

Pytanie 1.

Dotyczy załącznika nr 6 do SIWZ – projektu umowy sprzedaży energii elektrycznej w §5

Z uwagi na brak informacji mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy zmiany przepisów prawa wprowadzających nowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisów w §5 ust. 2 do treści:

„Ceny określone w ust. 1 ulegną zmianie wyłącznie w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub ustawowej zmianie opodatkowania energii elektrycznej podatkiem akcyzowym a także w przypadku zmiany ustawy prawo energetyczne oraz przepisów wykonawczych, wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatami dotyczącymi efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej. Ceny energii elektrycznej, o których mowa w § 5 ust. 1 mogą ulec zmianie w odniesieniu do kosztów wynikających z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie.”

Ad.1.

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę ceny, ponieważ jego intencją jest uzyskanie gwarancji niezmienności ceny za 1 kWh w okresie obowiązywania nowej umowy sprzedażowej. Umowa stanowiąca załącznik nr 6 do SIWZ dopuszcza zmianę wyłącznie w przypadku zmiany podatku VAT oraz akcyzy. W przypadku zmian ogólnie obowiązujących, przepisów prawa Wykonawca ponosi ryzyko związane z ich zmianą i taką ewentualność powinien przewidzieć w momencie kalkulacji ceny. Z tą działalnością wiąże się również ryzyko gospodarcze, które ponoszą przedsiębiorcy w związku z ewentualnymi zmianami warunków świadczenia swoich usług. Stąd też tak istotne jest pragmatyczne skalkulowanie ceny dla okresu objętego zamówieniem, w sposób uwzględniający wszystkie czynniki mające wpływ na kształt ceny. Okoliczności przewidziane przez Oferenta mieszczą się w granicach ryzyka gospodarczego. W przedmiotowym zakresie wszyscy oferenci mają równe szanse.

Pytanie 2.

W załączniku nr 6 do SIWZ – projekcie umowy sprzedaży energii elektrycznej w § 6 ust. 6 widnieje zapis:

„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty uznaje się datę obciążenia rachunku Zamawiającego.”

Zauważyć należy, iż z punktu widzenia wykonawcy, jak i przepisów podatkowych określenie terminu płatności na 21 dni od daty 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 15.02.1992 r. 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 wystawianej przez wykonawcę faktury VAT i określony na 21 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 doręczania faktury na co najmniej 7 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.

Jednocześnie 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.).

Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą i pytaniem czy Zamawiający dopuści możliwość aby w umowie, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą cyt. zapis został zmodyfikowany do treści:

„Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy”

Ad.2.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów w § 6 ust. 6 załącznika nr 6 do SIWZ i pozostawia zapisy wskazanego paragrafu bez zmian. Zamawiający jednocześnie informuje, iż wyżej wymienione zapisy są zgodne z obecnie obowiązującymi zasadami w obrocie gospodarczym.