



DYREKTOR KANCELARII TRYBUNAŁU KONSTYTUCYJNEGO

Warszawa, dnia 1 października 2021 r.

Adm.221.2.2021

Zamawiający:

Trybunał Konstytucyjny

al. J. Ch. Szucha 12A

00-918 Warszawa

NIP 526-21-49-935

REGON 001276402

Telefon: 22 621 57 66

Telefaks: 22 622 18 30

Adres e-mail: przetargi@trybunal.gov.pl

Witryna WWW: www.trybunal.gov.pl

<https://platformazakupowa.pl/pn/trybunal>

Odpowiedzi na zapytania Wykonawców dotyczące treści SWZ – numer 2

Dotyczy: DOSTAWA ENERGII ELEKTRYCZNEJ

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.) – dalej: ustawa Pzp, Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1

SWZ Rozdział V pkt 7)

Informujemy, iż standardy techniczne i jakościowe energii elektrycznej – zgodnie z przepisami Prawa energetycznego – zapewnia Operator Systemu Dystrybucyjnego. Wykonawca, jako sprzedawca energii nie może ponosić odpowiedzialności za zobowiązania innego podmiotu. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisów z dokumentacji przetargowej.

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Sprzedawca energii również zapewnia, że OSD spełnia odpowiednie parametry techniczne dostarczanej energii.

Pytanie 2

SWZ Rozdział XXII pkt 4

Informujemy, że w przypadku jednostki rozliczeniowej, jaką jest kWh, wszystkie przedsiębiorstwa obrotu energią elektryczną stosują podawanie cen jednostkowych z dokładnością do czwartego miejsca po przecinku, zgodnie z obowiązującymi Taryfami za sprzedaż i dystrybucję energii elektrycznej. Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający dopuści podanie ceny jednostkowej w zł/kWh z dokładnością do czterech miejsc po przecinku, natomiast ceny ogólnej za całość zamówienia brutto oraz wartości netto i kwoty VAT z tytułu sprzedaży energii podanie z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, co zaznaczył wyraźnie we wzorze formularza ofertowego, że wymaga by cenę za 1 kWh Wykonawca podał z dokładnością do 4 miejsc po przecinku. Cena za całość zamówienia netto, brutto i kwota VAT winna być podana z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku.

Pytanie 3

Załącznik nr 1 do SWZ §3 ust 2

Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są przez Sprzedawcę wskutek niedotrzymania standardów jakościowych obsługi odbiorców oraz wskutek niedotrzymania przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej, określonych w odrębnych przepisach. Bonifikaty udzielane są w terminie 30 dni od dnia, w którym wystąpiła przesłanka do ich naliczenia. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: „Wykonawca zobowiązany jest do udzielania bonifikat za niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców oraz niedotrzymanie przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej, w terminie 30 dni od dnia, w którym zaistniała przesłanka do ich naliczenia”.

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 3 ust. 2 Załącznika nr 1 do SWZ.

Pytanie 4

Załącznik nr 1 do SWZ §4 ust 2 pkt 1)

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 według 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?

Odpowiedź:

Tak, 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 według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę.

Pytanie 5

Załącznik nr 1 do SWZ §5 ust 1 pkt 2)

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: "Wykonawca będzie przyjmował zgłoszenia lub reklamacje od Zamawiającego w godzinach swojego urzędowania."

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu § 5 ust. 1 pkt 2) Załącznika nr 1 do SWZ.

Pytanie 6

Załącznik nr 1 do SWZ §5 ust 1 pkt 8)

Informujemy, iż wskazany w przedmiotowych zapisach termin może być niemożliwy do spełnienia z przyczyn obiektywnie niezależnych od Wykonawcy. Prosimy o usunięcie zapisu „w terminie 7 dni liczonych od momentu przekazania Wykonawcy niezbędnych dokumentów”

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu z § 5 ust.1 pkt 8) Załącznika nr 1 do SWZ.

Pytanie 7

Załącznik nr 1 do SWZ §5 ust 1 pkt 9)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych?
- b) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- c) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?
- d) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?

