

Numer sprawy: OSE.272.8.2023

Wschowa, dnia 18.07.2023 r.

Zamawiający:
Powiat Wschowski,
Pl. Kosynierów 1C,
67-400 Wschowa
NIP: 9251888370

Pełnomocnik Zamawiającego:
Enmedia Aleksandra Adamska
Ul. Hetmańska 26/3
60-252 Poznań

Do wszystkich Wykonawców

Na podstawie art. 135 ust. 6 Ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 roku (dalej Pzp) Zamawiający przekazuje treść pytań, które wpłynęły w związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia klasycznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia równej progowi unijnemu lub większej na dostawę energii elektrycznej pn.: „Dostawa energii elektrycznej dla Wschowskiej Grupy Zakupowej na okres od 01.01.2024 r. do 31.12.2025 r.” wraz z odpowiedziami.

1. SWZ Rozdział 19 – Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający dopuści wpłatę wadium w jednej kwocie w przypadku składania oferty do więcej niż jednej części?
Odpowiedź na pytanie nr 1: Tak, zamawiający wyraża zgodę, na wpłatę wadium w jednej kwocie w przypadku składania oferty do więcej niż jednej części.
2. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 1 ust. 5 pkt. 5 lit. a) - Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieuwjętych 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 możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.
Odpowiedź na pytanie nr 2: Zamawiający informuje, że zgodnie z wnioskiem wykonawcy dokonuje zmiany w §1 ust. 5 lit a) dla załączników 2A-2D odnośnie dodawania punktów w obrębie grup taryfowych, które ujęte zostały w SWZ. Załączniki z wprowadzonymi zmianami zostały opublikowane na stronie prowadzonego postępowania. Natomiast informacja o dodawaniu grup taryfowych w obrębie grup, które zostały ujęte w SWZ znajduje się już w treści umowy w §1 ust. 6.

3. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 1 ust. 6 - Wykonawca informuje, że zmiana mocy umownej jest możliwa w ramach określonych w przedmiocie zamówienia taryf. W związku z powyższym prosimy o modyfikację zapisów poprzez określenie, iż „Zamawiający może zwiększyć moc przyłączeniową umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych.”

Odpowiedź na pytanie nr 3: Zamawiający nie widzi podstaw zmiany w zaproponowanym zapisie, ponieważ dopuścił zmianę grup taryfowych w zakresie istniejących w opisie przedmiotu zamówienia. Do każdej grupy taryfowej przypisana jest moc w związku z tym nie ma podstaw do wprowadzenia kolejnego ograniczenia.

4. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 3 ust. 2 - Z uwagi na fakt, że Wykonawca przedstawia wartość umowy w oparciu o szacowaną przez Zamawiającego ilość energii, w przypadku, gdy Zamawiający zużyje większą niż szacowana ilość energii, powinien uiścić opłatę za faktycznie zużyta energię. Ponadto ustalenie dokładnego dnia, w którym szacowana ilość energii zostanie faktycznie przekroczona, jest fizycznie niemożliwe (Wykonawca otrzymuje informację o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w §... Umowy, rozwiązanie Umowy następuje z ostatnim dniem okresu rozliczeniowego, następującym po okresie, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu dotarło do Wykonawcy. Zamawiający zobowiązany jest do uregulowania wszelkich należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania Umowy.” Czy Zamawiający samodzielnie kontrolował będzie wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków? W przypadku samodzielnej kontroli przez Zamawiającego, zwracamy się z prośbą o dodanie zapisu o treści: "Zamawiający samodzielnie będzie kontrolował wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków".

Odpowiedź na pytanie nr 4: Zamawiający informuje, że opracował przedmiot zamówienia z należytą starannością na podstawie historycznego zużycia energii elektrycznej. W związku z brakiem możliwości wskazania zużycia na przyszłość zamawiający uwzględnił w przedmiotowym postpowaniu możliwość skorzystania z opcji (15% wolumenu energii). Zamawiający nie dopuszcza przedterminowego rozwiązania umowy sprzedaży energii elektrycznej. Dokona płatności za faktyczną odebraną energią elektryczną i samodzielnie będzie kontrolował wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia. Jednocześnie zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji zapisów umowy:

- a) Poprzez wykreślenie zapisu w §3 ust 2
- b) Dodanie zapisu w § 8 ust 1 pkt 9.

5. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 6 ust. 7 i ust. 16 pkt. 2) - Wykonawca informuje, że zgodnie z przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych, podmiotem odpowiedzialnym za terminowe przekazywanie danych pomiarowo-rozliczeniowych jest OSD, w związku z czym Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia

zużycia na podstawie faktur OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, a pozostawienie jedynie zapisu, iż „Wykonawca otrzymywać będzie wynagrodzenie z tytułu realizacji niniejszej umowy na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych przez OSD za dany okres rozliczeniowy.”

Odpowiedź na pytanie nr 5: Zamawiający informuje, że zgodnie z §6 ust 7 daje Wykonawcy tylko i wyłącznie możliwość skorzystania z danych o zużyciu energii elektrycznej wynikających z faktur OSD, tym samym Wykonawca nie jest zobligowany do wystawienia faktur na podstawie powyższych danych przekazanych przez Zamawiającego. Natomiast § 6 ust. 16 pkt 2 jest zapisem wynikającym z Rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska Ministra z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania modyfikacji.

6. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 6 ust. 8 - 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 na pytanie nr 6: Zamawiający informuje, że okresy rozliczeniowe wynikają z taryfy OSD i standardowo wynoszą dla grup taryfowych:

CXX, GXX, OXX – okres rozliczeniowy wynosi 2 miesiące,

C2X i BXX, B2X – okres rozliczeniowy wynosi 1 m-c.

Zamawiający nie posiadają dokładnej wiedzy o okresach rozliczeniowych do każdego punktu poboru energii. Ponadto okresy rozliczeniowe mogą ulec zmianie w trakcie trwania niniejszego zamówienia.

7. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 6 ust. 9 - 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 na pytanie nr7: Zamawiający akceptuje rozwiązanie podane wyżej przez Wykonawcę.

8. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 6 ust. 11 i ust. 12 - Wykonawca informuje, że zgodnie z przepisami prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych, podmiotem odpowiedzialnym za terminowe przekazywanie danych pomiarowo-rozliczeniowych jest OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisu do treści : „Za wykonanie sprzedaży energii elektrycznej Wykonawca będzie wystawiać faktury, faktury

zbiorcze za dany okres rozliczeniowy w terminie do 14 dni od daty otrzymania danych pomiarowych od OSD. W przypadku nieotrzymania przez Wykonawcę od OSD danych pomiarowych do 15 dnia od daty zakończenia danego okresu rozliczeniowego lub otrzymane dane okażą się niepoprawne, Wykonawca na wniosek Zamawiającego w terminie do 5 dni wystąpi do OSD w sprawie otrzymania danych pomiarowych i powiadomi o tym Zamawiającego.”

Odpowiedź na pytanie nr 8: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu. W przypadku braku wystawienia faktury zamawiający jest uprawniony do przeprowadzenia reklamacji bez względu na zapisy umowne. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

9. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 6 ust. 14 - Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (<https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-ws-wykazu-podatnikow-vat>) – rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEiDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którym dany rachunek wirtualny jest powiązany. Powiązanie rachunku wirtualnego z rozliczeniowym ustalane jest przez Ministerstwo Finansów na podstawie danych udostępnianych przez banki. Jeśli takie powiązanie istnieje Ministerstwo sprawdza czy rachunek rozliczeniowy z którym powiązany jest weryfikowany rachunek wirtualny został zgłoszony. Jeśli tak – system zwraca informację o treści „Figuruje w rejestrze VAT” . Oznacza to, że wpłaty dokonywane na tak zweryfikowany rachunek wirtualny będą traktowane jak wpłaty na rachunki rozliczeniowe znajdujące się na białej liście. Z uwagi na powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zdania „Wykonawcy nie będą przysługiwały odsetki od nieterminowej zapłaty należności w przypadku zwrotu przez bank środków z przyczyn niezależnych od Zamawiającego.”

