

Zamawiający
Powiat Augustowski
ul. 3 Maja 29
16-300 Augustów

Augustów, dnia 02.11.2018 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na:
„Augustowska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2019 r. do 31.12.2019 r.”- nr postępowania OP.272.17.2018.

Działając w oparciu o art. 38 ust 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Tekst jednolity w Dz. U. z 2017 r. , poz. 1579, z późn. zm.) Zamawiający przekazuje treść zapytań, jakie wpłynęły w związku z postępowaniem wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 1

SIWZ Rozdział III p.2. Wykonawca informuje, że zgodnie z rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, odpowiedzialność za dotrzymanie parametrów jakościowych dostarczanej energii elektrycznej ponosi Operator System Dystrybucyjnego, będący właścicielem sieci dystrybucyjnej. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za działania OSD, zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: *„Wykonawca zobowiązuje się zapewnić Zamawiającemu standardy jakościowe obsługi odbiorców zgodne z obowiązującymi przepisami Prawa energetycznego, tj. w szczególności w przypadku niedotrzymania standardów jakościowych obsługi dotyczącej sprzedaży energii dla Zamawiającego, na jego wniosek przysługuje mu prawo do bonifikaty – zgodnie z zasadami określonymi w § 42 rozporządzenia Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. z 2017 r., poz. 2500 ze zm.) lub w każdym późniejszym wydaniem aktu prawnym, dotyczącym jakościowych standardów obsługi.”*

[Odpowiedz na pytanie nr 1:](#)

Zamawiający zobowiązany jest opisać standardy jakościowe przedmiotu zamówienia.
Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 2

SIWZ Rozdział III p.7. 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? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

[Odpowiedz na pytanie nr 2:](#)

Zgodnie z treścią Rozdziału XIX SIWZ zamawiający udzieli wykonawcy pełnomocnictwa wg wzoru stanowiącego załącznik nr 8 do SIWZ. W przypadku konieczności uzupełnienia treści upoważnienia, w szczególności z uwagi na dodatkowe wymagania OSD, zamawiający dopuszcza wprowadzenie niezbędnych zmian.

Pytanie 3

SIWZ Rozdział III p.11, rozdział XVII p.8 i 11 oraz Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 13. Wykonawca informuje, że zgodnie z możliwościami działania systemu bilingowego, na fakturach wskazane będą

dane Nabywcy (nazwa, adres, Nr NIP), natomiast dane Odbiorcy (nazwa i adres) zostaną wpisane pod pozycją "Adres korespondencyjny". Prosimy o potwierdzenie, że takie rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

[Odpowiedz na pytanie nr 3:](#)

Zamawiający akceptuje przedstawione rozwiązanie.

Pytanie 4

SIWZ Rozdział XVI oraz Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 19. Wykonawca wnosi o odstąpienie od zabezpieczeń i usunięcie zapisów dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy w całości i wprowadzenie w SIWZ zapisu o treści: „Zamawiający nie wymaga wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.”

W przypadku, gdyby Zamawiający nie uwzględnił powyższej uwagi Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu w p.14 w ten sposób, aby zabezpieczenie należytego wykonania umowy wnoszone w formie niepieniężnej (np. gwarancji, poręczenia) obejmowało jedynie okres obowiązywania umowy tj. do dnia zakończenia dostaw. W opinii Wykonawcy, nie ma potrzeby ustanawiania gwarancji na okres dłuższy o 45 dni od daty zakończenia umowy i przewidziany na zwrot zabezpieczenia, gdyż o należyтым wykonaniu umowy w przypadku dostaw energii, można stwierdzić już w dniu ich zakończenia. W terminie 30 - dniowym Zamawiający powinien zwrócić Wykonawcy zabezpieczenie, jednak sama gwarancja lub poręczenie nie musi obejmować już tego okresu.

[Odpowiedz na pytanie nr 4:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Jednocześnie zamawiający informuje, że zgodnie z treścią SIWZ oraz IPU, zamawiający dokona zwrotu wniesionego zabezpieczenia w terminie **40 dni**, a nie jak wskazał wykonawca w ciągu 45 dni.

