

Dotyczy przetargu nieograniczonego pn. „**Dostawa energii elektrycznej do obiektów stanowiących mienie Powiatu Lubaczowskiego**”

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, Powiat Lubaczowski udziela odpowiedzi na zadane pytania dotyczące treści SIWZ. Zgodnie z art. 38 ust. 4 ww. ustawy udzielone odpowiedzi należy traktować jako modyfikację treści SIWZ.

Pytanie 1

Dotyczy - SIWZ Rozdz. 2 pkt. 2.3 .

Wykonawca prosi o dostosowanie zapisu do przedmiotu zamówienia tj. dostawy energii elektrycznej do obiektów stanowiących mienie Powiatu Lubaczowskiego.

Odpowiedź Zamawiającego: Zapis w SIWZ rozdział 2 pkt 2.3 zostaje usunięty.

Pytanie 2

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 6 pkt 2 i 3 oraz Zał. nr 1.

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie statusu punktów poboru wskazanych w Zał. nr 1 pozycje od 26 do 30, gdzie termin obowiązywania aktualnej umowy określono do 31.12.2020r. a jednocześnie wskazano datę wejścia w życie nowej umowy od 01.04.2020r.

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający – w przypadku zachowania ww. terminów – dokona wypowiedzenia umowy dla wskazanych PPE.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający omyłkowo podał datę 01.04.2020 r. jako datę wejścia w życie nowej umowy dla punktów poboru wskazanych w Zał. nr 1 pozycje od 26 do 30. **Data wejścia w życie nowej umowy dla ww. punktów poboru to 01.01.2021 r.** Wobec powyższego aktualizuje się Załącznik nr 1 do SIWZ i jednocześnie pozostawia się bez zmian zapisy Zał. nr 2 do SIWZ § 6 pkt 2 i 3.

Pytanie 3

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 1.

Zwracamy uwagę, że faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Zgodnie z powyższym Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za dane przekazywane przez OSD, stąd pozostawienie zapisu warunkującego naliczenie kar umownych z tytułu rozbieżności okresów rozliczeniowych byłoby, zdaniem Wykonawcy, bezzasadne. Jednocześnie zwracamy uwagę, iż zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, w przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury, Odbiorcy faktury przysługuje prawo złożenia pisemnej reklamacji. Ponadto zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów odnoszących się do konieczności uwzględniania w fakturach VAT bieżących i poprzednich wskazań licznika. Informujemy, że OSD przekazuje

Wykonawcom tylko i wyłącznie zużycia, nie przekazując 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. Informujemy ponadto, że takie dane nie są obowiązkowym elementem faktury, zgodnie treścią ustawy o podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2018 r. poz. 2174 ze zm.) - w tej kwestii ustawa wskazuje w art. 106e ust. 1 pkt 8 na wymóg podania miary i ilości (liczby) dostarczonych towarów lub zakresu wykonanych usług.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający uwzględnił uwagi Wykonawcy i dokonał korekty zapisów w Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 1.

Pytanie 4

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 3.

Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić, w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę, co może powodować komplikacje przy ustalaniu prawidłowego terminu płatności. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych określenie terminu płatności na ilość dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji narażając 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. 2018 poz. 2174 ze 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: *„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia”*.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający uwzględnił uwagi Wykonawcy i dokonał korekty zapisów w Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 3.

Pytanie 5

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 7.

Informujemy, że zapisy dotyczące zwrotu nadpłaconej kwoty nie są możliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Nadpłata jest bowiem zaliczana na kolejne zobowiązania Zamawiającego lub zwracana na konto Klienta, po uprzednim każdorazowym zgłoszeniu stosownego wniosku i wskazaniu rachunku bankowego. Wykonawca nie ma możliwości zwrócić nadpłaty automatycznie. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści: *„W przypadku uwzględnienia reklamacji, Wykonawca niezwłocznie wystawi fakturę korygującą, a powstałą nadpłatę zaliczy na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. W przypadku, gdy Zamawiający zażąda jej zwrotu, nadpłata zostanie zwrócona na wskazany przez Zamawiającego numer rachunku bankowego.”* Powyższy sposób rozliczania nadpłat jest zgodny § 34 Rozporządzenia Ministra Energii z dnia 6 marca 2019 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający uwzględnił uwagi Wykonawcy i dokonał korekty zapisów w Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 7.

