

Warszawa, dnia 04.08.2017 r.

Pełnomocnik Zamawiającego  
New Power Sp. z o.o.  
ul. Chełmżyńska 180a  
04-464 Warszawa  
Reprezentujący:  
**Gminę Burzenin**  
ul. Sieradzka 1  
98-260 Burzenin

#### ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Pełnomocnik Zamawiającego – Gminy Burzenin, prowadząc postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego w trybie licytacji elektronicznej na realizację zadania : „Zakup energii elektrycznej” przesyła niniejszym pismem treść Państwa zapytań, które drogą elektroniczną w dniu 03.08.2017 r. wpłynęły do Pełnomocnika Zamawiającego, dotyczących przedmiotowego postępowania wraz z odpowiedziami, w celu wyjaśnienia wątpliwości dotyczących ogłoszenia L-272-2017, nr ogłoszenia BZP 562117-N-2017

**Pytanie 1 – pkt II.4) Ogłoszenia nr 562117-N-2017 z dnia 2017-08-02, pkt I Ogłoszenia o zamówieniu L-272-2017, Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia, Załącznik nr 1 do projektu umowy („Zestawienie obiektów...”)**

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze 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 każdej 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 być konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

#### **Odowiedź 1**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że przekaze niezwłocznie po podpisaniu umów w wersji elektronicznej wszelkie dane, które jest w stanie pozyskać z faktur i umów:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa (obecna i nowa);
- moc umowna;

- 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
    - numer PPE
- oraz dokumenty:
- *Pełnomocnictwo,*
  - *dokument nadania numeru NIP,*
  - *dokument nadania numeru REGON,*
  - *KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka*
- dokument potwierdzający umocowania danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.*

**Pytanie 2 – Zał. nr 1 do projektu umowy**

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 (druk w załączeniu)? 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?

**Odpowiedź 2**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa zgodnego z Załącznikiem nr 1 do umowy i ponosi odpowiedzialność za jego poprawność.

**Pytanie 3 – §10 ust. 2 Projektu umowy**

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może dokonać cesji praw i przejęcia obowiązków wynikających z niniejszej Umowy jedynie na inny podmiot objęty postępowaniem przetargowym. Punkty należące do nieujętych w postępowaniu przetargowym jednostek będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź 3**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że cesja praw i przejęcie obowiązków wynikających z niniejszej Umowy może zostać dokonana na podmiot nie objęty postępowaniem przetargowym.

**Pytanie 4 – §6 ust. 1 oraz §6 ust. 3-7 Projektu umowy**

Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów §6 ust. 1 Projektu umowy dotyczących wynagrodzenia Wykonawcy ustalonego na podstawie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego do zapisów §6 ust. 2 Projektu umowy mówiących o tym, iż wynagrodzenie Wykonawcy ustalone zostanie na podstawie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego lub danych pomiarowo-rozliczeniowych.

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. Wykonawcy (Sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują do rozliczeń (również w przypadku wystawienia korekty faktury na skutek stwierdzenia błędów w pomiarze bądź odczycie danych pomiarowo-rozliczeniowych) dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD w okresach wskazanych przez OSD?

**Odpowiedź 4**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego odczyty układów pomiarowo-rozliczeniowych są dokonywane przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, który ma obowiązek przekazać je Sprzedawcy. W związku z powyższym Sprzedawca wystawia fakturę na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD.

**Pytanie 5 – §6 ust. 9 Projekt umowy**

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kary umownej w odniesieniu do kary umownej w wysokości 10,00 zł za każdy punkt poboru energii objęty niniejszą Umową za każdy dzień opóźnienia, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu Cywilnego. Taka 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. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Odpowiedź 5**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie zapisu w § 6 ust. 9.

Pełnomocnik Zamawiającego pragnie dodać, że OSD ma obowiązek przekazywania danych pomiarowo-rozliczeniowych nowemu sprzedawcy energii elektrycznej, a dokumentem, który reguluje te obowiązki jest Instrukcja Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej, na którą Wykonawca może się powołać w razie nieprzebrzegania instrukcji przez OSD. Jeżeli Wykonawca pomimo starań nie otrzyma odczytów od OSD, i tym samym nie będzie mógł wystawić faktury zgodnie z terminem umownym, kara umowna nie zostanie naliczona. Wykonawca będzie jednak zobowiązany udowodnić na piśmie Zamawiającemu, iż nie mógł pozyskać danych i rzeczywiście nie wystawił faktury nie z własnej winy.