Odpowiedź na pytanie nr 9: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania modyfikacji.

10. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 7 - 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 na pytanie nr 10: Według oceny zamawiającego kary umowne nie są nieproporcjonalne i nie naruszają zasady równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. Jednostka samorządu terytorialnego wydatkująca środki publiczne zobowiązana jest do należytego wykonania umowy poprzez m.in. zapisy o karach umownych. Kary umowne spełniają rolę prewencyjną, mają zapobiegać naruszaniu norm prawnych (umownych). W przypadku należytego wykonania umowy kary nie będą naliczane. Wykonawca zobowiązany jest ocenić ryzyko nienależytego wykonania umowy. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania zmiany.

11. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 7 ust. 1 - Wykonawca informuje, że ewentualną szkodę Zamawiającego stanowi różnica w cenie zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego w stosunku do ceny energii elektrycznej z oferty wyłonionego w postępowaniu wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o usunięcie pkt. 1) i pozostawienie określenia, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą. Poszkodowany nie może wzbogacać się wartością odszkodowań. Zapis w obecnym kształcie jest sprzeczny z przepisami kodeksu cywilnego o naprawianiu szkody i rażąco nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień publicznych.

Odpowiedź na pytanie nr 11: Zamawiający modyfikuje treść zapisów dotyczący kar umownych oddzielając kary z §7 ust 1 pkt 1 i 2. Załączniki 2A-2D zostały zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania

12. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 7 ust. 4 - 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 potrąceniu z należnego mu wynagrodzenia.

Odpowiedź na pytanie nr 12: Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami umowy w § 7 ust. 3 Zamawiający wystawi każdorazowo notę obciążeniową. Kara umowna zostanie potrącona w szczególności z wynagrodzenia Wykonawcy wynikającego z Umowy tylko i wyłącznie w przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę terminu płatności kary. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów, pozostawia zapis bez zmian.

13. Załącznik nr 2A, 2B, 2C, 2D do SWZ – projekt umowy sprzedaży energii elektrycznej - § 9 ust. 3 - Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy z 1-miesięcznym okresem wypowiedzenia. 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 poczynszy od jej zawarcia do zakończenia. Nie wykorzystany w opisanych realiach wolumen energii musi wykonawca, nieplanowo i ze stratą, odsprzedać na rynku hurtowym. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie wskazanych zapisów.

Odpowiedź na pytanie nr 13: Zamawiający jako podmiot wydatkujący środki publiczne zobowiązany jest do zabezpieczenia należytego wykonania umowy poprzez zapisy umowne. Rozwiązanie przedmiotowej umowy może nastąpić w każdym czasie pod warunkiem ziszczenia się przesłanek w §9 ust. 3 umowy. Jak sam wykonawca wskazał w zapytaniu „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.**”, co oznacza że rozwiązanie umowy może nastąpić w wyjątkowej sytuacji (tj. ziszczenia się przesłanek do jej rozwiązania). Zamawiający pozostawia zapis w umowie.

14. SWZ Rozdział 4 pkt. 4.10. - Wykonawca zwraca się z prośbą o informację:

- Ile umów Zamawiający planuje podpisać w ramach niniejszego postępowania?
- Czy zamawiający będzie koordynował przygotowanie i przesyłanie umów do Wykonawcy?

Odpowiedź na pytanie nr 14: Zamawiający informuje, że zamawiający zawrze:

Rok 2023 oświetlenie – 7 umów,

Rok 2023 pozostałe obiekty – 24 umowy,

Rok 2024 oświetlenie – 6 umów,

Rok 2024 pozostałe obiekty – 23 umowy.

Szczegółowa informacja o ilości zawieranych umów została zamieszczona w załącznikach 1A-1D do SWZ.

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? Jednocześnie informujemy, że 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, 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?

