



**Wszyscy Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

Znak sprawy: IT.271.46.2020
L.dn.ZP.127/20

Dnia 19 sierpnia 2020 r.

Dotyczy: przetargu nieograniczonego pn. „Zakup energii elektrycznej dla Miasta Zduńska Wola w 2021 r.”
nr sprawy: IT.271.46.2020

Wyjaśnienia nr 1

Na podstawie art. 38 ust. 1 i ust. 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019, poz. 1843 ze zm.) zwanej dalej ustawą, Zamawiający Miasto Zduńska Wola udziela niniejszym wyjaśnień w związku z zadaniem pytaniami przez Wykonawcę – uczestnika niniejszego postępowania przetargowego.

Pytanie 1 – Załączniki nr: 5 i 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia...”), Załącznik nr 1 do umowy sprzedaży stanowiącej Załącznik nr 4 SIWZ („Lista obiektów...”), Rozdział III SIWZ („Opis Przedmiotu Zamówienia”)

Zwracamy się zapytaniem, czy Zamawiający przekaze 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 zestawienia);
- 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;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
- 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. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź:

Zamawiający przekaże niezbędne dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

Pytanie 2 – Załącznik nr 2 do umowy sprzedaży stanowiącej Załącznik nr 4 SIWZ („Pełnomocnictwo”), Rozdział III, pkt 4.2) SIWZ („Opis Przedmiotu Zamówienia”)

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 ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź:

Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa zgodnego ze wzorem stanowiącym załącznik nr 2 do projektu umowy. Zamawiający będzie ponosił odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD.

Pytanie 3 - Rozdział III SIWZ („Opis Przedmiotu Zamówienia”), Załączniki nr: 5 i 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia...”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji dla wszystkich punktów poboru (proszę o ewentualne wskazanie punktów dla których Zamawiający posiada umowy kompleksowe)?

Odpowiedź:

Zamawiający posiada aktualnie umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji dla wszystkich punktów poboru.

b) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

Odpowiedź:

Każdy punkt ma zawartą umowę na świadczenie usług dystrybucji na czas nieokreślony, nie wymagającą wypowiedzenia.

c) Czy obowiązujące umowy sprzedaży energii elektrycznej bądź umowy kompleksowe wymagają wypowiedzenia bądź złożenia do Sprzedawcy oświadczenia o ich nie przedłużaniu? Jeśli tak, jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?

Odpowiedź:

Umowa na sprzedaż energii z dotychczasowym dostawcą zawarta jest do 31.12.2020 r. i nie wymaga wypowiedzenia.

d) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?

Odpowiedź:

Zamawiający udzieli stosownego pełnomocnictwa dla Wykonawcy w celu zawierania umów o świadczenie usług dystrybucji. Dopełnienie formalności będzie należało do Wykonawcy. Z uwagi na to, że umowy z OSD są zawarte na czas nieokreślony, obowiązek zawierania umów przez Wykonawcę w imieniu Zamawiającego może powstać w trakcie trwania umowy w przypadku zwiększenia ilości punktów.

e) 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?

Odpowiedź:

Zamawiający udzieli stosownego pełnomocnictwa dla Wykonawcy w celu zawierania umów o świadczenie usług dystrybucji. Dopełnienie formalności będzie należało do Wykonawcy. Z uwagi na to, że umowy z OSD są zawarte na czas nieokreślony, obowiązek zawierania umów przez Wykonawcę w imieniu Zamawiającego może powstać w trakcie trwania umowy w przypadku zwiększenia ilości punktów.

Pytanie 4 – §9 ust. 1-2 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”), Rozdział IV SIWZ („Termin wykonania 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 zwracam się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: *„Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem 01.01.2021 r., lecz nie wcześniej niż po skutecznym wypowiedzeniu dotychczasowych umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej, po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”*.

Odpowiedź:

Procedura zmiany sprzedawcy leży po stronie wyłonionego Wykonawcy. To wyłoniony Wykonawca na podstawie udzielonego mu pełnomocnictwa i wszystkich niezbędnych informacji odnośnie każdego PPE biorącego udział w niniejszym postępowaniu jest zobowiązany do przeprowadzenia pozytywnej procedury zmiany sprzedawcy. Oczywiście jest więc, iż to wyłoniony Wykonawca rozpocznie sprzedaż energii elektrycznej nie wcześniej niż po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany Sprzedawcy i nie wcześniej niż z dniem 01.01.2021 r.