Pytanie 6

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 8.1, 10 i 11.

Informujemy, że w przypadku nieprawidłowo dokonanych odczytów, Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur, na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Odbiorca jest jednakże zobowiązany do zapłaty pierwotnej faktury, a ewentualne różnice zostaną rozliczone jako nadpłata albo niedopłata. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację wskazanych zapisów do treści: *„Strony zgodnie postanawiają, że w przypadku nieprawidłowo dokonanych odczytów, Wykonawca dokona korekty uprzednio wystawionych faktur. Nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń będzie podlegać zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. Niedopłata będzie podlegać doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT”.*

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający pozostawia bez zmian zapis Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 8.1, natomiast uwzględnione zostają uwagi Wykonawcy w zakresie Zał. nr 2 do SIWZ § 12 pkt. 8.10 i 8.11 poprzez ich usunięcie i wprowadzenie zapisu: *„Strony zgodnie postanawiają, że w przypadku nieprawidłowo dokonanych odczytów, Wykonawca dokona korekty uprzednio wystawionych faktur. Nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń będzie podlegać zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. Niedopłata będzie podlegać doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT”.*

Pytanie 7

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 13 pkt. 5.

W związku z ogłoszeniem wyroku Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej z 29 września 2015 r. w sprawie C-276/14 Gmina Wrocław przeciwko Ministrowi Finansów, znowelizowano dotychczasowe zasady rozliczeń podatku VAT przez jednostki samorządu terytorialnego (dalej: JST) i ich jednostki organizacyjne. Art. 4 Ustawy z dnia 5 września 2016 r. o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług oraz dokonywania zwrotu środków publicznych przeznaczonych na realizację projektów finansowanych z udziałem środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej lub od państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu przez jednostki samorządu terytorialnego (Dz. U. 2018 poz. 280 ze zm.) stanowi, iż JST, której jednostki organizacyjne rozliczały się jako odrębni podatnicy, wstępuje z dniem podjęcia rozliczania podatku we wszelkie przewidziane w przepisach dotyczących podatku prawa i obowiązki jednostek organizacyjnych. Przyjęcie, że JST wraz z jej jednostkami organizacyjnymi jest jednym podatnikiem, całkowicie zmienia dotychczasowy sposób rozliczeń. JST ma zatem obowiązek przejść rozliczenia podatku od towarów i usług własnych jednostek i zakładów budżetowych. Tym samym, na fakturach VAT – od dnia centralizacji – należy stosować tylko i wyłącznie NIP nadany JST, a nie, jak dotychczas, NIP nadany jednostkom organizacyjnym JST. Mając na uwadze art. 3 ww. Ustawy, zobowiązujący jednostki samorządu terytorialnego do podjęcia rozliczania podatku wraz ze wszystkimi jednostkami organizacyjnymi najpóźniej od dnia 1 stycznia 2017 r., prosimy o dostosowanie zapisów dotyczących fakturowania do powszechnie obowiązujących przepisów prawa. Jednocześnie zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający ma świadomość, iż w związku z powyższym istnieje konieczność dokonania przez Zamawiającego stosownej zmiany w zakresie NIP u właściwego OSD, w sposób umożliwiający terminowe wejście w życie umowy sprzedaży energii elektrycznej.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający usunął zapis Zał. nr 2 do SIWZ § 13 pkt. 5 i w jego miejsce wprowadził pkt 5, 6 i 7 w brzmieniu: *„5. Dla punktów poboru energii elektrycznej*

wskazanych w punktach 1-4 oraz 9-30 Załącznika nr 1 – Wykaz punktów poboru nabywcą będzie Powiat lubaczowski, ul. Jasna 1, 37-600 Lubaczów, NIP 793-15-03-563.

6. Dla punktów poboru energii elektrycznej wskazanych w punktach 5-7 Załącznika nr 1 – Wykaz punktów poboru nabywcą będzie Muzeum Kresów w Lubaczowie, ul. Sobieskiego 4, 37-600 Lubaczów, NIP 793-13-66-379.

7. Dla punktu poboru energii elektrycznej wskazanego w punkcie Załącznika nr 1 – Wykaz punktów poboru nabywcą będzie Powiatowy Urząd Pracy w Lubaczowie, ul. Kościuszki 141, 37-600 Lubaczów, NIP 793-14-01-271.”

