Radomyśl Wielki, 12.08.2016

**Zamawiający:**

Gmina Radomyśl Wielki

ul. Rynek 32

39-310 Radomyśl Wielki

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn.: „Dostawa energii elektrycznej dla Mieleckiej Grupy Zakupowej”, postępowanie znak: BI.V.271.10.2016

***Treść zapytań i wyjaśnienia zapisów treści***

***specyfikacji istotnych warunków zamówienia***

***Zmiana treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia***

**- 2 –**

Zgodnie z art. 38 ust. 2 i ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164), zw. dalej ustawą PZP, Zamawiający przekazuje wszystkim Wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu treść pytań i odpowiedzi oraz dokonuje zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

**Pytanie 1**

Dot. załącznika nr 1 SIWZ – Formularza Oferty oraz wzoru umowy § 7 ust. 2b – Zamawiający podaje grupy taryfowe G12 oraz B21, które nie zostały ujęte w tabeli przedstawiającej szczegółowe informacje dotyczące poszczególnych punktów poboru energii dla obiektów Zamawiającego. W związku z powyższym, prosimy o usunięcie z Załącznika nr 1 do SIWZ – Formularza Oferty oraz wzoru umowy. Nie wchodzą one w zakres zamówienia.

Odpowiedź

Z uwagi na dwuletni okres realizacji zamówienia może nastąpić okoliczność, że dla nowo przyłączanych obiektów lub już istniejących zostanie wybrana jedna z grup taryfowych, której na dzień dzisiejszy Zamawiający nie posiada np. G12, B21. Z tego względu Zamawiający świadomie wskazał w załączniku nr 1 do SIWZ – formularzu oferty oraz w załączniku nr 3 do SIWZ – wzór umowy, grupy taryfowe, które nie występują w tabeli przedstawiającej szczegółowe informacje dotyczące poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej dla obiektów Zamawiającego, aby wskazać Wykonawcom wszystkie ewentualne zmiany grup taryfowych, poza którymi nie wystąpią inne.

Zamawiający podtrzymuje obecną treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 2**

Dot. załącznika nr 2 do SIWZ - wykaz punktów poboru, SIWZ pkt II ppkt 1 oraz załącznika nr 1 do SIWZ- formularza oferty – Wykonawca informuje, ze istnieje rozbieżność pomiędzy podanym całkowitym szacunkowym zużyciem (44 960 426 kWh), a tym obliczonym przez Wykonawcę (44 960 026 kWh)oraz podanym w formularzu oferty szacunkowym wolumenem dla oświetlenia (12 107,076 MWh) a tym wynikającym z załącznika nr 2 do SIWZ (12 106,676 MWh). Zwracamy się z prośbą o poprawienie wolumenów w celu prawidłowego obliczenia wartości oferty.

Odpowiedź

W formularzu oferty – załącznik nr 1 do SIWZ oraz w Rozdziale II pkt 1 SIWZ podane przez Zamawiającego wartości są prawidłowe. Całkowite szacunkowe zużycie wynosi 44 960 426 kWh.

Zamawiający omyłkowo podał wolumeny w załączniku nr 2 do SIWZ w pozycji 1185, 1219 i 1561.

Zamawiający dokona zmiany treści załącznika nr 2 do SIWZ.

**Pytanie 3**

Dot. załącznika nr 2 do SIWZ - wykaz punktów poboru Wykonawca zwraca się z prośbą o uzupełnienie i podanie poprawnych danych przez Zamawiającego w zał. nr 2 do SIWZ. Zauważone nieprawidłowości to:

1. W 4 rekordach (pozycje: 1184, 1185, 1186 oraz 1187) zauważono brak wskazania numeru PPE. Prosimy o uzupełnienie danych.
2. QW pozycji 994 w kolumnie nr PPE widnieje niepoprawny numer PPE(ENID\_50210403606 – jest to format niezgodny z maską OSD – o jedną cyfrę za długi). Prosimy o korektę.

Odpowiedź

Wszystkie brakujące dane dotyczące numerów PPE zostaną podane wybranemu w postępowaniu Wykonawcy przed podpisaniem umowy. W pozycji nr 994 poprawny numer PPE ENID\_5021043606.

