

Numer sprawy: ZP.271.2.47.2020

Jarosław, dnia 24.09.2020 r.

Do wszystkich Wykonawców

Na podstawie art. 38 ust. 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) Zamawiający przekazuje treść pytań, które wpłynęły w związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę energii elektrycznej pn.: „**Dostawa energii elektrycznej na potrzeby Gminy Jarosław oraz Gminy Przeworsk wraz jednostkami organizacyjnymi na okres od 01.01.2021 do 31.12.2022 r.**”

### Pytanie 1

Załącznik nr 2 do Umowy

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?** 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 1:** Zamawiający przygotował dla Wykonawcy pełnomocnictwo, które stanowi Załącznik nr 2 do Umowy sprzedaży (umowa stanowi załącznik nr 2A, 2B do SIWZ). W przypadku, gdyby zakres pełnomocnictwa był niewystarczający Zamawiający dokona rozszerzenia niniejszego pełnomocnictwa.

### Pytanie 2

SIWZ 13.4.5

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że pełnomocnik Zamawiającego będzie koordynował przygotowanie i podpisanie umów w przedmiotowym postępowaniu?

**Odpowiedź na pytanie nr 2:** Zamawiający informuje, że pełnomocnik Zamawiającego będzie koordynował przygotowanie i podpisanie umów.

### Pytanie 3

SIWZ 14.2.1 f)

Informujemy, że z uwagi na art. 142 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi, iż umowę zawiera się na czas oznaczony, należy stwierdzić, że umowy takie powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób prawidłowy. Także Wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować wartość zamówienia jedynie wówczas, gdy mogą przewidzieć przez jaki odcinek czasu strony umowy pozostaną nią związane. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:** Zamawiający informuje, że czas trwania zamówienia i w konsekwencji termin obowiązywania umowy jest na czas określony tj. do dnia 31.12.2020 r. Niemniej z obowiązującym prawem Zamawiający ma prawo do podania istotnych zmian umownych. Istotne zmiany umowne będą miały miejsce tylko na podstawie aneksu do umowy podpisanego przez strony umowy. Przedmiotowy zapis stanowi jedynie zabezpieczenie zamawiającego przed sprzedażą rezerwową, w przypadku przedłużającej się procedury przetargowej.

#### **Pytanie 4**

Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o wprowadzenie sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

**Odpowiedź na pytanie nr 4:** Obowiązkiem Wykonawcy jest terminowe rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej, a obowiązkiem Zamawiającego jest terminowe przekazanie Wykonawcy wszelkich niezbędnych dokumentów i informacji do skutecznego przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy - § 5 ust. 1 pkt 5 załącznik nr 2 do SIWZ. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania modyfikacji.

#### **Pytanie 5**

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.), który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.

**Odpowiedź na pytanie nr 5:** Zamawiający dysponuje tytułem prawnym, który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia.

#### **Pytanie 6**

SIWZ

Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. 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. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych wykonawcy przez OSD?

**Odpowiedź na pytanie nr 6:** Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD.

#### **Pytanie 7**

SIWZ 1.10 oraz Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 2 pkt 4

Wykonawca informuje, że zmiana mocy przyłączeniowej lub 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 7:** Zamawiający informuje, że zmiana mocy przyłączeniowej lub mocy umownej odbywa się na zasadach określonych w taryfie Operatora Systemu Dystrybucyjnego, w szczególności dla zapewnienia danemu obiektowi poprawnego funkcjonowania (zgodne z jego przeznaczeniem) i/lub obniżenia kosztów na usługę dystrybucji. Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów.

### **Pytanie 8**

SIWZ 1.9.2 i 1.10 , 14.2.1 c) oraz Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 2 pkt 3 ppkt2 i pkt 4, § 11 pkt 1 ppkt 3) Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w ofercie. Punkty z innych grup taryfowych nieuwjętych w ofercie będą oznaczały 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 SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

**Odpowiedź na pytanie nr 8:** Zaproponowany przez Wykonawcę zapis zablokuje Zamawiającemu możliwość dodawania nowego punktu z inną grupą taryfową, niż wymienioną w Załączniku nr 1 do SIWZ lub zmianę grupy taryfowej, co może spowodować ponoszenie przez Zamawiającego bezpodstawnych kosztów lub nawet spowodować nieprawidłowe funkcjonowanie obiektu. Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną przez Wykonawcę zmianę.

