

Urząd Miasta Elku

Nr sprawy: **O-ZP.271.37.2012**

**PYTANIA I ODPOWIEDZI
I MODYFIKACJA SIWZ**

Dotyczy: Zakup energii elektrycznej dla placówek i instytucji Gminy Miasta Elk, Powiatu Elckiego oraz Miejskiego Zakładu Komunikacji sp. z o. o. w Elku, na potrzeby eksploatacji budynków, lokali, obiektów użytkowych, zasilania oświetlenia ulicznego i sygnalizacji świetlnej w roku 2013 i 2014

W związku z zapytaniem Wykonawcy z dnia 31.08.2012 r. udzielamy następującej odpowiedzi:

Zapytanie 1:

Dotyczy: bilansowanie handlowe

Czy Zamawiający zmieni § 2 ust. 4 z obecnej treści na poniższą?

Propozycja zmiany:

Wykonawca dokonywać będzie bilansowania handlowego Zamawiającego w ramach jednostki graficznej Wykonawcy lub podmiotu odpowiedzialnego za bilansowanie Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zapis został zmodyfikowany.

Zapytanie 2:

Dotyczy: Zapisy dot. zasad sprzedaży

Czy Zamawiający doda do § 2 ust. 7 poniższe:

(..) w rozumieniu Ustawy z dnia 6 grudnia 2008 r. o podatku akcyzowym (Dz. U. z 2009 Nr 3 poz. 11). ?

Odpowiedź:

Zapis został zmodyfikowany.

Zapytanie 3:

Dotyczy: Obowiązki Stron Umowy

Czy Zamawiający doda do § 4 ust. 1 poniższy zapis?

d) Niezwłoczne poinformowanie Wykonawcy o zmianach w zakresie stanu faktycznego lub prawnego określonego w § 2 ust. 7 pod rygorem poniesienia odpowiedzialności odszkodowawczej w stosunku do Wykonawcy za wszelkie szkody wynikłe z ewentualnych zaległości z tytułu nieodprowadzenia albo nieterminowego odprowadzania przez Wykonawcę podatku akcyzowego i związanych z tym podatkiem dokumentów.

Odpowiedź:

Zapis został zmodyfikowany.

Zapytanie 4:

Dotyczy: zasady rozliczeń

Czy Zamawiający wprowadzi poniższe ustępy do § 5?

1. Cena Energii Elektrycznej zużywanej na potrzeby własne określona w ust. 1 zawiera koszty pozyskania i przedstawienia do umorzenia Prezesowi Urzędu Regulacji Energetyki świadectw pochodzenia albo uiszczenia opłat zastępczych wynikających z ustawy Prawo energetyczne.
1. Określone w ust. 1 ceny i stawki mogą ulec zmianie w przypadku zmiany stanu prawnego dotyczącego unormowań wpływających na kalkulację ceny Energii Elektrycznej do Zamawiającego

a w szczególności:

- 2.1 Wejście w życie dodatkowych uwarunkowań prawnych wpływających na koszty zakupu przez Zamawiającego energii elektrycznej na potrzeby jej sprzedaży do Zamawiającego w ramach Umowy. Wystawione do tego momentu faktury za energię elektryczną zostaną odpowiednio skorygowane.
- 2.2 Zmiany Ustawy o podatku akcyzowym w zakresie podmiotów zobowiązanych do zapłacenia akcyzy za energię elektryczną (stan prawny w zakresie podatku akcyzowego obowiązujący od dnia 1 marca 2009 roku (Dz. U. 09.03.11 z 6 grudnia 2008 roku) wyznacza Wykonawcę, jako płatnika zobowiązanego do odprowadzania podatku akcyzowego).
- 2.3 Zmiana cen określonych w par. 5 ust. 1 z powodu, o którym mowa w ust. 1 pkt. 1.1 następuje na podstawie jednostronnego oświadczenia woli Wykonawcy przesłanego Zamawiającemu w formie pisemnej tj. listem poleconym na adres siedziby Zamawiającego i obowiązuje od dnia wejścia w życie tych zmian prawnych.

Uzasadnienie:

Podatki, które mają charakter powszechny, mają duże znaczenie cenotwórcze. Bezwzględne zagwarantowanie stałości cen w umowie wiąże się więc 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. Podatek akcyzowy należy do kategorii czynników, których nie da się właściwie ocenić czy oszacować, ponieważ nie zależą od wykonawcy. W związku z powyższym wykonawca, licząc się z potencjalnym ryzykiem, jeśli Zamawiający nie uwzględnia zmian umowy (przewidzianych w art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych) związanych ze zmianą akcyzy, musi dokonać jego kompensacji poprzez doliczenie odpowiedniej wartości do ceny, którą zaoferowałby mając możliwość późniejszej jej zmiany.

