

Urząd Miasta Kędzierzyn-Koźle



sygn. akt. **ZP.271.1.50.2023.AJ**

Kędzierzyn-Koźle, dnia: **19.07.2023r.**

WSZYSCY WYKONAWCY zainteresowani udziałem w postępowaniu

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: **Dostawa energii elektrycznej do obiektów stanowiących własność lub zarządzanych przez Gminę Kędzierzyn-Koźle i gminne osoby prawne w 2024r.**

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 2 oraz 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (*tekst jednolity Dz. U. z 2022r. poz. 1710 z późn. zm.*) odpowiada na pytania, które wpłynęły w dniach 14.07.2023r. i 17.07.2023 r. oraz modyfikuje treść SWZ w następującym zakresie :

I. Zestaw pytań z dnia 14.07.2023 r.

Zapytanie nr 1:

Dotyczy: Okresów rozliczeniowych

Czy Zamawiający zmieni zapis § 7 ust 1 Umowy Generalnej ?

Rozliczenia za sprzedaż energii elektrycznej odbywają się zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. **Nie ma dowolności w kształtowaniu okresów rozliczeniowych, bowiem jest to każdorazowo regulowane w odpowiednich umowach zawartych pomiędzy OSD a Zamawiającym.** OSD przekazuje Wykonawcy dane pomiarowo rozliczeniowe w stosowanych przez siebie okresach rozliczeniowych i na tej podstawie Wykonawca wystawia fv. Sposób fakturowania określony przez Zamawiającego może nie być możliwy do realizacji z przyczyn za które Wykonawca nie ponosi winy.

Odpowiedź nr 1 :

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy generalnej w powyższym zakresie.

Zapytanie nr 2:

Dotyczy: Danych pomiarowo-rozliczeniowych

Czy Zamawiający zmieni w umowach, m.in. w § 5 ust 5 i ust 7 Umowy Szczegółowej zwrot „odczyty wskazań układów pomiarowo rozliczeniowych” na „dane pomiarowo-rozliczeniowe”. Pragniemy poinformować, że OSD dokonuje odczytów liczników w urządzeniach pomiarowych a następnie przekazuje Wykonawcy dane pomiarowo rozliczeniowe a nie odczyty. Ponadto na fakturach i załącznikach do nich każdorazowo znajdują się dane dotyczące ilości zużytej energii elektrycznej w danym ppe.

Poniżej przykładowa treść § 5 ust 5:

„Należności za energię elektryczną regulowane będą na podstawie faktur VAT wystawianych przez Sprzedawcę i wysłanych do Odbiorcy nie później niż w terminie 14 dni od zakończenia stosowanego przez OSD okresu rozliczeniowego objętego sprzedażą i otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD z terminem płatności określonym w § 6 ust.4.”

Przykładowa treść § 5 ust 7: *„Do faktury Sprzedawca załączy specyfikację zawierającą dane pomiarowo-rozliczeniowe określające, w poszczególnych strefach czasowych danej taryfy, dla każdego PPE osobno, ilość pobranej energii elektrycznej w poszczególnych strefach czasowych danej taryfy.”*

Odpowiedź nr 2 :

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie.



Gmina Kędzierzyn-Koźle
ul. Grzegorza Piramowicza 32
47-200 Kędzierzyn-Koźle
NIP: 749-20-55-601

Wydział Zamówień Publicznych
tel. +48 77 40 34 450
fax +48 77 40 34 451
e-mail: zp@kedzierzynkozle.pl

Zapytanie nr 3:**Dotyczy: Wymogu wskazywania na fakturach stanów liczników**

Czy Zamawiający zmienia zapis § 5 ust 8 Umowy szczegółowej?

Wnioskujemy o usunięcie wymogu wskazywania przez Wykonawcę na fakturach stanów liczników

– Wykonawca otrzymuje od OSD dane pomiarowo rozliczeniowe, na których treść i formę nie ma wpływu (tym samym, jeżeli OSD nie prześle stanów liczników, Wykonawca nie będzie w stanie ich wykazać na fakturze – Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo-rozliczeniowych Zamawiającego).