Pytanie 5 – Rozdział XIV, pkt 1 SIWZ („Informacje o formalnościach...”), Załącznik nr 3 do SIWZ („Umowa Nr...”), pkt D.1) Załącznika nr 1 do SIWZ („Oferta”)

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umów drogą korespondencyjną poprzez przesłanie dokumentów jednostronnie podpisanych umów do Wykonawcy?

Czy każdy z Zamawiających wymienianych w Rozdziale I SIWZ zawrze oddzielną umowę sprzedaży? Czy Miasto Zduńska Wola zawrze umowę w imieniu: szkół i przedszkoli, Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji, Miejskiego

Ośrodka Pomocy Społecznej a pozostałe jednostki występujące na oddzielnych NIP (TBS „ZŁOTNICKI” Sp. z o.o., Miejski Dom Kultury, Miejska Biblioteka, Muzeum Historii) we własnym imieniu?

Czy przygotowanie dokumentów umów będzie obowiązkiem wyłonionego w postępowaniu przetargowymi Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza podpisanie umów drogą korespondencyjną. Data zawarcia umowy będzie datą podpisania umowy przez Zamawiającego. Miasto jako Zamawiający zawrze jedną umowę w imieniu wszystkich jednostek biorących udział w postępowaniu na podstawie zawartego porozumienia. Zamawiający przekaze porozumienie Wykonawcy po podpisaniu umowy. Przygotowanie dokumentów umów będzie obowiązkiem Zamawiającego.

Pytanie 6 – §6 ust. 1-2, 4, 9 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

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 (również skorygowanych danych pomiarowych na skutek stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie) dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Wykonawcy (Sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują do rozliczeń dane przekazane przez OSD za wskazany przez OSD okres (brak możliwości prowadzenia rozliczeń na podstawie danych z faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej wystawianych Zamawiającemu 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 za wskazany przez OSD okres rozliczeniowy (mogący się różnić od okresu wyszczególnionego na fakturze za usługę dystrybucji energii elektrycznej)?

Równocześnie informujemy, iż Wykonawca może prowadzić rozliczenia tylko w okresach rozliczeniowych udostępnionych przez OSD. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów §6 ust. 1-2, 4, 9 Załącznika nr 3 do SIWZ do treści:

„1. Strony ustalają, że rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą w okresach rozliczeniowych wskazanych przez OSD w przekazanych (udostępnionych) Wykonawcy danych pomiarowo-rozliczeniowych. Wykonawca otrzymywać będzie wynagrodzenie z tytułu realizacji niniejszej umowy w wysokości określonej w § 5 pkt. 1 netto za 1 kWh zużytej energii elektrycznej, na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych udostępnionych za dany okres rozliczeniowy przez OSD dla obiektów ujętych w załączniku nr 1 do niniejszej umowy. Do wyliczonej należności Wykonawca doliczy należny podatek VAT według obowiązujących przepisów.

2. Okres rozliczeniowy stosowany przez Wykonawcę przy rozliczeniach z Zamawiającym za pobraną energię elektryczną winien być zgodny z okresem rozliczeniowym wskazanym przez OSD w przekazanych (udostępnionych) Wykonawcy danych pomiarowo-rozliczeniowych.

...

4. Podstawą do wystawienia faktury mogą być również w ramach wyjątku dane przekazane Wykonawcy przez Zamawiającego na temat zużycia energii elektrycznej na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji

energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do PPE (punktu poboru energii) Odbiorcy końcowego, jeżeli Wykonawca będzie chciał skorzystać z takiej możliwości.

...

9. W przypadku stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego PPE Odbiorcy końcowego, które spowodowały zaniżenie lub zawyżenie należności za pobraną energię elektryczną lub w przypadku, gdy OSD dokona korekty danych pomiarowych przekazanych Wykonawcy za dany okres rozliczeniowy lub korekty faktur dla Zamawiającego, Towarzystwa Budownictwa Społecznego „ZŁOTNICKI” Sp. z o.o. oraz każdej jednostki Zamawiającego wskazanej w załączniku nr 1 na podstawie których Wykonawca wystawi faktury Zamawiającemu, Towarzystwu Budownictwa Społecznego „ZŁOTNICKI” Sp. z o.o. oraz każdej jednostce Zamawiającego wskazanej w załączniku nr 1 Wykonawca dokonuje korekty uprzednio wystawionych faktur VAT Odbiorcy końcowego na podstawie skorygowanych danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych (udostępnionych) Wykonawcy przez OSD.

Nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń podlega zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy, chyba, że Odbiorca końcowy zażąda jej zwrotu. Niedopłata wynikająca z korekty rozliczeń płatna będzie przez Zamawiającego, Towarzystwo Budownictwa Społecznego „ZŁOTNICKI” Sp. z o.o. oraz każdą jednostkę Zamawiającego wskazaną w załączniku nr 1 w terminie 37 licząc od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, jednak nie dłuższym niż 30 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury rozliczeniowej. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 30 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany. Zapis pozostaje bez zmian.

Pytanie 7 – §2 ust. 2.3) Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii przez poszczególne jednostki znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Sporządzanie dodatkowej informacji, o której mowa w przedmiotowym zapisie, wiąże się z wykonaniem dodatkowych czynności na zlecenie Zamawiającego i powinno zostać osobno wycenione. Przepisy prawa energetycznego jasno określają natomiast składniki ceny energii elektrycznej. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie 8 – §2 ust. 2, pkt 3) Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Czy Zamawiający dopuści, aby zestawienie przesyłane przez Wykonawcę w terminie 14 dni licząc od dnia wystąpienia Zamawiającego było w formacie Excel i zawierało następujące dane dotyczące wystawionych faktur w postaci kolumn:

- NIP Klienta
- Nazwa Klienta
- Nr płatnika
- Adres klienta
- Nazwa i adres korespondencyjny
- Typ faktury

- Nr faktury - data wystawienia faktury
- Taryfa
- Nr PPE
- Adres PPE
- Okres odczytu
- Zużycie w poszczególnych strefach
- Wartość (zł) energii zużytej w poszczególnych strefach

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na takie zestawienie.

Pytanie 9 - §2 ust. 5, pkt 1)-2) Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie przedmiotowych zapisów z uwagi na brak dostępu do układów pomiarowo-rozliczeniowych.

Równocześnie informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii (w tym dane pomiarowo-rozliczeniowe w zakresie sprzedaży energii elektrycznej) znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

Mając powyższe na uwadze wnosimy o usunięcie przedmiotowych zapisów w całości.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i dokona stosownej zmiany SIWZ.

Pytanie 10 – §6 ust. 6 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

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 ilość dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji narażając 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:

„... Ustala się, że termin płatności zobowiązań wynikających z faktur wynosi 37 licząc od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, jednak nie dłuższy niż 30 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury rozliczeniowej. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 30 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym. Szczegóły dotyczące wystawiania faktur dla poszczególnych płatników zostały wskazane w załączniku nr 1 i 3 do umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie 11 – §7 ust. 1 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie

z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący: „*Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy*”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje proponowanej zmiany. Zapis pozostaje bez zmian. Ustawa o podatku od towarów i usług, reguluje kwestie podatkowe w tym m.in. powstanie obowiązku podatkowego, a wskazany w umowie zapis, terminu powstania tego obowiązku, w żaden sposób nie modyfikuje.

Pytanie 12 – §6 ust. 3 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wystawiane po otrzymaniu (udostępnieniu) danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD i wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie zagwarantować doręczenia Zamawiającemu faktury rozliczeniowej za dany okres rozliczeniowy w terminie do końca miesiąca kalendarzowego następującego po miesiącu, w którym dany okres rozliczeniowy został zakończony (np. w przypadku opóźnienia w przekazaniu danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD, który zgodnie z przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych jest podmiotem odpowiedzialnym za terminowe przekazywanie danych pomiarowo-rozliczeniowych). W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści:

„3. Faktura rozliczeniowa za dany okres rozliczeniowy zostanie wystawiona przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania (udostępnienia) danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD. Informacja o nie otrzymaniu faktury w terminie do końca miesiąca kalendarzowego następującego po miesiącu, w którym dany okres rozliczeniowy został zakończony zostanie niezwłocznie przekazana Wykonawcy przez Zamawiającego”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie 13 – §12 ust. 1, pkt c) Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Informujemy, że zgodnie z rozporządzeniem Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną, w przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje jedynie bonifikata. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Pytanie 14 – §11 ust. 1, pkt 2) i §11 ust. 4 Załącznika nr 3 do SIWZ („Umowa Nr...”)

