

Jaworzno, 7 maja 2024r.

**Wykonawcy, zainteresowani udziałem  
w postępowaniu o udzielenie  
zamówienia publicznego**

**dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Dostawa energii elektrycznej do obiektów zamawiających uczestniczących w grupie zakupowej Gminy Jaworzno.**

Informuję, iż do zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące postanowień specyfikacji warunków zamówienia (SWZ). Na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 z późn. zm) (Pzp), przekazuję stosowne wyjaśnienia.

**Pytanie 1:**

Czy Zamawiający ujednotyli, daty rozpoczęcia dostawy energii elektrycznej? (w opisie przedmiotu zamówienia wskazano daty 01.01.2024 / 01.06.2024 / 01.07.2024) oraz odpowiednio zmodyfikuje, postanowienia §4 ust.1 załącznika nr 9 SWZ (projektowane postanowienia umowy) – poprzez jednoznacznie określenie terminu realizacji zamówienia oraz wprowadzenie poniższej klauzuli umownej?

*„Umowa zostaje zawarta na czas określony, tj. od dnia 01.07.2024 do dnia 31 grudnia 2025, z zastrzeżeniem us.2 niniejszego paragrafu (...)”*

Precyzyjne, jednoznacznie określenie terminu realizacji zamówienia (okresu trwania umowy) jest niezbędne Wykonawcy, do rzetelnej i zgodnej ze stanem faktycznym - wyceny przedmiotu zamówienia.

Wykonawca zwraca uwagę, iż w/w klauzula określająca termin dostawy energii elektrycznej – „od dnia podpisania umowy”, zawiera postanowienia realizacji świadczenia niemożliwego (w rozumieniu art.387 kc - por. np. K. Kruczałak, Skutki niemożliwości świadczenia, s. 81 i nast.; C. Żuławska, w: Komentarz 2009, s. 186; P. Machnikowski, w: System Pr Pryw, t. 5, s. 515.).

Wykonawca wyjaśnia, iż zakup energii dokonywany jest na rynku terminowym TGE i nie jest możliwe dokonanie wyceny i zakupu przedmiotu dostawy, bez dokonania precyzyjnego określenia terminu zawarcia i obowiązywania umowy (dzień- miesiąc- rok do dzień-miesiąc-rok).

Wykonawca wyjaśnia, że bez zmiany SWZ (wzoru umowy) w w/w zakresie, nie jest możliwe złożenie prawidłowej oferty w przedmiotowym postępowaniu, o udzielenie zamówienia publicznego.

Zgodnie ogólnymi zasadami przygotowania i prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, za dokonanie właściwego (rzetelnego) opisu przedmiotu zamówienia odpowiada Zamawiający. Dane niekompletne, niespójne oraz zawierające informacje zbyt ogólne, uniemożliwią wykonawcom przygotowanie poprawnej merytorycznie oferty, a w konsekwencji również prawidłową realizację umowy w sprawie zamówienia publicznego

Jednocześnie Wykonawca przypomina, że termin realizacji zamówienia powinien zostać wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i SWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert, inaczej zamówienie nie jest udzielane z przestrzeganiem zasad jego udzielania w postaci zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowanie wykonawców oraz przejrzystości.

Jednocześnie, należy wskazać, iż dzień zawarcia umowy nie jest dniem rozpoczęcia realizacji przedmiotowe-go zamówienia. Na podstawie zawartej umowy, w terminach określonych Przepisach PZP oraz PE, wykonawca jest zobowiązany, do przeprowadzenia szeregu czynności, mających na celu realizację przedmiotu zamówienia, w tym najważniejszą, procedurę zmiany sprzedawcy, trwającej - zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne oraz zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) – 21 dni.

Reasumując, rozpoczęcie sprzedaży w ramach zawartej umowy możliwe jest najwcześniej w terminie 21 dni od dnia zgłoszenia zawarcia umowy do OSD.

