

**Wykonawcy
ubiegający się o udzielenie zamówienia
publicznego**

RIR.271.1.2022

Dotyczy postępowania przetargowego na „Dostawę energii elektrycznej dla Gminy Kluki oraz jednostek podległych”

Zgodnie z art 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) informuję, że w dniu 03.03.2022 r. wpłynął do Urzędu Gminy w Klukach wniosek o wyjaśnienie i modyfikację zapisów dokumentów, o następującej treści:

Pytanie 1 – Rozdział 5, pkt 5.1.3 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §4 ust. 2, tiret 4-6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie/potwierdzenie następujących informacji:

- a) Czy dla wszystkich PPE Zamawiający posiada umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji?
- b) Dla których PPE procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?
- c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
- d) Czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?
- e) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej (w pkt 5.1.3 SWZ wskazano Elektra S.A., w załączniku nr 1 do SWZ informację o sprzedaży rezerwowej)?
- f) Na jaki okres zostały zawarte dotychczasowe umowy sprzedaży energii elektrycznej? Czy wymagają one wypowiedzenia przez Wykonawcę bądź złożenia oświadczenia o ich nie przedłużaniu? Jeśli tak, to jaki jest okres ich wypowiedzenia?
- g) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- h) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?

i) 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?

Pytanie 2 – Rozdział 5, pkt 5.1.3 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §4 ust. 2, tiret 4-6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;

- opis punktu poboru;

- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina w oddzielnych polach/kolumnach zastawienia);

- grupa taryfowa ;

- planowane roczne zużycie energii;

- numer licznika;

- Operator Systemu Dystrybucyjnego;

- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;

- numer aktualnie obowiązującej umowy;

- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;

- numer ewidencyjny PPE;

- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;

- wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy do OSD wraz z upoważnieniem OSD do zawarcia umowy rezerwowej ze wskazanym sprzedawcą rezerwowym w sytuacjach określonych w ustawie prawo energetyczne;

- dokument nadania numeru NIP;

- dokument nadania numeru REGON;

- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;

- dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane, skutkiem czego może okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 3 ust. 29a ustawy Prawo energetyczne.

Pytanie 3 – Rozdział 5, pkt 5.1.9 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §4 ust. 2, tiret 4-6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Mając na względzie zobowiązania Wykonawcy wymienione SWZ, zwracamy się z zapytaniem 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 wg wzoru stosowanego powszechnie

przez Wykonawcę (druk w załączeniu)? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosić będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Pytanie 4 – Rozdział 5, pkt 5.1.9 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §4 ust. 2, tiret 4-6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

W przypadku punktów poboru energii, dla których zmiana sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy oraz w przypadku punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna jest zawarta na czas określony i braku zgody na udzielenie pełnomocnictwa na wzorze zaproponowanym przez Wykonawcę, prosimy o informację, czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?

Pytanie 5 –Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §5 ust. 1-2 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, jednak w swoim bilingu Wykonawca zmuszony jest do prawidłowego wprowadzenia danych dotyczących okresu rozliczeniowego/cyklu przekazywania danych pomiarowych przez OSD. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego/cyklu przekazywania danych pomiarowych w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu: czy wynosi on odpowiednio np. 1 miesiąc, 2 miesiące (parzyste/nieparzyste), czy 6 miesięcy (ze wskazaniem miesiąca odczytowego)? Informacja, że okres rozliczeniowy jest zgodny z OSD jest niewystarczająca do prawidłowej parametryzacji rozliczeń.

Pytanie 6 – Rozdział 22, pkt 22.3 SWZ („OPIS KRYTERIÓW OCENY OFERT,...“), pkt 3, ppkt 2 Załącznika nr 3 do SWZ ("FORMULARZ OFERTOWY - Zobowiązanie w przypadku przyznania zamówienia"), §6 ust. 1-2 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Mając na uwadze Kryterium opisane w Rozdziale 22, pkt 22.3 SWZ Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie pkt 3.2) Załącznika nr 3 do SWZ ("FORMULARZ OFERTOWY - Zobowiązanie w przypadku przyznania zamówienia") dotyczącego 30-dniowego terminu płatności liczonego od dnia dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego.