Zamawiający dokona stosownej zmiany treści załącznika nr 2 do SIWZ.

**Pytanie 4**

Dot. załącznika nr 2 do SIWZ – wykaz punktów poboru – Z uwagi na fakt, że w taryfach Wykonawcy nie istnieje grupa taryfowa O11 oarz O12, Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający dopuszcza, aby dla punktu poboru energii (PPE) rozliczanego w ww. grupie taryfowej były prowadzone rozliczenia wg grupy taryfowej, której strefy czasowe są zbieżne ze strefami dla ww. grupy taryfowej, a jedyna różnica polega na formalnej nomenklaturze grupy taryfowej. Informujemy, ze brak zgody na powyższe może stanowić ograniczenie zasady uczciwej konkurencji z uwagi na ograniczenie możliwości złożenia oferty Wykonawcom,. którzy są zdolni do wykonania przedmiotu zamówienia poprzez stawianie przez Zamawiającego w SIWZ wymogów, które spełnia tylko ograniczona liczba Wykonawców.

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza taką możliwość.

**Pytanie 5**

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże niezbędne dane oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy tj.   
- okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;  
oraz dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:  
- podpisane 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 istnieje ryzyko odrzucenia przez OSD zgłoszeń umów sprzedaży zawierających błędne dane, skutkiem czego może być konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź

Tak, Zamawiający przekaże niezbędne dane oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, Wykonawcy wybranemu w postępowaniu, najpóźniej w dniu podpisania umowy.

**Pytanie 6**

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:  
1) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony czy nieokreślony?  
2) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?   
3) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, uniemożliwiających zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ?   
Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?

Odpowiedź

Ad. 1) Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony.

Ad. 2) Okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych wynosi 1, 2 lub 3 miesiące. Umowy kompleksowe zostaną wypowiedziane przez Zamawiających. Umowy sprzedaży energii elektrycznej zawarte są na czas określony i nie wymagają ich wypowiedzenia.

Ad. 3) Zamawiający mają zawarte umowy/aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, których koniec obowiązywania umożliwia zawarcie nowych umów sprzedaży w terminach przewidzianych w SIWZ.

**Pytanie 7**

Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.), upoważniającym 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, Zamawiający dysponuje tytułami prawnymi do Obiektów.

**Pytanie 8**

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że grupy taryfowe wskazane w zał. nr 2 do SIWZ   
są zgodne z zawartą z OSD umową na dystrybucję energii elektrycznej dla punktów poboru energii Zamawiającego. Jednocześnie informujemy, że zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucji   
oraz proces zmiany sprzedawcy może nastąpić wyłącznie na obecnych parametrach. W związku z tym, prosimy o dokonanie ewentualnych zmian grupy taryfowej po dokonaniu procesu zmiany sprzedawcy.

Odpowiedź

Dla punktów poboru, dla których obecnie Zamawiający ma zawartą umowę z inną grupą taryfową zmiany nastąpią przed podpisaniem z Wykonawcą umowy sprzedaży energii elektrycznej lub zmiana zostanie zgłoszona odpowiednio wcześniej do OSD, aby umożliwić Wykonawcy przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy na parametrach wskazanych w załączniku nr 2 do SIWZ.

**Pytanie 9**

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe   
w grupach taryfowych B są (lub będą) dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia? Jeżeli nie każdy układ będzie dostosowany do zasady TPA, prosimy o podanie dokładnej daty do kiedy Zamawiający dostosuje swoje układy pomiarowo- rozliczeniowe do zasady TPA. Jednocześnie wskazujemy, iż w przypadku braku dostosowania przez odbiorcę układów pomiarowo- rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej sprzedaż energii   
jest niemożliwa.

Odpowiedź

Układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupie taryfowej B będą spełniały zasadę TPA przed terminem realizacji zamówienia. Dla układów pomiarowo-rozliczeniowych, które nie spełniają zasady TPA Zamawiający rozpoczął proces związany z ich dostosowaniem.

