

**Niniejszym informuję, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Dostawa energii elektrycznej na potrzeby obiektów Zakładu Usług Komunalnych Cybinka Sp. z o. o.” (znak sprawy: ZUK.ZP.1.1.2020) od jednego z wykonawców wpłynęło następujące zapytanie:**

1. Dotyczy Rozdz. III SIWZ, § 4 oraz § 5 pkt 2h projektu umowy. Mając na uwadze treść art. 142 oraz 143 ustawy Prawo zamówień publicznych, termin realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SIWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o uszczegółowienie terminu obowiązywania umowy, poprzez wskazanie dziennych dat granicznych.  
Informujemy ponadto, 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 ....., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”*.
2. Dotyczy § 7 pkt. 4 projektu umowy. 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 wykreślenie zdania o treści: *„Zamawiający dopuszcza przekazanie Wykonawcy informacji na temat zużycia energii elektrycznej, na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do ppe Zamawiającego w celu wystawienia faktury rozliczeniowej”*.
3. Dotyczy § 7 pkt 9 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. 2018 poz. 2174 ze 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”*.
4. Dotyczy § 7 pkt 9 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”*.

5. Dotyczy § 8 pkt 4 projektu umowy. 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.

6. Czy Zamawiający posiada koncesję na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydaną przez Prezesa URE? Informujemy, iż w przypadku posiadania koncesji na jedną z powyżej wymienionych działalności, Zamawiający staje się płatnikiem i podatnikiem podatku akcyzowego. W takim przypadku, cena za energię elektryczną dla podmiotów posiadających koncesję powinna zostać pomniejszona o stawkę akcyzy i osobno wyceniona w ofercie Wykonawcy.

7. Dotyczy Zał. nr 3 do SIWZ. Wykonawca zwraca się z prośbą o uzupełnienie wskazanego zestawienia o planowane zużycie energii elektrycznej dla każdego PPE z podziałem na strefy dla grup taryfowych C12a, celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert

8. Dotyczy Zał. nr 3 do SIWZ. Zwracamy się z zapytaniem i wyjaśnieniem, 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 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.

9. Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity - Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) zamawiający odpowiada poniżej na ww. zapytanie:

1. Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami SIWZ termin realizacji zamówienia wynosi 24 miesiące **począwszy najpóźniej od 1 kwietnia 2020 r.** (a w przypadku możliwości sprzedaży energii elektrycznej przez wykonawcę po podpisaniu umowy Wykonawca niezwłocznie rozpocznie rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej dla poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej opisanych w załączniku nr 3 do SIWZ).

Ponadto Zamawiający zawarł uwagę o treści: rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej dla poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej opisanych w załączniku nr 3 do SIWZ nastąpi najpóźniej od dnia 01.04.2020, po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy.

Zamawiający określił termin realizacji przedmiotu zamówienia w miesiącach

Zgodne z art. 142 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych wskazującym, że umowę o zamówienie publiczne, co do zasady, zawiera się na czas oznaczony. Warto dodać, że zamawiający uprawniony jest do dokonania opisu przedmiotu zamówienia, w tym formułowania założeń przyszłej umowy, w sposób odpowiadający jego uzasadnionym potrzebom, o ile nie spowoduje to naruszenia zasad ww. ustawy, w tym zasady równego traktowania wykonawców

i konieczności zachowania uczciwej konkurencji, czego nie ma miejsca w omawianym przypadku.