Przy terminie składania ofert ustalonym na dzień 13.05.2024 r., mając na uwadze terminy wynikające z ustawy PZP (m.in. złożenie podmiotowych środków dowodowych przez Wykonawcę, którego oferta będzie najkorzystniejsza, ocenę dokumentów przez Zamawiającego, wybór oferty oraz zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego) - już teraz można stwierdzić, iż pierwszy realny termin rozpoczęcia sprzedaży to 01.07.2024 r., z zaznaczeniem, że nie wcześniej niż z dniem skutecznego rozwiązania ak-

tualnie obowiązujących umów, zawarciu umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej oraz pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy (zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami PE).

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokonuje zmiany w SWZ w zakresie terminu realizacji zamówienia.

Zgodnie z § 4 Projektowanych postanowień umownych - Okres obowiązywania umowy - „Umowa zostaje zawarta na czas określony tj. od dnia jej podpisania **do dnia 31 grudnia 2025 roku**, z zastrzeżeniem ust. 2 niniejszego paragrafu.

Rozpoczęcie dostaw energii elektrycznej do poszczególnych PPE nastąpi z dniem określonym w **załączniku nr 1 do umowy, nie wcześniej jednak niż po skutecznym rozwiązaniu dotychczasowych umów dostaw energii oraz pozytywnym przeprowadzeniu procedury zmiany sprzedawcy.**”

Zamawiający na etapie prowadzenia procedury przetargowej - nie jest w stanie określić dokładnego terminu rozstrzygnięcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, dlatego w załączniku nr 1 do SWZ zamawiający przyjął **planowany termin realizacji zamówienia.**

**Data zawarcia umowy jest początkiem obowiązywania umowy a nie początkiem realizacji dostawy.**

**Zgodnie z zapisami SWZ** - Wykonawca dokonuje wyliczenia ceny na podstawie planowanego wolumenu dostaw dla poszczególnych taryf bez względu na daty rozpoczęcia dostaw.

Dodatkowo zamawiający informuje, że w odpowiedzi na pytanie 13 z dnia 26.04.2024r oraz pytanie 1 z dnia 29.04.2024 został podał planowany termin obowiązywania umowy.

Zamawiający ponownie podkreśla, że termin zawarcia umowy uzależniony jest od terminu rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania o udzielenia zamówienia publicznego.

**Pytanie 2:**

Czy Zamawiający poprawi oraz odniesie się do uwag Wykonawcy, dotyczących opisu przedmiotu zamówienia, przedstawionymi w ostatnich kolumnach zakładek pliku: „*BZ-wykaz PPE do przetargu\_weryfikacja*” – odpowiednio kolumny: AK, AJ oraz ZK?

Wykonawca przesyła w załączeniu w/w plik Excel z uwagami.

Dodatkowo Wykonawca zauważa, że brak szczegółowych danych, przedstawionych w załączniku nr 1 do SWZ (Excel), niezbędnych do procedury zmiany sprzedawcy, będą skutkować opóźnieniem rozpoczęcia sprzedaży oraz uniemożliwią wyłonionemu Wykonawcy prawidłową realizację umowy.

Wykonawca podkreśla, że zgodnie ogólnymi zasadami przygotowania i prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, za dokonanie właściwego (rzetelnego) opisu przedmiotu zamówienia odpowiada Zamawiający. Dane niekompletne, niespójne oraz zawierające informacje zbyt ogólne, uniemożliwią wykonawcom przygotowanie poprawnej merytorycznie oferty, a w konsekwencji również, prawidłową realizację umowy w sprawie zamówienia publicznego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający poprawił błędy i uzupełnił dane w pliku „BZ – wykaz PPE do przetargu”.

**Pytanie 3:**

W nawiązaniu do pytania nr 1 do SWZ, mając na uwadze aktualny status PPE Zamawiającego (zawarta umowa sprzedaży rezerwowej), Wykonawca wnosi o usunięcie lub odpowiednią modyfikację §6 ust.4 wzoru umowy, poprzez dostosowanie w/w do postanowień §4 ust.2 wzoru umowy.