Wykonawca zwraca ponadto uwagę na fakt, że dopuszczenie zmian ceny odnosi się do czynników obiektywnych, które nie mają związku z próbą renegocjacji warunków umowy, a jedynie mają na celu próbę urealnienia ceny oferowanej energii w czasie trwania umowy.

Dodatkowym argumentem przemawiającym za dopuszczeniem możliwości zmiany ceny w sytuacji zmiany przepisów prawa podatkowego wpływających na cenę, jest definicja ceny z obowiązującej ustawy z dnia 5 lipca 2001 r. o cenach (Dz.U.01.97.1050 z późn. zm.) zawarta w art. 3 ust. 1. pkt 1): cena - wartość wyrażona w jednostkach pieniężnych, którą kupujący jest obowiązany zapłacić przedsiębiorcy za towar lub usługę; w cenie uwzględnia się podatek od towarów i usług oraz podatek akcyzowy, jeżeli na podstawie odrębnych przepisów sprzedaż towaru (usługi) podlega obciążeniu podatkiem od towarów i usług oraz podatkiem akcyzowym.

Z treści powołanego przepisu wynika, że stosowana w obrocie cena jest ceną zawierającą podatek akcyzowy. Wykonawca składając ofertę powinien określać ceny zgodnie z przepisami obowiązującego prawa. W świetle powyższego nie ma uzasadnienia dla stosowania w rozliczeniach z zamawiającym cen netto, to jest cen, które nie zawierają podatków i opłat.

Zasady dot. sprzedaży energii elektrycznej wytworzonej przez przedsiębiorstwa energetyczne wykorzystujące odnawialne źródła energii oraz wydawanie i obrót świadectwami pochodzenia wydawanymi dla energii uzyskanej z odnawialnych źródeł energii oraz wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji wynikają bezpośrednio z Ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (Dz.U. 2006 r. Nr 89, poz. 625 ze zm.) [zwanej dalej Ustawą], a szczegółowo zostały uregulowane w rozporządzeniach: Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 14 sierpnia 2008 r. w sprawie szczegółowego zakresu obowiązków uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, uiszczenia opłaty zastępczej, zakupu energii elektrycznej i ciepła wytworzonych w odnawialnych źródłach energii oraz obowiązku potwierdzenia danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w odnawialnym źródle energii (Dz.U. 2008 nr 156 poz. 969) [zwane dalej Rozporządzenie 2007] oraz Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 26 września 2007 r. w sprawie sposobu obliczania danych podanych we wniosku o wydanie świadectwa pochodzenia z kogeneracji oraz szczegółowego zakresu obowiązku uzyskania i przedstawienia do umorzenia tych świadectw, uiszczenia opłaty zastępczej i obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji (Dz.U. 2007 nr 185 poz. 1314) [zwane dalej Rozporządzenie 2008]. Prawo energetyczne przewiduje po stronie przedsiębiorstwa energetycznego posiadającego koncesję w zakresie obrotu energią elektryczną oraz które sprzedaje energię elektryczną konsumentom używającym jej dla własnych potrzeb na terenie Polski, obowiązek zakupu energii

elektrycznej, wytwarzanej z odnawialnych źródeł energii jak również wytwarzanej w wysokosprawnej kogeneracji.

W rozporządzeniach ustawodawca określił udział ilościowy sumy energii elektroenergetycznej (wynikającej ze świadectw pochodzenia, które przedsiębiorstwo energetyczne ma obowiązek uzyskać i przedstawić do umorzenia albo z uiszczonej opłaty zastępczej) w wykonanej całkowitej rocznej sprzedaży energii elektrycznej odbiorcom końcowym. W 2011 r. udział ten wynosi nie mniej niż:

10,4% dla energii odnawialanej (zielonej) (§3 pkt 4 Rozporządzenia 2008).

22,2% dla energii (czerwonej) wytworzonej w skojarzeniu z ciepłem, czyli w elektrociepłowniach (§9 pkt 2 lit. e) Rozporządzenia 2007).

3,3% dla energii (żółtej) wytworzonej w elektrociepłowniach gazowych lub w skojarzonych źródłach o mocy poniżej 1MW (§9 pkt 1 lit. e) Rozporządzenia 2007).

