

Ryki, dn. 09.10.2020r.

Wyjaśnienie nr 1  
**Dot. postępowania o udzielenie zamówienia w przedmiocie:**  
*„Dostawa energii elektrycznej”*  
**ZP 14/20**

W dniu 08.10.2020r. wpłynęło do Zamawiającego pytanie od Wykonawcy dot. przedmiotowego postępowania następującej treści:

..... w związku z ogłoszonym przetargiem, przekazuje treść pytań.

**PYTANIE NR 1**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany przepisów prawa nakładających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatami dotyczącymi efektywności energetycznej (koszty zakupu certyfikatów) lub innych opłat o charakterze publicznoprawnym a dotyczących zakupu energii elektrycznej? Zmiana ceny energii elektrycznej ulegnie zmianie od dnia wejścia w życie właściwych przepisów.

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający określił w § 3 ust. 5 Wzoru umowy przypadki, kiedy cena za realizację zamówienia może ulec zmianie. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wynagrodzenia w przypadkach zmiany przepisów prawa, obligujących Wykonawcę do zakupu prawa majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej.

**PYTANIE NR 2**

Wykonawca prosi o wykreślenie zapisu Rozdziału XV pkt 5 ppkt 1 SIWZ.

Informujemy, iż powyższe umowy objęte są tajemnicą handlową. W przypadku braku zgody na usunięcie ww. zapisu, wnosimy o dopuszczenie możliwości złożenia w tym miejscu oświadczenia Wykonawcy o posiadaniu GUD.

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający przychylił się do prośby Wykonawcy i modyfikuje zapis Rozdziału XV pkt 5 ppkt 1) SIWZ w ten sposób, iż zastępuje **obowiązek przedłożenia na żądanie Zamawiającego kopii umowy z lokalnym operatorem systemu dystrybucyjnego PGE Dystrybucja S.A., za pośrednictwem którego realizowana będzie sprzedaż (dostawa) energii elektrycznej, będąca przedmiotem zamówienia, obowiązkiem przedłożenia na żądanie Zamawiającego oświadczenia Wykonawcy o tym, że posiada zawartą i obowiązującą Generalną Umowę Dystrybucyjną z lokalnym Operatorem Systemu Dystrybucyjnego (OSD), na podstawie której może prowadzić sprzedaż energii elektrycznej za pośrednictwem sieci dystrybucyjnej tego OSD do wszystkich obiektów Zamawiającego.** Tym samym Zamawiający dokonuje również wykreślenia zapisu z Rozdziału VII pkt 2 ppkt 2) SIWZ i anuluje obowiązek żądania przedmiotowego oświadczenia na etapie badania oferty. Niniejsza zmiana zostanie potwierdzona oddzielnym Zawiadomieniem o zmianie treści SIWZ oraz Ogłoszeniem o zmianie ogłoszenia o zamówieniu.

### PYTANIE NR 3

Dotyczy zapisu § 3 ust. 5 Załącznika nr 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisów we wzorze umowy tak, aby zmiana ceny w przypadku zmiany stawki podatku VAT obowiązywały od dnia wejścia w życie nowych przepisów i aby zmiany nie podlegały negocjacji. Przedmiotowe zmiany są wprowadzane na podstawie powszechnie obowiązujących przepisów prawa do stosowania których jest zobowiązany również Zamawiający. Stosowanie stawek podatku VAT niezgodnych z obowiązującymi przepisami prawa jest naruszeniem powszechnie obowiązujących przepisów prawa. Ponadto nie wyrażenie zgody na zmianę np. stawki podatku VAT, naraża Wykonawcę na ryzyko związane z pokryciem różnicy wynikającej ze zmiany stawek i narusza zasadę równego traktowania stron postępowania.

### ODPOWIEDŹ

Zamawiający informuje, iż w przypadku umów zawieranych na okres nie dłuższy niż 12 miesięcy, nie musi w ogóle wprowadzać zapisów umownych, które obligowałyby go do zmiany wynagrodzenia w związku ze zmianą podatku VAT. Zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019, poz. 1843 ze zm.): „Umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany: 1) Stawki podatku od towarów i usług...”. Z niniejszego przepisu wynika wyraźnie, iż umowy z okresem obowiązywania dłuższym niż 12 miesięcy muszą uwzględniać zmiany podatku VAT, podczas gdy przedmiotowe zamówienie będzie realizowane od 01.01.2021r. do 31.12.2021r. Ponadto ww. regulacja wskazuje jasno, iż w umowach zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy należy zawrzeć postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy. Wobec powyższego nawet w przypadku kontraktów z dłuższym okresem obowiązywania nie ma automatyzmu w kwestii zmian wynagrodzenia ze względu na zmianę podatku VAT. Reasumując, Zamawiający utrzymuje w mocy zapis umowny określony w § 3 ust. 5 Wzoru umowy.