Mając na uwadze brzmienie przepisów PZP, dotyczących przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (tok i odpowiednie terminy dokonywania czynności w postępowaniu), Wykonawca zwraca uwagę, że ewentualne negatywne konsekwencje związane z krótkim terminem od wyboru Wykonawcy, do dnia rozpoczęcia realizacji umowy — nie powinny obciążać Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 4:**

Czy Zamawiający usunie, lub odpowiednio zmodyfikuje (zgodnie z poniższymi uwagami Wykonawcy), postanowienia § 7 ust.4 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne), przyjmując poniższą argumentację Wykonawcy w/w zakresie?

Wykonawca wyjaśnia, iż nieprawidłowe odczyty nie zwalniają Zamawiającego z uregulowania płatności, w przypadku błędnych odczytów, wystawiana jest faktura korygująca.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 5:**

Czy Zamawiający usunie, lub odpowiednio zmodyfikuje (zgodnie z poniższymi uwagami Wykonawcy), postanowienia § 7 ust. 8 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne), przyjmując poniższą argumentację Wykonawcy w/w zakresie?

Wykonawca wyjaśnia, iż nie ma możliwości, żeby, by faktura rozliczeniowa zawierała daty i odczyty poprzednie i bieżące. OSD przekazuje do Wykonawcy tylko zużycie energii za dany okres.

Wykonawca wyjaśnia, że w/w postanowienia umowne, faktycznie uniemożliwiają złożenie oferty oraz realizację umowy o udzielenie zamówienia publicznego przez Wykonawcę, w powyższym zakresie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający usunie postanowienia § 7 ust. 8 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne).

**Pytanie 6:**

Czy Zamawiający usunie, lub odpowiednio zmodyfikuje (zgodnie z poniższymi uwagami Wykonawcy), postanowienia § 8 ust. 4 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne)?

Wykonawca wyjaśnia, że reklamacje dotyczące np. rozliczeń mogą być weryfikowane w zależności od złożoności tematu przez różne biura i termin na rozstrzygnięcie może być dłuższy niż 14 dni. Mając na uwadze powyższe należy wskazać, że reklamacje, nie mogą zostać automatycznie uznane po tym terminie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający usunie postanowienia § 8 ust. 4 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne).

**Pytanie 7:**

Czy Zamawiający odpowiednio zmodyfikuje (uzupełni) §9 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne), poprzez dodanie poniższej klauzuli waloryzacyjnej, charakterystycznej dla dostaw energii elektrycznej?, tj.

*(...) „Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa poniżej nie będzie miała zastosowania, gdy Wykonawca zabezpieczył wolumen energii elektrycznej dla całego okresu zamówienia wynikającego z Umowy wobec powyższego zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia umowy zabezpieczył 100% wolumenu energii elektrycznej określonego w SWZ będącego przedmiotem zamówienia” (...)*

Dodatkowo Wykonawca wnioskuję o usunięciu warunku z §9 ust.7 załącznika nr 9 do SWZ.

W ocenie Wykonawcy taki dodatkowy warunek nie znajduje jakiegokolwiek uzasadnienia w przepisach, stanowi barierę w skutecznym dochodzeniu waloryzacji wynagrodzenia, a także uzależnia waloryzację wynagrodzenia od swobodnego uznania Zamawiającego, bez względu na to, czy Wykonawca wykazał spełnienie okoliczności uzasadniających dokonanie waloryzacji wynagrodzenia.

Dodatkowo Wykonawca wnioskuję o usunięciu §9 ust.13 zdanie 2 - załącznika nr 9 do SWZ.

W ocenie Wykonawcy Zamawiający ponadmiarowo wymaga jeszcze, wykazania wpływu zmiany wynagrodzenia, na koszty wykonania zamówienia, skoro określił już wskaźnik, który z założenia odzwierciedla zmianę cen towarów i usług.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 9 projektowanych postanowień umowy, poprzez dodanie ust. 18 o następującym brzmieniu:

"18. Waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa w niniejszym paragrafie umowy, nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry, dla pełnego okresu zamówienia. Wobec powyższego, zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość przedmiotowego zamówienia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości .... % wolumenu wskazanego w SWZ dla pełnego okresu zamówienia"

Pozostałe zapisy pozostają bez zmian.