**Pytanie 10**

Czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Odpowiedź

Tak, Zamawiający dopuszcza taką możliwość, pod warunkiem że Wykonawca podpisze i dostarczy Zamawiającemu podpisane umowy w terminie do 7 dni roboczych od daty ich otrzymania.

**Pytanie 11**

Umowa § 12 ust. 2 pkt. a, b. 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, bez zachowania formy aneksu. Prosimy zatem o dodanie sformułowania 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

Zamawiający nie dokonuje proponowanych zmian w załączniku nr 3 do SIWZ.

**Pytanie 12**

SIWZ ust. XXIII pkt 4, Umowa § 12 ust. 8 - Zwracamy się także z prośbą o zwolnienie Wykonawcy z nałożonego niniejszym zapisem obowiązku zgłoszenia odpowiednich zmian właściwemu OSD z jednoczesnym scedowaniem owego obowiązku na Zamawiającego. Niemniej jednak Wykonawca zapewnia o każdorazowym uwzględnieniu zmian w wystawianych fakturach VAT.

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje proponowanych zmian w załączniku nr 3 do SIWZ. Zgłoszenie zmian właściwemu OSD może być wymagane przy dokonywaniu procedury zmiany sprzedawcy energii elektrycznej.

**Pytanie 13**

Dot. SIWZ ust. XXIII pkt 5-8, Umowa § 12 ust. 3-6 – Na mocy przepisu art. 142 ust. 5 Pzp, Zamawiający został zobligowany do określenia w umowie zasad wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Jednocześnie przyznano mu wyłączne uprawnienie określania treści i poziomu szczegółowości wspomnianych zasad. Ze względu na konieczność zapewnienia stabilności stosunków gospodarczych przyjąć należy, że owe zasady powinny precyzować kwestię waloryzacji wynagrodzenia na tyle, by w toku realizacji umowy strony nie toczyły sporów w tym zakresie, bądź dopiero wówczas rzeczywiście ustalały stosowne zasady*.* W związku z tym Zamawiający powinien przewidzieć katalog dokumentów, które mogą stanowić podstawę zmiany wynagrodzenia (np. wycena zawierająca wyliczenia w niezbędnym zakresie) oraz opisać mechanizmy ich weryfikacji (np. w jaki sposób Zamawiający zbada prawidłowość dokonanej kalkulacji). Z uwagi na powyższe, prosimy o wprowadzenie stosownych zapisów w kwestii enumeratywnego wskazania wymaganych przez Zamawiającego dokumentów weryfikacyjnych oraz dookreślenia procesu weryfikacji wniosku. Ponadto, powołując się na orzecznictwo KIO, należy zaznaczyć, iż skoro to zdarzenia zewnętrzne determinują moment wyjścia w życie zmian, o których mowa w art. 142 ust.5 ustawy PZP, to zasadne jest, aby konsekwencje tych zmian znalazły odzwierciedlenie w treści stosunku prawnego łączącego Zamawiającego i Wykonawcę w terminie, w którym te zmiany weszły w życie. Każdy inny termin wprowadzenia zmian w życie budzić może uzasadnione wątpliwości co do tego, czy nie mamy   
do czynienia z niedozwolonymi negocjacjami między stronami umowy. Brak bowiem obiektywnego powodu uzasadniającego inny termin wprowadzenia zmian niż dostosowanie się stron umowy   
do działań legislacyjnych ustawodawcy. Prosimy zatem o modyfikację zapisów w SIWZ ust. XXIII pkt 8   
zd. 2 oraz w Umowie § 12 ust. 6 zd. 2 do treści: *„Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian stosownych przepisów.”*

Odpowiedź

Zamawiający nie dokonuje proponowanych zmian w załączniku nr 3 do SIWZ.

**Pytanie 14**

Dot. Umowy § 5 ust. 2 – Z uwagi na fakt, iż dotrzymanie określonego przez Zamawiającego terminu 3 dni na powiadomienie o negatywnej weryfikacji umów przez OSD może nie być możliwe do realizacji   
z przyczyn niezależnych od Wykonawcy (tj. w przypadku opóźnień w przekazywaniu danych   
przez OSD). W związku z powyższym prosimy o wydłużenie ww. terminu na **5 dni roboczych**.