Pytanie 5

Rozdział XVI pkt 8 ppkt 5 – 6, pkt 9 oraz pkt 10 SIWZ, Wykonawca wnosi o wykreślenie przedmiotowych zapisów, które nie znajdują podstawy prawnej w przepisach ustawy prawo zamówień publicznych, jednocześnie wykonawca wnosi o wprowadzenie zapisów zgodnych z przepisem art. 150 ustawy prawo zamówień publicznych.

Ponadto, Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zdania: *„Złożenie przez wykonawcę dokumentu gwarancyjnego o treści, do której zamawiający wniósł zastrzeżenia, równoznaczne jest z niewniesieniem zabezpieczenia należytego wykonania umowy i uprawnia zamawiającego do skorzystania z postanowień ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2017, poz. 1579 ze zm.) związanych z niewniesieniem zabezpieczenia należytego wykonania umowy”*

SIWZ Rozdział XVI p. 9. Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminów na uzgodnienie treści gwarancji, terminy wskazane przez Zamawiającego mogą być niemożliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Proszę również o potwierdzenie, że wzór gwarancji będzie uzgadniany z głównym Zamawiającym, a nie odrębnie ze wszystkimi jednostkami dla których ma być wystawiony.

[Odpowiedz na pytanie nr 5:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca zobowiązany jest do uzgodnienia z zamawiającym treści gwarancji na co najmniej 2 dni przed uzgodnionym terminem zawarcia umowy.

Treść dokumentu gwarancyjnego uzgadniania będzie z wykonawcą, którego oferta wybrana zostanie jako najkorzystniejsza.

Treść gwarancji uzgadniania będzie z upoważnionym zamawiającym – Powiatem Augustowskim (Rozdział XVI SIWZ pkt 9 zdanie drugie).

Pytanie 6

Rozdział XVI pkt 14 - 15 SIWZ oraz §19 ust. 4 – 5 Załącznika nr 6 do SIWZ - Istotne postanowienia umowy Wykonawca, wnosi o zmianę przedmiotowego zapisu stosownie do dyspozycji przepisu art. 151 ustawy prawo zamówień publicznych, w tym w szczególności w zakresie terminów oraz kwoty, która zostanie pozostawiona na zabezpieczenie roszczeń z tytułu rękojmi za wady.

[Odpowiedz na pytanie nr 6:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapisy są zgodne z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający nie przewiduje zastosowania przepisów dotyczących gwarancji i rękojmi.

Pytanie 7

W związku z zapisami SIWZ Rozdział XVI oraz Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 19 Wykonawca w załączeniu przedstawia wzór gwarancji bankowej. Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści załączony wzór gwarancji bankowej przy wniesieniu zabezpieczenia należytego wykonania umowy?

[Odpowiedz na pytanie nr 7:](#)

Treść dokumentu gwarancyjnego uzgadniania będzie z wykonawcą, którego oferta wybrana zostanie jako najkorzystniejsza.

Pytanie 8

SIWZ Rozdział XVII p.3. Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na dołączenie 1 pełnomocnictwa w oryginale do oferty oraz jednej z umów, a do pozostałych umów, pełnomocnictw potwierdzonych za zgodność z oryginałem.

[Odpowiedz na pytanie nr 8:](#)

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9

SIWZ Rozdział XVII p.7.

Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami ustawy Prawo energetyczne i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać Sprzedawcy dane szacowane, na podstawie których w świetle ww. przepisów Sprzedawca wystawia fakturę. Wskazujemy jednocześnie, że Sprzedawca 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 po stronie wykonawców.

[Odpowiedz na pytanie nr 9:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Z treści przywołanego zapisu wynika jednoznacznie, że chodzi o szacunki dokonane przez wykonawcę a nie OSD:

„7. Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą wyłącznie na podstawie danych o zużyciu energii elektrycznej udostępnionych wykonawcy przez OSD za dany okres rozliczeniowy. Zamawiający nie dopuszcza wystawiania faktur na podstawie zużyć szacunkowych sporządzonych przez wykonawcę.”