### PYTANIE NR 4

Dotyczy § 3 ust. 9 Załącznika nr 6.

Wykonawca prosi, aby termin płatności faktury wynosił 14 dni od daty jej wystawienia.

### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane przez Wykonawcę modyfikacje zapisów w tym zakresie. Zamawiający nie jest w stanie określić terminu dostarczenia faktur, więc tym samym nie może ponosić odpowiedzialności (negatywnych konsekwencji w postaci odsetek) za nieterminowe opłacenie przedmiotowej faktury. Można sobie wyobrazić sytuację, w której Wykonawca wystawia fakturę z dniem dzisiejszym, ale doręcza ją w dniu, w którym upływa obowiązek jej uregulowania; wówczas Zamawiający pozostaje w zwłoce w zapłacie wynagrodzenia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, co może wywołać niepotrzebny spór i ostatecznie doprowadzić do dochodzenia swoich roszczeń w sądzie. Ponadto to na Wykonawcy ciąży obowiązek prawidłowego wystawienia faktury oraz jej dostarczenia w odpowiednim terminie, nie narażając tym samym Zamawiającego na odpowiedzialność z tytułu nieterminowego uregulowania należności. Należy również zauważyć, iż zgodnie z § 3 ust. 11 Wzoru umowy: „Wykonawcy mogą przysyłać do Zamawiającego faktury w formie ustrukturyzowanej za pośrednictwem systemu Platformy Elektronicznego Fakturowania - na podstawie ustawy z dnia 9 listopada 2018r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz.U. z 2018r., poz. 2191 ze zm.)”. Niniejszy zapis eliminuje różnicę czasową pomiędzy wystawieniem faktury a jej doręczeniem, tak jak jest to w przypadku tradycyjnych faktur papierowych wysyłanych pocztą.

#### PYTANIE NR 5

Dotyczy § 3 ust. 10 Załącznika nr 6.

Jeśli dane zostaną umieszczone na fakturze, to czy Zamawiający nadal będzie żądał załącznika do faktury?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający informuje, iż nie będzie wymagał załącznika do faktury, jeżeli na fakturze znajdzie się specyfikacja określająca ilości energii elektrycznej pobranej w poszczególnych obiektach oraz wysokości należności z tego tytułu.

#### PYTANIE NR 6

Dotyczy § 3 ust. 13 Załącznika nr 6.

Jeśli dane zostaną umieszczone na fakturze, to czy Zamawiający nadal będzie żądał załącznika do faktury?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający informuje, iż nie będzie wymagał załącznika do faktury, jeżeli na fakturze znajdzie się wyszczególnienie zużycia na poszczególne punkty w zestawieniu szczegółowym. Zamawiający zapisem § 3 ust. 13 Wzoru umowy chce uniknąć wystawiania 71 faktur dla każdego PPE z osobna. Naszym postulatem jest otrzymywanie cyklicznie jednej zbiorczej faktury za dany okres z danymi, o których mowa powyżej, bez względu na to czy te dane znajdują się na fakturze czy w załączniku do faktury.

#### PYTANIE NR 7

Wykonawca prosi o wykreślenie zapisu § 7 Załącznika nr 6.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów § 7 Wzoru umowy dot. kar umownych. Kary umowne stanowią zabezpieczenie Zamawiającego przed niewykonaniem bądź nienależytym wykonaniem przedmiotu zamówienia publicznego przez Wykonawcę. Zamawiający działa w interesie publicznym i ryzyko niewykonania bądź nienależytego wykonania zamówienia publicznego prowadzi do niezaspokojenia uzasadnionych potrzeb szerszej zbiorowości. Dla rzetelnego i profesjonalnego Wykonawcy kwestie kar umownych mają charakter iluzoryczny, bowiem nigdy się nie ziszczą. W związku z powyższym Zamawiający utrzymuje w mocy zapisy dot. kar umownych.

#### PYTANIE NR 8

Czy Zamawiający posiada dostosowane układy pomiarowe do TPA zgodnie z wymaganiami zawartymi w aktualnych Instrukcjach Ruchu i Eksploatacji Systemów Dystrybucyjnych (IRiESD)?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający posiada dostosowane układy pomiarowe do TPA zgodnie z wymaganiami zawartymi w aktualnych Instrukcjach Ruchu i Eksploatacji Systemów Dystrybucyjnych

#### PYTANIE NR 9

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie korespondencyjnej?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający informuje, iż podpisanie przedmiotowej umowy będzie możliwe drogą korespondencyjną, jeżeli nie zagrazi to terminowi rozpoczęcia realizacji umowy.

#### PYTANIE NR 10

Dotyczy § 1 ust. 8 Załącznika nr 6.

