

Bełchatów, dn. 11.09.2017 r.

Znak sprawy: Zakup energii elektrycznej/2017

Dotyczy: Odpowiedzi na zapytania do SIWZ z dnia 06.09.2017 r. do przetargu na zakup energii elektrycznej dla obiektów Spółki "EKO-REGION" w roku 2018 do zamieszczenia na stronie internetowej Spółki.

"EKO-REGION" sp. z o.o. z siedzibą w Bełchatowie przy ul. Bawełnianej 18 w związku z wpływem w dniu 06.09.2017 r. zapytań dotyczących przedmiotowego przetargu niniejszym podaje treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1

Projekt umowy § 1

Prosimy do § 1 o dodanie ust. 4 w brzmieniu: „Zamawiający oświadcza, iż energia elektryczna będzie używana na potrzeby odbiorcy końcowego”.

Odpowiedź 1

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 2

Projekt umowy § 3 ust. 3

Prosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie przez zapis dotyczący zapewnienia wzajemnego dostępu do danych, stanowiących podstawę do rozliczeń.

Odpowiedź 2

Zamawiający przez zapis dotyczący zapewnienia wzajemnego dostępu do danych rozumie dostęp przez Strony do informacji o wielkości zużytej energii elektrycznej i o terminach otrzymania tych informacji przez Wykonawcę od OSD.

Pytanie 3

Projekt umowy § 4 ust. 2

Prosimy o wykreślenie § 4 ust. 2, Wykonawca nie jest uprawniony do zwalniania Zamawiającego z wszelkich kosztów i obowiązków dotyczących bilansowania i zgłaszania grafików.

Odpowiedź 3

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 4

Projekt umowy § 6 ust. 3

Informujemy że do rozliczeń kosztów za pobraną energię elektryczną przyjmowane są dane pomiarowo-rozliczeniowe udostępniane przez OSD.

Prosimy o modyfikację treści przedmiotowego zapisu na następujący: „Rozliczenia kosztów sprzedanej energii odbywać się będą na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych,

przekazywanych Wykonawcy przez OSD, zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez lokalnego Operatora.

Odpowiedź 4

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 5

Projekt umowy § 6 ust. 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. 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. Ponadto 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 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 przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury w formie papierowej. Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź 5

Zamawiający dokona modyfikacji zapisu umowy § 6 ust. 6, tj. **dotychczasowy zapis umowy o treści:**

*„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury w formie papierowej. Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”, zastępuje się **nowym zapisem** o treści:*

„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia przez Wykonawcę prawidłowo wystawionej faktury w formie papierowej pod warunkiem, że w przypadku otrzymania przez Zamawiającego faktury VAT, korekty lub noty księgowej, której termin płatności upłynął lub upłynie do 4 dni włącznie od daty jej otrzymania, Zamawiający zobowiązany jest do jej zapłaty w terminie 7 dni. Termin 7 dni będzie liczony od daty wpływu faktury do Zamawiającego. Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Pytanie 6

Projekt umowy § 6 ust.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. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odpowiedź 6

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 7

Projekt umowy § 6 ust.8

Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać sprzedawcy dane szacowane, a Wykonawca w świetle ww. przepisów wystawia fakturę w oparciu o dane otrzymane od OSD. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za sposób pozyskania danych przez OSD. Zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, gdyż w obecnym brzmieniu mogą one prowadzić do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko zapłacenia kar umownych.

Odpowiedź 7

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy, ponieważ zapis ten dotyczy rozliczeń pomiędzy Stronami umowy. OSD nie jest stroną umowy i Wykonawca będzie wystawiał fakturę w oparciu o dane uzyskane od OSD, a nie o swoją prognozę.

Pytanie 8

Projekt umowy § 8 ust.2 lit. b)

Umowa 55 ust. 2 pkt. 13- Wykonawca informuje, że zmiana mocy umownej jest możliwa w ramach określonych w przedmiocie zamówienia taryf w związku z powyższym prosimy o modyfikację zapisów poprzez określenie, iż „Zamawiający może zwiększyć moc umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych”.

Odpowiedź 8

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 9

Projekt umowy § 9 ust.2 lit. b), c)

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 uchybienia wskazane w przedmiotowych zapisach nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

Odpowiedź 9

Zamawiający nie przychyła się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 10

Projekt umowy § 9 ust.3

Informujemy, że Zamawiający nie może wypowiedzieć umowę zasadniczo w każdym czasie, z uwagi na art. 142 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi, iż umowę zawiera się na czas oznaczony, należy stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób prawidłowy. Także Wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować wartość zamówienia jedynie wówczas,

Michał

gdy mogą przewidzieć przez jaki odcinek czasu strony umowy pozostaną nią związane. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Jednocześnie wskazujemy na uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy określone w art. 145 Ustawy — Prawo Zamówień Publicznych.

Odpowiedź 10

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 11

Projekt umowy § 10

Z uwagi na fakt, iż Zamawiający wprowadził zapisy dot. kar umownych w sposób jednostronny, mając na uwadze zasadę ekwiwalentności wzajemnych świadczeń Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o określenie w § 10 kar umownych w sposób tożsamy i równy dla obydwu stron umowy. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie §10. Powyższe potwierdza również orzecznictwo sądów oraz Krajowej Izby Odwoławczej (wyrok KIO z dnia 20 października 2011 r. sygn. akt. KIO 2130/11, KIO 2131/11, KIO 2111/11). Jednocześnie Wykonawca zwraca się z prośbą o określenie odpowiedzialności stron jako odpowiedzialność do wysokości poniesionej szkody (straty). Z uwagi na powyższe zwracamy się prośbą o dokonanie następującej modyfikacji § 10: "Strony ograniczają wzajemną odpowiedzialność odszkodowawczą z tytułu niewykonywania lub nienależytego wykonywania Umowy do rzeczywistej szkody (straty)."

Odpowiedź 11

Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy oraz podtrzymuje zapisy umowy w tym zakresie.

Pytanie 12

Projekt umowy

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 12

1. Zamawiający nie uwzględnił w umowie zapisów dotyczących zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę.
2. Zamawiający nie uwzględnił w umowie zapisów dotyczących ustanowienia zabezpieczenia należności zaproponowane przez Wykonawcę.

PREZES ZARZĄDU

Andrzej Kaczmarek

WICEPREZES ZARZĄDU

Mariusz Pękala