Odpowiedź

Zgodnie z Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej OSD w przypadku, gdy złożone przez Wykonawcę do OSD powiadomienie zawiera braki formalne lub błędy wówczas w terminie nie dłuższym niż 5 dni roboczych od poinformowania przez OSD Wykonawca ma możliwość ich uzupełnienia. Mając powyższe na uwadze Wykonawca nie powinien mieć obaw dotyczących opóźnień w przekazywaniu informacji przez OSD, gdyż dopiero na podstawie ich otrzymania może dokonać uzupełnienia i tym samym poinformować Zamawiającego.

Zamawiający oczekuje od Wykonawcy, aby ten niezwłocznie tj. w terminie do 3 dni roboczych poinformował o tym fakcie Zamawiającego, gdyż w terminie późniejszym ewentualne braki lub błędy mogą okazać się niemożliwe do ich poprawienia i sytuacja taka może spowodować przesuniecie terminu realizacji zamówienia.

W związku z powyższym Zamawiający podtrzymuje obecną treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 15**

Dot. Umowy § 6 ust. 3 - Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są na wniosek Zamawiającego   
po uprzednim uznaniu jego zasadności przez Sprzedawcę. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie ma wpływu na termin złożenia wniosku przez Zamawiającego oraz ze względu na termin 30 dni   
na rozpatrzenie takiego wniosku przez Sprzedawcę, uwzględnienie bonifikaty na fakturze za ten sam okres, którego bonifikata dotyczy, lub też za okres bezpośrednio następujący po tym okresie, może nie być możliwe do zrealizowania. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: *„Wykonawca zobowiązany jest do udzielania, na pisemny wniosek Odbiorcy, po rozpatrzeniu i uznaniu jego zasadności, bonifikat za niedotrzymanie   
przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi Odbiorców.”*

Odpowiedź

Zamawiający w § 6 ust. 2 określił jednoznacznie, że Wykonawca zobowiązany będzie do udzielenia bonifikat w przypadku niedotrzymania standardów jakościowych obsługi w zakresie przedmiotu zamówienia na zasadach i w wysokościach określonych Prawem energetycznym oraz zgodnie   
z obowiązującymi rozporządzeniami do w/w ustawy (§ 42 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf w obrocie energią elektryczną (Dz. U. z 2013 poz. 1200)) lub w każdym innym obowiązującym w chwili zaistnienia przywołanej okoliczności aktem prawnym dotyczącym standardów jakościowych obsługi.

Zamawiający wystąpi o przyznanie bonifikaty, gdy Wykonawca nie dotrzyma standardów jakościowych obsługi w zakresie przedmiotu zamówienia i w związku z powyższym nie będzie potrzebne stwierdzenie zasadności, gdyż okoliczności są uregulowane ww. przepisami.

W związku z powyższym Zamawiający podtrzymuje obecną treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 16**

Dot. Umowy § 6 ust. 4 – Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dookreślenie terminu dotyczącego wskazanego w niniejszym ustępie obowiązku. Należy zaznaczyć, iż niejednokrotnie termin jednodniowy, z przyczyn niezależnych od stron, może okazać się zbyt krótkim dla dopełnienia nałożonego obowiązku, ponadto zachowanie frazy *„(…) od dnia, w którym z zachowaniem należytej staranności winni stwierdzić jej wystąpienie”* naraża strony na ryzyko rozbieżności w interpretacji daty początkowej dla prawidłowej realizacji danego zobowiązania, co istotnie wpłynie na wykonanie przedmiotu umowy. Z uwagi na powyższe, prosimy o modyfikację danego zapisu do treści:   
*„W przypadku, gdy działanie siły wyższej może wpłynąć na realizację przedmiotu Umowy, strony – pod rygorem utraty uprawień – obowiązane są* ***niezwłocznie*** *informować się wzajemnie o wystąpieniu okoliczności stanowiących siłę wyższą.”*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 17**

Dot. Umowy § 7 ust. 4 – Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie oraz przekazywanie   
do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla PPE. Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w Umowie dystrybucyjnej, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają zatem wpływu na regulacje w tym zakresie, wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują 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?

