

Oznaczenie sprawy RG.272.11.2019

**Do wszystkich Wykonawców
biorących udział w postępowaniu**

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **Dostawa energii elektrycznej dla Powiatu Przeworskiego i jednostek organizacyjnych powiatu w okresie od 01.01.2020r. do 31.12.2021r.**

Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu od Wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia wpłynęły pytania dotyczące treści SIWZ. Działając zgodnie art. 38 ust. 2 w związku z art. 38 ust.1a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2019r. poz.1843.) Zamawiający przekazuje Wykonawcom treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1:

Pytanie 1 – dotyczy § 7 pkt. 8 zał. nr do 9 do SIWZ - 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 10 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD.”*

Pytanie 2:

Pytanie 2 - dotyczy § 7 pkt. 8 zał. nr do 9 do SIWZ - 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”*.

Pytanie 3:

Pytanie 3 - dotyczy § 7 pkt. 8 zał. nr do 9 do SIWZ - 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”*.

Odpowiedź na pyt.1 ,2 i 3:

Treść zapisu zawartego w pkt 8 § 7 załącznika nr do 9 do SIWZ (wzór umowy) otrzymuje brzmienie:

*„ Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia i doręczenia faktury rozliczeniowej za dany okres rozliczeniowy w terminie do **10 dnia** każdego miesiąca następującego po miesiącu, w którym dany okres rozliczeniowy został zakończony. Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia. Za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego” .*

Pytanie 4:

Pytanie 4 - dotyczy § 9 pkt. 1 zał. nr do 9 do SIWZ - 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.

Odpowiedź:

Treść zapisu pkt 1 § 9 załącznika nr do 9 do SIWZ (wzór umowy) zostaje zastąpiona zapisem o treści:

„Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”.

Pytanie 5:

Pytanie 5 - dotyczy § 9 pkt. 3 zał. nr do 9 do SIWZ - 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.

Odpowiedź:

Treść zapisu pkt 3 § 9 załącznika nr do 9 do SIWZ (wzór umowy) zostaje zastąpiona zapisem o treści: *„W razie naliczania kar umownych odbiorca każdorazowo wystawi sprzedawcy notę obciążeniową”*.

Pytanie 6:

Pytanie 6 - dotyczy § 10 pkt. 1 ppkt. 4-5 zał. nr do 9 do SIWZ - Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia, wskazane w przedmiotowych zapisach, nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje skreślenia ppkt 4 i ppkt 5 w pkt 1 § 10 załącznika Nr 9 do SIWZ (wzór umowy).

STAROSTA

mgr Bogusław Urban

(podpis kierownika Zamawiającego)