



Warszawa, dnia 19.08.2011 r.

Wydział Zamówień Publicznych
Komenda Stołeczna Policji

WZP-3442/11/2833.../11

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego nr WZP- 2833/11/105/N na **zakup energii elektrycznej do obiektów zlokalizowanych na terenie m. st. Warszawy zakwalifikowanych do grupy taryfowej G11, C121, G12.**

Działając w imieniu Zamawiającego, Wydział Zamówień Publicznych KSP, zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 113 poz. 759 ze zm), zwanej dalej „ustawą”, uprzejmie informuję o treści pytań zadanych przez Wykonawcę i udzielonych przez Zamawiającego odpowiedzi:

Pytanie 1:

„W Rozdziale XVII SIWZ Ogólnych warunków umowy w § 7 ust. 4 widnieje zapis: Należności wynikające z faktur VAT będą płatne przez Zamawiającego w terminie 30 dni od daty doręczenia prawidłowo wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT. Zauważyć należy, iż z punktu widzenia wykonawcy, jak i przepisów podatkowych określenie terminu płatności na 30 dni od otrzymania 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 15.02.1992r. 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 wystawionej przez wykonawcę faktury VAT i określony na 30 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 doręczenia faktury na co najmniej 21 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.”

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ. Zamawiający wyjaśnia, iż termin zapłaty określony został w granicach przewidzianych w art. 5 ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz. z 2003r. Nr 139 poz. 1323 ze zm.): „Jeżeli strony w umowie przewidziały termin zapłaty dłuższy niż 30 dni, wierzyciel może żądać odsetek ustawowych za okres począwszy od 31 dnia po spełnieniu swojego świadczenia niepieniężnego i doręczeniu dłużnikowi faktury lub rachunku - do dnia zapłaty, ale nie dłuższy niż do dnia wymagalności świadczenia pieniężnego”.

Pytanie 2:

„W Rozdziale XVII SIWZ Ogólnych warunków umowy w § 7 ust. 5 widnieje zapis:

Za dzień zapłaty uznaje się datę obciążenia rachunku Zamawiającego.

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.). W 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:

Za dzień zapłaty uważa się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 3:

„W Rozdziale XVII SIWZ - ogólnych warunków umowy w § 9 widnieją zapisy dotyczące kar umownych. Z uwagi na fakt, iż kary umowne zostały wprowadzone w sposób jednostronny nie przewidując kary umownej dla Zamawiającego wnosimy o usunięcie zapisów lub dopisanie identycznych kar umownych, które Zamawiający zobowiązany będzie zapłacić Wykonawcy.”

Odpowiedź 3:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 4:

„W Rozdziale XVII SIWZ – ogólnych warunków umowy w § 4 ust. 3 widnieją dotyczące okoliczności niedostarczenia energii elektrycznej na skutek wymienionych zdarzeń. Informujemy, że w przypadku działalności osób trzecich, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności oraz z powodu wyłączeń dokonywanych przez OSD możliwe są przerwy sprzedaży energii, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności i zapisy te winny się znaleźć w § 4 ust. 3. Uprzejmie prosimy o dodanie ww. zapisów do § 4 ust. 3”.

Odpowiedź 4:

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy dokonuje zmiany zapisu Rozdz. XVII § 4 ust. 3, który otrzymuje brzmienie: „Wykonawca nie gwarantuje ciągłości sprzedaży energii elektrycznej w przypadku klęsk żywiołowych, działania sił wyższych oraz w przypadku wyłączeń dokonywanych przez OSD”.

Pytanie 5:

„W Rozdziale XVII SIWZ – ogólnych warunków umowy w § 8 ust. 1 widnieją zapisy dotyczące maksymalnej kwoty, jaką Zamawiający zapłaci wybranemu Wykonawcy. Informujemy, że w przypadku, gdy Zamawiający zużyje większą niż szacowana ilość energii, powinien uiścić opłatę za faktycznie zużyta energię. Ponadto to ustalenie dokładnego dnia, w którym szacowana ilość energii (oraz cena za jej zużycie) zostanie przekroczona, może być fizycznie niemożliwe (Wykonawca otrzymuje informację o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o dodanie zapisu do § 8 ust. 1o treści: Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty wynagrodzenia przewyższającego kwotę, o której mowa powyżej za energię faktycznie zużyta do dnia rozwiązania umowy.”

