Poraj. dnia 27.10.2021

Gmina Poraj

42-360 Poraj

ul. Jasna 21

**Nr.GK.271 .8.2021**

**Do wszystkich**

**Wykonawców**

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Dostawa energii elektrycznej na potrzeby obiektów gminnych i oświetlenia ulicznego na terenie Gminy Poraj

Gmina Poraj działając na podstawie art.284 ust. 2 ustawy z 11września 2019 r. –Prawo zamówień publicznych (Dz.U.z 2021 poz. 1129) udziela odpowiedzi na pytania.:

1. Zwracamy się z wnioskiem o zgodę na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2020 poz. 106 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach. Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej. Dzięki temu rozwiązaniu Zamawiający otrzyma dokument w momencie jego wystawienia, zniwelowane zostanie ryzyko niedostarczenia przesyłki lub znacznego opóźnienia w jej dostarczeniu. Zmiana formy dostarczania faktur ma również aspekt ekologiczny, przyczyni się do wspólnego dbania o środowisko naturalne poprzez zmniejszenie zapotrzebowania na produkcję papieru i ograniczenie transportu.

Odp. Zamawiajacy wyraża zgodę

1. SWZ ust.4.9 , umowa §1 ust.4 i 6 - 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 SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany przez Wykonawcę zapis .Może on negatywnie wpłynąć na funkcjonowanie obiektów Zamawiającego. Wykonawca winien wyceniając ofertę wszystkie czynniki mające wpływ na sprzedaż energii. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

1. Z uwagi na fakt, że w taryfach Wykonawcy nie istnieje grupa taryfowa O11, 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 według grupy taryfowej, której strefy czasowe są zbieżne ze strefami dla ww. grupy taryfowej, a jedyna różnica polega na formalnej nomenklaturze grupy taryfowej

W przypadku braku dostosowania stref czasowych do innej grupy taryfowej prosimy o wskazanie, czy istnieje możliwość rozliczenia sprzedaży energii według grupy taryfowej jednostrefowej? Informujemy, że brak zgody na powyższe może stanowić ograniczenie zasady uczciwej konkurencji, z uwagi na ograniczenie możliwości złożenia oferty wykonawcom, którzy są zdolni do wykonania zamówienia poprzez stawianie przez Zamawiającego w SWZ wymogów, które spełni tylko ograniczona liczba wykonawców.

Odp. Zamawiający wyraża zgodę.

1. SWZ ust.5.2 – a) Z uwagi na fakt, że Wykonawca przedstawia wartość umowy w oparciu o szacowaną przez Zamawiającego ilość energii, w przypadku, gdy Zamawiający zużyje większą niż szacowana ilość energii, powinien uiścić opłatę za faktycznie zużytą energię. Ponadto ustalenie dokładnego dnia, w którym szacowana ilość energii zostanie faktycznie przekroczona, jest fizycznie niemożliwe (Wykonawca otrzymuje informację o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w §... Umowy, rozwiązanie Umowy następuje z ostatnim dniem okresu rozliczeniowego, następującym po okresie, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu dotarło do Wykonawcy. Zamawiający zobowiązany jest do uregulowania wszelkich należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania Umowy. Czy Zamawiający samodzielnie kontrolował będzie wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków?

Odp. Termin obowiązywania umowy od. 01.01.2022 do 31.12.2022

1. Umowa § 4 ust.11 - 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.

Odp. Wykonawca składając ofertę winien zapoznać się ze stawianymi warunkami zamówienia

przez Zamawiającego i na tej podstawie dokonać wyceny oferty.

1. Umowa § 4 ust.13 –Prosimy o wyjaśnienie w jakim celu Zamawiający wymaga powtórzenia wcześniej wykonanej czynności lub prosimy o wykreślenie zapisu, który zdaniem Wykonawcy jest zbędny.

Odp.Zamawiający wykreśla zapis z § 4 ust.13

1. Umowa § 6 ust.10 – Wykonawcy nie znają dat dokonania odczytów przez Operatora, w związku z czym określenie „…15 dnia od daty zakończenia danego okresu rozliczeniowego..” jest niemożliwe. Prosimy o wykreślenie zapisu w tej części.