Równocześnie Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację §6 ust. 1-2 Załącznika nr 2 do SWZ do treści:

„1. Strony ustalają termin płatności na ... dni od daty wystawienia prawidłowo wystawionej faktury.

2. Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.“

Jednocześnie 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 liczbę dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, a to w konsekwencji naraża 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.

Pytanie 7 – §7 ust. 3 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego 14-dniowego terminu na zapłatę należności dotyczy jedynie odbiorców w gospodarstwach domowych. Przepisy ustawy nie nakładają natomiast takiego obowiązku w przypadku pozostałej grupy odbiorców.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne:

"3. Wykonawca może wstrzymać sprzedaż energii elektrycznej, gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektryczną co najmniej 30 dni po upływie terminu płatności." - usunięcie frazy: „pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia Umowy.”

Bez zawnioskowanej zmiany zapis jawi się jako nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień bowiem obejmuje ochroną zamawiającego nie będącego odbiorcą w gospodarstwie domowym, bez powodu, tak jak ochrona przewidywana prawem wyłącznie dla odbiorcy w takim gospodarstwie domowym.

Pytanie 8 – §12 ust. 2 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kary umownej w odniesieniu do kary w wysokości 2000 zł za każdy dzień zwłoki w przedłożeniu nowej polisy OC na 7 dni przed jej utratą, 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 kwestionowanego zapisu.

Pytanie 9 – §14 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Wykonawca zwraca się z prośbą 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.

Pytanie 10 – §16 ust. 4, tiret 1; §20 ust. 7 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Proszę

o dodanie do przedmiotowego zapisu §16 ust. 4, tiret 1 zdania o treści: **„Ceny energii elektrycznej ulegają zmianie o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy”.**

Tym samym zwracam się z wnioskiem o uwzględnienie stosownego zastrzeżenia w §20 ust. 7 – uwzględnienie zapisu „Wszelkie zamiany umowy wymagają aneksu sporządzonego w formie pisemnej pod rygorem nieważności z wyłączenie zmian wyszczególnionych w §16 ust. 4, tiret 1”.

Pytanie 11 – §2 ust. 1-2 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy"); Rozdział 10 SWZ („TERMINY WYKONANIA ZAMÓWIENIA”); Rozdział 5, pkt 5.1.4 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA”)

W celu prawidłowego skalkulowania wartości zamówienia (korzystnego dla Zamawiającego skalkulowania oferowanej ceny), Wykonawca zwraca się z prośbą o precyzyjne wskazanie okresu realizacji zamówienia poprzez podanie jednoznacznej daty rozpoczęcia sprzedaży.

Termin realizacji zamówienia musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert, inaczej zamówienie nie jest udzielane z przestrzeganiem zasad jego udzielania w postaci zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowanie wykonawców oraz przejrzystości. W związku z powyższym, uprzejmie proszę o uszczegółowienie terminu realizacji zamówienia, poprzez jednoznaczne określenie terminu rozpoczęcia i zakończenia realizacji zamówienia, tj. wskazanie dat 01.05.2022r. – 31.12.2022r.

Równocześnie informujemy, iż z uwagi na konieczność zawarcia umowy w terminach określonych w art. 264 lub art. 308 ust. 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a następnie na konieczność przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy trwającej – zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne - 21 dni, termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej od dnia 01.05.2022 r. jest najbliższym realnie możliwym do spełnienia terminem przez Wykonawcę (termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej od dnia zawarcia umowy nie jest możliwy do spełnienia przez Wykonawcę). Mając na względzie powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o doszczegółowienie terminu rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej na dzień 01.05.2022 r., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD.