**Pytanie 8:**

Mając na uwadze postanowienia § 10 ust.4 oraz ust.5 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne)? - Wykonawca wnosi o odpowiedź na pytanie, czy Zamawiający zaakceptuje poniższe

rozwiązanie, proponowane przez Wykonawcę, w zakresie faktur (obrazów faktury)?

Wykonawca spełni w/w wymagania Zamawiającego, poprzez system (platformę) e-BOK (możliwość pobierania przez Zamawiającego e-faktury z dedykowanej platformy eBOK) lub funkcjonalność obrazu faktury (wysyłka obrazu faktury jest możliwa, na podany przez Klienta adres mailowy).

Jednocześnie Wykonawca wyjaśnia, iż możliwy termin płatności - to 30 dni ale od daty wystawienia faktury. Aktualnie brak możliwości technicznych na umieszczenie zapisu o 30-dniowym terminie płatności od daty otrzymania na fakturze, ponieważ Wykonawca nie ma wiedzy kiedy Zamawiający otrzyma fakturę. Faktury wysyłane są listem zwykłym, w związku z powyższym Wykonawca sugeruje usunięcie postanowienia, o umieszczeniu na fakturze zapisu o 30-dniowym terminie płatności od daty otrzymania faktury, na dokumencie wystawionym przez Wykonawcę.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

#### **Pytanie 9:**

Czy Wykonawca usunie lub odpowiednio zmodyfikuje § 13 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne – „Kary umowne”), przyjmując poniższą argumentację Wykonawcy w w/w zakresie?

Powyższe postanowienia dotyczące kar umownych zostały skonstruowane z naruszeniem cywilistycznej zasady równości stron stosunku zobowiązaniowego, w szczególności w zakresie maksymalnej wysokości kar umownych (10 %).

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 przepisów Rozdziału 2 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.

W związku z powyższym, Wykonawca zaznacza, iż wskazana - przykładowo - w §13 ust.1 - kara umowna powinna być proporcjonalna do możliwych do przewidzenia strat które mogą wyniknąć z niewykonania opisanych tu obowiązków – *dlatego Wykonawca wnioskuje o wprowadzenie – przykładowo – postanowienia, o poniższej treści:*

*„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości ... zł za każdy PPE, za każdy dzień zwłoki w przypadku niepodjęcia w terminie, o którym mowa w § 3 ust. 1, (...)”*

Podobnie, powołując się na w/w argumentację, Wykonawca wnosi o stosowną zmianę w zakresie § 13 ust.1 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne), w ten sposób, że wartość kary umownej - obliczana będzie - w odniesieniu do punktu poboru (PPE), który został zgłoszony z opóźnieniem w procesie zmiany sprzedawcy (ZS), z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Reasumując, wykonawca wnioskuje w w/w opisanym przypadku o wprowadzenie, np. poniższego postanowienia umownego:

*(...) **ust.2** Różnica obliczana będzie w odniesieniu do punktu poboru (PPE), który został zgłoszony z opóźnieniem w procesie zmiany sprzedawcy (ZS), z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (...)*

*(...) **ust.2a** Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości różnicy, pomiędzy ceną określoną w ofercie i umowie a ceną z Taryfy rezerwowej, do czasu wejścia w życie umowy zawartej w wyniku postępowania przetargowego.*

*(...) **ust.2b** Wysokość naliczonej kary, o której mowa w ust.2 będzie stanowiła podstawę do zwrotu **różnicy ceny** zawartej w ofercie a ceną sprzedaży rezerwowej dla danego PPE (umowa sprzedaży rezerwowej).*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

#### **Pytanie 10:**

Czy Wykonawca usunie § 13 ust.3 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne – „Kary umowne”), przyjmując poniższą argumentację Wykonawcy w/w zakresie?

Wykonawca wskazuje na wprowadzenie do treści w/w postanowienia umownego – klauzuli abuzywnej, postanowienia prawnie niedozwolonego.