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. Prosimy o dodanie do §11 ust. 1, pkt 2) zapisu 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”* i wprowadzenie stosownego zastrzeżenia w §11 ust. 4 - dodanie sformułowania *„z wyłączenie zmian wyszczególnionych w §11 ust. 1, pkt 2)”*.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Zgodnie ze stanowiskiem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych oraz Krajowej Izby Odwoławczej dorozumiana zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego, dokonana bez zachowania formy pisemnej, stanowi naruszenie art. 139 ust. 2 ustawy Pzp oraz art. 77 § 1 k.c., z których wynika konieczność zachowania dla zmiany umowy takiej formy, jaką ustawa przewidziała dla jej zawarcia, a zatem formy pisemnej pod rygorem nieważności. Ponadto Zamawiający przypomina, iż ustawa Prawo zamówień publicznych oraz ustawa Kodeks Cywilny to również przepisy prawa.

Pytanie 15 – §12 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie zapisów dotyczących kar umownych 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)” oraz wykreślenie słów: „w tym utraconych korzyści”. 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:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie 16 – §12 ust. 1, pkt b) i c) Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kar za każdy dzień opóźnienia w przekazaniu zestawienia oraz w udzieleniu odpowiedzi (rozpatrzeniu reklamacji), 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.

Pytanie 17 – §12 ust. 3 i 4 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

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.

Mając powyższe na uwadze zwracamy się z prośbą o wykreślenie ust. 4 z §12 Załącznika 3 do SIWZ („Umowa Nr...”).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Obciążenie karami umownymi zawsze będzie na podstawie noty obciążeniowej, w tym również w przypadku określonym w §12 ust. 4.

Pytanie 18 - §11 ust. 3, §5 ust. 3 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”), Rozdział III, pkt 4.2) SIWZ („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 Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu: *„Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej bądź zmiana mocy umownej możliwe sa jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”*

Odpowiedź:

Zgodnie z §11 ust. 3 wzoru umowy „zwiększenie ilości punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz Załączniku nr 1.” W związku z powyższym Zamawiający potwierdza, że w przypadku zwiększenia punktów poboru lub zmiany grupy taryfowej bądź zmiany mocy umownej zmiany możliwe będą jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.

Pytanie 19 –Załącznik nr 1 i 3 do umowy sprzedaży stanowiącej Załącznik nr 4 SIWZ („Lista obiektów...”), §6 ust. 6 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”), Załącznik nr 6 do SIWZ („Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia...”),

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

Odpowiedź:

Na fakturze musi być wskazany: Nabywca (nazwa, adres, nr NIP) oraz Odbiorca (nazwa i adres siedziby danej jednostki). Wskazanie danych Odbiorcy w pozycji "Adres korespondencyjny" bez wyraźnego wskazania, że jest to „Odbiorca” nie jest akceptowane.

Pytanie 20 – §10 ust. 2 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może dokonać cesji praw i przejęcia obowiązków wynikających z niniejszej Umowy jedynie na inny podmiot objęty postępowaniem przetargowym. Punkty należące do nieujętych w postępowaniu przetargowym jednostek będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że cesja praw i przejęcie obowiązków wynikających z niniejszej Umowy może zostać dokonana na podmioty nie objęte postępowaniem przetargowym, które stanowią jednostki podległe Zamawiającego.

Pytanie 21 — Rozdział III SIWZ („Opis Przedmiotu Zamówienia”), Załącznik nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Czy Zamawiający jest upoważniony do reprezentowania Towarzystwa Budownictwa Społecznego „Złotnicki” Sp. z o.o. (ewentualnie zawarcia umowy w imieniu ww. Spółki)?

Odpowiedź:

Zamawiający jest upoważniony do reprezentowania Towarzystwa Budownictwa Społecznego „Złotnicki” Sp. z o.o. w tym do zawarcia umowy, na podstawie zawartego porozumienia.

