

Poznań, dnia 27.03.2024 r.

Zamawiający:

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki
Zdrowotnej imienia doktora
Kazimierza Hołogi,
NIP: 788-17-50-689,
64-300 Nowy Tomyśl,
ul. Poznańska 30

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 SPZOZ w Nowym Tomyślu na okres od 01.06.2024 r. do 31.12.2025 r.”

1. Dotyczy zapisu § 1 ust 10 zał.2 Projektowane postanowienia umowy. Prosimy o zmianę zapisów, by zmiany opisane w § 1 ust 5-6 następowały w formie Aneksu, a nie na podstawie pisemnego zgłoszenia Zamawiającego do Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 1: Instytucja opcji została opisana w dokumentach zamówienia w postaci jednoznacznych zapisów. Prawo opcji jest realizowane na podstawie umowy podstawowej zawartej z wykonawcą i nie ma konieczności zawierania aneksu. Z prawa opcji zamawiający może skorzystać w terminie obowiązywania umowy z wykonawcą. Opcję uruchamia się poprzez złożenie przez Zamawiającego pisemnego oświadczenia o skorzystaniu z prawa opcji, na warunkach zawartej umowy. Według oceny zamawiającego nie ma podstaw do zawierania aneksów w przypadku uruchomienia opcji. W zakresie zmiany grup taryfowych zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko, wystarczającym jest poinformowanie o zmianie grup taryfowych, tym bardziej, że zmiana grup taryfowych może nastąpić w obrębie istniejących i wycenionych w ofercie grup taryfowych. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

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

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

2) status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2020 r. poz. 261 z późn. zm.), co oznacza, że jest

odbiorcą końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w mikro instalacji, 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. z 2019 r. poz. 649 i 730), w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Odpowiedź na pytanie nr 2:

- 1) Zamawiający nie posiada statusu wytwórcy dla punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej.
- 2) Zamawiający nie posiada statusu prosumenta energii odnawialnej dla punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej.

3. Dotyczy zapisu Rozdział 2 ust 5 zał. Specyfikacja_Warunkow_Zamowienia

1) W przypadku potwierdzenia statusu prosumenta energii odnawialnej, Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2020 r. poz. 261 z późn. zm.) - dalej OZE. Objęcie przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej, punktów poboru energii z mikroinstalacją, powoduje konieczność świadczenia przez Wykonawcę dodatkowej usługi, w stosunku do ww. rodzaju punktów poboru energii, polegającej na rozliczaniu energii elektrycznej wprowadzonej przez Zamawiającego (prosumenta energii odnawialnej) do sieci OSD, wytworzonej w mikroinstalacji wraz z zapewnieniem usługi odbioru na warunkach wskazanych w ustawie OZE. W związku z powyższym, niemożliwe jest dokonanie przez Wykonawcę prawidłowej kalkulacji ceny w Ofercie, która uwzględni zarówno wynagrodzenie Wykonawcy za sprzedaż energii do punktów poboru energii Zamawiającego, jak i odkup od Zamawiającego energii wytworzonej w mikroinstalacji, co uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty na warunkach wskazanych w treści SWZ.

2) W przypadku potwierdzenia statusu Wytwórcy, czy Zamawiający zgodzi się na zawarcie umowy odkupu na wzorcu stosowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie nr 3: Zamawiający informuje, że nie posiada statusu wytwórcy w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej.

4. Dotyczy zapisu § 3 ust 1 zał.2 Projektowane postanowienia umowy Zwracamy się z wnioskiem o określenie terminu realizacji zamówienia wskazując zakładaną datę rozpoczęcia sprzedaży 01.07.2024. Przypominamy, że zgodnie z IRiESD Operatora Systemu Dystrybucyjnego rozpoczęcie sprzedaży możliwe jest w terminie minimum 21 dni kalendarzowych od dnia dokonania powiadomienia o zawarciu umowy. Z uwagi na termin otwarcia ofert ustalony na dzień 11.04.2024 r., termin 10 dni na złożenie podmiotowych środków dowodowych przez Wykonawcę, którego oferta będzie najkorzystniejsza, ocenę dokumentów przez Zamawiającego, wybór oferty oraz termin kolejnych 10 dni, po których możliwe będzie zawarcie umowy, już teraz można stwierdzić, iż rozpoczęcie sprzedaży od 01.06.2024 r. nie będzie możliwe.