1,6% dla energii (fioletowej) wytworzonej z metanu z kopalń i biogazowni.

Ceny energii elektrycznej wytwarzanej z odnawialnych źródeł energii oraz wysokosprawnej kogeneracji są określone z góry. Zgodnie z kompetencją zawartą w art. 23 ust 2 pkt 18 Ustawy ceny są obliczane przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki i corocznie publikowane (ustalane na podstawie średniej ceny sprzedaży energii elektrycznej na rynku konkurencyjnym, w poprzednim roku kalendarzowym).

W Rozporządzeniu 2008 ustawodawca określił sposób uwzględnienia w kalkulacji cen energii elektrycznej w taryfach przedsiębiorstw energetycznych zarówno kosztów uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, kosztów poniesionej opłaty zastępczej, jak i kosztów zakupu energii elektrycznej (§1 pkt 6). Z kolei zgodnie z §16 ust. 1 Rozporządzenia 2008 koszty zakupu energii elektrycznej, ponoszone w związku z realizacją obowiązku, o którym mowa w art. 9a ust 6 Ustawy, uwzględnia się w kalkulacji cen ustalanych w taryfach sprzedawców z urzędu, przyjmując, że jednostka energii elektrycznej sprzedawana przez danego sprzedawcę z urzędu odbiorcom końcowym jest w tej samej wysokości obciążona tymi kosztami. Ceny zakupu energii elektrycznej (także wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji) wynikają z przepisów wydawanych na podstawie art. 23 ust 2 pkt 18 Ustawy.

Za niedopełnienie obowiązków wynikających z nieprzestrzegania obowiązku zakupu energii elektrycznej (pochodzącej odnawialnych źródeł energii oraz w zakresie kogeneracji) Ustawodawca przewidział kary pieniężne (art. 56 ust. 1 pkt 1a Ustawy).

Odpowiedź:

Zamawiający wprowadził zmianę w § 5 ust. 2 na nw. zapis:

Cena energii elektrycznej zużywanej na potrzeby własne określona w ust. 1 zawiera koszty pozyskania i przedstawienia do umorzenia Prezesowi Urzędu Regulacji Energetyki świadectw pochodzenia albo uiszczenia opłat zastępczych wynikających z Ustawy.

W przypadku zmiany przepisów skutkujących zmianą stawki podatku VAT, akcyzy lub innych zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności zmiany Ustawy lub aktów wykonawczych do tej Ustawy wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej zostaną powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie.

Zapytanie 5:

Dotyczy: Zasady rozliczeń

Czy Zamawiający zmodyfikuje § 5 ust. 4 tak aby uwzględniał następujące:

Odczyty rozliczeniowe układów pomiarowo-rozliczeniowych i rozliczenia kosztów sprzedanej energii odbywać się będą wg danych przekazanych przez OSD ?

Odpowiedź:

Zapis został zmodyfikowany.

Modyfikacja SIWZ

Miasto Ełk działając w trybie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz.759 z późn. zm.) modyfikuje treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w ten sposób, że:

- 1). Zmienia załącznik nr 4 do SIWZ tj. wzór umowy z załącznikiem nr 1 do wzoru umowy (zestawienie wszystkich punktów odbioru energii elektrycznej) i wprowadza nowy o obowiązującym brzmieniu.
- 2).Zmienia załącznik nr 5 do SIWZ tj. zestawienie wszystkich punktów odbioru energii elektrycznej objętych zamówieniem i wprowadza nowy o obowiązującym brzmieniu (*załącznik uzupełniony o brakujące numery PPE punktów pobory energii*).
- 3). W SIWZ w pkt XXVIII „Zmiana umowy” dodaje się p. punkt 4, o brzmieniu *„Postanowienia umowy mogą być zmienione w sytuacji zmiany jednostkowej ceny netto za 1 kWh o kwotę wynikającą ze zmiany stawki podatku VAT, akcyzy lub innych zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności zmiany Ustawy lub aktów wykonawczych do tej Ustawy wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej”*.

Podpis

Z up. PREZYDENTA
Z-ca Prezydenta Miasta
/-/
Artur Urbański

Załączniki:

- zmieniony załącznik nr 4 do SIWZ tj. wzór umowy z załącznikiem nr 1 do wzoru umowy (zestawienie wszystkich punktów odbioru energii elektrycznej),
- zmieniony załącznik nr 5 do SIWZ tj. zestawienie wszystkich punktów odbioru energii elektrycznej objętych zamówieniem.