Odpowiedź 5:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 6:

„Czy w zakresie warunku przedstawionego w Rozdziale III pkt. 1.A. 2) Zamawiający dopuszcza przedstawienie referencji z wykonanego zamówienia obejmującego dostawę energii elektrycznej i świadczenie usług dystrybucji?”

Odpowiedź 6:

Zamawiający dopuszcza przedstawienie referencji z wykonanego zamówienia obejmującego dostawę energii elektrycznej i świadczenie usług dystrybucji odbiorcy w ramach jednego kontraktu pod warunkiem, że Wykonawca wykaże, że wartość zrealizowanych dostaw energii nie będzie mniejsza od wykazanej przez Zamawiającego w SIWZ.

Pytanie 7:

„W przypadku obiektów rozliczanych w zespole grup taryfowych G, zgodnie z obowiązującą ustawą Prawo energetyczne (Dz. U. Z 2006 r., Nr 89, poz. 625 ze zmianami), przedsiębiorstwa obrotu mają obowiązek sprzedaży energii elektrycznej zgodnie z aktualną „Taryfą dla energii elektrycznej” zatwierdzoną przez

Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki dla obiektów przyłączonych do sieci OSD wskazanego w decyzji Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki. W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie do treści SIWZ i załączników do SIWZ zapisów pozwalających na:

- odstąpienie od obowiązku podania w ofercie stałej ceny energii elektrycznej dla obiektów rozliczanych w grupie taryfowej G11, G12 i oparcie rozliczeń za energię elektryczną na „Taryfie dla energii elektrycznej” zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki;
- dopuszczenie możliwości zmian cen energii elektrycznej dla obiektów rozliczanych w grupie taryfowej G11 i G12 w trakcie obowiązywania umowy w każdym przypadku zmiany obowiązującej „Taryfy dla energii elektrycznej”.

Odpowiedź 7:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 8:

„W odniesieniu do obiektów rozliczanych zgodnie z załącznikiem 2b do SIWZ, bezwzględne zagwarantowanie w umowie stałości cen na okres 36 miesięcy wiąże się z dużym ryzykiem handlowym po stronie Wykonawcy. Oznacza to w praktyce, że Wykonawca sporządzając ofertę, musi uwzględnić wszystkie potencjalne czynniki, które mogą mieć wpływ na cenę w czasie wykonywania umowy. Pomijając kwestię podatku akcyzowego oraz podatku od towarów i usług, o których mowa w SIWZ w Rozdziale XVII Ogólne Warunki Umowy § 10 ust. 3, licząc się z potencjalnym ryzykiem obciążeń wynikających w szczególności z wejścia w życie przepisów prawa powszechnie obowiązującego, nakładającego na sprzedawcę lub producenta energii elektrycznej dodatkowe obowiązki i ciężary należą do kategorii czynników, których w perspektywie 36 miesięcy nie da się właściwie ocenić czy oszacować. Wykonawca musi dokonać kompensacji tego ryzyka poprzez doliczenie odpowiedniej wartości do ceny, którą zaoferowałby mając możliwość późniejszej jej zmiany. W związku z powyższym zwracamy się do zamawiającego o modyfikację SIWZ w sposób skracający do 12 miesięcy okres wykonania umowy oraz jej zakres.”

Odpowiedź 8:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 9:

„W Rozdziale XVII SIWZ Ogólne warunki Umowy § 6 ust. 3 stwierdzacie Państwo, że należność Wykonawcy za zużytą energię elektryczną w okresie rozliczeniowym obliczana będzie jako iloczyn ilości sprzedanej energii elektrycznej, ustalonej na podstawie wskazań urządzeń pomiarowych zainstalowanych w układzie pomiarowo-rozliczeniowym punktu poboru i ceny jednostkowej energii elektrycznej wskazanej dla określonej taryfy w XVII SIWZ Ogólne Warunki Umowy § 6 ust. 1 oraz w załącznikach. Nie uwzględniliście natomiast Państwo wynikającej z aktualnej „Taryfy dla energii elektrycznej” zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu regulacji Energetyki stawki opłaty handlowej. Zwracamy się więc o uzupełnienie treści SIWZ oraz załączników w sposób umożliwiający uwzględnienie tej opłaty”.

Odpowiedź 9:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 10:

„Wnosimy o zmianę treści SIWZ w Rozdziale XVII Ogólne Warunki Umowy § 7 ust. 4 na następującą: „Należności wynikające z faktury VAT są płatne w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury”.