Odpowiedź:

- a) Zamawiający nie ma podpisanej umowy kompleksowej dla każdego z punktów poboru.
- b) Zamawiający upoważni Wykonawcę do przeprowadzenia czynności zmiany sprzedawcy.
- c) Nie dotyczy - Zamawiający nie ma podpisanej umowy kompleksowej na żaden z punktów poboru.
- d) Zamawiający informuje, że nie zawarł umów sprzedaży w ramach akcji promocyjnych i lojalnościowych.

Pytanie 8

Załącznik nr 1 do SWZ §6 ust 2)

Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo – rozliczeniowych, zapis dotyczy świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego a nie Sprzedawcy energii elektrycznej (Wykonawcy) i w związku z powyższym w tym zakresie powinien zostać wykreślony.

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 6 ust. 2 z Załącznika nr 1 do SWZ. Zapisy § 6 dotyczą ogólnych obowiązków Stron odpowiednio w zakresie wykonania Umowy.

Pytanie 9

Załącznik nr 1 do SWZ §8 ust 1 pkt 3)

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby w przypadku faktur wystawianych w formie elektronicznej przekazywane były one nie za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania a udostępnianie Zamawiającemu za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2020 poz. 106 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach ? Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej. Dzięki temu rozwiązaniu Zamawiający otrzyma dokument w momencie jego wystawienia, zniwelowane zostanie ryzyko niedostarczenia przesyłki lub znacznego opóźnienia w jej dostarczeniu. Zmiana formy dostarczania faktur ma również aspekt ekologiczny, przyczyni się do wspólnego dbania o środowisko naturalne poprzez zmniejszenie zapotrzebowania na produkcję papieru i ograniczenie transportu.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający wyraża zgodę, aby w przypadku faktur wystawianych w formie elektronicznej przekazywane były one nie za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania a udostępnianie Zamawiającemu za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2020 poz. 106 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach.

Pytanie 10

Załącznik nr 1 do SWZ §8 ust 4 pkt 1)

Wykonawca nie ma wiedzy, kiedy faktury zostaną dostarczone do Zamawiającego, a w sytuacji gdy faktury zostaną dostarczone z opóźnieniem, w celu dokonania prolongaty terminu płatności niezbędna jest informacja od Zamawiającego o dacie ich wpływu. Wykonawca informuje, że nie ma możliwości automatycznego przedłużenia terminu płatności.

Wobec powyższego proponowany zapis otrzymałby brzmienie „termin płatności jest krótszy niż termin określony w ust 3,termin płatności ulega przedłużeniu na wniosek Zamawiającego, tak aby dochować terminowi 21 dni zapłaty licząc od daty doręczenia faktury. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 21 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.”

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany zapisu w § 8 ust. 4 pkt 1 Załącznika nr 1 do SWZ według propozycji Wykonawcy.

Pytanie 11

Załącznik nr 1 do SWZ §8 ust 6

Informujemy, że numer konta na który należy dokonać należności widnieje na każdej fakturze wystawianej przez Wykonawcę. W związku z powyższym wnosimy modyfikację zapisu do treści: „Należności z tytułu faktur VAT będą płatne przez Zamawiającego przelewem na rachunek bankowy wskazany na fakturze VAT”.

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 8 ust 6 Załącznika nr 1 do SWZ. Zgodnie z brzmieniem art. 488 § 1 KC. „Świadczenia będące przedmiotem zobowiązań z umów wzajemnych (świadczenia wzajemne) powinny być spełnione jednocześnie, chyba że z umowy, z ustawy albo z orzeczenia sądu lub decyzji innego właściwego organu wynika, iż jedna ze stron obowiązana jest do wcześniejszego świadczenia”.

Pytanie 12

Załącznik nr 1 do SWZ §8 ust 7

Informujemy, że zgodnie z art. 488 Kodeksu cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia Odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, do treści: „W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury, Odbiorca faktury złoży pisemną reklamację, dołączając jednocześnie kopię spornej faktury. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 14 dni od daty zgłoszenia reklamacji. Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 8 ust. 7 Załącznika nr 1 do SWZ.

Pytanie 13

Załącznik nr 1 do SWZ §8 ust 8

Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (<https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-ws-wykazupodatnikow-vat>) – rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEIDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którym dany rachunek wirtualny jest powiązany. Powiązanie rachunku wirtualnego z rozliczeniowym ustalane jest przez Ministerstwo Finansów na podstawie danych udostępnianych przez banki. Jeśli takie powiązanie istnieje Ministerstwo sprawdza czy rachunek rozliczeniowy z którym powiązany jest weryfikowany rachunek wirtualny został zgłoszony.