Odpowiedź na pytanie nr 15: Zamawiający przygotował pełnomocnictwo stanowiące załącznik nr 2 do Projektowych postanowień umowy (2A, 2B, 2C, 2D), niemniej jest możliwość udzielenia pełnomocnictwa wg wzoru zaproponowanego przez wykonawcę.

16. Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaze dodatkowe informacje dotyczące wskazania sprzedawcy rezerwowego, najpóźniej w dniu podpisania przedmiotowej umowy? Oprócz danych z Załącznika nr 1 do SWZ przedstawionych przez Zamawiającego, Wykonawca będzie potrzebował również 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 na pytanie nr 16: Informacja o sprzedawcy rezerwowym zostanie udostępniona momencie podpisywania umowy. Jeżeli do realizacji niezbędne będą dokumenty wskazane powyżej zostaną one niezwłocznie udostępnione.

17. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

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

Odpowiedź na pytanie nr 17:

- a) Umowy dystrybucyjne, które posiadają zamawiający zawarte są na czas nieokreślony.
- b) Zamawiający nie posiadają aneksów promocyjnych/programów lojalnościowych.

18. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące konieczności ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na wskazane ryzyko kredytowe lub konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania, zaproponowane przez Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie nr 18: Zamawiający nie uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisów dotyczących konieczności ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na wskazane ryzyko kredytowe lub konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania.

19. Czy Zamawiający posiadają koncesję na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydaną przez Prezesa URE? Informujemy, iż w przypadku posiadania koncesji na jedną z powyżej wymienionych działalności, Zamawiający staje się płatnikiem i podatnikiem podatku akcyzowego. W takim przypadku, cena za energię elektryczną dla podmiotów posiadających koncesję powinna zostać pomniejszona o stawkę akcyzy i osobno wyceniona w ofercie Wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, uprzejmie prosimy o dostosowanie Formularza cenowego i uwzględnienie odrębnych kalkulacji cen za energię elektryczną dla Odbiorcy, który posiada koncesję oraz odrębnych kalkulacji cen dla pozostałych odbiorców.

Odpowiedź na pytanie nr 19: Zamawiający nie posiadają koncesji na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydaną przez Prezesa URE.

20. 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. 2022 r. poz. 1378 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. 2022 r. poz. 1387 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. 2022 r. poz. 459 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Odpowiedź na pytanie nr 20:

- a) Zamawiający nie posiada statusu wytwórcy o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii,
- b) Zamawiający na dzień dzisiejszy Gmina Śmigiel posiada status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii.

21. 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 2022 r. poz. 1387 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. 2022 poz. 1710 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. 2022 r., poz. 1385 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.

Odpowiedź na pytanie nr 21: Zamawiający nie posiada statusu wytwórcy o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii.

22. 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 2022 r. poz. 1378 z późn. zm.) – dalej OZE. nObjęciem przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej oraz zapewnienie świadczenia usługi jej dystrybucji, 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 i przesyłania tej energii elektrycznej 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 oraz świadczenie usługi jej dystrybucji 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.

Odpowiedź na pytanie nr 22: Zamawiający rozliczający się na dzień dzisiejszy na zasadach prosumenckich będzie zawierał umowę na dostawę energii elektrycznej w ramach niniejszego postępowania, natomiast umowa na odkup zostanie zawarta z podmiotem zobowiązanym.

23. W celu prawidłowego dokonanie wyceny ofert przez wykonawców zwracamy się z prośbą o wskazanie wolumenów w poszczególnych grupach taryfowych, w których Zamawiający

przewiduje skorzystanie z prawa opcji. Wskazanie tylko szacowanej ilości poboru energii do wolumenu podstawowego uniemożliwia wykonanie poprawnej kalkulacji ceny umownej oraz przerzuca na wykonawcę całe ryzyko gospodarcze kontraktu, co z kolei stoi w sprzeczności z zasadą równości stron umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 23: Zamawiający informuje, że określił w załączniku 1A-1D ilość wolumenu dla grup taryfowych według prawa opcji. Zamawiający publikuje załączniki zawierające zmianę na stronie prowadzonego postępowania.

Sporządziła Dominika Błazejak
Enmedia Aleksandra Adamska