Wykonawca wyjaśnia, iż stosownie do treści art. 433 pkt 2 ustawy PZP, projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać naliczania kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem.

Zobowiązanie Wykonawcy do terminowej zapłaty wynagrodzenia podwykonawcom, ma charakter pieniężny, a kara przewidziana w tym miejscu jest karą umowną w rozumieniu art. 483 KC, w konsekwencji należy podzielić pogląd o nieważności klauzuli zastrzegającej karę umowną za brak zapłaty lub nieterminową zapłatę wynagrodzenia podwykonawcom, na podstawie art. 58 § 1 i 3 KC.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 11:**

Czy Zamawiający dokona aktualizacji opisu przedmiotu zamówienia (zał. Nr 1 do SWZ – wykazy PPE) – bezpośrednio przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego – poprzez uzupełnienie wykazu PPE o punkty poboru energii, które zostały wprowadzone do umów poszczególnych Zamawiających, w okresie trwania aktualnie obowiązującej umowy na dostawę energii elektrycznej, a nie zostały ujęte przez Zamawiających w załączniku nr 1 do SWZ – wykazy PPE?

Wykonawca zwraca uwagę, że poszczególni Zamawiający, w okresie trwania aktualnej umowy w sprawie zamówienia publicznego, systematycznie zmieniali umowę, w zakresie dodawania nowych punktów poboru energii. W związku z tym, mając na uwadze powyższą argumentację – Wykonawca wnioskuje o uzupełnienie opisu przedmiotu zamówienia o w/w PPE wprowadzone w okresie od momentu wszczęcia postępowania do dnia wejścia w życie nowej umowy.

W celu realizacji, w/w ustawowego obowiązku „aktualizacji opisu przedmiotu zamówienia” przez Zamawiającego – Wykonawca proponuje skorzystanie z aneksu porządkującego, który zawierał będzie aktualny opis przedmiotu zamówienia (wykaz PPE umowy), na dzień zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 12:**

Czy Zamawiający zaakceptuje wzór pełnomocnictwa stosowanego powszechnie w obrocie prawnym przez Wykonawcę (dostawa energii elektrycznej), który umożliwi realizację umowy, przez wybranego Wykonawcę, w szczególności w zakresie poszczególnych czynności związanych z procedurą zmiany sprzedawcy oraz innymi czynnościami, opisanymi w załączniku nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne)?

Wykonawca mając na uwadze doświadczenia, związane z innymi postępowaniem na dostawę energii elektrycznej, zwraca uwagę, że pełnomocnictwo, proponowane przez Wykonawcę, dopiero na etapie realizacji umowy – jest podstawą do rozbieżności i nieporozumień interpretacyjnych, które są podstawą do licznych reklamacji oraz uniemożliwiają prawidłową realizację umowy.

W pierwszej kolejności Zamawiający, powinien nam udzielić Pełnomocnictwa do zawarcia UD w jego imieniu (najlepiej na wzorze wykonawcy –**tj. na oświadczenie i wniosek**) lub przekazać oficjalną informację, że **będzie zawierał UD we własnym zakresie.**

Wykonawca informuje, iż w/w wzór zawiera wszystkie wymagane przez Zamawiającego postanowienia oraz jest zgodny z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa.

Dodatkowo Wykonawca podkreśla, że tekst pełnomocnictwa, przedstawiony przez Zamawiającego nie zawiera stosownych postanowień, upoważniających Wykonawcę, do dokonywania wymaganych czynności prawnych (tj.m.in. złożenia, w imieniu Zamawiającego wniosków o zawarcie umów dystrybucyjnych z OSD), w procesie zmiany sprzedawcy, dla PPE które wymagają tzw. „pełnego” procesu zmiany sprzedawcy (w rozumieniu odpowiednich przepisów PE).