Jednocześnie wskazujemy, iż Wykonawca w procesie fakturowania nie dopuszcza przyjęcia innej formy podstawy rozliczeń, niż dane bezpośrednio przekazane Wykonawcy przez OSD. W związku   
z powyższym, prosimy o usunięcie ze wskazanego ustępu zapisu stanowiącego o przyjęciu alternatywnej formy podstawy rozliczeń.

Ponadto wnioskujemy o zmianę zd. ostatniego niniejszego ustępu. Wszelkie rozbieżności i nieścisłości wynikające ze wskazań danych pomiarowych, przekazanych przez OSD są, co do zasady, rozstrzygane poprzez skierowanie przez Wykonawcę do OSD stosownego zapytania, jednakże proces   
ten inicjowany jest stosownym wnioskiem o takie zapytanie, złożonym Wykonawcy przez Zamawiającego. Prosimy zatem o modyfikację wspomnianego zapisu do treści: *„ Jeżeli dane pomiarowe otrzymane przez Wykonawcę od OSD okażą się niepoprawne (zaburzone), wówczas Zamawiający występuje do Wykonawcy z wnioskiem o rozstrzygnięcie nieścisłości w zakresie przekazanych danych.”*

Odpowiedź

Zamawiający wyjaśnia, że zapisy § 7 ust. 4 i ust. 7 dopuszczają przekazanie Wykonawcy informacji na temat zużycia energii elektrycznej, na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w celu wystawienia faktury rozliczeniowej. Skorzystanie z nich jest przywilejem a nie obowiązkiem Wykonawcy. Jeżeli Wykonawca nie ma możliwości lub nie będzie chciał skorzystać z takiego rozwiązania wówczas Zamawiający nie będzie wnosił zastrzeżeń.

Zamawiający pozostawia zdanie ostatniego ustępu bez dokonywania zmian. Inicjatorem wystąpienia do OSD z reklamacją w celu otrzymania poprawnych danych pomiarowych może być jedynie Wykonawca, który otrzymał dane od OSD i jedynie Wykonawca posiada do nich dostęp oraz jest w stanie stwierdzić czy dane te mogą być niepoprawne (zaburzone). Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że wnioskowany przez Wykonawcę zapis o złożeniu wniosku Wykonawcy przez Zamawiającego znajduje odniesienie w § 7 ust. 11, cyt. *„W przypadku wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury, Zamawiającemu przysługuje prawo do wniesienia pisemnej reklamacji”.*

**Pytanie 18**

Dot. Umowy § 7 ust. 5 – Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Zatem Wykonawca będzie stosował ten sam okres rozliczeniowy. Z uwagi na powyższe, prosimy   
o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: *„Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego.”*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie. Jednocześnie przypomina, że zgodnie z § 7 ust. 5 umowy, cyt. „W przypadku wątpliwości Wykonawcy dotyczących trwania i zakończenia okresu rozliczeniowego zastosowanego przez OSD Zamawiający będzie udzielał na prośbę Wykonawcy informacji w tym zakresie.”

**Pytanie 19**

Dot. Umowy § 7 ust. 6 – Uprzejmie informujemy, że zasady przekazywania danych pomiarowych od OSD zawarte są w Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej oraz w Generalnych umowach Dystrybucyjnych zawartych pomiędzy Wykonawcą w właściwym OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: *„Za wykonanie sprzedaży energii elektrycznej, Wykonawca nie wcześniej niż po zakończeniu okresu rozliczeniowego stosowanego przez OSD wobec Zamawiającego, będzie wystawiać faktury za dany okres rozliczeniowy w terminie do 14 dni roboczych od daty otrzymania danych pomiarowych o zużyciu energii elektrycznej od OSD (…)”.*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 20**

Dot. Umowy § 7 ust. 6 – Uprzejmie informujemy, iż Wykonawca w procesie fakturowania nie dopuszcza przyjęcia innej formy podstawy rozliczeń, niż dane bezpośrednio przekazane Wykonawcy przez OSD. Z uwagi na powyższe, prosimy o usunięcie ze wskazanego ustępu zapisu stanowiącego o przyjęciu alternatywnej formy podstawy rozliczeń.

