



Kcynia, 28 maja 2018

znak sprawy:  
**RI.271.1.7.2018**

## Wykonawcy w postępowaniu

dotyczy: wyjaśnień zamawiającego do treści SIWZ na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 – ze zmianami) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Gmina Kcynia. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.07.2018 r. do 30.06.2019 r.”, sygn.: RI.271.1.7.2018

Zamawiający informuje, że wpłynęły do niego zapytania Wykonawców dot. treści SIWZ w przedmiotowym postępowaniu, na które udzielił odpowiedzi na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 – ze zmianami, dalej: pzp).

### Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami zamawiającego:

Pytanie: Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 3.

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 2004 r. 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: **Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.**

**Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.**

Pytanie: Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - §12 ust. 7.

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: **Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.**

**Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami. Zamawiający dysponuje środkami publicznymi i brak jest jakiegokolwiek uzasadnienia dla dokonania płatności za fakturę wystawioną niezgodnie z umową i ofertą wykonawcy.**

Pytanie: Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 8.

Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu iż „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”, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.  
Zamawiający nie zastrzega możliwości wstrzymania płatności, a jedynie dokonanie płatności w oparciu o uśrednione dane z 3 poprzednich okresów rozliczeniowych. Warunkiem skorzystania przez zamawiającego z uprawnienia jest złożenie reklamacji i nierozstrzygnięcie reklamacji do dnia wymagalności faktury.

**Pytanie:** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - § 12 ust. 9.  
Zwracamy się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego. Ponadto Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za rzetelność danych, przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego Wykonawcy, poprzez elektroniczną Platformę Wymiany Informacji w zakresie każdego ppe. Wykonawca nie posiada wiedzy na temat danych rozliczeniowych jakie znajdują się na fakturze za świadczone usługi dystrybucji energii elektrycznej, a co za tym idzie nie ma możliwości zweryfikowania poprawności przekazanych danych, a faktury za sprzedaż energii elektrycznej wystawiane są w oparciu o dane przekazane przez OSD.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.  
Zamawiający nie zastrzega możliwości wstrzymania płatności, a jedynie dokonanie płatności w oparciu o dane o zużyciu zgodnie z fakturą dystrybucyjną. Warunkiem skorzystania z uprawnienia jest złożenie reklamacji przez zamawiającego i nierozstrzygnięcie reklamacji do dnia wymagalności faktury.

**Pytanie:** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - §14 ust. 2.  
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 energią 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:** Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.  
Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami.

**Pytanie:** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - § 18 ust. 1, 4, 5.  
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 w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.  
Wykonawca, aby móc realizować przedmiot zamówienia, musi przez cały okres trwania umowy posiadać niezbędne umowy/uprawnienia/koncesję. Zamawiający, w celu zachowania terminu na dostarczenie dokumentu na wezwanie, dopuszcza przekazanie w pierwszej kolejności drogą elektroniczną na adres e-mail. Zamawiający oczekuje terminowego wystawiania faktur i udzielania odpowiedzi na reklamacje i pytania dotyczącej realizowanej umowy.

**Pytanie:** Dotyczy Zał. 6 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - §18 ust. 8. 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:** Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Na obecną chwilę żadna ze stron nie jest w stanie określić, jaka szkoda może powstać.**

**Pytanie:** Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.) który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.

**Odpowiedź:** Tak.

**Pytanie:** Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający jest świadomy, iż ze względów proceduralnych termin rozpoczęcia dostaw od 01.07.2018r. nie będzie możliwy do spełnienia przez żadnego Sprzedawcę?

Uprzejmie informujemy, iż dopiero po podpisaniu umowy, udzieleniu pełnomocnictwa oraz uzyskaniu niezbędnych danych Wykonawca może przystąpić do czynności mających na celu zmianę sprzedawcy. W przypadku zmiany sprzedawcy należy dokonać zgłoszenia umowy sprzedaży najpóźniej na 21 dni przed datą rozpoczęcia realizacji zamówienia – Art. 4j ust. 6 Ustawy Prawo energetyczne oraz należy wziąć pod uwagę Art. 94 Ustawy Prawo zamówień publicznych i terminy z niego wynikające.

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość przesunięcia rozpoczęcia dostaw na pierwszy możliwy termin po pozytywnym przeprowadzeniu procesu zmiany sprzedawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza przesunięcie terminu rozpoczęcia dostaw ze względów proceduralnych, niezależnych od wykonawcy, o czas niezbędny do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

**Pytanie:** Zwracamy się z prośbą o podanie terminu, w którym zostaną przekazane dokumenty zgodnie z informacją zawartą w Rozdz. XIX pkt 4-6 SIWZ. Jednocześnie informujemy, że Wykonawca może przystąpić do czynności mających na celu zmianę sprzedawcy dopiero po podpisaniu umowy, udzieleniu pełnomocnictwa oraz uzyskaniu niezbędnych danych od Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Umowa zostanie zawarta w najkrótszym możliwym (zgodnie z pzp) terminie. Dokumenty (pełnomocnictwo, dokumenty rejestrowe) zamawiający przekaże wykonawcy w dniu zawarcia umowy (dokumenty i umowa przekazane zostaną „szybką” pocztą). Dane do zmiany sprzedawcy w wersji edytowalnej przekazane zostaną na adres e-mail po dokonaniu wyboru oferty (przed zawarciem umowy).

Sporządził:  
Marcin Narowski  
tel.: 52 589 37 33  
@: przetargi@kcywia.pl

Z up. BURMISTRZA  
*Adam*  
Bogna Adamska  
Zastępca Burmistrza