Pytanie 12 – §2 ust. 1-2 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy"); Rozdział 10 SWZ („TERMINY WYKONANIA ZAMÓWIENIA”); Rozdział 5, pkt 5.1.4 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA”)

Informujemy, że zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) poszczególnych OSD, zatwierdzonych przez Prezesa URE, do rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej konieczne jest zgłoszenie umowy do OSD, przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy oraz przyjęcie umowy do realizacji przez OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: **„Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem 01.05.2022 r., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.**

Pytanie 13 – §4 ust. 2, tiret 3; §4 ust. 5, tiret 1 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii dla poszczególnych PPE znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Mając powyższe na uwadze zwracamy się z wnioskiem o usunięcie zapisów §4 ust. 2, tiret 3 oraz §4 ust. 5, tiret 1.

Pytanie 14 – §3 ust. 3; §16 ust. 4, tiret 3 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy"), Rozdział 5, pkt 5.1.7-5.1.8 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“)

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić grupę taryfową bądź moc umowną danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w ofercie. Punkty z innych grup taryfowych nieuwjętych w ofercie będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu w §3 ust. 3, §16 ust 4, tiret 3 oraz w pkt 5.1.7-5.1.8 SWZ: „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej bądź moc umownej możliwe są jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

Pytanie 15 – Rozdział 5, pkt 5.1.1-pkt 5.1.2 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Rozdział 23 SWZ ("INFORMACJE O FORMALNOŚCIACH, JAKIE..."), pkt 3, ppkt 1 Załącznika nr 3 do SWZ ("FORMULARZ OFERTOWY - Zobowiązanie w przypadku przyznania zamówienia")

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy/umów drogą korespondencyjną poprzez przesłanie dokumentów jednostronnie podpisanych umów (wraz z niezbędnymi do ich zgłoszenia dokumentami) do Wykonawcy?

Czy w sumie zostanie zawarta jedna zbiorcza umowa (z Gminą Kluki działającą w imieniu Gminnego Ośrodka Kultury w Klukach, Ochotniczych Straży Pożarnej oraz Szkół)? Czy Zamawiający posiada / będzie posiadać pełnomocnictwo do jej zawarcia?

Czy Zamawiający przygotowuje ww. dokumenty umowy/umów?

Równocześnie zwracamy się z wnioskiem o ograniczenie ilości egz. zawieranej umowy/umów do dwóch (1 egz. Wykonawcy; 1 egz. Zamawiającego).

Pytanie 16 – §5 ust. 4-5 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Czy Zamawiający dopuszcza wystawianie faktur zbiorczych nie dla wszystkich wymienionych punktów poboru energii elektrycznej PPE (w przypadku nie udostępnienia danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD dla wszystkich PPE jednocześnie w tym samym czasie, bądź w przypadku gdy PPE mają zróżnicowane okresy rozliczeniowe)? Wówczas wystawiona faktura nie będzie uwzględniała wszystkich wymienionych punktów poboru.

Pytanie 17 – Rozdział 5 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia")

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada:

a) status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.), co oznacza, że jest podmiotem wytwarzającym energię elektryczną lub ciepło z odnawialnych źródeł energii lub wytwarza biogaz rolniczy w instalacjach odnawialnego źródła energii, w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

b) status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.), co oznacza, że jest odbiorcą końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w mikroinstalacji, pod warunkiem, że wytwarzanie o którym mowa powyżej, nie stanowi przedmiotu przeważającej działalności gospodarczej określonej zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 40 ust. 2 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o statystyce publicznej (Dz. U. 2020 r. poz. 443 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Pytanie 18 – Rozdział 5 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia")

