**''Wodociągi Niepołomice'' sp. z o.o.**

**ul. Droga Królewska 27**

**32-005 Niepołomice**

**Pismo: ZP.WN.271.2.2019/1** Niepołomice dnia: 2019-09-19

# O D P O W I E D Ź

# na zapytania w sprawie SIWZ – 1

*Szanowni Państwo,*

Uprzejmie informujemy, iż w dniu 2019-09-09 do Zamawiającego wpłynęła prośba
o wyjaśnienie zapisu specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) w trybie **przetarg nieograniczony**, na:

**Dostawa energii elektrycznej dla potrzeb "Wodociągi Niepołomice,, sp. z o.o. z siedzibą w Niepołomicach.**,

Treść wspomnianej prośby jest następująca :

Zwracamy się z prośbą, jako Wykonawca o wyjaśnienie, przyjęcie uwag, ewentualną modyfikację następujących zapisów SIWZ oraz udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania Wykonawcy:

**Pytanie 1** – Dotyczy § 6 pkt. 2- 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:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu we wskazanym paragrafie projektu umowy.

**Pytanie 2** - Dotyczy § 6 pkt. 5 Projektu umowy- 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. 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: „Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie … dni od daty wystawienia”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wskazanego paragrafu projektu umowy.

**Pytanie 3** - Dotyczy § 6 pkt. 5 Projektu umowy - 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:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wskazanego paragrafu projektu umowy.

**Pytanie 4** - Dotyczy § 6 pkt. 11 Projektu umowy - Informujemy, że błędy w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego mogą dotyczyć zarówno zawyżeń, jak i zaniżeń należności za pobraną energię elektryczną, a Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. W takim przypadku może nastąpić zarówno nadpłata, jak i niedopłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu , o którym mowa powyżej w związku
z czym § 6 ust. 11 otrzymuje brzmienie:

Nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń podlega zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy, chyba że Zamawiający żąda jej zwrotu. W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury po powstaniu niedopłaty.

**Pytanie 5** - Dotyczy § 9 pkt. 1 lit. a) c) Projektu umowy - 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:**

Zamawiający dodaje zapis do § 9 projektu umowy o następującym brzmieniu:

*„Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej, o których mowa w w § 8 ust.6 oraz § 9 ust 1 a i c) możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte
w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy, z zastrzeżeniem, że
w przypadku konieczności zmiany grupy taryfowej na inną niż wskazana w SIWZ i ofercie, Wykonawca przedłoży propozycję ceny na nową grupę taryfową w celu uzyskania decyzji ze strony Zamawiającego i zawarcia stosownego aneksu do umowy.*

**Pytanie 6** - Dotyczy § 9 pkt. 3 ppkt. 4 Projektu umowy - Z uwagi na informacje o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie stawki podatku VAT lub opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą
o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmienne w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem 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**:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wskazanego paragrafu projektu umowy.

**Pytanie 7** - Dotyczy § 10 pkt. 1 lit. a-d Projektu umowy - 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:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wskazanego paragrafu projektu umowy.

**Pytanie 8** - Dotyczy § 10 pkt. 1 lit. e) Projektu umowy - 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:** Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści wskazanego paragrafu projektu umowy.

**Pytanie 9** - Dotyczy § 10 pkt. 3 - 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:**

Zamawiający informuje, że zgodnie z § 10 ust. 5 :

„W przypadku naliczenia kar umownych Zamawiający wystawi notę obciążeniową. Kary/kara umowne płatne będą w terminie 14 dni od dnia wystawienia Wykonawcy noty obciążeniowej wystawionej przez Zamawiającego”.

**Pytanie 10** - Zwracamy się z 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. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

**Odpowiedź:**

Ad 1.a) Zamawiający udostępni dane w zakresie, który został zamieszczony w załączniku nr 7 do SIWZ w programie Excel.

Ad 1. b) Zamawiający udostępni wskazane dokumenty.

Zamawiający uwzględnił wystarczającą ilość czasu na dopełnienie przez Wykonawcę wszelkich formalności przed realizacją zamówienia, w związku z czym nie przewiduje zakupu energii od sprzedawcy rezerwowego.

**Pytanie 11** – Dotyczy rozdziału III Opis przedmiotu zamówienia pkt. 3.1 SIWZ - Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx 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 informujemy, że w przypadku braku dostosowania przez Odbiorcę układów pomiarowo-rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej, sprzedaż energii jest niemożliwa.

**Odpowiedź:** Układy pomiarowo – rozliczeniowe są dostosowane do zasady TPA.

**Pytanie 12** - Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umowy drogą korespondencyjną.

**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? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że udzieli wykonawcy stosownego pełnomocnictwa zgodnie ze wzorem załączonym do SIWZ. W przypadku ewentualnego zakwestionowania pełnomocnictwa przez OSD, Zamawiający po wcześniejszym powiadomieniu przez Wykonawcę uzupełni niezbędne dane.

**Pytanie 14** - Wykonawca zwraca sią z prośbą o udzielenie informacji, czy podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji, wydanymi przez właściwego OSD? Jednocześnie wskazujemy, że zmiana parametrów dystrybucyjnych może wiązać się z koniecznością poniesienia dodatkowych opłat, zgodnie z zatwierdzoną przez Prezesa URE Taryfą dla usług dystrybucji energii elektrycznej właściwego OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu następującej treści: „W przypadku, gdy zmiana parametrów dystrybucyjnych wiązać się będzie z koniecznością ponoszenia dodatkowych opłat, zgodnie z taryfą OSD, Zamawiający zobowiązany będzie do ich uiszczenia.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne –
w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji, wydanymi przez właściwego OSD.

Zamawiający dodaje zapis do § 9 o następującym brzmieniu:

 *„W przypadku, gdy zmiana parametrów dystrybucyjnych wiązać się będzie z koniecznością ponoszenia dodatkowych opłat, zgodnie z taryfą OSD, Zamawiający zobowiązany będzie do ich uiszczenia”.*

**Pytanie 15**

1. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie
z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę?

2. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące ustanowienia zabezpieczenia należności, zaproponowane przez Wykonawcę?

**Odpowiedź:**

Zamawiający w odpowiedzi na pytanie 15 pkt. 1 i 2 informuje, że nie uwzględni proponowanych zapisów.

Informujemy, że zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.), stanowisko Zamawiającego zostanie udostępnione na stronie internetowej Zamawiającego oraz na platformie e-ProPublico.

 Zamawiający