Pytanie 8

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 15 pkt. 1.

Informujemy, że zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) poszczególnych OSD, zatwierdzonych przez Prezesa URE, do rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej konieczne jest zgłoszenie umowy do OSD, przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy oraz przyjęcie umowy do realizacji przez OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: „Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem ..., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający uwzględnił uwagi Wykonawcy i dokonał korekty zapisów w Zał. nr 2 do SIWZ § 15 pkt. 1.

Pytanie 9

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 16 pkt 2.

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. Ponadto zdaniem Wykonawcy termin – 3 dni na usunięcie ewentualnych nieprawidłowości jest rażąco krótki.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający pozostawia bez zmian zapis Zał. nr 2 do SIWZ § 16 pkt 2. Wydłużony zostaje jedynie termin usunięcia ewentualnych nieprawidłowości związanych z rażącym i uporczywym naruszeniem warunków Umowy z 3 do 14 dni.

Pytanie 10

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 17 pkt. 1a i 1b.

Z uwagi na mogącą wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "W przypadku nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. 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: Zamawiający uwzględnił uwagi Wykonawcy poprzez dokonanie korekty zapisów w Zał. nr 2 do SIWZ § 17 oraz dodanie w nim zapisu „*W przypadku nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego 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*”.

Pytanie 11

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 18 pkt 3 i 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. 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

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: Zamawiający uwzględnił uwagi Wykonawcy i usunął zapisy w Zał. nr 2 do SIWZ §18 pkt 3 i 4. Oraz dodanie zapisu, że „*Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)*”.

Pytanie 12

Dotyczy – Zał. nr 2 do SIWZ § 19 pkt 5.1

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: Po pkt 5 w § 19 dodano pkt 6 o treści: „*Ponadto Strony ustalają, że 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.*”

Pytanie 13

Czy Zamawiający udzieli 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 według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę?

Odpowiedź Zamawiającego: Tak

Pytanie 14

Zwracamy się zapytaniem, czy Zamawiający przekaże niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy 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 ;
- 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 okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 3 ust. 29a ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź Zamawiającego: Tak

Pytanie 15

Zwracamy się zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Odpowiedź Zamawiającego: Tak. Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

Ponadto na podstawie art. 38 ust. 4 i 4a ustawy Prawo zamówień publicznych Powiat Lubaczowski modyfikuje treść SIWZ w następujący sposób:

1. Rozdział 9. Opis sposobu przygotowania ofert, Punkt 9.17. ofert otrzymuje brzmienie:

9.17 Ofertę należy umieścić w kopercie/opakowaniu i zabezpieczyć w sposób uniemożliwiający zapoznanie się z jej zawartością bez naruszenia zabezpieczeń przed upływem terminu otwarcia ofert.

Na kopercie/opakowaniu (w tym opakowaniu poczty kurierskiej) należy umieścić następujące oznaczenia:

<NAZWA I ADRES WYKONAWCY>

POWIAT LUBACZOWSKI
ul. Jasna 1, 37-600 Lubaczów
„Dostawa energii elektrycznej do obiektów stanowiących mienie
Powiatu Lubaczowskiego”
Oferta - nie otwierać przed: 27.01.2020 r. godz. 10:30

2. Rozdział 10. Składanie i otwarcie ofert, punkty 10.1 i 10.3 otrzymują brzmienie:

10.1 Ofertę wraz z załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **27.01.2020 r.** do godziny **10:00** w Starostwie Powiatowym w Lubaczowie ul. Jasna 1, 37-600 Lubaczów w Sekretariacie (**pok. nr 9**). Godziny pracy Starostwa Powiatowego w Lubaczowie - od poniedziałku do piątku 7:00 - 15:00.

10.3 Otwarcie ofert nastąpi w dniu **27.01.2020 r.** o godzinie **10:30** w Starostwie Powiatowym w Lubaczowie ul. Jasna 1, 37-600 Lubaczów **w pok. nr 15.**

Załączniki:

- 1. Zał. nr 1 do SIWZ – zaktualizowany**
- 2. Zał. nr 2 do SIWZ – zaktualizowany**

Wicestarosta
mgr Paweł Głaz