W przypadku posiadania przez Zamawiającego statusu wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2020 r. poz. 261 z późn. zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej, Wykonawca informuje, że objęcie przedmiotem zamówienia na dostawę energii elektrycznej/ dostawę energii elektrycznej oraz zapewnienie świadczenia usługi jej dystrybucji punktów poboru energii, w których wytwarzana jest energia elektryczna, może stanowić naruszenie dyspozycji art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 2019 ze zm.). W konsekwencji ww. przepisu, dokumentacja przetargowa powinna zawierać wyraźne i precyzyjne uregulowania wskazujące na przedmiot zamówienia, z uwzględnieniem wszystkich zobowiązań Wykonawcy związanych z posiadaną przez Zamawiającego instalacją odnawialnego źródła energii (dalej: Instalacja OZE). W dokumentacji przetargowej brak jest postanowień dotyczących wskazania strony kupującej energię wytworzoną w Instalacji OZE oraz regulacji dotyczących zmiany podmiotu odpowiedzialnego za bilansowanie handlowe zarówno na kierunku dostarczania energii elektrycznej jak i na kierunku jej poboru z Instalacji OZE. W powyższym zakresie wskazuje się, iż zgodnie z art. 9g ust. 6b ustawy Prawo energetyczne (Dz. U. 2020 r., poz. 833 ze zm.) rozliczenia wynikające z niezbilansowania energii elektrycznej pobranej, wprowadzonej lub pobranej i wprowadzonej dokonuje jeden podmiot odpowiedzialny za bilansowanie handlowe, co ma istotne znaczenie w celu umożliwienia wykonania przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę. Informujemy, iż pozostawienie zapisów dokumentacji zamówienia w obecnym brzmieniu uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty w zakresie dotyczącym ww. kategorii punktów poboru energii.

W związku z powyższym, w celu umożliwienia złożenia Oferty, Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status wytwórcy.

Pytanie 19 – Rozdział 5 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia")

W przypadku posiadania przez Zamawiającego statusu prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.), co oznacza, że jest odbiorcą końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w mikroinstalacji, pod warunkiem, że wytwarzanie o którym mowa powyżej, nie stanowi przedmiotu przeważającej działalności gospodarczej określonej zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 40 ust. 2 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o statystyce publicznej

(Dz. U. 2020 r. poz. 443 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, bądź wydzielenie do odrębnej części zamówienia, punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2020 r. poz. 261 z późn. zm.) – dalej OZE.

Objęcie przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej, punktów poboru energii z mikroinstalacją, powoduje konieczność świadczenia przez Wykonawcę dodatkowej usługi, w stosunku do ww. rodzaju punktów poboru energii, polegającej na rozliczaniu energii elektrycznej wprowadzonej przez Zamawiającego (prosumenta energii odnawialnej) do sieci OSD, wytworzonej w mikroinstalacji wraz z zapewnieniem usługi odbioru na warunkach wskazanych w ustawie OZE. W związku z powyższym, niemożliwe jest dokonanie przez Wykonawcę prawidłowej kalkulacji ceny w Ofercie, która uwzględni zarówno wynagrodzenie Wykonawcy za sprzedaż energii do punktów poboru energii Zamawiającego, jak i odkup od Zamawiającego energii wytworzonej w mikroinstalacji, co uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty na warunkach wskazanych w treści SWZ.

Pytanie 20 – §5 ust. 4-5 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zgodę na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT 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 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.

Pytanie 21 – Rozdział 21, pkt 21.6, ppkt 4) SWZ ("SPOSÓB OBLICZENIA CENY"), pkt 1 Załącznika nr 3 do SWZ ("FORMULARZ OFERTOWY - Zobowiązanie w przypadku przyznania zamówienia")

Zwracamy się z prośbą o wskazanie stawki VAT, jaką należy zastosować w ofercie – czy ma to być tymczasowa obniżona stawka wynikająca z przepisów tzw. Tarczy Antyinflacyjnej, tj. 5%, czy może zwykła stawka 23% (wskazana w Formularzu cenowym)?

Powyższa odpowiedź pozwoli na uniknięcie sytuacji, w której Wykonawcy zaoferują różne % stawki podatku VAT, co będzie wiązało się z brakiem możliwości porównania ofert.

Jednocześnie informujemy, że rozliczenia za pobraną energię elektryczną prowadzone będą wg obowiązujących przepisów prawnych.