Wykonawca prosi o dodanie zapisu, że sprzedaż energii elektrycznej rozpocznie się od 01.01.2021 r. do 31.12.2021r., warunkiem rozpoczęcia sprzedaży jest pozytywnie przeprowadzona procedura zmiany sprzedawcy i skuteczne zgłoszenie umowy do Operatora Systemu Dystrybucyjnego dla wszystkich punktów poboru objętych postępowaniem przetargowym.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany zapis przez Wykonawcę w tym zakresie. Zamawiający musi pewność co do terminu rozpoczęcia realizacji umowy. Przedmiotowe postępowania o udzielenie zamówienia publicznego zostało ogłoszone z dużym wyprzedzeniem w stosunku do momentu, od którego zacznie obowiązywać nowa umowa, dlatego Zamawiający nie widzi potrzeby modyfikacji niniejszego zapisu, tym bardziej, że procedura zmiany sprzedawcy co do zasady trwa nie dłużej niż 30 dni od zgłoszenia.

#### PYTANIE NR 11

Dotyczy Rozdziału III pkt 6 SIWZ

Wykonawca prosi o podanie podstawy prawnej na podstawie, której Zamawiający jest zwolniony (nie jest płatnikiem) podatku akcyzowego?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający jako gospodarz postępowania określa zasady i warunki, na jakich należy złożyć ofertę i później realizować zamówienie; w związku z powyższym w ocenie Zamawiającego ewentualna odpowiedź na powyższe pytanie nie stanowi determinantu dla Wykonawcy w celu przygotowania rzetelnej oferty. Dla skalkulowania oferty potrzebne są natomiast dane o charakterze cenotwórczym (jak np. informacja o zwolnieniu z podatku akcyzowego), a nie podstawa prawna funkcjonowania danego stanu faktycznego.

#### PYTANIE NR 12

Czy do ceny jednostkowej energii elektrycznej powinna być doliczona stawka podatku akcyzowego zgodnie z obowiązującymi przepisami?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający w Rozdziale III pkt 6 SIWZ wyraźnie określił, iż jest zwolniony z podatku akcyzowego.

#### PYTANIE NR 13

Wykonawca prosi o udzielenie informacji na poniższe pytania:

- 1) jaki jest nr umowy z obecnym sprzedawcą
- 2) jaki jest typ umowy na poszczególne PPE (sprzedaży/kompleksowa)
- 3) data zawarcia umowy
- 4) obowiązuje od
- 5) obowiązuje do
- 6) okres wypowiedzenia [m/c]

W przypadku gdy Zamawiający posiada rozdzielone umowy, prosimy o podanie również poniższych informacji:

- 7) numer umowy z OSD,
- 8) data zawarcia
- 9) obowiązuje od

- 10) obowiązuje do
- 11) okres wypowiedzenia [m/c]

#### ODPOWIEDŹ

- 1) Umowa ZP 10/19,
- 2) Umowa sprzedaży,
- 3) 12.11.2019r.,
- 4) 01.01.2020r.,
- 5) 31.12.2020r.,
- 6) Umowa wygasa z końcem dnia jej obowiązywania, tj. 31.12.2020r.,
- 7) Zamawiający nie widzi potrzeby numerów wszystkich umów dystrybucyjnych, tym bardziej na etapie składania ofert,
- 8) umowy zostały zawarte w pierwszym tygodniu grudnia 2016 (w różnych dniach), za wyjątkiem PPE nr 67 (ul. Mickiewicza dz. nr 3084, 08-500 Ryki), która została zawarta w dniu 20.05.2019r.,
- 9) okres obowiązywania od 01.01.2017r., za wyjątkiem PPE nr 67 (ul. Mickiewicza dz. nr 3084, 08-500 Ryki), która obowiązuje od dnia 03.06.2019r.,
- 10) czas nieoznaczony,
- 11) umowa ulega rozwiązaniu z ostatnim dniem miesiąca następującego po miesiącu, w którym oświadczenie Odbiorcy o wypowiedzeniu umowy dotarło do OSD.

#### PYTANIE NR 14

Czy Zamawiający ma zawarte umowy lub aneksy w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminie podanym w SIWZ? Jaki jest okres wypowiedzenia ww. umów lub aneksów.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie zawierał umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych, które by uniemożliwiały zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach zawartych w SIWZ.

#### PYTANIE NR 15

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany ceny netto energii elektrycznej w związku z ustawową zmianą opodatkowania podatkiem akcyzowym?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający zwolniony jest z podatku akcyzowego – patrz Rozdział III pkt 6 SIWZ, w związku z powyższym nie dopuszcza zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany ceny netto energii elektrycznej w przypadku zmiany ustawowej stawki podatku akcyzowego.

*Zamawiający informuje, iż niniejsze wyjaśnienie i każde następne stają się integralną częścią SIWZ dla przedmiotowego postępowania.*

PREZES ZARZĄDU  
mgr inż. Tomasz Pośpiech