Dodatkowo wykonawca wskazuje, iż w pełnomocnictwie przedstawionym przez Zamawiającego w SWZ - brak jest wskazania OSD oraz Sprzedawcy rezerwowego, co jest niezgodne ze znowelizowanymi przepisami prawa energetycznego (PE), oraz uniemożliwia Wykonawcy przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy (ZS) oraz realizację umowy w sprawie zamówienia publicznego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający samodzielnie będzie zawierał umowy dystrybucji energii elektrycznej.

**Pytanie 13:**

Czy Zamawiający do obecnie obowiązujących umów (w zakresie poszczególnych PPE) przyjął oferty promocyjne lub lojalizacyjne? W przypadku gdy Zamawiający korzysta z takich promocji, to czy okres ich

obowiązki nie koliduje z terminem realizacji przedmiotu zamówienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie posiada żadnych umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych.

**Pytanie 14:**

Czy wszystkie układy pomiarowo-rozliczeniowe objęte postępowaniem przetargowym są dostosowane do zasady TPA?

**Odpowiedź:**

Wszystkie układy pomiarowo – rozliczeniowe dostosowane są do zasady TPA.

**Pytanie 15:**

Czy Zamawiający obecnie posiada umowy kompleksowe czy odrębne umowy na sprzedaż energii elektrycznej oraz na świadczenie dystrybucji energii elektrycznej? Jaki jest termin wypowiedzenia aktualnie obowiązujących umów?

**Odpowiedź:**

Zamawiający posiada 8 szt. umów kompleksowych, pozostałe umowy są rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej. Termin wypowiedzenia umów wynosi 1 miesiąc.

**Pytanie 16:**

Czy Zamawiający, uzupełni postanowienia załącznika nr 9 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy), w ten sposób, że zostanie on uzupełniony, przez poniższe klauzule umowne?:

1. *Ceny określone w §7 ust.1 załącznika nr 9 do SWZ (ceny ofertowe), obowiązują wyłącznie dla PPE (obiektów Zamawiającego) przedstawionych w opisie przedmiotu zamówienia.*

2. *Dla nowych obiektów Zamawiającego (nowe PPE), wprowadzanych do umowy, Wykonawca przedstawi każdorazowo zaktualizowaną ofertę cenową (nowa cena – po której PPE będzie rozliczane za sprzedaż energii), po otrzymaniu od Zamawiającego wykazu dodawanych nowych PPE, wraz niezbędnymi danymi (tj. taryfa dystrybucyjna dodawanego PPE, szacowany wolumen dostawy dla PPE).*

3. *Postanowienia pkt. 1 i 2 niniejszej regulacji umownej, stosuje się odpowiednio dla dostaw realizowanych w ramach prawa opcji (art.441 PZP).*

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 17:**

Czy Zamawiający usunie, lub odpowiednio zmodyfikuje (zgodnie z poniższymi uwagami Wykonawcy), postanowienia §14 ust.2 pkt.5 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne)?

Wykonawca wyjaśnia, że dodawanie punktów poboru do umowy, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa energetycznego (PE), jest możliwe jedynie w obrębie grupy taryfowej, objętej opisem przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 18:**

Czy Zamawiający odpowiednio zmodyfikuje lub usunie, postanowienia §4 ust.3 załącznika nr 9 SWZ (projektowane postanowienia umowy)?

Wykonawca, mając na uwadze zasadę ostrożności, wnioskuje o wydłużenie w/w terminu, w przypadku wystąpienia zdarzeń losowych (niezależnych) od stron umowy, które uniemożliwiłyby dochowanie w/w, krótkiego terminu ostatecznego rozliczenia umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Pytanie 19:**

Czy zamawiający, korzystając z możliwości niezabezpieczania oferty wadium (zgodnie z art.97 ust.1 a contrario) usunie wymóg wniesienia wadium przez Wykonawcę (Rozdział XI pkt.1 SWZ)?

Wykonawca zwraca uwagę na specyficzną (trudną) sytuację na rynku energii elektrycznej, związanej koniecznością uwzględniania przez ewentualnych wykonawców (podczas procesu cenotwórczego oraz przygotowania oferty), administracyjnych ograniczeń znowelizowanej ustawy z dnia 7 grudnia 2023 r, o zmianie ustaw w celu wsparcia odbiorców energii elektrycznej, paliw gazowych i ciepła.

