

Będków, dn. 01.12.2020 r.

Znak: ZP.271.23.2020

**Wszyscy wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

Dotyczy postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: *„Zakup energii elektrycznej dla potrzeb własnych i wybranych jednostek OSP Gminy Będków na lata 2021-2022”*.

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW
ZAMÓWIENIA**

W odpowiedzi na skierowane w dniu 30.11.2020 r. do zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku — Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843.) udzielam następujących wyjaśnień:

Pytanie nr 1– Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 5 ust. 3

Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD, przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując do rozliczeń dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD?

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Wg opinii Zamawiającego, przedstawiona dokumentacja przetargowa uwzględnia obowiązujące przepisy, akty wykonawcze oraz uwzględnia sposób prowadzenia rozliczeń, w szczególności fakt, że za odczyty urządzeń pomiarowych odpowiada OSD. Zamawiający nie

ma możliwości odpowiedzi na pytanie zawarte w ostatnim zdaniu z uwagi na fakt braku wskazania jakiegokolwiek konkretnego zapisu postępowania, który wg Wykonawcy mógłby tę zgodność z przepisami naruszać. Zamawiający nie ma możliwości wprowadzenia jakichkolwiek zmian sugerowanych ani nawet odniesienia się do tej propozycji, ponieważ Wykonawca nie wskazał, jakie konkretne zapisy tego punktu chciałby wprowadzić lub zmienić.

Pytanie 2 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 6 ust. 2

Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący:

„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 2 :

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

W szczególności wybór sposobu wysyłania faktur przez Wykonawcę, np. listem zwykłym lub bez zwrotnego poświadczenia odbioru, oznacza przyjęcie na siebie konsekwencji podjętego przez siebie wyboru. Zamawiający rozumie trudność ustalenia przez Wykonawcę terminu wpływu faktury, ale zwraca uwagę, że przy takim sposobie wysyłki analogicznie niemożliwe jest udokumentowanie daty jej otrzymania. Tak więc, przy założeniu teoretycznie możliwej nierzetelności ze strony Zamawiającego poprzez nieprawidłowe rejestrowanie daty wpływu, wprowadzenie takiego zdania i tak nie zabezpiecza Wykonawcy w żaden dodatkowy sposób a użycie takiego zapisu oznaczałoby nałożenie na Zamawiającego obiektywnie niewykonalnego obowiązku, na dodatek w sytuacji, gdy nie ma on żadnego wpływu na wybór formy wysyłki, a co za tym idzie, za termin dostarczenia faktur. Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że wnioskowany przez Wykonawcę zapis wprowadza możliwość wprowadzenia w rozliczeniach nierzetelności w drugą stronę, tj. teoretycznie możliwe jest wysyłanie faktur po dacie na nich zawartej.

Pytanie 3 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 6 ust. 3

Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, prosimy o wykreślenie przedmiotowego zapisu.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 3 :

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Zamawiający zwraca uwagę, że sposób wysyłki faktur nie jest w żaden sposób uregulowany prawem, a więc zdanie „*faktury są wysyłane listem zwykłym*” stanowi jedynie oświadczenie Wykonawcy odnośnie zwyczaju, panującego u niego w tym względzie. Nie ma przeciwwskazań, aby Wykonawca zmienił sposób wysyłki faktur, realizując go przesyłkami rejestrowanymi. Stanowi to okoliczność, na którą Zamawiający nie ma żadnego wpływu.

Pytanie 4 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 6 ust. 5

Zamawiający określił, iż złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z 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, poprzez określenie, iż:

„Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 4 :

Zamawiający nie widzi konieczności wprowadzenia takich zmian w dokumentacji przetargowej.

Pytanie 5 – Załącznik nr 1 (Zestawienie punktów poboru energii)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe dla obiektów ujętych w Załączniku nr 1 (Zestawienie punktów poboru energii)?
- b) Jeśli tak, jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych?
- c) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie (lub już to zrobił) obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- d) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 5

Zamawiający informuje iż, posiada umowy kompleksowe dla 3 obiektów ujętych w załączniku nr 1

PLZELD060024710122nr licznika 95451809 Rzeczków 18

PLZELD061057000143 nr licznika 95536966, Teodorów dz. 106

PLZELD060020590195 nr licznika 93071454 Będków ulica Reymonta 4

których rozwiązanie nastąpi z dniem 31.12.2020r. w związku z wystosowanym wypowiedzeniem przez zamawiającego z dnia 01.09.2020r.

