiącej załącznik do faktury.

#### **Pytanie 7.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ - Umowa dostawy energii elektrycznej § 12 ust.7.

Informujemy, że błędy w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo –rozliczeniowego mogą dotyczyć zarówno zawyżeń jak i zaniżeń należności za pobraną energię elektryczną, a Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. W takim przypadku może nastąpić zarówno nadpłata jak i niedopłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści : „W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawionej faktury VAT”

#### **Ad. 7**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Oczywistym jest, że jeżeli po stronie odbiorcy/płatnika wystąpi niedopłata, podmiot ten zobowiązany będzie, na podstawie faktury korygującej, do zapłaty należnej wykonawcy kwoty.

#### **Pytanie 8.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ - Umowa dostawy energii elektrycznej § 12 ust.8.punkt 1). Oraz SIWZ część XVI. punkt 2.

Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane, a Wykonawca w świetle ww. przepisów ww. przepisów wystawia fakturę w oparciu o dane pomiarowo – rozliczeniowe otrzymane od OSD. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za sposób pozyskania danych przez OSD. Zwracamy się prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, gdyż w obecnym brzmieniu mogą one prowadzić do składania nieuzasadnionych reklamacji; stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców.

#### **Ad. 8**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### **Pytanie 9.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ - Umowa dostawy energii elektrycznej § 16 ust.3.punkt 2).

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych, wyjątkowych przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetycznie uchybienie wskazane w przedmiotowym zapisie nie przekłada się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

#### **Ad. 9**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

#### **Pytanie 10.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ - Umowa dostawy energii elektrycznej § 18 ust.4.

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, 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 podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Ad. 10**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający oczekuje należytego wykonania umowy, w tym terminowego wystawiania faktur VAT.

**Pytanie 11.**

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dopuści możliwość udzielenia 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 wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę stanowiącego załącznik do niniejszego pisma?. 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?.

**Ad. 11**

Zamawiający udzieli Pełnomocnictwa wg wzorca stanowiącego Załącznik nr 8 do SIWZ.

Jeżeli do dnia udzielenia przedmiotowego upoważnienia znajdą okoliczności uzasadniające zmianę treści Pełnomocnictwa, zamawiający dokona stosownej modyfikacji.

STAROSTA  
  
Szczepan Olszowski