W/w czynniki, niezależne od wykonawców, mają niewątpliwą wpływ na kalkulację składanych ofert oraz udział zdecydowanie mniejszej liczby wykonawców w postępowaniach na dostawy energii elektrycznej.

Dodatkowe zabezpieczanie składanych ofert stosunkowo wysokim wadium, dodatkowo ogranicza konkurencyjność (liczbę złożonych ofert) w przedmiotowym postępowaniu na dostawę energii elektrycznej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.

**Uwaga:**

Informuję, że zamawiający zmienia odpowiedzi:

na pytanie 10 udzielone pismem ZPU.271.1.13.2024 w dniu 26.04.2024r

**Pytanie 10:**

Dotyczy zapisu § 9 zał.9 do SWZ Projektowane postanowienia umowy

Wnoskujemy o dodanie do treści Umowy, zdania o brzmieniu: „W przypadku, gdy Wykonawca dokona zakupu energii elektrycznej lub w inny sposób zabezpieczy wolumen energii wg wyceny w złożonej ofercie dla całego okresu zamówienia wynikającego z niniejszej Umowy najdalej do dnia zawarcia Umowy, waloryzacja nie będzie miała zastosowania, gdyż zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości ..... % (wielkość procentowa) wolumenu wskazanego w załączniku nr 1 do Umowy.”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 9 projektowanych postanowień umowy, poprzez dodanie ust. 18 o następującym brzmieniu:

"18. Waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa w niniejszym paragrafie umowy, nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry, dla pełnego okresu zamówienia. Wobec powyższego, zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość przedmiotowego zamówienia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości .... % wolumenu wskazanego w SWZ dla pełnego okresu zamówienia"

- na pytanie 17 udzielona pismem ZPU.271.1.13.2024 w dniu 29.04.2024r.

**Pytanie 17:**

**Załącznik nr 9 do SWZ § 9 ust.10-16**

Informujemy, że ceny energii elektrycznej zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmiennie w okresie od 01.08.2024 r. do zakończenia 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 zwraca się z wnioskiem o modyfikację istniejących zapisów poprzez dodanie poniższych oświadczeń:

1. "Strony zgodnie oświadcniają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa w ..... Umowy, nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry, dla okresu zamówienia od 01.08.2024. Wobec powyższego, zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość przedmiotowego zamówienia."

2. "Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości ....% wolumenu wskazanego w dokumentacji przetargowej na okres od 01.08.2024 do zakończenia umowy".

3. W przypadku odbiorców uprawnionych na podstawie art. 2 ust. 2 ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku oraz w 2024 roku do rozliczeń sprzedaży energii elektrycznej (energia czynna) zastosowanie mają ceny wynikające z tejże ustawy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje zmiany § 9 projektowanych postanowień umowy, poprzez dodanie ust. 18 o następującym brzmieniu:

"18. Waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa w niniejszym paragrafie umowy, nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry, dla pełnego okresu zamówienia. Wobec powyższego, zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość przedmiotowego zamówienia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości .... % wolumenu wskazanego w SWZ dla pełnego okresu zamówienia"

na pytanie 15 udzielone pismem ZPU.271.1.13.2024 w dniu 29.04.2024r

Pytanie 15:

**Załącznik nr 9 do SWZ § 8 Rozliczenia ust.4**

Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem 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 przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje bonifikata. Reklamacja nie może zostać uwzględniona automatycznie. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

**Odpowiedź:**

Zamawiający usunie postanowienia § 8 ust. 4 załącznika nr 9 do SWZ (projektowane postanowienia umowne)

Z up. PREZYDENTA MIASTA

*Lukasz Kolarczyk*  
Zastępca Prezydenta Miasta

*Gabriela Jeleń*  
główny specjalista

WydZIAŁ  
Zamówień Publicznych i Umów

NACZELNIK  
WydZIAŁU

Zamówień Publicznych i Umów

*Mariusz Bośiak*