Jeśli tak – system zwraca informację o treści „Figuruje w rejestrze VAT” . Oznacza to, że wpłaty dokonywane na tak zweryfikowany rachunek wirtualny będą traktowane jak wpłaty na rachunki rozliczeniowe znajdujące się na białej liście.

W związku z powyższym, w celu umożliwienia dokonania rozliczeń pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym, zwracamy się prośbą o modyfikację zapisu do treści „W przypadku, gdy Wykonawca jest czynnym podatnikiem podatku od towarów i usług (podatku VAT), Zamawiający zastrzega prawo do odmowy/wstrzymania wypłaty wynagrodzenia, jeżeli wskazany do zapłaty rachunek bankowy, bądź w przypadku rachunku wirtualnego – powiązany z nim rachunek rozliczeniowy - nie znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT.”

Odpowiedź:

Zamawiający dokona zapisu zgodnie z propozycją Wykonawcy w § 8 ust 8 Załącznika nr 1 do SWZ na następujące brzmienie: „W przypadku, gdy Wykonawca jest czynnym podatnikiem podatku od towarów i usług (podatku VAT), Zamawiający zastrzega prawo do odmowy/wstrzymania wypłaty wynagrodzenia, jeżeli wskazany do zapłaty rachunek bankowy, bądź w przypadku rachunku wirtualnego – powiązany z nim rachunek rozliczeniowy - nie znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT.”

Pytanie 14

Załącznik nr 1 do SWZ §11

Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zapisów dotyczących kar umownych. Jednocześnie wnosimy o dostosowanie postanowienia zawartego w ust. 6 do zasady równości stron stosunku cywilnoprawnego poprzez jego modyfikację do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Zaznaczamy, że zapis ten w obecnym kształcie wpływa na

wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie przekładać się na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie § 11 Załącznika nr 1 do SWZ oraz nie wyraża zgody na postulowaną zmianę § 11 ust. 6 Załącznika nr 1 do SWZ.

Pytanie 15

Załącznik nr 1 do SWZ §11 ust 1

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary 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. 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 11 ust. 1 Załącznika nr 1 SWZ w postulowanym zakresie. W opinii Zamawiającego, w tym przypadku nie została zachwiana relacja pomiędzy wysokością wynagrodzenia za wykonywania zobowiązania a wysokością zastrzeżonej kary umownej.

Pytanie 16

Załącznik nr 1 do SWZ §11 ust 6

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:

Zamawiający wyraża zgodę na sugestie Wykonawcy i modyfikuje zapis § 11 ust. 6 Załącznika nr 1 do SWZ, nadając mu następujące brzmienie: „*Niezależnie od postanowienia ust. 5, Zamawiający każdorazowo wystawi Wykonawcy notę obciążeniową z tytułu naliczenia kary umownej*”.

Pytanie 17

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej przy wykorzystaniu podpisu elektronicznego przez Wykonawcę.

Pytanie 18

Czy Zamawiający ma świadomość że aby rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej, było możliwe od 01.12.2021r umowa z wyłonionym Wykonawcą musi zostać podpisana do 28.10.2021r.(z uwagi na przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy trwającej - zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne - 21 dni oraz z minimalnym czasem potrzebnym Wykonawcy do sparametryzowania umowy w systemie i dokonania innych niezbędnych czynności aby zgłosić umowę do OSD). Niewywiązanie się z tego terminu może spowodować konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający ma świadomość konieczności zawarcia umowy przed czasem niezbędnym do dokonania zmiany w OSD sprzedawcy przez Wykonawcę, jak również Zamawiający ma świadomość skutków zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. Sprzedawcy rezerwowego.

Wobec powyższego Zamawiający załącza Załącznik nr 1 do SWZ z wprowadzonymi do niego zmianami.

Dyrektor Kancelarii
Trybunału Konstytucyjnego

Zofia Hoffmann (3)

.....
Kierownik zamawiającego lub osoba upoważniona
do podejmowania czynności w jego imieniu