Pytanie 10

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 12 ust.2. Wykonawca informuje, że zgodnie z przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych, podmiotem odpowiedzialnym za terminowe przekazywanie danych pomiarowo-rozliczeniowych jest OSD. Ponadto, systemy informatyczne wykonawców mogą nie posiadać możliwości automatycznej weryfikacji otrzymania danych od OSD, w związku z czym powiadomienie Zamawiającego o braku danych pomiarowych może być niemożliwe do realizacji. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisu, iż „Wykonawca otrzymywać będzie wynagrodzenie z tytułu realizacji niniejszej umowy na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych, przekazanych przez OSD za dany okres rozliczeniowy.”

[Odpowiedz na pytanie nr 10:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

Zgodnie z treścią przywołanego ustępu: „Wykonawca otrzymywać będzie wynagrodzenie z tytułu realizacji niniejszej umowy wyłącznie na podstawie danych o zużyciu energii elektrycznej przekazanych przez OSD za dany okres rozliczeniowy (...).”

Dodatkowo należy podkreślić, że zamawiający nie żąda od wykonawcy powiadomienia o braku danych pomiarowych.

Pytanie 11

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 11 ust.1. Informujemy, iż zgodnie z taryfą OSD i cennikiem Sprzedawcy, jednostką stosowaną w rozliczeniach energii elektrycznej dla obiektów w grupach taryfowej Bxx jest Megawatogodzina [MWh,] a dla grup taryfowych G1x, C1x oraz C2x jednostką jest Kilowatogodzina [kWh]. Ze względu na określenie przez Zamawiającego w Formularzu Ofertowym jednostki rozliczeniowej w MWh, Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych?

[Odpowiedz na pytanie nr 11:](#)

Tak.

Pytanie 12

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 12 ust.3 i 6. Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin na wystawienie faktury VAT może nie zostać dotrzymany z uwagi na fakt, iż okres rozliczeniowy nie zawsze pokrywa się z miesiącem kalendarzowym, natomiast faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „*Rozliczenia za energię elektryczną dokonywane będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD, w oparciu o fakturę wystawioną przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD.*”

Ponadto 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. 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: „*Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia*”.

[Odpowiedz na pytanie nr 12:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca zobowiązany jest wystawić fakturę w terminie 10 dni roboczych od daty otrzymania danych pomiarowych od OSD, bez względu na to, za jakie okresy dane zostały udostępnione.

Zamawiający nie ingeruje w sposób dostarczania faktur.

Pytanie 13

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 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 wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie frazy *„(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego (Nabywcy/Odbiorcy) na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia Umowy, z zastrzeżeniem zapisów §12 ust. 7 i 8 Umowy.”*.

[Odpowiedz na pytanie nr 13:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 14

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 18 ust.1-2. Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. 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.

[Odpowiedz na pytanie nr 14:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 15

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 18 ust. 6-7. Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur lub braku odpowiedzi na złożone reklamacje, 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.

[Odpowiedz na pytanie nr 15:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 16

Załącznik nr 6 do SIWZ – IPU § 18 ust. 10. Wykonawca informuje, że ewentualną szkodę Zamawiającego stanowi różnica w cenie zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego w stosunku do ceny energii elektrycznej z oferty wyłonionego w postępowaniu wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą.

[Odpowiedz na pytanie nr 16:](#)

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 17

Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

[Odpowiedz na pytanie nr 17:](#)

Tak – Rozdział III SIWZ pkt 9 ppkt 1.

Pytanie 18

Czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną?

[Odpowiedz na pytanie nr 18:](#)

Tak, przy czym decyzja dotycząca szczegółów należy do zamawiającego.

STAROSTA
Jarosław Szlaszyński
(podpis nieczytelny)

WICESTAROSTA
Katarzyna Beata Sturgulewska
(podpis nieczytelny)