

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na:  
„Augustowska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2017 r.  
do 31.12.2018 r.” – Nr sprawy: OP.272.11.2016

Działając w oparciu o art. 38 ust 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych  
(tekst jednolity w Dz. U. z 2015 r. , poz. 2164, z późn. zm.) Zamawiający przekazuje treść zapytań,  
jakie wpłynęły w związku z postępowaniem wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie 1.**

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony czy nieokreślony?
- b) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe?
- c) Jaki jest okres obowiązywania i tryb rozwiązywania dotychczasowej umów kompleksowych:
  - do kiedy obowiązuje przedmiotowa umowa,
  - okres wypowiedzenia?
- d) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?

**Odpowiedź na pytanie 1**

Ad. a) umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieoznaczony

Ad. b) konieczność zawarcia umów dystrybucyjnych dotyczyć będzie 2 PPE. Zamawiający samodzielnie zawrze umowę dystrybucyjną.

Ad. c) okres rozwiązywania umów kompleksowych 1 m-c i 3 m-ce. Zamawiający samodzielnie wypowiada umowy.

Ad. d) nie.

**Pytanie 2.**

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 wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę (wzór w załączeniu)? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść własnego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

**Odpowiedź na pytanie 2**

Zamawiający udzieli wykonawcy Pełnomocnictwa wg wzoru stanowiącego załącznik do SIWZ.

Analiza treści pełnomocnictwa przedłożonego przez wykonawcę wskazuje na zbieżność zakresu czynności objętych pełnomocnictwem, z zastrzeżeniem że zamawiający nie zamierza upoważniać wykonawcy do wypowiedzenia umów.

Niemniej, jeżeli wykonawca którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, wskaże na konieczność (szczególnie ze względu na wymagania OSD) wprowadzenia dodatkowych zapisów, zamawiający dopuszcza zmianę treści Pełnomocnictwa udzielanego wykonawcy.

**Pytanie 3.**

W przypadku punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna jest zawarta na czas określony i braku zgody na udzielenie pełnomocnictwa na wzorze zaproponowanym przez Wykonawcę prosimy o informację czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?

**Odpowiedź na pytanie 3**

Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieoznaczony.

**Pytanie 4.**

Informujemy, że dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie została zawarta na czas nieokreślony oraz braku zgody na wzór pełnomocnictwa zaproponowany przez Wykonawcę, w przypadku braku zgody na zawarcie w udzielonym pełnomocnictwie oświadczenia woli uprawniającego Wykonawcę do zawarcia umowy z OSD lub braku możliwości zawarcia umowy dystrybucyjnej na podstawie oświadczenia woli, Zamawiający powinien wziąć pod uwagę, że Wykonawca będzie mógł zainicjować proces PZS tylko wtedy, gdy do OSD zostanie dostarczona podpisana przez klienta umowa dystrybucyjna. Zgodnie z IRIESD OSD na przygotowanie i przesłanie do klienta umowy dystrybucyjnej ma czas do 21 dni kalendarzowych. Po przesłaniu takiej umowy przez OSD klient powinien ją podpisać i odesłać zwrotnie do OSD. Informujemy, że w przypadku braku zwrotu do OSD umowy dystrybucyjnej i zgłoszenia przez Wykonawcę procesu zmiany sprzedawcy, taki proces zostanie zweryfikowany negatywnie. W związku z powyższym zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przewidział czas niezbędny na zawarcie umowy dystrybucyjnej dla punktów poboru energii dla których umowa dystrybucyjna nie jest zawarta na czas nieokreślony? Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę z OSD w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy?

**Odpowiedź na pytanie 4**

Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieoznaczony.

Wzór Pełnomocnictwa stanowiącego załącznik do SIWZ przewiduje zawarcie umowy dystrybucyjnej przez wykonawcę.

**Pytanie 5.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 12 ust 1.

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, a nie przekazuje 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. Ponadto informujemy, że takie dane nie są obowiązkowym elementem faktury zgodnie z art. 106e ustawy o podatku od towarów i usług (w tej kwestii ustawa wskazuje w ust. 1 pkt 8 jedynie na podanie „miary i ilości (liczbę) dostarczonych towarów lub zakres wykonanych usług”). Także Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną w §35 stanowi iż „Przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się świadczeniem usług dystrybucji albo usługi kompleksowej wystawiające odbiorcy fakturę, w rozliczeniu dołączonym do faktury, przedstawia między innymi informacje o: 1) wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie której została wyliczona kwota należności”. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Odpowiedź na pytanie 5**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zgodnie z treścią przywołanego ustępu obowiązek umieszczenia wskazań licznika powstanie wyłącznie wówczas, gdy OSD dane takie udostępnił wykonawcy. Dodatkowo zamawiający wyraził zgodę na

zamieszczenie informacji o stanie początkowym/końcowym na odrębnym dokumencie stanowiącym załącznik do faktury.

**Pytanie 6.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 12 ust 3.

Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę. Może to 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: „(...)z terminem płatności ..... dni od daty wystawienia faktury”.

**Odpowiedź na pytanie 6**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

**Pytanie 7.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 12 ust 7.

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 na pytanie 7**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Oczywistym jest, że w przypadku wystąpienia niedopłaty, zamawiający (płatnik) dokona wpłaty brakującej kwoty w oparciu o fakturę korygującą.

**Pytanie 8.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 13 ust 2.

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, która z opcji sposobu wystawiania faktur zostanie wybrana przez Zamawiającego?

**Odpowiedź na pytanie 8**

Faktury mają być wystawiane zbiorczo na poszczególnych płatników.

**Pytanie 9.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 13 ust 5.

Wykonawca zapewnia o każdorazowym uwzględnieniu zmian w wystawianych fakturach VAT. Jednakże zwracamy się z prośbą o zwolnienie Wykonawcy z nałożonego obowiązku zgłoszenia odpowiednich zmian właściwemu OSD z jednoczesnym scedowaniem owego obowiązku na Zamawiającego. Równocześnie zwracamy się z prośbą o odstąpienie od dochodzenia roszczeń odszkodowawczych.

**Odpowiedź na pytanie 9**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Pytanie 10.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 14 ust 2.

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 słów „(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego (Odbiorcę/Płatnika/Nabywcę faktury) na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia umowy”.

**Odpowiedź na pytanie 10**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Treść ust. 2 nie jest sprzeczna z obowiązującymi przepisami.

**Pytanie 11.**

Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 16 ust 3. punkt 2)

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych, wyjątkowych przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienie wskazane w przedmiotowym zapisie nie przekłada się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

**Odpowiedź na pytanie 11**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

**Pytanie 13.**

Dotyczy Załącznika nr 7 do SIWZ – istotne postanowienia umowy § 18 ust 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. Taka 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. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Odpowiedź na pytanie 13**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający oczekuje należytego wykonania umowy, w tym terminowego wystawiania faktur i (o ile zajdzie taka konieczność) ich korygowania.

**Pytanie 14.**

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 na pytanie 14**

Nie. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisów dotyczących ustanowienia zabezpieczenia na rzecz wykonawcy.

**Pytanie 15.**

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną?

[Odpowiedź na pytanie 15](#)

Zamawiający dopuszcza zawarcie umów drogą korespondencyjną.

STAROSTA  
*Jarosław Szlaszyński*  
(podpis nieczytelny)

WICESTAROSTA  
*Katarzyna Beata Sturgulewska*  
(podpis nieczytelny)