

Gdańsk,  
05.07.2023 r.

**Do Wykonawców**

Nr sprawy  
PA.280.8(4).2023

*dotyczy: postępowania „Dostawa energii elektrycznej do budynku Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku pl. W. Bartoszewskiego 1 oraz terenu Westerplatte”.*

### WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ

1. Zamawiający – Muzeum II Wojny Światowej w Gdańsku informuje, że w związku ze złożeniem przez Wykonawców zapytań dotyczących przedmiotowego postępowania, udziela stosownych odpowiedzi na podstawie art. 135 ust. 2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.)

#### **Pytanie nr 1:**

Pytanie 1 – SWZ – rozdział 4; załącznik nr 1 – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia pkt 9; załącznik nr 7 - §4 ust. 5 i 6; §11 ust. 3. Informujemy, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa oraz poglądami doktryny, instytucja prawa opcji sprowadza się do założenia (odmiennie niż zostało to określone w zapisie kwestionowanym), iż zamawiający każdorazowo określa minimalny poziom zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, wskazując jednocześnie dodatkowy zakres, którego realizacja jest uzależniona od wskazanych w kontrakcie okoliczności, stanowiąc uprawnienie zamawiającego, z którego może, ale nie musi skorzystać. Co więcej, art. 31 ust. 2 ustawy PZP stanowi, iż „Przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji oraz wznowień.”

Z uwagi na powyższe istotne jest unormowanie zawarte w art. 99 ust. 1 ustawy PZP, zgodnie z którym „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.”. W konsekwencji, dokumentacja przetargowa zawierać powinna wyraźne i precyzyjne uregulowania dotyczące wartości zamówienia, która będzie realizowana na pewno oraz równie precyzyjne określenie wartości zamówienia poddanej uznaniowości zamawiającego (zgodnie z prawem opcji). Mając na względzie powyższe, prosimy o dostosowanie zapisów stanowiących o instytucji prawa opcji do obowiązującego stanu prawnego, poprzez jednoznaczne określenie wartości podstawowej zamówienia oraz wartości podlegającej prawu opcji, w tym

również jednoznacznego terminu zakończenia sprzedaży. Podsumowując, istniejąca obecnie w zapisach SWZ konstrukcja opcji jest sprzeczna z bezwzględnie obowiązującymi przepisami PZP w danych zakresie.

### **Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że w Rozdz. 3 pkt. 4 ppkt. d) określił maksymalną wymaganą przepisami obowiązującego prawa wartość prawa opcji m.in. w następujący sposób:

*„Przy zastosowaniu prawa opcji Wykonawca będzie świadczył usługi od dnia 01.01.2025 r. do wykorzystania maksymalnej kwoty zobowiązania z tytułu prawa opcji, która nie może przekroczyć 15 % wartości umowy podstawowej (...).”*

Wartość umowy podstawowej tym samym będzie odniesieniem do obliczenia 15 % wartości maksymalnej opcji i będzie uzależniona od ceny wybranej oferty w niniejszym postępowaniu oraz od cen jednostkowych wskazanych w ofercie, bowiem Zamawiający określił w dokumentach postępowania w Rozdz. 3 pkt. 4 ppkt. c) :

*„w przypadku zastosowania prawa opcji żadna cena ryczałtowa nie ulegnie zmianie (wartość dostaw w ramach opcji zostanie wyliczona na podstawie stawek podanych w ofercie wykonawcy dla zamówienia podstawowego)”*.

Zgodnie z art. 441 ust. 1 ustawy Pzp zamawiający może skorzystać z opcji, jeżeli przewidział opcję w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia w postaci zrozumiałych i precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które łącznie spełniają następujące warunki:

- 1) określają rodzaj i maksymalną wartość opcji; 2) określają okoliczności skorzystania z prawa opcji; 3) nie modyfikują ogólnego charakteru umowy.

Biorąc pod uwagę powyższy przepis ustawy Zamawiający określił zarówno **rodzaj przedmiotu zamówienia objętego prawem opcji** poprzez wskazanie w dokumentach zamówienia w rozdz. 4 pkt. 4 ppkt. a) SWZ, że prawo opcji będzie polegało na: *„ powtórzeniu tych samych dostaw jak te, które są świadczone przez Wykonawcę, z którym została zawarta umowa w sprawie zamówienia publicznego”* oraz **maksymalną wartość opcji** poprzez zapisy w rozdz. 3 pkt. 4 ppkt. d) SWZ powołane wyżej oraz wypełnił również ostatnią przesłankę do określenia prawa opcji jaką jest **nie modyfikowanie ogólnego charakteru zamówienia**.