Odpowiedź nr 3 :

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie. W przypadku braku możliwości dodania przedmiotowego zapisu w systemach bilingowych Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza możliwość dopisania w polu uwagi.

Zapytanie nr 4:**Dotyczy: Wskazania przez Sprzedawcę stanów liczników energii, od których rozpocznie się dostawę energii elektrycznej**

Czy w przypadku, gdy OSD prześle Wykonawcy stany liczników, to czy dany wymóg opisany w zapisach Umowy Szczegółowej §7 ust. 2 będzie spełniony, jeżeli wymagane stany początkowe liczników energii, od których rozpocznie się dostawę energii elektrycznej w zakresie poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej, znajdują się na pierwszych fakturach rozliczeniowych?

Odpowiedź 4

Zamawiający akceptuje proponowany sposób spełnienia wymogu opisanego w §7 ust. 2 umowy szczegółowej

Zapytanie nr 5:**Dotyczy: statusu wytwórcy/mikroinstalacji OZE**

Zamawiający wskazał pismem (1) *Wyjaśnienia treści SWZ z 13.07.2023r-sig* na punkty poboru posiadające status wytwórcy.

Na podstawie powyższego Wykonawca zwraca się z wnioskiem o udzielenie informacji odnośnie danych poszczególnych instalacji:

- a) Nr PPE;
- b) Adres instalacji;
- c) Rodzaj źródła;
- d) Moc instalacji;
- e) Przewidywana roczna ilość energii elektrycznej oferowana do sprzedaży;
- f) Rodzaj obiektu/prowadzonej działalności;
- g) Czy Zamawiający planuje zawrzeć dla tych punktów Umowy na odkup energii elektrycznej?

Informacja o mocy poszczególnych instalacji oraz ilości energii podlegającej odkupowi po cenie wskazanej w SWZ tj. cenie kwartalnej Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki, jest Wykonawcy niezbędna do oceny możliwości złożenia oferty w przedmiotowym postępowaniu na warunkach wymaganych przez Zamawiającego.

Odpowiedź 5:

Zamawiający wyjaśnia, że posiada punkty poboru energii elektrycznej mające 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.), natomiast, z uwagi na nieobjęcie ich zamówieniem, nie zostały one ujęte w załączniku nr 9 do SWZ - Zapotrzebowanie na EE - tabela zbiorcza.

PROCEDURY ZMIANY SPRZEDAWCY/DOKUMENTY/FORMALNOŚCI**Zapytanie nr 6:****Dotyczy: Sposobu podpisywania Umów Szczegółowych**

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę sposobu podpisywania Umów szczegółowych według jednego z poniższych scenariuszy?:

1. Zawierana jest jedna Umowa Generalna i Szczegółowa dla wszystkich Odbiorców – możliwe w przypadku, gdy Pełnomocnictwo głównego Zamawiającego obejmuje w swym zakresie podpisywanie Umów w imieniu i na rzecz poszczególnych Odbiorców.

Dla danego scenariusza załącznik do Umowy zawierać powinien dane z Państwa załącznika nr 9 (oprócz danych dotyczących sprzedaży w roku 2022) wraz z nowymi kolumnami:

- Wartość netto
- VAT
- Wartość Brutto
- Wartość netto (z prawem opcji)
- VAT (z prawem opcji)
- Wartość Brutto (z prawem opcji)

W takiej formie przejrzyste będzie dokonanie osobnego fakturowania według faktycznych Odbiorców, a ilość formalności i dokumentów, w tym czasu znacząco się zminimalizuje.

Przykładem takiego postępowania jest poniższy Zamawiający:

<https://miniportal.uzp.gov.pl/Postepowania/17739d7d-e8da-4475-8e74-ff6f2443e36f>

2. Zawierana jest jedna Umowa Generalna, a Umowy Szczegółowe według Nabywcy i NIP

W danym przypadku pod każdym z Nabywców załączniki do Umowy wyszczególnią poszczególnych Odbiorców. Innymi słowy pod Umową na dany NIP będą zawarci w Załączniku do Umowy wszyscy Odbiorcy z danymi z Załącznika nr 9 do SWZ wraz z dodaniem nowych kolumn jak w scenariuszu nr 1.