Odpowiedź

Odpowiedź jak wyżej na pytanie 17.

**Pytanie 21**

Dot. Umowa § 7 ust. 8 – Wykonawca zwraca uwagę na fakt, iż podział dotyczący procesu wystawiania faktur dla poszczególnych PPE powinien być klarowny już na etapie zawierania umowy, przy czym   
nie jest dopuszczalne wprowadzanie zmian wskazanej systematyki w trakcie realizacji zamówienia. Mając na uwadze powyższe, prosimy o usunięcie zd. ostatniego z niniejszego ustępu.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 22**

Dot. Umowy § 7 ust. 9 zd. 1, Formularz Oferty pkt 2 - 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 liczbę dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co 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. W związku z powyższym zwracamy się   
do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu   
w następujący sposób: *„Wynagrodzenie płatne będzie przez Zamawiającego w terminie do …. dni   
od daty* ***wystawienia*** *faktury”.* Ponadto prosimy o usunięcie z niniejszego ustępu frazy wprowadzającej warunek dokonania przez Zamawiającego zapłaty, tj. wystawienie faktury właściwej pod względem formalnym i merytorycznym. Zgodnie z unormowaniem zawartym w Rozporządzeniu Ministra Finansów z 25 maja 2005 r. w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, zaliczkowego zwrotu podatku, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług,   
do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług, sposobem korekty błędów formalnych i merytorycznych w wystawionej fakturze jest wystosowanie noty korygującej. Niemniej jednak, zgodnie z literą prawa, wystawienie błędnej faktury nie skutkuje zawieszeniem terminu płatności. „(…)Notą korygującą poprawia się zatem treści formalne faktury, czyli te, które   
nie wiążą się z prawem do rozliczenia podatku od towarów i usług, przy czym jedną notą można poprawić nawet kilka błędów zawartych w fakturze(...)” /wyrok WSA z 11 stycznia 2007 r., sygn. akt I SA/Po 1017/06/. „Nota korygująca jest dokumentem, którego podstawą wystawienia są pomyłki   
w jakiejkolwiek informacji dotyczącej głównie sprzedawcy albo nabywcy lub oznaczenia towaru   
czy usługi. W szczególności są to: błędnie wpisany adres, numer NIP, nazwa którejś ze stron, pomyłka w określeniu daty sprzedaży, daty wystawienia i numeru kolejnego faktury(...)” /pismo Naczelnika Pierwszego Urzędu Skarbowego Łódź-Bałuty z 1 czerwca 2005 r., nr IUSBIII/436/12/1/2005/KK/.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 23**

Dot. Umowy § 7 ust. 9 zd. 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 zapisu na następujący: *„Za dzień zapłaty uznaje się datę* ***uznania rachunku bankowego Wykonawcy****”.*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 24**

Dot. Umowy § 7 ust. 10 zd. 2 - Informujemy, że zapisy dotyczące zwrotu nadpłaconej kwoty nie są możliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Nadpłata jest bowiem zaliczana na poczet przyszłych należności lub zwracana na konto Klienta po uprzednim 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.”*

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie. Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że Wykonawca będzie dysponował informacją w przypadku uznania reklamacji i zbędne jest dodatkowe informowanie Wykonawcy przez Zamawiającego.

**Pytanie 25**

Dot. Umowy § 7 ust. 11- Zamawiający określił przypadki, w których 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.** Wykonawca zwraca uwagę szczególnie na zapis stanowiący, iż wniesienie przez Zamawiającego reklamacji do Wykonawcy zwalnia go z obowiązku terminowej zapłaty należności w wysokości określonej w fakturze m.in. gdy faktura zawiera nieprawidłowe zużycia energii elektrycznej lub wystawiona została w oparciu o zużycie szacowane. Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane a Wykonawca wystawia fakturę w oparciu o takie dane. Zapisy w obecnym brzmieniu prowadzić mogą do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców, co może w sposób niekorzystny wpłynąć na cenę ofertową. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą usunięcie przedmiotowych zapisów w całości i określenie, iż *„Złożenie reklamacji* ***nie zwalnia*** *Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”*

