

Kisielice, dn. 22 maja 2017

RRG.B. 271.1.12.2017

**Wykonawcy biorący
udział w postępowaniu,**

dotyczy: Postępowania prowadzonego w trybie zapytania ofertowego w celu udzielenia zamówienia publicznego o wartości poniżej 30.000 euro na zadanie „Zakup energii elektrycznej na potrzeby Gminy Kisielice”

Odpowiedź nr 3 na zapytania do treści IWZ

Zamawiający, Gmina Kisielice, informuje, iż do wymienionego wyżej postępowania zostały złożone zapytania, których treść i do których odpowiedź znajduje się poniżej:

Pytanie 1

Projekt umowy § 12 ust. 3 pkt 2) i 3) - W związku z określeniem przez Zamawiającego zasady solidarnej odpowiedzialności z tytułu waloryzacji stawki podatku od towarów i usług lub stawki podatku akcyzowego informujemy, iż zarówno podatek VAT, jak i podatek akcyzowy mają charakter cenotwórczy, stanowiąc składnik ceny energii elektrycznej (via art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 9 maja 2014 r. o informowaniu cenach towarów i usług (Dz. U. z 2016 r. poz. 1823.)). Wykonawca, podając w ofercie cenę (cenę brutto), zobligowany jest do jej wyliczenia zgodnie ze stawkami właściwych podatków, obowiązującymi w dacie sporządzania oferty, przez co przyjąć należy, iż wartość wskazanej należności jest w swej istocie niezależna od woli Wykonawcy. Ponadto, kwota podatku wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne, osiągane przez wykonawcę z tytułu wykonania przedmiotu zamówienia, bowiem każdorazowa waloryzacja stawki podatku jest zdarzeniem zewnętrznym, niezależnym od woli stron umowy. Zmiana stawki podatku VAT lub podatku akcyzowego może zatem stanowić obiektywnie uzasadnioną przyczynę zmiany wynagrodzenia, ustalonego pierwotnie na mocy umowy. Co więcej, dokonanie zmiany ceny sprzedaży energii elektrycznej w związku ze zmianą stawek podatków, nie powoduje zaburzenia równowagi ekonomicznej umowy na korzyść Wykonawcy (por. Teza 37 wyroku z dnia 19 czerwca 2008 r. w sprawie C-454/06), nie prowadząc tym samym do przysporzenia Wykonawcy dodatkowych korzyści w stosunku do pierwotnych warunków umowy.

Mając na względzie powyższą argumentację, obiektywnie brak jest podstaw do przyjęcia zasadności obciążenia stron kosztami wynikłymi z waloryzacji stawek podatków. Prosimy zatem o modyfikację kwestionowanych zapisów, poprzez wykreślenie fraz dotyczących pokrycia przez strony w proporcji po 50% kosztów związanych ze wzrostem stawek podatków.

Ponadto, z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisów umożliwiających automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dokonanie zamian we wskazanych zapisach, poprzez zastąpienie w §12 ust. 3 pkt 2) frazy „(...)strony zobowiązują się do zawarcia aneksu do umowy regulującego wysokość VAT (...)” sformułowaniem 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

Zapis został już usunięty.

Pytanie 2

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 1.07.2017 r. lecz nie wcześniej niż po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody o zmodyfikowanie ze względu, że wszystkie punkty poboru zostały już kilkakrotnie zweryfikowane.

Pytanie 3

"Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże niezbędne dane oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Excel 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 (obecna i nowa);
- 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 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

Zamawiający zawiadamia, że wszystkie dane są zawarte w załączniku IWZ nr 1 i 1a „Wykaz obiektów”

Pytanie 4

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o wprowadzenie sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

Odpowiedź

W odpowiedzi na pytanie zamawiający informuje ponownie, że dane punktów poboru zostały kilkakrotnie weryfikowane i nie ma do nich żadnych zastrzeżeń.

Pytanie 5

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. Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają 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?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego co jest również przedstawione i zawarte w § 6 pkt 1 projektu umowy.

Pytanie 6

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, 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. 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. Powołany przepis dotyczący powstania obowiązku podatkowego i uzasadnienie przedstawione przez Wykonawcę, dotyczą obowiązków podatkowych niezależnych od terminów płatności. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż IWZ nie ogranicza formy doręczenia faktur do formy papierowej listem zwykłym. Faktury nadane w postaci elektronicznej na e-mail: sekretariat@kisielice.pl z odpowiednim ustawieniem potwierdzania odbioru, dadzą Wykonawcy możliwość niemal natychmiastowego rozpoczęcia liczenia terminów płatności, od pierwszego dnia roboczego po otrzymaniu potwierdzenia.

Pytanie 7

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii przez poszczególne jednostki znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Sporządzanie dodatkowych zestawień, o których mowa w przedmiotowym zapisie wiąże się z wykonaniem dodatkowych czynności na zlecenie zamawiającego i powinno zostać osobno wycenione. Przepisy prawa energetycznego jasno określają natomiast składniki ceny energii elektrycznej. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odpowiedź

Zapis § 2 pkt 2 ppkt 4 zostaje usunięty z treści projektu umowy.

Pytanie 8

Projekt umowy § 6 ust. 5 - 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 wprowadzenie zapisu o treści: „W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT.”

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że w § 6 pkt 5 wyrażenie „nadpłata” zostaje zmienione na „różnica”. Ponadto korekty które powstaną będą dokonywane przy najbliższym okresie rozliczeniowym.

Pytanie 9

Projekt umowy § 8 ust. 3 - 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. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie frazy: „(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego lub jego jednostek organizacyjnych na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia Umowy.”

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. Przyjęte rozwiązanie jest prawnie dozwolone w przypadku umów zawieranych z jednostkami samorządu terytorialnego.

Pytanie 10

Projekt umowy § 11 ust. 4, Pełnomocnictwo - Informujemy, iż w przedmiocie zmiany grup taryfowych obowiązek wystąpienia z wnioskiem do OSD ponosi Zamawiający, a nie Wykonawca. Prosimy zatem o usunięcie z treści Umowy oraz Pełnomocnictwa zapisów dotyczących upoważnienia Wykonawcy do dokonania zmiany grupy taryfowej.

Odpowiedź

Wykonawca będzie działał w imieniu Zamawiającego na podstawie wzoru załączonego pełnomocnictwa.

Pytanie 11

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź

Zamawiający odpowiada za treść wzoru pełnomocnictwa.

BURMISTRZ
mgr Rafał Ryszczyk