Nowe kolumny do Załącznika do Umowy:

- Wartość netto
- VAT
- Wartość Brutto
- Wartość netto (z prawem opcji)
- VAT (z prawem opcji)
- Wartość Brutto (z prawem opcji)

W takiej formie przejrzyste również będzie dokonanie osobnego fakturowania według faktycznych Odbiorców, a ilość formalności i dokumentów i w tym przypadku znacząco się zmniejszy.

Odpowiedź 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany sposobu podpisywania umów szczegółowych.

Zapytanie nr 7:

Dotyczy: Trybu zawierania Umów

Czy Zamawiający dopuszcza:

- podpisywanie umów podpisem kwalifikowanym?
- korespondencyjne zawarcie umów?

Odpowiedź 7:

Zamawiający dopuszcza zawarcie umów drogą korespondencyjną oraz podpisywanie umów podpisem kwalifikowanym.

Zapytanie nr 8:

Dotyczy: Formy przekazywania podpisanych Umów

a) Czy główni Nabywcy w ramach korespondencyjnego zawierania umów zgromadzą wszystkie umowy szczegółowe jednostek podległych, biorących udział w przetargu i prześlą je do wybranego w postępowaniu Wykonawcy ?

Odpowiedź 8 a:

Zamawiający informuje, iż główni Nabywcy w ramach korespondencyjnego zawierania umów nie będą gromadzić wszystkich umów szczegółowych jednostek podległych i przesyłać tych umów do wybranego w postępowaniu Wykonawcy.

b) Czy Wykonawca będzie mógł zebrać i odesłać umowy zawierane z tym samym nabywcą (ten sam nr NIP) na jeden główny adres w celu przyspieszenia procesu podpisywania umów?

Odpowiedź 8 b:

W celu usprawnienia podpisywania umowy szczegółowe winny zostać wysłane do poszczególnych odbiorców.

Zapytanie nr 9:

Dotyczy: Daty podpisania Umów

Czy Zamawiający podpiszą umowy szczegółowe w tym samym dniu lub ustali jedną datę podpisu, aby ujednolicić termin zawarcia umów?

Odpowiedź 9:

Data podpisania umów szczegółowych będzie ustalana między Sprzedawcą a Odbiorcą. Może ona być ujednolicona.

Zapytanie nr 10:

Dotyczy: Obowiązków Wykonawcy

Czy Zamawiający doda do Umowy Generalnej par 6 ust. 1 pkt 4 zapis: *„... pod warunkiem, że Umowy szczegółowe poszczególnych Nabywców dotrą do niego podpisane w formie papierowej lub opatrzone podpisem kwalifikowanym.”*

Odpowiedź 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy generalnej w powyższym zakresie.

Zapytanie nr 11:

Dotyczy: Wymogów dot. podpisywania Umów

Czy Zamawiający zmieni w SWZ Rozdział 20 w obrębie:

a) Wymogu dostarczenia 3 egzemplarzy – na 2 egzemplarze?

b) Wymogu, aby to Wykonawca dostarczył Zamawiającemu Umowy do podpisu ? - Projekty Umowy Generalnej jak i przyszłych Umowa. Szczegółowych to wzory Zamawiającego. Bezzasadnym jest, aby to Wykonawca owe wzory edytował, przygotowywał i drukował celem dostarczenia do Zamawiającego.

Odpowiedź 11:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę SWZ w powyższym zakresie.

Zapytanie nr 12:

Dotyczy: Pełnomocnictwa

Czy Zamawiający zgodzi się na udzielenie Pełnomocnictwa do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy wg wzoru Wykonawcy, który to Wykonawca przedłoży Zamawiającemu do wcześniejszej akceptacji ?