### **Pytanie 9**

Zamawiający określił, iż złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 488 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż „Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”

**Odpowiedź na pytanie nr 9:** Zamawiający informuje, że w dokumentacji nie ma zapisu dotyczącego wstrzymania płatności faktury przez Zamawiającego, w przypadku złożenia reklamacji.

### **Pytanie 10**

Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 5 pkt 2 ppkt 2 , 11

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 dodatkowych zestawień, o których 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 na pytanie nr 10:** Zamawiający przygotował opis przedmiotu zamówienia według indywidualnych potrzeb, w związku z tym Wykonawca winien się szczegółowo zapoznać z zakresem prac i odpowiednio wycenić ofertę. Zamawiający pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

### **Pytanie 11**

Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 5 pkt 2 ppkt 12,13

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu poprzez określenie , że powiadomienie Zamawiającego nastąpi niezwłocznie.

**Odpowiedź na pytanie nr 11:** Zamawiający informuje, że w powyższych zapisach umownych wskazał konkretny termin. Propozycja Wykonawcy na zmianę zapisu na „niezwłocznie” jest niekonkretna tj. Zamawiający w terminie nieokreślonym otrzyma informację o niemożności wykonania umowy sprzedaży energii elektrycznej. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

### **Pytanie 12**

Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 7 pkt 9 zdanie przedostatnie oraz pkt 11

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu (zdanie przedostatnie )

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. Ponadto, systemy informatyczne wykonawców mogą nie posiadać możliwości automatycznej weryfikacji otrzymania danych od OSD, w związku z czym powiadomienie Zamawiającego o braku danych pomiarowych może być niemożliwe do realizacji. 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 12:** Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zamawiający jako jednostka samorządu terytorialnego zobowiązany jest do planowania wydatkowania środków publicznych oraz terminowego realizowania zobowiązań, co oznacza że planuje regulować na bieżąco zobowiązania po każdym okresie rozliczeniowym. W interesie wykonawców jest regularne i bieżące wystawianie faktur po każdym okresie rozliczeniowym, dla zachowania płynności finansowej.

### **Pytanie 13**

Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 7 pkt 14

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 zapisu na następujący: „Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

**Odpowiedź na pytanie nr 13:** Zamawiający dokonuje zmiany powyższego zapisu w załączniku nr 2A, 2B do SIWZ i dokonuje publikacji załącznika 2A, 2B na stronie Zamawiającego, na której jest prowadzone niniejsze postępowanie

### **Pytanie 14**

Załącznik nr 2A, 2B do SIWZ § 8

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne. Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie powyższych 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)”.

**Odpowiedź na pytanie nr 14:** Zamawiający jako jednostka sektora publicznego jest zobowiązany do zabezpieczenia umowy wynikającej z udzielenia zamówienia publicznego karami umownymi. Według oceny Zamawiającego kary umowne nie są nieproporcjonalne. Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z zapisów o karach umownych.

### **Pytanie 15**

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?

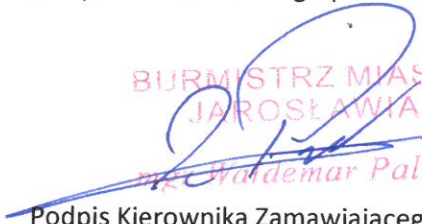
2) status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2020 r. poz. 261 z późn. zm.), co oznacza, że jest odbiorcą końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w 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.

z 2019 r. poz. 649 i 730), w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

**Odpowiedź na pytanie nr 15:**

1. Zamawiający informuje, że nie posiada statusu 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.).
2. Zamawiający informuje, że nie posiada statusu 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.).

Sporządzono, Poznań dnia 24.09.2020 r.  
Dominika Błażejczak  
Enmedia Aleksandra Adamska

BURMISTRZ MIASTA  
JAROSŁAWIA  
  
mgr Waldemar Paluch  
Podpis Kierownika Zamawiającego