Do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli regulacje ustawy nie stanowią inaczej (art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych). Przepis ten przesądza o cywilnoprawnym charakterze umów. Treść umowy w sprawie zamówienia publicznego jest zatem objęta zasadą swobody umów wyrażoną w Kodeksie cywilnym, która stanowi, że strony ją zawierające mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego (art. 353<sup>1</sup> ustawy – Kodeks cywilny). Zasada ta zostaje ograniczona przez przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych dotyczące umów, jednakże ograniczenie swobody ukształtowania treści umowy w sprawie zamówienia publicznego nie oznacza narzucenia stronom takiej umowy normatywnie określonej treści stosunku zobowiązaniowego. Odnosi się ono do swobodnego usztywnienia treści umowy, znajdującego wyraz w ograniczeniu dopuszczalności zmiany umowy do okoliczności wyraźnie wskazanych w ustawie, a także kształtowania okresu trwania umowy (w przypadku umów niemających za swój przedmiot świadczeń jednorazowych) (W. Dzierżanowski, J. Jerzykowski, M. Stachowiak, Prawo Zamówień Publicznych. Komentarz, LEX). Swoboda ukształtowania treści umowy oznacza, że jej strony mogą wyznaczyć datę rozpoczęcia realizacji zamówienia późniejszą niż data zawarcia umowy (i taka też została określona przez Zamawiającego). Strony zawierając jedną umowę, mogą poprzez zastosowanie odpowiednich klauzul umownych uzależnić rozpoczęcie jej wykonywania od dokonania (w międzyczasie) zmiany sprzedawcy (na co zresztą pytający sam zwraca uwagę) – z zastrzeżeniem że rozpoczęcie dostaw rozpocznie się nie później niż 1 kwietnia 2020 r. – a czas obowiązywania umowy wyniesie 24 miesiące. W związku z powyższym Zamawiający nie dokonuje zmian w tym zakresie. Umowa z wybranym wykonawcą będzie zawarta \_\_\_\_\_ na \_\_\_\_\_ okres 24 miesięcy **począwszy najpóźniej od 1 kwietnia 2020 r.**

Ponadto w zakresie wniosku Wykonawcy o zmodyfikowanie zapisu do treści: „Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem ....., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD” informuję, że obecne zapisy w umowie i SIWZ () są w zupełności zapisami wystarczającymi i Zamawiający nie dokonuje żadnych modyfikacji w tym zakresie.

2. Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany zapisu i pozostawia zapis bez zmian. Okres rozliczeniowy stosowany przez Wykonawcę przy rozliczeniach z Zamawiającym za pobraną energię elektryczną winien być identyczny z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD wobec Zamawiającego.
3. Zamawiający częściowo przychylił się do wniosku Wykonawcy i informuje, że zmienia zapis w § 7 ust. 9 Projektu umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SIWZ który otrzymuje następujące brzmienie:  
„Wynagrodzenie płatne będzie przez Zamawiającego w terminie **do 30 dni** od wystawienia faktury przez Wykonawcę, jednak prawidłowo wystawiona przez Wykonawcę pod względem formalnym i merytorycznym faktura winna dotrzeć do Zamawiającego najpóźniej na 21 dni przed terminem płatności. W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany na fakturze VAT zostanie przedłużony o czas opóźnienia, o czym niezwłocznie zostanie poinformowany Wykonawca w formie pisemnej. Za dzień zapłaty uważa się datę wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Wykonawcy”  
Zamawiający zamieszcza poniżej udzielonej odpowiedzi zmodyfikowany projekt umowy stanowiący załącznik nr 4 do SIWZ, który zostanie zamieszczony na stronie Zamawiającego.
4. Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy – zmiana zapisu w § 7 ust. 9 została uwzględniona w zmodyfikowanym projekcie umowy stanowiący załącznik nr 4 do SIWZ (zgodnie z odpowiedzią na pyt. Nr 3).
5. Kary umowne są każdorazowo dokumentowane przez Zamawiającego notami obciążeniowymi. To jednak nie ma wpływu na prawną możliwość potrącenia przez Zamawiającego przysługujących mu wierzytelności z tytułu kar umownych z wierzytelnościami Wykonawcy, przysługującymi z tytułu wynagrodzenia.
6. Zamawiający nie posiada koncesji na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydaną przez Prezesa URE.
7. Zamawiający poniżej wskazuje planowane zużycie energii elektrycznej dla każdego PPE z podziałem na strefy dla grup taryfowych C12a:

p.	Adres obiektu: Miejscowość/Nr działki	Nr PPE	Grupa taryfowa	Moc umowna	Wolumen zużycia w okresie realizacji przedmiotu zamówienia [w MWh]
	BIAŁKÓW dz. nr 26/9/6, CYBINKA	PLENED0000059000000000175489432	C21	90 kW	208,4
	BIEGANÓW dz. nr 98/37, CYBINKA	PLENED0000059000000000430291463	C21	70 kW	213,8
	BIEGANÓW dz. 96/26	PLENED0000059000000000175495461	C12A	27 kW	Strefa szczytowa: 10,2 Strefa pozaszczytowa: 40
	CYBINKA, LEŚNA dz. 665/15	PLENED0000059000000000191519472	C11	4 kW	0,2
	CYBINKA, SŁUBICKA dz. 174	PLENED0000059000000000173616481	C11	4 kW	1,8
	RĄPICE, MŁYŃSKA SUW dz. 106/1	PLENED0000059000000000175218464	C12A	14 kW	Strefa szczytowa: 10,2 Strefa pozaszczytowa: 30,8
	RADZIKÓW SUW dz. 309/7/28	PLENED0000059000000000175439449	C12A	27 kW	Strefa szczytowa: 7,8 Strefa pozaszczytowa: 23,4
	MACZKÓW SUW dz. 2/8	PLENED0000059000000000175445478	C12A	14 kW	Strefa szczytowa: 10,8 Strefa pozaszczytowa: 26



	DRZENIÓW SUW dz. 98/11	PLENED000005900000000000175100411	C11	14 kW	54,4
0	DRZENIÓW dz. 95	PLENED000005900000000000191585403	C11	11 kW	7
1	BIEGANÓW dz. 88/31	PLENED000005900000000000191617493	C11	4 kW	0,6
2	BIĄLKÓW dz. 269/7	PLENED000005900000000000191618417	C11	14 kW	4,4
3	CYBINKA, SZKOLNA dz. 205/8	PLENED000005900000000000191469489	C11	4 kW	0,4
4	CYBINKA, MAŁOORZAŃSKA dz.498/1	PLENED000005900000000000191470413	C11	4 kW	1,4
5	CYBINKA, DĄBROWSKIEGO Viola	PLENED000005900000000000191471434	C11	7 kW	6,4
6	CYBINKA, SIENKIEWICZA dz. 605/3	PLENED000005900000000000191483492	C11	4 kW	1,2
7	CYBINKA, SZKOLNA dz. 400/20	PLENED000005900000000000191517430	C11	4 kW	0,3
8	CYBINKA, SZKOLNA dz. 243/3	PLENED000005900000000000191518451	C11	4 kW	2,2
9	CYBINKA, LWOWSKA dz. 476/16	PLENED000005900000000000488112458	C11	14 kW	9,6
0	CYBINKA, MICKIEWICZA dz. 272	PLENED000005900000000000191520493	C11	4 kW	0,3
1	CYBINKA, POLNA dz. 629/2	PLENED000005900000000000191521417	C11	4 kW	2,6
2	CYBINKA, DĄBROWSKIEGO dz. 266	PLENED000005900000000000191522438	C11	4 kW	0,6
3	TAWĘCIN SUW/dz. 4/11	PLENED000005900000000000191537462	C11	7 kW	10,8
4	RĄPICE, WOJSKA POLSKIEGO dz. 207	PLENED000005900000000000191548402	C11	4 kW	0,1
5	CYBINKA, LIMANOWSKIEGO dz. 94/10	PLENED000005900000000000191422472	C11	4 kW	0,2
6	CYBINKA, DASZYŃSKIEGO dz. 513/1	PLENED000005900000000000191425438	C11	4 kW	12,2
7	CYBINKA, SŁUBICKA dz. 177/4	PLENED000005900000000000191452423	C11	4 kW	0,2
8	CYBINKA, SŁUBICKA dz. 150	PLENED000005900000000000191453444	C11	4 kW	0,2
9	CYBINKA, WILEŃSKA dz. 72/3	PLENED000005900000000000191454465	C11	4 kW	1,8
0	CYBINKA, 2 LUTEGO dz. 364/48	PLENED000005900000000000191455486	C11	4 kW	0,6
1	CYBINKA, GRUNWALDZKA dz. 497/2	PLENED000005900000000000412470448	C12A	22 kW	Strefa szczytowa: 51,1 Strefa pozaszczytowa: 160,3
2	CYBINKA, DĄBROWSKIEGO dz. 324	PLENED000005900000000000641682469	C11	4 kW	0,3
3	CYBINKA, DĄBROWSKIEGO dz. 90/17	PLENED000005900000000000141856955	C11	4 kW	1,6

8. Zamawiający przekaze niezbędne dane i dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w terminie 5 dni od daty podpisania umowy.
9. Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy drogą korespondencyjną

PREZESZARZADU  
*Patryk Rudziński*  
 Patryk Rudziński