Odpowiednie zapisy w Pełnomocnictwie są niezbędne celem skutecznego przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

Odpowiedź 12: Zamawiający dopuści podpisanie pełnomocnictwa na wzorze stosowanym przez Wykonawcę, jeżeli będzie zawierała wyłącznie wymagany opis przedmiotu pełnomocnictwa niezbędny do realizacji czynności zmiany sprzedawcy.

Zapytanie nr 13:

Dotyczy: Umów o świadczenie usług dystrybucji

Czy umowy o świadczenie usług dystrybucji dla wszystkich ppe zawarte są na czas nieokreślony?

Odpowiedź 13:

Wszyscy uczestnicy przetargu posiadają umowy dystrybucyjne zawarte na czas nieokreślony.

POZOSTAŁE ZAPYTANIA

Zapytanie nr 14:

Dotyczy: Terminu płatności

Czy Zamawiający zmieni § 7 ust 3 Umowy Szczegółowej ? Termin płatności liczony jest od daty wystawienia faktury?

Zgodnie z art. 19a ust 5 pkt 4 ppk a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2004 Nr 54 poz. 535 z późn. Zm.) w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. W związku z powyższym Wykonawca liczy termin płatności od daty wystawienia faktury a nie jej doręczenia. Ponadto brak jest możliwości weryfikacji faktycznej daty otrzymania fv przez Zamawiającego co może przyczynić się do powstania problemów na etapie weryfikacji rozliczeń.

Odpowiedź 14:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień § 6 ust 4 umowy szczegółowej w powyższym zakresie. Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 30-dniowym od daty otrzymania faktury przez Odbiorcę.

Zapytanie nr 15:

Dotyczy: naliczania kar umownych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy

Czy Zamawiający zmodyfikuje przedmiotowe zapisy (Umowa Generalna §3 ust. 4; pkt. 4 oraz Umowa Szczegółowa §8 ust 5) na następujący?:

„W przypadku naliczenia kar umownych Odbiorca wystawi notę obciążeniową. Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty w terminie określonym w nocie obciążeniowej.”

Potrącanie kar z należnego wynagrodzenia będzie powodowało problemy na etapie rozliczeń gdyż konieczne będzie korygowanie już wystawionych faktur o wartość kar wynikających z not obciążeniowych. Ponadto Wykonawca powinien otrzymać informację z jakiego tytułu zobowiązany jest do zapłacenia kar umownych.

Odpowiedź 15:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy generalnej oraz szczegółowej w powyższym zakresie. Jednocześnie informuje się, iż oświadczenia o potrąceniu zawsze następuje w drodze noty obciążeniowej.

Zapytanie nr 16:

Dotyczy: Kar umownych

Czy Zamawiający odstąpi od naliczenia kary umownej określonej w § 8 umowy generalnej, w przypadku gdy **umowy szczegółowe** przedłożone Wykonawcy do podpisu będą zawierały błędy, braki lub będą niekompletne?

Informujemy, że w takim przypadku konieczne może być ponowne przygotowanie i przesłanie przez Zamawiającego poprawionej **umowy szczegółowej**.

Czy Zamawiający określając termin na odesłanie poszczególnych umów przez Wykonawcę wziął powyższą sytuację pod uwagę?

Czy termin ulegnie zawieszeniu lub będzie biegł na nowo od momentu otrzymania poprawnych i kompletnych dokumentów?

Prosimy o wyjaśnienie tej kwestii w zakresie umów szczegółowych.

Odpowiedź 16:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie. Ww. zapis został podyktowany dotychczasowym niespełnianiem właściwych standardów jakościowych obsługi umów na dostawę energii elektrycznej.

Zapytanie nr 17:

Dotyczy: Parametrów jakościowych energii elektrycznej

Czy Zamawiający wyjaśni o jakie wady chodzi w zapisach Umowy Generalnej §9 ust. 1?

Czy Zamawiający zmodyfikuje podany poniżej, aby był zgodny z informacjami podanymi poniżej?