Pytanie 22 – SIWZ, Rozdział VII („informacje o sposobie porozumiewania się...”), Rozdział X („Opis sposobu przygotowywania ofert”), Rozdział XI („Miejsce i termin składania i otwarcia ofert”)

W związku z ogłoszeniem na terenie kraju stanu epidemii i wynikającymi z tej sytuacji ograniczeniami technicznymi w zakresie stosowania przez wykonawców komunikacji z zamawiającymi w formie tradycyjnej, Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie modyfikacji treści SIWZ polegającej na wprowadzeniu do niniejszego postępowania obok komunikacji w formie tradycyjnej, możliwości stosowania komunikacji elektronicznej z wykonawcami, w tym umożliwieniu wykonawcom złożenia oferty, oświadczeń, a także dokumentów w wersji elektronicznej. Wykonawca wyjaśnia, iż zgodnie z komunikatem z dnia 20.03.2020 r. dostępnym na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych (www.uzp.gov.pl/aktualnosci/komunikacja-elektroniczna-w-dobie-zagrozenia-epidemicznego), UZP w obecnej sytuacji stanu epidemii, rekomenduje aby w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego poniżej progów unijnych komunikacją elektroniczną objąć wszelką korespondencję występującą w postępowaniu, w tym składanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczeń, a także dokumentów. UZP wskazał, iż zastosowanie komunikacji elektronicznej możliwe jest nie tylko przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, ale także w jego trakcie. Zamawiający bowiem uprawniony jest na gruncie art. 38 ust. 4 ustawy PZP, w uzasadnionych przypadkach - do których niewątpliwie należy obecna sytuacja zagrożenia epidemicznego - do zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia przed upływem terminu składania ofert, w tym sposobu komunikacji w postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 23 – Załącznik nr 1 i 3 do umowy sprzedaży stanowiącej Załącznik nr 4 SIWZ („Lista obiektów...”), §6 ust. 6 Załącznika nr 4 do SIWZ („Umowa Nr...”)

Czy Zamawiający dopuszcza wystawianie więcej niż jednej faktury zbiorczej dla danego Odbiorcy dla każdego okresu rozliczeniowego w przypadku gdy OSD nie udostępni w tym samym czasie danych pomiarowo-rozliczeniowych dla wszystkich punktów poboru bądź udostępnione (przekazane) przez OSD dane dla poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej uwzględniają różne okresy rozliczeniowe (w zakresie długości ich trwania – data rozpoczęcia, data zakończenia)?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza w ww. przypadku wystawianie więcej niż jednej faktury zbiorczej dla danego Odbiorcy dla każdego okresu rozliczeniowego.

Pytanie 24 Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie korespondencyjnej?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 25. 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);
- 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;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
- 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.?

Odpowiedź:

Zamawiający przekaże niezbędne dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

Pytanie 26 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany przepisów prawa nakładających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatami dotyczącymi efektywności energetycznej (koszty zakupu certyfikatów) lub innych opłat o charakterze publicznoprawnym a dotyczących zakupu energii elektrycznej. Zmiana ceny energii elektrycznej ulegnie zmianie od dnia wejścia w życie właściwych przepisów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Przedmiotowe zamówienie będzie trwało jedynie 12 miesięcy w związku z powyższym ryzyko wystąpienia zmian przepisów w zakresie wymienionym w pytaniu w trakcie trwania realizacji zamówienia jest znikoma.

Pytanie 27 - Czy Zamawiający będzie sam kontrolował wartość umowy? Czy w przypadku przekroczenia Zamawiający zapłaci za rzeczywiste zużycie energii elektrycznej?

Odpowiedź:

Zarówno Wykonawca jak i Zamawiający zobowiązani są do kontrolowania czy wartość umowy nie została przekroczona. W razie zaistnienia takiej sytuacji zostanie sporządzony stosowny aneks zwiększający wartość umowy zgodnie z § 11. ust. 1 pkt 5)-6) wzoru umowy. Zamawiający zapłaci za zużycie energii wynikające z zawartej umowy z uwzględnieniem jej aneksów.

Zmiana treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) zwanej dalej ustawą, Zamawiający - Miasto Zduńska Wola dokonuje zmiany Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) dla zamówienia pn.: „Zakup energii elektrycznej dla Miasta Zduńska Wola w 2021 r.” nr sprawy: IT.271.46.2020.” w następującym zakresie: w załączniku nr 4 do SIWZ - Wzór umowy w § 2 wykreśla się ust. 5.

Wszystkie pozostałe zapisy Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia pozostają bez zmian.

Środki ochrony prawnej

Zgodnie z art. 179-198g ustawy Prawa zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) przysługują Państwu środki ochrony prawnej. Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu, zgodnie z art 180 ust 2 ustawy przysługują środki ochrony prawnej w ograniczonym zakresie.

Z up. Prezydenta Miasta
Marcin Alberczak
Dyrektor Biura Zamówień Publicznych