W przypadku punktów poboru , dla których obowiązywała dotychczasowe umowy kompleksowe Wykonawca w imieniu Gminy Będków zawarł umowę o świadczenie usług dystrybucji.

Pytanie 6 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 8 ust. 2

Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 6:

Zamawiający zgadza się z informacjami Wykonawcy, natomiast nie widzi potrzeby wprowadzania w tej kwestii jakiegokolwiek dodatkowego zapisu.

Pytanie 7 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 8 ust. 1

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie wskazanych zapisów w całości.

W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści:

„Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”.

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.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 7 :

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie takich zmian. Dotyczy to w szczególności całkowitego usunięcia kar umownych, ale również możliwości wprowadzenia zapisów o karach na rzecz Wykonawcy w sytuacji braku jakiegokolwiek sugestii odnośnie szczegółowych zapisów, jakie według Wykonawcy byłyby adekwatne. Rolą Zamawiającego nie jest domyślanie się, jakie zapisy chciałby Wykonawca wprowadzić lub przed jaką ewentualnością zabezpieczyć. Również wprowadzenie sugerowanej modyfikacji ograniczającej nie wchodzi w grę. Tak więc wprowadzenie wnioskowanego zapisu wprowadziłoby niemal całkowitą bezkarność Wykonawcy. Zamawiający utrzymuje w mocy wszelkie wcześniej zastosowane zapisy.

Pytanie 8 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 5 ust. 9, 10

Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o modyfikację zapisu z ust. 10 do treści ust. 9, w którym mowa jest o automatycznej korekcie cen wynikających ze zmiany podatku VAT lub podatków związanych z energią elektryczną (podatek akcyzowy) i dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści:

„Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy”.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 8

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanego zapisu.

Pytanie 9 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 5 ust. 1, Załącznik nr 2 do SIWZ (Formularz ofertowy do przetargu na zakup energii)

Zwracamy uwagę, iż w § 5 ust. 1 jest odwołanie do stawek netto określonych w formularzu ofertowym, który jednak ich nie zawiera, a zamiast tego można tylko podać cenę jednostkową brutto wyrażoną w złotych polskich.

W związku z powyższym, prosimy o modyfikację formularza ofertowego uwzględniającą możliwość wprowadzenia stawek netto.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 9:

Formularz ofertowy nie zawiera stawek netto w tabeli, ale jest w punkcie nr 2 formularza ofertowego jest zapis dotyczący podania całości zakupu energii w kwotach netto oraz brutto.

Pytanie 10 – SIWZ Rozdział 2 pkt 2.4, Załącznik nr 1 (Zestawienie punktów poboru energii), Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 6 ust. 1-2, 5

Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, iż w wyniku niniejszego postępowania zostanie zawarta jedna umowa obejmująca wszystkie punkty poboru zgłoszone do niego.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 10:

Odpowiedź na powyższe pytanie została ujęta w §6 ust.5

W imieniu własnym i na rzecz pozostałych Stron, Gmina Będków zawrze z dostawcą energii jedną umowę szczegółową.

Pytanie 11 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 7 ust. 4, § 9 ust. 1, ppkt 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu:

„Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 11:

Zamawiający nie widzi konieczności wprowadzenia takich zmian w dokumentacji przetargowej.

Pytanie 12 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 5

Zwracamy się z prośbą o modyfikację i nadanie poprawnego numeru dla punktu, przy którym obecnie jest cyfra 1, a znajduje się między ust. 5 i 6.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 12 :

Zamawiający informuje, iż wkradł się błąd, który zostanie usunięty co nie wpływa na zmianę treści SIWZ.

Pytanie 13 – Załącznik nr 3 do SIWZ (Wzór umowy) – § 7 ust. 11

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może dokonać cesji praw i przejęcia obowiązków wynikających z niniejszej Umowy jedynie na inny podmiot objęty postępowaniem przetargowym. Punkty należące do nieujętych w postępowaniu przetargowym jednostek będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 13

Zamawiający informuje, że zapisy § 7 ust. 11 załącznika nr 3 do SIWZ pozostają bez zmian

Niniejsze wyjaśnienie stanowi integralną część SIWZ , terminy składania i otwarcia ofert zostają przesunięte na dzień 04.12.2020 r.

Informujemy, iż zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) stanowisko zamawiającego zostało rozesłane do wszystkich wykonawców, którym przekazano SIWZ oraz zamieszczone na stronie zamawiającego <http://bip.bedkow.com.pl/>

WÓJT
Dariusz Misztal