

Nasz znak: GKI.7021.151.2011.

Łask, dnia 2011-11-24

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest „Zakup energii elektrycznej na potrzeby eksploatacji budynków Urzędu Miejskiego w Łasku, placówek oświatowo-wychowawczych, a także innych lokali i obiektów użytkowych należących do Gminy Łask oraz na potrzeby zasilania oświetlenia ulicznego na terenie Gminy Łask”

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) Gmina Łask przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów siwz wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu w dniu 21.11.2011 r. wpłynęły zapytania o następującej treści:

Pytanie 1.

W załącznikach nr 4 i 5 do SIWZ – projektach umów w § 3 ust. 2 widnieje zapis:

„W przypadku niedotrzymania jakościowych standardów obsługi Zamawiającemu na jego pisemny wniosek przysługuje prawo bonifikaty lub upustu według stawek określonych w § 38 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 2 lipca 2007 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. Nr 128, poz. 895) lub w każdorazowym później wydanym akcie prawnym określającym te stawki.”

Informujemy, że ww. Rozporządzenie zostało zmienione i jest nieaktualne a także paragraf odnoszący się do standardów jakości obsługi. Obowiązującym jest Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 11 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. Nr 189 poz. 1126).

Z uwagi na powyższe przedmiotowy zapis powinien zostać zmodyfikowany. Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu do treści:

„W przypadku niedotrzymania jakościowych standardów obsługi Zamawiającemu przysługuje prawo bonifikaty według stawek określonych w § 42 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. Nr 189 poz. 1126) lub w każdym później wydanym akcie prawnym dotyczącym jakościowych standardów obsługi.”

Odpowiedź

Zamawiający zmienia treść w § 3 ust. 2 w projektach umów stanowiących załączniki nr 4, 5 i 7 do SIWZ na następującą:

„2. W przypadku niedotrzymania jakościowych standardów obsługi Zamawiającemu na jego pisemny wniosek przysługuje prawo bonifikaty lub upustu według stawek określonych w § 42 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. Nr 189 poz. 1126) lub w każdym później wydanym akcie prawnym określającym te stawki.”

Pytanie 2.

W załącznikach nr 4 i 5 do SIWZ – projektach umów w § 5 ust. 2 widnieje zapis: „Ceny jednostkowe określone w ust. 1 nie ulegną zmianie w okresie obowiązywania Umowy.”

Z uwagi na możliwość zmiany przepisów przez ustawodawcę skutkujących zmianą wysokości stawki podatku VAT, podatku akcyzowego oraz zmian ustawy prawo energetyczne wraz aktami wykonawczymi skutkujących wprowadzeniem dodatkowych obowiązków związanych z zakupem praw majątkowych lub certyfikatami dot. efektywności energetycznej zwracamy się z prośbą i pytaniem czy Zamawiający dopuści modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści:

„W przypadku zmiany przepisów skutkujących zmianą stawki podatku VAT, akcyzy lub innych zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności zmiany ustawy prawo energetyczne lub aktów wykonawczych do tej Ustawy wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie.” lub modyfikację uwzględniającą zmianę stawki podatku VAT i podatku akcyzowego.

Odpowiedź

Zmianę ustawowej stawki podatku VAT Zamawiający przewidział w załącznikach nr 4, 5 i 7 do SIWZ w § 9 ust. 2 lit. b). Jednakże przychyliła się do propozycji Wykonawcy odnośnie podatku akcyzowego i w § 9 ust. 2 lit. b) w załącznikach nr 4, 5 i 7 do SIWZ na końcu zdania przed kropką dodaje:

„(...) oraz podatku akcyzowego.”

Pytanie 3.