Odpowiedź

Zamawiający informuje, iż określił jednoznacznie sytuacje, z których może wynikać okoliczność złożenia reklamacji. Jeżeli Wykonawca będzie prawidłowo realizował zamówienie wówczas Zamawiający nie będzie miał podstaw do składania reklamacji i tym samym Wykonawca nie będzie ponosił ryzyka związanego z realizacją kontraktu. Zamawiający jest świadom, że Wykonawcy mogą otrzymywać od OSD zarówno dane szacowane jak i rzeczywiste, o czym, wskazał w § 7 ust. 11 lit. a) umowy. Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 26**

Dot. Umowy § 8 ust. 1, 3 – Informujemy, 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. 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)”*.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje treść zapisów SIWZ bez dokonywania zmian w tym zakresie.

**Pytanie 27**

Dot. Umowy § 8 ust. 4-5 - 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, a w związku z tym, w celu ich 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 należy zaznaczyć, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca   
nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy bez dokonywania modyfikacji. Jeżeli Zamawiający będzie stosował zapisy § 8 ust. 5 to tylko i wyłącznie z działania Wykonawcy, w przypadku gdy Wykonawca pomimo otrzymania od Zamawiającego żądania zapłaty zgodnie z § 8 ust. 4 umowy nie dokonuje zapłaty.

**Pytanie 28**

Dot. Umowy § 9 ust. 2 – W wyroku z dnia 22 stycznia 2014 r., KIO 24/14, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że *„Cechą tego stosunku zobowiązaniowego jest trwałość, rozumiana w ten sposób, że ustawa nie przewiduje możliwości dowolnego rozwiązywania tego stosunku przez żadną ze stron.”* Wskazując na restrykcyjny charakter niniejszego zapisu, zwracamy się z prośbą   
o doprecyzowanie lub usunięcie ww. sformułowania. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych, wyjątkowych przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego.   
Co więcej - Wykonawca musi mieć pewność - wynikającą z oszacowania kosztów i zysków, opartych na założeniu świadczenia usługi przez przewidziany w umowie czas - rentowności kontraktu,   
przy zdefiniowanym przynajmniej minimalnym gwarantowanym zakresie zamówienia. Ponadto,   
z uwagi na zasadę równości stron stosunku cywilnoprawnego, adekwatne uprawnienie winno zostać przyznane także Wykonawcy. W opinii Wykonawcy wskazane przesłanki określone są zbyt ogólnikowo, co w konsekwencji może doprowadzić do odstąpienia od umowy w przypadkach nieprzekładających się na realną szkodę Zamawiającego.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy bez dokonywania modyfikacji. Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że odstąpienie od umowy może nastąpić dopiero po poinformowaniu Wykonawcy o wadliwym albo sprzecznym z umową sposobie realizacji i wyznaczeniu odpowiedniego terminu na jego zmianę.

**Pytanie 29**

Dot. Umowa § 9 ust. 7 – Z uwagi na restrykcyjny charakter danego zapisu, zwracamy się z prośbą o jego usunięcie bądź modyfikację poprzez nadanie Wykonawcy adekwatnego uprawnienia do zachowania uprawnień nabytych przed datą złożenia oświadczenia o odstąpieniu.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje obecną treść wzoru umowy bez dokonywania modyfikacji.

**ZMIANA TREŚĆI SIWZ nr 4**

Zamawiający dokonuje zmiany załącznika nr 2 do SIWZ – szczegółowy wykaz punktów poboru energii elektrycznej. W wykazie zmianie ulega wolumen dla pozycji 1185, 1219 i 1561 oraz numer PPE w pozycji 994.

Zamawiający zamieszcza zmieniony **załącznik nr 2 do SIWZ – szczegółowy wykaz punktów poboru energii elektrycznej – ZMODYFIKOWANY** na stronie internetowej.

**Zmiany treści SIWZ są wiążące dla Wszystkich Wykonawców i należy je uwzględnić przy sporządzaniu i składaniu oferty.**