Pytanie 22 – Rozdział 5, pkt 5.1.4 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), pkt 1 Załącznika nr 3 do SWZ ("FORMULARZ OFERTOWY - Zobowiązanie w przypadku przyznania zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia")

Wykonawca zwraca się z prośbą o weryfikację ilości energii objętych przedmiotem zamówienia (łączenie z ilościami energii wykazanymi dla poszczególnych grup taryfowych). Ilości energii zawarte w formularzu oferty dla okresu sprzedaży od dnia zawarcia umowy do 31.12.2022 r. są praktycznie takie same

jak ilości przewidywanego rocznego zużycia energii wykazane w Załącznik nr 1 do SWZ (Opis przedmiotu zamówienia).

Ilości przewidywanego rocznego zużycia energii zawarte w Załączniku nr 1 do SWZ (Opis przedmiotu zamówienia):

Grupa taryfowa	Przewidywane roczne zużycie energii kWh	Liczba PPE
C11	103 496	23
C11o	262 696	64
C12a	6 222	3
C22a	368 305	3
G11	11 263	4
Suma	751 982	97

Ilości zawarte w formularzu oferty oraz pkt 5.1.4 SWZ (dla okresu bez wątpienia krótszego niż roczny):

L.p.	Sprzedż energii dla taryfy	Zużycie w okresie trwania umowy
1	Taryfa C11	320 405
2	Taryfa C11o	43 787
3	Taryfa C12a	5 785
4	Taryfa C22a	368 742
5	Taryfa G11	11 263
Suma		749 982

Równocześnie zwracam uwagę na rozbieżność w podziale energii na poszczególne grupy taryfowe w ww. tabelach.

Pytanie 23 – §7 ust. 6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Oznacza to, że Zamawiający oczekuje możliwości wypowiedzenia umowy zasadniczo w każdym czasie. Umowy w zamówieniach publicznych zasadniczo zawiera się na czas oznaczony, należy więc stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób należy. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Zaproponowane w SWZ rozwiązanie jest niedopuszczalne w świetle istoty umowy sprzedaży (kompleksowej) zawieranej na czas oznaczony zarówno po myśli prawa cywilnego w zakresie zobowiązań jak i w świetle zasady udzielania zamówienia publicznego w sposób proporcjonalny. Mianowicie każde przedwczesne rozwiązanie umowy bez powodu powoduje u wykonawcy szkodę. Wykonawca bowiem nabywa wolumen energii hurtowo w celu odsprzedaży w całości na cały okres trwania umowy począwszy od jej zawarcia do zakończenia. Nie wykorzystany w opisanych realiach wolumen energii musi wykonawca, nieplanowo i ze stratą, odsprzedać na rynku hurtowym.

Pytanie 24 – Rozdział 5, pkt 5.1.4 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA”), pkt 1 Załącznika nr 3 do SWZ (“FORMULARZ OFERTOWY - Zobowiązanie w przypadku przyznania zamówienia”), Załącznik nr 1 do SWZ (“Opis przedmiotu zamówienia”)

W celu prawidłowego skalkulowania wartości zamówienia, Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji na temat szacowanej ilości energii w rozbiciu na poszczególne strefy czasowe dla grup taryfowych: C12a i C22a.

Równocześnie Wykonawca zwraca się z wnioskiem o udzielenie informacji na temat szacowanej ilości energii w rozbiciu na poszczególne strefy czasowe dla każdego punktu poboru energii, który nie jest rozliczany całodobowo.

Pytanie 25 – Rozdział 5, pkt 5.1.9 SWZ („OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA“), Załącznik nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §4 ust. 2, tiret 4-6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy")

Mając na względzie zobowiązania Wykonawcy zawarte w §4 ust. 2, tiret 4-6 Załącznika nr 2 do SWZ ("Projekt umowy") oraz Rozdziale 5, pkt 5.1.9 SWZ Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o potwierdzenie poprawności danych wskazanych w Załączniku nr 1 do SWZ.

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego.

Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o uwzględnienie w §4 ust. 3 Załącznika nr 2 do SWZ równoważnego zapisu dotyczącego zobowiązania Zamawiającego o treści ***„Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych i dokumentów (w tym umów i pełnomocnictw do ich zgłoszenia) niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”***

Zamawiający udzielił następujących odpowiedzi:

Ad 1.