Odpowiedź 10:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 11:

„Wnosimy o zmianę treści SIWZ w Rozdziale XVII Ogólne Warunki Umowy § 7 ust. 5 na następującą: „Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku Wykonawcy”. Informujemy, że praktyka obrotu gospodarczego poparta orzecznictwem sądów potwierdza słuszność stanowiska wierzyciela, iż wykonanie zobowiązania następuje z chwilą obciążenia rachunku odbiorcy”.

Odpowiedź 11:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 12:

„Wnosimy o wprowadzenie zapisów dotyczących kar umownych przysługujących Wykonawcy w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn niezależnych od Wykonawcy na zasadach

analogicznych do § 9 Rozdziału XVII SIWZ (kwota kary umownej zostanie zapłacona na wskazane przez Wykonawcę konto bankowe), bądź odstąpienie od zapisów § 9 Rozdziału XVII SIWZ”.

Odpowiedź 12:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 13:

„Wnosimy o usunięcie § 9 ust. 2 Rozdziału XVII SIWZ”.

Odpowiedź 13:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 14:

„Wnosimy o wprowadzenie zapisu do Ogólnych Warunków Umowy: Zamawiający dopuszcza zmianę cen, w przypadku urzędowej zmiany stawek podatku VAT lub stawek podatku akcyzowego w okresie realizacji umowy i mających wpływ na zaoferowane przez Wykonawcę ceny. Wartość umowy zostanie zmieniona odpowiednio do zmian stawek podatku VAT lub podatku akcyzowego. Powyższe może nastąpić na podstawie pisma Wykonawcy, który określi podstawę prawną oraz po otrzymaniu pisemnej zgody Zamawiającego. W/w zmiana będzie wymagała podpisania przez obie strony aneksu do umowy”.

Odpowiedź 14:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 15:

„Wykonawca wnosi o zmianę § 7 ust. 7 Rozdziału XVII SIWZ w sposób umożliwiający dopuszczenie cesji praw i obowiązków wynikających z umowy na podmiot trzeci po uzyskaniu pisemnej zgody drugiej strony, wprowadzenie zakazu cesji wierzytelności również po stronie Zamawiającego”.

Odpowiedź 15:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Pytanie 16:

„Wnosimy o wprowadzenie do SIWZ w tym do Ogólnych Warunków Umowy zapisów umożliwiających stosowną korektę ceny jednostkowej (tym samym wartość oferty) o kwotę wynikającą ze zmiany kosztów umorzenia praw majątkowych w przypadku zmiany przepisów skutkujących wprowadzeniem obowiązku uwzględnienia w energii sprzedawanej odbiorcy końcowemu na rok 2013 kosztów umorzenia praw majątkowych innych niż w dniu złożenia oferty”.

Odpowiedź 16:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do Ogólnych Warunków Umowy SIWZ ww. zapisu.

Pytanie 17:

„W zakresie § 8 ust. 4 Rozdziału XVII SIWZ wnosimy o doprecyzowanie momentu, od którego strony uznają, że umowa sprzedaży w zakresie tego punktu poboru przestaje wiązać”.

Odpowiedź 17:

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy dokonuje zmiany zapisu Rozdz. XVII § 8 ust. 4, który otrzymuje brzmienie: „W przypadku, gdy Wykonawca poweźmie wiadomość, iż Umowa o świadczenie usług dystrybucji została rozwiązana bądź wygasła, a Zamawiający nie poinformuje go o tym w trybie wskazanym powyżej, niniejsza Umowa przestaje obowiązywać w zakresie punktu poboru, do którego dostarczana jest energia elektryczna w ramach Umowy o świadczenie usług dystrybucji od momentu pisemnego powiadomienia przez Wykonawcę”.

Pytanie 18:

„Wnosimy o umieszczenie w Rozdziale XVII Ogólne Warunki Umowy zapisu wprowadzającego trzymiesięczny okres wypowiedzenia umowy zawartej w wyniku postępowania WZP-2833/11/105/N”.

Odpowiedź 18:

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ.

Zmiany SIWZ i wyjaśnienia należy traktować wiążąco dla obu Stron.

Naczelnik
Wydziału Zamówień Publicznych
Komendy Stołecznej Policji
[Podpis]
ml. insp. mgr inż. Małgorzata...