Lub

Czy Zamawiający wykreśli dany ustęp, gdyż przedmiotem umowy jest sprzedaż energii elektrycznej?

Podmiotem odpowiedzialnym za dotrzymanie parametrów jakościowych dostarczanej energii elektrycznej jest Operator Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z rozporządzeniem Ministra Gospodarki w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego § 13 ust. 4.

Odpowiedź 17:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy generalnej w powyższym zakresie. Zgodnie z przepisami Kodeksu cywilnego Sprzedawca nawet korzystający z pośrednictwa sieci obsługiwanych przez inne podmioty odpowiada za wady ukryte przedmiotu sprzedaży (np. niewłaściwa częstotliwość, napięcie lub natężenie, brak ciągłości dostaw).

Zapytanie nr 18:

Dotyczy: Możliwości wypowiedzenie Umowy

Czy Zamawiający wykreśli § 11 ust. 1 oraz 2 Umowy Szczegółowej?

Wykonawca w przypadku wyboru jego oferty zabezpiecza (zakupuje) wymagany przez Zamawiającego wolumen. Tym samym opcja wcześniejszego wypowiedzenia Umowy w przypadkach innych niż przewidziane Ustawą PZP przyniesie straty Wykonawcy. W przypadku pozostawienia danej możliwości Wykonawca skalkuluje ryzyko w wycenie ofertowej (cena wzrośnie względem wyceny bez kalkulacji tego rodzaju ryzyka) bądź w przypadku zbyt dużego ryzyka Wykonawca w ogóle nie będzie miał możliwości udziału w niniejszym postępowaniu.

Odpowiedź 18:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie, tym samym wykreślając treść § 11 ust. 1 oraz 2 Umowy Szczegółowej. W związku z powyższym stosownej zmianie numeracji uległy § 12-15 przyjmując odpowiednio numerację § 11-14.

Zapytanie nr 19:

Dotyczy: jednostki posiadającej koncesję

Czy Zamawiający udzieli informacji czy którakolwiek jednostka objęta niniejszym postępowaniem posiada koncesję?

Jeżeli tak:

Czy Zamawiający udzieli informacji czy jednostka posiadająca koncesję związaną z wytwarzaniem, dystrybucją i obrotem energii elektryczną wyraża zgodę na podpisanie przez nią odrębnej umowy dot. odkupu nadwyżek energii wytworzonej i wprowadzonej do sieci (Umowa ta zawierana jest na odrębnych zasadach, nie objętych przedmiotem zamówienia)?

Obecne uwarunkowania rynku energii elektrycznej narzucają wymóg tego samego Podmiotu Odpowiedzialnego za Bilansowanie handlowe (POB) 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. 2021 r., poz. 716 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 złożenia oferty przez Wykonawcę w danym postępowaniu.

Odpowiedź 19:

Zamawiający wyjaśnia, że jednostki objęte niniejszym postępowaniem nie posiadają koncesji związanej z wytwarzaniem, dystrybucją i obrotem energią elektryczną.

II. Zestaw pytań z dnia 17.07.2023 r.

Pytanie 1 – § 4 ust. 2 pkt 1) Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie o jaki załącznik nr 1 do umowy chodzi. Jednocześnie informuję, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii, leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o wprowadzenie sformułowania o treści:

„Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych, niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy”.

Odpowiedź 1:

Zamawiający wskazuje, iż załącznik nr do umowy jest wykazany na stronie 7 projektowanych postanowień umowy szczegółowej – zestawienie PPE.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie.

Pytanie 2 – § 5 ust. 3 ppkt 1), § 5 ust. 5, 6 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD, przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując do rozliczeń dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD?

Odpowiedź 2:

Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD.