**Pytanie 6 – §6 ust. 9 Projekt umowy, §11 ust. 11 Projekt umowy**

Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów §6 ust. 9 Projekt umowy dotyczących kary umownej do zapisów §11 ust. 11 Projekt umowy mówiących o tym, że kary umowne płatne będą na podstawie noty obciążeniowej. Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, a w związku z tym, w celu ich 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.

**Odpowiedź 6**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapisy pozostają bez zmian. Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zgodnie z zapisem w §11 ust. 11 Projekt umowy, kary umowne przewidziane w Umowie, płatne będą każdorazowo na podstawie noty obciążeniowej.

**Pytanie 7 – pkt 2 Wniosku o dopuszczenie do udziału w licytacji**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umów drogą korespondencyjną (pocztową) poprzez ich przesłanie na adres do korespondencji Wykonawcy?

**Odpowiedź 7**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

**Pytanie 8 – §2 ust. 3 c) i §2 ust. 6 b) Projekt umowy**

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii (w tym dane pomiarowo-rozliczeniowe w zakresie sprzedaży energii elektrycznej) znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowych zapisów w całości.

**Odpowiedź 8**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 9 – §11 ust. 3 Projekt umowy**

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o zmianę przedmiotowego zapisu do treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

**Odpowiedź 9**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że na podstawie § 11 pkt. 3 Wykonawca nie jest zobligowany do pozyskania powyższych danych niezbędnych do zgłoszenia zmiany sprzedawcy, gdyż otrzyma je od Zamawiającego. Wykonawca, aby skutecznie przeprowadzić zmianę sprzedawcy zobowiązany jest natomiast do kontaktu z OSD chociażby w kwestii negatywnych weryfikacji punktów poboru. Mając wiedzę, iż w obrębie któregośkolwiek punktu poboru występują negatywne weryfikacje, Wykonawca zobligowany jest do niezwłocznego przekazania takiej informacji Zamawiającemu, aby ten mógł na bieżąco wyjaśniać nieprawidłowości.

**Pytanie 10– §2 ust. 2 Projektu umowy**

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. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisu.

**Odpowiedź 10**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie zapisu § 2 ust. 2. Zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 11 - §2 ust. 6 ppkt a) Projekt umowy**

Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu z uwagi na brak dostępu do układów pomiarowo-rozliczeniowych.

**Odpowiedź 11**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie zapisu §2 ust. 6 ppkt a). Zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 12 – pkt IV.5) Ogłoszenia nr 562117-N-2017 z dnia 2017-08-02, pkt XII Ogłoszenia o zamówieniu L-272-2017, §5 ust. 3 Projektu umowy**

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie zapisu mówiącego o ewentualnej zmianie ceny jednostkowej brutto, tj. uwzględnienie zapisu o treści:

„cena jednostkowa brutto ulegnie zmianie wyłącznie w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub w przypadku ustawowej zmiany opodatkowania energii elektrycznej podatkiem akcyzowym”.

**Odpowiedź 12**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, iż dopuszcza możliwość zmiany ceny jednostkowej w dwóch przypadkach:

- a) zmiany podatku akcyzowego na energię elektryczną
- b) zmiany podatku VAT na energię elektryczną.

W związku z powyższym zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 13 – pkt II.4) Ogłoszenia nr 562117-N-2017 z dnia 2017-08-02, pkt I Ogłoszenia o zamówieniu L-272-2017, Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia (Załącznik nr 1 do SIWZ), Załącznik nr 1 do projektu umowy („Zestawienie obiektów...”)**

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający oczekuje uwzględnienia (zamieszczania) na wystawianych fakturach VAT dokumentujących sprzedaż energii elektrycznej pola „Odbiorca”?

Wyjaśniamy przy tym, że przepisy art. 106 e Ustawy z dnia 11 marca 2014r. o podatku od towarów i usług nie obligują Wykonawcy (Sprzedawcy energii elektrycznej oraz Podatnika na wystawianej fakturze VAT) do wprowadzenia na fakturach, niezależnie od wymaganych danych Nabywcy, dodatkowo nazwy i danych adresowych jednostki organizacyjnej ze wskazaniem na fakturze, że jest to „Odbiorca”.

Z uwagi na powyższe zostało przyjęte, że adres korespondencyjny, adresat, odbiorca są na fakturze tożsame. Równocześnie informujemy, iż dane Odbiorcy faktury VAT prezentowane będą w polu „adres do korespondencji”. Czy Zamawiający dopuszcza taką formę prezentowania danych Odbiorcy na wystawianych fakturach VAT?

**Odpowiedź 13**

Zamawiający informuje, że zgodę, aby dane odbiorcy faktury zostały umieszczone w polu „adres do korespondencji”.

/-/ Rafał Burski  
Pełnomocnik Zamawiającego