W załącznikach nr 4 i 5 do SIWZ – projektach umów w § 6 ust. 4 widnieje zapis:

„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty uznaje się datę obciążenia rachunku Zamawiającego.” Zauważyć należy, iż z punktu widzenia wykonawcy, jak i przepisów podatkowych określenie terminu płatności na 21 dni od daty doręczenia faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych (art. 19 ust. 13 pkt 16 ustawy z dnia 05.04.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. nr 54 poz. 535 z późn. zm.) oraz art. 12 ust. 3d pkt 16 ustawy z dnia 15.02.1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (t.j. Dz. U. z 2000 r. nr 54, poz. 654 z późn. zm.)). Wskazujemy ponadto, że Zamawiającego jako podatnika VAT również dotyczą zapisy ustawy o podatku od towarów i usług, tzn. zgodnie z art. 86 ust. 10 pkt 3 oraz art. 86 ust. 11 tej ustawy prawo do obniżania kwoty podatku należnego o podatek naliczony powstaje w rozliczeniu za okres, w którym przypada okres płatności lub w miesiącu następnym. W tym stanie rzeczy zauważyć należy, iż takie ukształtowanie warunków umowy naraża wykonawcę na istotne niebezpieczeństwo błędnego określenia powyższych terminów, co w konsekwencji doprowadzić może do nieprawidłowego wyliczenia kwot należnych podatków. Podkreślić należy, iż jedynym rozwiązaniem takiej sytuacji może być wyłącznie uzależnienie terminu płatności od daty wystawienia faktury VAT (z punktu widzenia wykonawcy jest to data pewna), nie zaś od daty jej otrzymania przez Zamawiającego. W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na modyfikację SIWZ i zapisanie kwestii terminu płatności w ten sposób, aby każdorazowo podawany był on w treści wystawianej przez wykonawcę faktury VAT i określony na 21 dni od daty prawidłowego wystawienia faktury VAT przez wykonawcę, przelewem na konto wykonawcy wskazane w treści faktury VAT, z tym zastrzeżeniem, że wykonawca zobowiązany będzie do doręczania faktury na co

najmniej 14 dni przed tak określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia? Taki sposób zapisania terminu płatności zapewnia finansowe bezpieczeństwo Zamawiającego, który nie będzie mógł zostać przez wykonawcę obciążony za nieterminową zapłatę faktury VAT w przypadku, kiedy ta faktura nie zostanie zamawiającemu doręczona.

Jednocześnie zgodnie z obecnie obowiązującymi zasadami w obrocie gospodarczym za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. Sprawę tę reguluje także art. 19 ust. 13 pkt.1 ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów usług (Dz.U. Nr 54 . poz. 535 z późn. zm.). Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą i pytaniem czy Zamawiający dopuści możliwość aby w umowie, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą cyt. zapis został zmodyfikowany do treści: „Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy”.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia w § 6 brzmienie ust. 4 w załącznikach nr 4, 5 i 7 do SIWZ na następujące:

„4. Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od dnia prawidłowego wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na konto wykonawcy wskazane w treści faktury VAT. Wykonawca zobowiązany jest do doręczenia faktury na co najmniej 14 dni przed określonym terminem płatności, a w razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie automatycznie przedłużony o czas opóźnienia. Za dzień zapłaty uznaje się datę obciążenia rachunku Zamawiającego.”

Pytanie 4.

W załącznikach nr 4 i 5 do SIWZ – projektach umów w § 6 ust. 5 widnieje zapis:

„W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury adresat faktury złoży pisemną reklamację, dołączając jednocześnie sporną fakturę. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 7 dni.” Uprzejmie informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego (Dz. U. Nr 93, poz. 623, z późn. zm.), ustawowy termin rozpatrywania reklamacji wynosi do 14 dni. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą i zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby w umowie, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą ww. zapis został zmodyfikowany do treści: „W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury adresat faktury złoży pisemną reklamację, dołączając jednocześnie sporną fakturę. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 14 dni. Reklamacje Zamawiającego nie zwalniają z obowiązku płatności należności.”

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia terminu rozpatrzenia reklamacji, natomiast w załącznikach nr 4, 5 i 7 do SIWZ w projektach umów w § 6 dodaje po kropce w ust. 5 zdanie o następującej treści:

„(...) Reklamacje Zamawiającego nie zwalniają z obowiązku płatności należności.”

Pytanie 5.