Pytanie 3 – § 5 ust. 8 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów odnoszących się do konieczności uwzględniania w fakturach VAT bieżących i poprzednich wskazań licznika. Informujemy, że OSD przekazuje Wykonawcom tylko i wyłącznie zużycia, nie przekazując stanu licznika bieżącego i poprzedniego. W związku z tym, iż Wykonawca będzie otrzymywał dane od OSD, nie ma możliwości, aby na fakturze były ujęte stany licznika, zgodnie z wymogiem Zamawiającego. Informujemy ponadto, że takie dane nie są obowiązkowym elementem faktury, zgodnie z treścią ustawy o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2022 r. poz. 931 ze zm.) – w tej kwestii ustawa wskazuje w art. 106e ust. 1 pkt 8 na wymóg podania miary i ilości (liczby) dostarczonych towarów lub zakresu wykonanych usług. Także Rozporządzenie Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną w § 37 stanowi, iż: „Przedsiębiorstwo energetyczne, które świadczy usługi dystrybucji energii elektrycznej albo usługi kompleksowe do faktury wystawionej odbiorcy dołącza rozliczenie, które zawiera co najmniej następujące informacje: 1) o wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie której została wyliczona kwota należności”. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie. W przypadku braku możliwości dodania przedmiotowego zapisu w systemach bilingowych Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza możliwość dopisani w polu uwagi.

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie przedmiotowych zapisów z projektowanych postanowień umowy szczegółowej.

Pytanie 4 – § 5 ust. 6 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin 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 14 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD”.

Odpowiedź 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień umowy szczegółowej w powyższym zakresie.

Pytanie 5 – § 5 ust. 7 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

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.

Odpowiedź 5:

Zgodnie z posiadaną wiedzą wszystkie PPE rozliczane są w cyklach 1 miesiąc.

Pytanie 6 – § 6 ust. 1, 6 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Wykonawca informuje, że zgodnie z możliwościami działania systemu bilingowego, na fakturach wskazane będą dane Nabywcy (nazwa, adres, Nr NIP), natomiast dane Odbiorcy (nazwa i adres) zostaną wpisane pod pozycją „Adres korespondencyjny”. Prosimy o potwierdzenie, że takie rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

Odpowiedź 6:

Zamawiający potwierdza, że akceptuje takie rozwiązanie.

Pytanie 7 – § 6 ust. 4 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

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. 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 30 dni od daty wystawienia faktury. Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektowanych postanowień § 6 ust 4 umowy szczegółowej w powyższym zakresie. Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 30-dniowym od daty otrzymania faktury przez Odbiorcę.

Pytanie 8

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. 2021 poz. 685 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 8: Zamawiający nie wyraża zgody na przesyłanie (dostarczanie) faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych.

Pytanie 9 – § 6 ust. 7 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Informujemy, że klauzula waloryzacyjna o której mowa w art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 ze zm.) nie będzie miała zastosowania do przedmiotu niniejszego zamówienia. Ceny energii elektrycznej, zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmiennie w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Dlatego też, wszelkie późniejsze zmiany cen energii elektrycznej będącej przedmiotem umowy pozostawałyby bez związku z wynagrodzeniem

Wykonawcy i w ten sposób nie zachodzi ustawowa przesłanka do zawarcia w umowie postanowień dotyczących zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy bowiem zmiana cen materiałów lub kosztów nie jest związana z realizacją zamówienia i nie powoduje zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o usunięcie wskazanych zapisów.

Odpowiedź 9:

Zamawiający nie zgadza się na zmianę zapisu umowy szczegółowej. Aby określona w przepisach art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 ze zm.) przesłanka do waloryzacji nie miała zastosowania - musi ona podlegać wyłączeniu na podstawie przepisu prawa.

Pytanie 10 – § 8 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. 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 10: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów o karach umownych.

Jednocześnie, Zamawiający wskazuje iż w dniu 13.07.2023 r. udzielił wyjaśnień treści SWZ i zmienił wysokość kar umownych w którym mowa w § 8 umowy szczegółowej w następujący sposób:

- 1) w § 8 ust. 1 – „10%” (w miejsce dotychczasowych 20%);**
- 2) w § 8 ust. 3 pkt 2 – „0,25 %” (w miejsce dotychczasowych 0,5%);**
- 3) w § 8 ust. 4 – „10%” (w miejsce dotychczasowych 20%).**

Pytanie 11 – § 8 ust. 5 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

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 11: Zamawiający informuje, iż oświadczenie o potrąceniu zawsze następuje w drodze noty obciążeniowej

Pytanie 12 – § 11 Załącznika nr 3 do SWZ (Umowa szczegółowa)

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 należyty. 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 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. Ponadto zgodnie z art. 433 pkt. 4 PZP wymagane jest określenie minimalnej wartości zamówienia.