Odp. Wykonawca jak i Zamawiający powinien na bieżąco monitorować realizację umowy . Wykonawca zgodnie z okresami rozliczeniowymi winien na bieżąco wystawiać fakturą.

Zapis pozostaje bez zmian.

1. Umowa § 6 ust. 12.1 - Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-ws-wykazu-podatnikow-vat) – rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEiDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którymi dany rachunek wirtualny jest powiązany. Powiązanie rachunku wirtualnego z rozliczeniowym ustalane jest przez Ministerstwo Finansów na podstawie danych udostępnianych przez banki. Jeśli takie powiązanie istnieje Ministerstwo sprawdza czy rachunek rozliczeniowy z którym powiązany jest weryfikowany rachunek wirtualny został zgłoszony. Jeśli tak – system zwraca informację o treści „Figuruje w rejestrze VAT” . Oznacza to, że wpłaty dokonywane na tak zweryfikowany rachunek wirtualny będą traktowane jak wpłaty na rachunki rozliczeniowe znajdujące się na białej liście.

W związku z powyższym, w celu umożliwienia dokonania rozliczeń pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym, zwracamy się prośbą o modyfikację zapisu do treści „W przypadku, gdy Wykonawca jest czynnym podatnikiem podatku od towarów i usług (podatku VAT), Zamawiający zastrzega prawo do odmowy/wstrzymania wypłaty wynagrodzenia, jeżeli wskazany do zapłaty rachunek bankowy, bądź w przypadku rachunku wirtualnego – powiązany z nim rachunek rozliczeniowy - nie znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT.”

Odp. Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany gdyż rachunki rozliczeniowe (wirtualne) nigdy nie będą uwidocznione w wykazie tzw.:Biala lista” Są to rachunki powiązane bezpośrednio z rachunkami bankowymi i nie funkcjonują samodzielnie.

1. Umowa § 6 ust. 12.3 i 3.1 – Z uwagi na fakt, że Wykonawca opiera się na danych przekazywanych przez OSD i nie ma wpływu na sposób ich pozyskania prosimy o wykreślenie zapisu.

Odp. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian .

1. Umowa § 7 ust. 1.1- Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. 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.

Odp. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian .

1. Umowa § 7 ust. 1.3 - Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdą godzinę opóźnienia w, 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.

Odp. Zamawiający informuje , ze wskazana przez Wykonawcę kara nie dotyczy opóźnienia w przesłaniu zestawienia a dotyczy przypadku niezawiadomienia zamawiającego o braku możliwości sprzedaży energii elektrycznej wynikającej z umowy. Brak wykonania sprzedazy energii naraża zamawiającego na koszty związane z zakupem energii po cenie rezerwowej. Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian

1. Umowa § 7 ust.2 - 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. Prosimy o modyfikacje zapisu.

Odp. Zapis informuje o możliwości potrącenia nieopłaconej w terminie kary umownej. W przypadku naliczenia kary umownej zostanie wystawiona nota odsetkowa a nie faktura VAT Zgodnie z zapisem Wykonawca ma 14 dni na zapłatę, dopiero po tym terminie może nastąpić potrącenie kary umownej z wynagrodzenia wykonawcy

1. Umowa § 7 ust. 4 – prosimy o obniżenie wysokości kary łącznej .

Odp. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian

1. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

Odp. Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

1. SWZ i Formularz ofertowy - Zwracamy się z prośbą o ujednolicenie danych. Opis przedmiotu zamówienia określa termin jego realizacji od **01.01.2022 do 31.12.2022** natomiast formularz ofertowy określa: „ Dostawa energii elektrycznej w okresie od **01.01.2022 do 30.06.2023** r.”

Odp. Termin realizacji zamówienia od **01.01.2022 do 31.12.2022.**

Wójt Gminy Poraj

-//- Katarzyna Kaźmierczak