W załącznikach nr 4 i 5 do SIWZ – projektach umów w § 7 ust. 5 widnieje zapis: „Zamawiający oświadcza, że Umowa o świadczenie usług dystrybucji, o której mowa w § 7 ust. 4 lit. a), pozostanie ważna przez cały okres obowiązywania Umowy, a w przypadku jej rozwiązania, Zamawiający zobowiązany jest poinformować o tym Wykonawcę w formie pisemnej w terminie 7 dni od momentu złożenia oświadczenia o wypowiedzeniu umowy o świadczenie usług dystrybucji, pod rygorem nieważności niniejszej Umowy w części

dotyczącej danego punktu odbioru.” Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o dokonanie następującej modyfikacji przedmiotowego zapisu: „Zamawiający oświadcza, że Umowa o świadczenie usług dystrybucji, o której mowa w § 7 ust. 4 lit. a), pozostanie ważna przez cały okres obowiązywania Umowy, a w przypadku jej rozwiązania, Zamawiający zobowiązany jest poinformować o tym Wykonawcę w formie pisemnej w terminie 7 dni od momentu złożenia oświadczenia o wypowiedzeniu umowy o świadczenie usług dystrybucji, pod rygorem rozwiązania niniejszej Umowy w części dotyczącej danego punktu odbioru.”

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 6.

W treści SIWZ widnieją zapisy dotyczące rozpoczęcia realizacji zamówienia od 01.01.2012r. Informujemy, że po rozstrzygnięciu postępowania i podpisaniu umowy sprzedaży energii elektrycznej zgodnie z dyspozycją art. 4j ustawy Prawo energetyczne wymagane jest zgłoszenie umowy sprzedaży energii elektrycznej do właściwego Operatora Systemu Dystrybucyjnego w terminach określonych w Instrukcjach Ruchu i Eksploatacji Systemu Dystrybucyjnego (IRiESD). W przypadku pierwszej zmiany sprzedawcy energii elektrycznej termin na rozpatrzenie wniosku wynosi 30 dni. W przypadku drugiej i kolejnej zmiany sprzedawcy zgłoszenie wynosi 14 dni. Ponadto OSD musi dostosować układy pomiarowo-rozliczeniowe do zasady TPA. Mając na uwadze wyznaczony termin składania ofert na dzień 16.12.2011 aby rozpocząć sprzedaż od 01.01.2012 roku drugie zgłoszenie umowy sprzedaży, musiałoby nastąpić przed 16.12.2011 co w tym przypadku jest niemożliwe do wykonania.

Ponadto w przypadku złożenia dwóch lub więcej ofert, które będą zawierały błędy oraz w przypadku wniesienia odwołania termin na zawarcie umowy może się przesunąć i niemożliwe będzie rozpoczęcie sprzedaży nawet od 01.02.2012 roku. Z tego względu zwracamy się z prośbą i zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów SIWZ dotyczących terminów realizacji zamówienia poprzez dopisanie, że Zamawiający dopuszcza możliwość przesunięcia rozpoczęcia realizacji umowy sprzedaży energii elektrycznej, jeżeli wynikało to będzie z niemożliwości zgłoszenia umowy do OSD w terminach określonych w IRiESD oraz zgłoszenie nie zostanie przyjęte przez OSD.

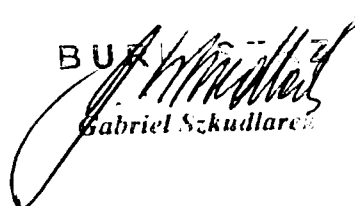
Odpowiedź

Zamawiający zmienia treść rozdziału IV. Termin wykonania zamówienia na następujący:

„Termin realizacji umowy 36 miesięcy. Przewiduje się zawarcie umowy od dnia 01.03.2012 r.”

Jednocześnie w załącznikach nr 4, 5 i 7 do SIWZ w § 7 Zamawiający zmienia treść ust. 1 na następującą:

„Umowa niniejsza zawarta zostaje na czas określony od dnia jednak nie wcześniej niż po skutecznym przeprowadzeniu procesu zmiany sprzedawcy u OSD, do dnia”

BUZ

Gabriel Szkuclarek