- a) Zamawiający posiada umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji dla wszystkich PPE.
- b) procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy dla PPE nr: 91 i 92 zawartych w Załączniku nr 1 do SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia").
- c) Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony.
- d) Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi.
- e) Sprzedawcą energii elektrycznej jest obecnie sprzedawca rezerwowy.
- f) Dotychczasowe umowy sprzedaży energii elektrycznej (sprzedaż rezerwowa) wymagają wypowiedzenia przez Wykonawcę bądź złożenia oświadczenia o ich nie przedłużaniu.
- g) Zamawiający upoważni Wykonawcę do wypowiedzenia obowiązującej umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy.
- h) Zamawiający nie ma PPE, dla których obowiązywały umowy kompleksowe oraz umowy na czas określony.
- i) Zamawiający nie posiada umów / aneksów zawartych w ramach akcji promocyjnych, lojalnościowych.

Ad 2. Zamawiający przekaze niezbędne dane Wykonawcy.

Ad 3. Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa.

Ad 4. Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie.

Ad 5. Okres rozliczeniowy przekazywania danych pomiarowych w odniesieniu do PPE występującego w postępowaniu wynosi 2 miesiące (parzyste)(ze wskazaniem miesiąca odczytowego)? Informacja, że okres rozliczeniowy jest zgodny z OSD jest niewystarczająca do prawidłowej parametryzacji rozliczeń.

Ad 6. Zamawiający wprowadza do treści załącznika nr 2 do SWZ, par. 6 ust. 1 i 2 zmiany zgodnie z poniższym:
- jest:

1. Strony ustalają termin płatności na 30 dni od daty wystawienia prawidłowo wystawionej faktury.
2. Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela, a terminy płatności 30 dni są zgodne z formularzem ofertowym.

- po zmianie:

1. Strony ustalają termin płatności na dni od daty wystawienia prawidłowo wystawionej faktury.
2. Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego wierzyciela, a terminy płatności dni są zgodne z formularzem ofertowym.

Ad 7. Zamawiający nie przewiduje dokonania zmian poczynionych zapisów.

Ad 8. Zamawiający nie przewiduje dokonania zmian poczynionych zapisów.

Ad 9. Zamawiający nie przewiduje dokonania zmian poczynionych zapisów.

Ad 10. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Ad 11. Zamawiający nie przewiduje dokonania zmian poczynionych zapisów.

Ad 12. Zamawiający nie przewiduje dokonania zmian poczynionych zapisów.

Ad 13. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Ad 14. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Ad 15. Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umów drogą korespondencyjną.

W sumie zostanie zawartych 11 umów. Zamawiający posiada / będzie posiadać pełnomocnictwo do ich zawarcia.

Zamawiający przygotuje ww. dokumenty umów.

Zamawiający przychyła się do wniosku o ograniczenie ilości egz. zawieranych umów do dwóch (1 egz. Wykonawcy; 1 egz. Zamawiającego).

Ad 16. Zamawiający dopuszcza wystąpienie takiej sytuacji.

Ad 17. Zamawiający nie posiada:

a) statusu wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.)

b) statusu prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.)

Ad 18. nie dotyczy

Ad 19. nie dotyczy

Ad 20. Zamawiający wyraża zgodę na udostępnianie faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej.

Ad 21. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian. Obowiązek ustalenia prawidłowej stawki VAT spoczywa na Wykonawcy.

Ad 22. Zamawiający wskazuje szacunkowe zapotrzebowanie mające jedynie charakter orientacyjny służący do porównania ofert, który nie stanowi zobowiązania zakupu energii w podanej ilości.

Ad 23. Zamawiający nie przewiduje dokonania zmian poczynionych zapisów.

Ad 24. Szacowana ilość energii

taryfa	szacowane zużycie	ilość PPE
C12a	6 222	3
C22a	368 305	3

Ad 25. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.


mgr Renata Kaczmarska