Odpowiedź 12:

Zamawiający zgodnie z treścią odpowiedzi na pytanie numer 18 w zestawie pytań z dnia 14.07.2023 r. – wykreślił treść § 11 ust. 1 oraz 2 Umowy Szczegółowej. Nadto Zamawiający wskazuje na treść § 9 ust. 7 umowy szczegółowej, gdzie zastrzega się, że „świadczenie usług objętych niniejszą umową nie będzie mniejsze niż 80% wartości wskazanej w § 6 ust. 2.”.

Pytanie 13 – Załącznik nr 1A do SWZ (Kalkulator ceny oferty), Załącznik nr 9 do SWZ (Zapotrzebowanie na EE), Załącznik nr 10 do SWZ (Bilans zapotrzebowania na EE wg taryf)

Z uwagi na fakt, że w taryfach Wykonawcy nie istnieją wszystkie grupy taryfowe wskazane przez Zamawiającego w przedmiotowych załącznikach, Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający dopuszcza, aby dla punktu poboru energii (PPE), rozliczanego w ww. grupach taryfowych, były prowadzone rozliczenia według grupy taryfowej, której strefy czasowe są zbieżne ze strefami dla ww. grupy taryfowej, a jedyna różnica polega na formalnej nomenklaturze grupy taryfowej?

Odpowiedź 13:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany nazw grup taryfowych.

Pytanie 14

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego)?

Odpowiedź 14:

Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego).

Pytanie 15

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 15:

Zamawiający dopuści podpisanie pełnomocnictwa na wzorze stosowanym przez Wykonawcę, jeżeli będzie zawierała wyłącznie wymagany opis przedmiotu pełnomocnictwa niezbędny do realizacji czynności zmiany sprzedawcy.

Pytanie 16

W związku z posiadaniem przez Zamawiającego statusu wytwórcy, Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- grupa taryfowa oraz moc źródła dla każdego PPE (zainstalowana moc elektryczna),
- daty uruchomienia źródła dla każdego PPE,
- ilości energii wprowadzonej do sieci OSD przez źródło wytwórcze dla każdego PPE.

Czy Zamawiający zgodzi się na zawarcie umowy odkupu energii wytworzonej w źródłach należących do Zamawiającego na wzorcu umownym zaproponowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź 16:

Zamawiający wyjaśnia, że posiada punkty poboru energii elektrycznej mające 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.), natomiast nie zostały one ujęte w załączniku nr 9 do SWZ - Zapotrzebowanie na EE - tabela zbiorcza.

W związku z treścią odpowiedzi na pytanie nr 18 z zestaw pytań z dnia 14.07.2023– Zamawiający zamieszcza na stronie prowadzonego postępowania plik o nazwie

„załącznik nr 3 do SWZ PPU Umowa szczegółowa - aktualizacja (2) z dnia 19.07.2023 r.”

gdzie uwzględniono zmiany wynikające z treści udzielonej odpowiedzi (wykreślenie § 11 z umowy szczegółowej).

Powyższe odpowiedzi oraz zmiany nie wymagają przedłużenia terminu składania ofert.

Wykonawca przygotowując ofertę na przedmiotowe zamówienie powinien brać pod uwagę powyższe wyjaśnienia oraz zmiany jako stanowiące integralną część SWZ. Zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy Pzp, stanowisko Zamawiającego zostało przekazane do wszystkich wykonawców biorących udział w postępowaniu poprzez zamieszczenie wyjaśnień na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Kierownik Wydziału Zamówień Publicznych

Daniel Bul /-/