

Dotyczy przetargu nieograniczonego na: **Dostawę energii elektrycznej w okresie od 01.01.2019r. do 31.12.2019.**

Numer ogłoszenia: 2018/S-165-376425; data zamieszczenia: 29.08.2018. Na podstawie art. 38 ust.

1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku (tekst jednolity Dz. U. z 2017r. poz. 1579) – Prawo zamówień publicznych, udzielam odpowiedzi na zapytanie o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie 1. Dotyczy Zał. 5 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 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 1

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

Pytanie 2. Dotyczy Zał. 5 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 na pytanie 2

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 3. Dotyczy Zał. 5 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 na pytanie 3

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 4. Dotyczy Zał. 5 do SIWZ- Istotne postanowienia Umowy - §13 ust. 2 i 5.

- a) 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).

- b) 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 4

1. Rozliczenia prowadzone mają być wg jednostek/ danych do wysyłki faktur zgodnie z SIWZ rozdział XVII, pkt.11.
2. 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).

Wykonawca zobowiązany jest wystawić fakturę w terminie 10 dni roboczych od daty otrzymania od OSD danych (§12 ust.3 Istotnych postanowień umowy).

**Zgoda na wystawianie zbiorczych faktur nie dotyczy obiektów Gminy Chrostkowo – Zamawiający żąda wystawiania odrębnych faktur na każdy punkt poboru.*

Pytanie 5. Dotyczy Zał. 5 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 energię elektryczną 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 5

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 6. Dotyczy Zał. 5 do SIWZ - Istotne postanowienia Umowy - § 18 ust. 1, 2, 3, 4, 6,7.

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 na pytanie 6

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 7. Dotyczy Zał. 4 do SIWZ- Istotne 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 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

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

WÓJT

mgr Tadeusz Wiewiórski