Odpowiedź na pytanie nr 4: Uprzejmie informujemy, że obecnie klient posiada umowy terminowe obowiązujące do dnia 31.05.2024 r. Nowy sprzedawca winien rozpocząć sprzedaż od dnia 01.06.2024r. W przypadku przesunięcia tego terminu u zamawiającego rozpocznie się sprzedaż

rezerwowa. Według oceny zamawiającego biorąc pod uwagę wszelkie terminy wynikające zarówno z Prawa zamówień publicznych, jak i Prawa energetycznego nie widzi zagrożenia rozpoczęcia sprzedaży energii od dnia 01.07.2024 r.

5. Dotyczy zapisu § 4 ust 2 pkt 7 zał.2 Projektowane postanowienia umowy. Prosimy o usunięcie zapisu z umowy „w terminie nie dłuższym niż 5 (pięć) dni roboczych, od daty złożenia przedmiotowego wniosku, o złożeniu ZUSEE do OSD”

Odpowiedź na pytanie nr 5: Proces zmiany sprzedawcy jest bardzo istotny dla zamawiającego, ponieważ zdarzają się sytuacje nieterminowe zgłoszenia umowy sprzedaży energii do operatora systemu dystrybucyjnego i w konsekwencji rozpoczęcia sprzedaży energii po cenach dużo wyższych (sprzedaż rezerwowa), zamawiający (na wniosek) może żądać przedmiotowego zostawiania. Wg oceny zamawiającego termin 5 dni roboczych jest terminem realnym do zrealizowania czynności przez wykonawcę. Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

6. Dotyczy zapisu § 6 ust 12 zał.2 Projektowane postanowienia umowy. Prosimy o usunięcie zapisu „Podstawą do wystawienia faktury, mogą być również 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 Zamawiającego.” W tym miejscu wskazujemy, iż Wykonawca rozlicza Zamawiającego na podstawie danych o zużyciu przekazanych przez Operatora za wskazany przez niego okres. Informacje te są przekazywane systemowo na platformie wymiany informacji, a obsługa „ręczna” tych danych, ze względu na ich ilość, nie jest możliwa. Tym samym wnosimy o usunięcie zapisu dot. rozliczania na podstawie informacji przekazanych przez Odbiorcę

Odpowiedź na pytanie nr 6: Zamawiający informuje, że zapis nie jest obligatoryjny. Zamawiający daje tylko możliwość wykonawcy dot. rozliczania na podstawie informacji przekazanych przez zamawiającego. Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu.

7. Dotyczy zapisu § 6 ust 16 pkt 3 zał.2 Projektowane postanowienia umowy. Prosimy o usunięcie zapisu. Wyklucza on się z zapisem § 6 ust 16 pkt 4.

Odpowiedź na pytanie nr 7: Zamawiający informuje, że § 6 ust 16 pkt 3 – dotyczy nadpłaty, a § 6 ust 16 pkt 4 – dotyczy niedopłaty, tym samym nie widzi aby te zapisy się wykluczały. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian i nie dokonuje modyfikacji.

8. Dotyczy zapisu § 7 zał.2 Projektowane postanowienia umowy

Powyższe postanowienia dotyczące kar umownych zostały skonstruowane z naruszeniem cywilistycznej zasady równości stron stosunku zobowiązaniowego – w zakresie, w jakim przerzucają wyłącznie na Wykonawcę, odpowiedzialność z tytułu ewentualnej – wadliwej realizacji umowy, w sprawie zamówienia publicznego. Należy zaznaczyć, że zasada równości stron, jako jedna z podstawowych zasad prawa cywilnego, gwarantuje równość uprawnień i obowiązków spoczywających na każdej ze stron zawartej umowy. W ocenie Wykonawcy w/w zasada bezwzględnie wymaga, żeby żadna ze stron umowy nie osiągnęła (na gruncie postanowień umowy przyjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego) pozycji nadrzędnej względem drugiej strony. Treść umowy cywilnoprawnej powinna być zatem ukształtowana z zachowaniem zasady swobody umów wyrażonej w art. 353 §1 k.c., zgodnie z którą strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego. Zasada równości stron umowy, umożliwia więc, kształtowanie treści łączącego je stosunku zobowiązaniowego, zgodnie z przepisami prawa oraz

zasadami współżycia społecznego. Dodatkowo Wykonawca zwraca uwagę na brzmienie art.16 ustawy PZP, w którym *expressis verbis* wyrażono zasadę równego traktowania stron postępowania, w tym również poprzez takie przygotowanie postanowień SIWZ, które zapewniają realizację w/w zasady.

Odpowiedź na pytanie nr 8: Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów w załączniku nr 2 do SWZ- Projektowane postanowienia umowy.

9. Rozdział 5 SWZ Termin wykonania zamówienia ust.5.1

Wykonawca zwraca się z prośbą o informację czy Zamawiający jest świadom, iż z uwagi na konieczność zawarcia umowy w terminach określonych w art. 264 lub art. 308 ust. 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a następnie na konieczność przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy trwającej - zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne - 21 dni, termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej od dnia 01.06.2024 r. może zostać zachowany jedynie w sytuacji gdy podpisane umowy wraz z dokumentami zostaną przekazane do Wykonawcy przed dniem 10.05.2024r.

Odpowiedź na pytanie nr 9: Zamawiający informuje, że planowane otwarcie ofert jest na dzień 11.04.2024 r. i na dzień dzisiejszy nie widzi przeszkód by do 10.05.2024 r. zawrzeć umowę o zamówienie publiczne.

10. Rozdział 16 SWZ Sposób obliczenia ceny ust.16.4. Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu: „W złożonej ofercie wykonawca podaje cenę zawierającą podatek akcyzowy oraz VAT aktualny na dzień złożenia oferty „Wykonawca nie ma wiedzy jakie stawki podatkowe będą obowiązywały w przyszłości.

Odpowiedź na pytanie nr 10: Zamawiający dokonuje zmiany zgodnie z wnioskiem wykonawcy i publikuje na stronie prowadzonego postępowania SWZ z wprowadzoną zmianą.

11. Załącznik nr 2 do SWZ projektowane postanowienia umowy § 6 Wynagrodzenie i zasady rozliczeń 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/cyklad przekazywania danych pomiarowych przez OSD. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego/cyklad 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 11: Zamawiający informuje, że okresy rozliczeniowe wynoszą 1 miesiąc.

12. Załącznik nr 2 do SWZ projektowane postanowienia umowy § 6 Wynagrodzenie i zasady rozliczeń ust.15. Wykonawca nie ma wiedzy, kiedy faktury zostaną dostarczone do Zamawiającego, a w sytuacji gdy faktury zostaną dostarczone z opóźnieniem, w celu dokonania prolongaty terminu płatności niezbędna jest informacja od Zamawiającego o dacie ich wpływu. Wykonawca informuje, że nie ma możliwości automatycznego przedłużenia terminu płatności. Wobec powyższego proponowany zapis otrzymałby brzmienie „Wykonawca zobowiązany jest do doręczenia faktury na co najmniej 14 dni przed określonym terminem płatności. W razie niezachowania tego terminu, termin płatności

wskazany w fakturze VAT zostanie przedłużony na wniosek Zamawiającego. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 7 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.”

Odpowiedź na pytanie nr 12: Zamawiający wyraził zgodę na przesłanie faktury elektronicznej, co oznacza, że jest znany termin jest doręczenia. Zamawiający pozostawia zapis bez zmiany.

13. 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 na pytanie nr 13: Załącznikiem nr 2 do projektowane postanowienia umowy (Załącznik 2 do SWZ) jest pełnomocnictwo, niemniej Zamawiający dopuszcza udzielenie pełnomocnictwa wg wzoru zaproponowanego przez Wykonawcę

14. Załącznik nr 3 do SWZ Formularz ofertowy. W związku z tym, że przedmiot zamówienia obejmuje różne lata kalendarzowe, a Zamawiający wymaga określenia jednej ceny jednostkowej na wszystkie lata kalendarzowe zwracamy się z prośbą o umożliwienie w formularzu ofertowym określenia odrębnych cen jednostkowych na poszczególne lata kalendarzowe. Dzięki powyższemu Zamawiający będzie miał możliwość otrzymania od Wykonawcy korzystniejszej oferty dla całego zamówienia niż w przypadku określenia ceny jednostkowej, jednakowej na cały okres zamówienia.

Odpowiedź na pytanie nr 14: Zamawiający nie widzi podstaw na rozbicie w formularzu cenowym ceny jednostkowej na poszczególne lata dostawy tj. możliwości złożenia innej ceny energii elektrycznej dla dostawy w 2024 r. oraz innej w 2025 r. Wykonawca w złożonej ofercie może podać cenę uśrednioną dla roku 2024 i 2025.

Sporządziła Joanna Walkowiak,
Enmedia Aleksandra Adamska

27.03.2024r.