Zakres rzeczowy opcji został opisany w opisie przedmiotu zamówienia poprzez wskazanie, że dostawy będą polegały na powtórzeniu tych samych dostaw, czyli dostaw energii elektrycznej skategoryzowanych na 3 grupy taryfowe.

Jak wynika również z aktualnego komentarza do przepisów odnoszących się do prawa opcji określonego w art. 441 Pzp: J. Jerzykowski [w:] W. Dzierżanowski, Ł. Jaźwiński, M. Kittel, M. Stachowiak, J. Jerzykowski, Prawo zamówień publicznych. *Komentarz*, Warszawa 2021, art. 441.

[https://sip.lex.pl/#/commentary/587860020/657460/dzierzanowski-wlodzimierz-i-in-prawo-zamowien-publicznych-](https://sip.lex.pl/#/commentary/587860020/657460/dzierzanowski-wlodzimierz-i-in-prawo-zamowien-publicznych-komentarz?keyword=Zam%C3%B3wienia%20publiczne%20prawo%20opcji&cm=SREST)

[komentarz?keyword=Zam%C3%B3wienia%20publiczne%20prawo%20opcji&cm=SREST](https://sip.lex.pl/#/commentary/587860020/657460/dzierzanowski-wlodzimierz-i-in-prawo-zamowien-publicznych-komentarz?keyword=Zam%C3%B3wienia%20publiczne%20prawo%20opcji&cm=SREST) (dostęp: 2023-06-14 11:44):

*„Opcja nie musi być bezwzględnie wyceniona w ofercie, ani też zamawiający nie musi wymagać od wykonawców podania w ofercie jej wartości nominalnej. Dopuszczalne jest także takie skonstruowanie dokumentów zamówienia, w którym opcja będzie posiadała jasno określony zakres rzeczowy oraz zostaną wskazane podstawy ustalenia wartości świadczeń realizowanych w ramach opcji nawiązujące do cen lub stawek jednostkowych wycenionych w ofercie w stosunku do zakresu przedmiotu zamówienia niewchodzącego w zakres opcji (np. analogiczne usługi jak w zakresie rzeczowym nieobjętym opcją rozliczane po takich samych cenach jednostkowych)”*

Wobec powyższego Zamawiający również w niniejszym postępowaniu skonstruował dokumenty zamówienia określając zakres rzeczowy zamówienia objętego opcją oraz maksymalną wartość opcji wyznaczoną przez wskaźnik procentowy oraz dodatkowo ograniczając opcję do wskazania okresu obowiązywania. Opcja będzie obliczona w nawiązaniu do stawek jednostkowych wycenionych w ofercie przez Wykonawcę, czyli po takich samych cenach”.

Wobec powyższych zapisów zdaniem Zamawiającego, zapisy odnoszące się w dokumentach zamówienia wypełniają ustawowe przesłanki wymagane do zastosowania prawa opcji w sposób prawidłowy. **Zamawiający nie wprowadza zmian w tym zakresie.**

### **Pytanie nr 2:**

Pytanie 2 – SWZ – rozdział 5 Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe czy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji?
- b) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
- c) 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?

d) 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:**

a) Zamawiający posiada aktualnie umowę rezerwową na sprzedaż energii elektrycznej oraz osobną umowę na świadczenie usług dystrybucji

b) Umowa na świadczenie usług dystrybucji jest zawarta na czas nieokreślony, natomiast umowa na sprzedaż rezerwową energii elektrycznej posiada okres wypowiedzenia umowy wynoszący 1 miesiąc, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego następującego po miesiącu, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu umowy wpłynęło do sprzedawcy rezerwowego

c) nie dotyczy

d) nie dotyczy

**Pytanie nr 3:**

Pytanie 3 – SWZ – rozdział 6, załącznik nr 7 - §5 ust. 2, §11 ust. 1; §13 ust. 4; §15 ust. 4 Termin realizacji zamówienia musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w 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. Każdy z Wykonawców może przyjąć do wyceny inny okres wykonania umowy. Informacja o okresie sprzedaży jest niezwykle ważna do prawidłowego i korzystnego dla Zamawiającego skalkulowaniu oferowanej ceny. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o uszczegółowienie terminu realizacji zamówienia, poprzez podanie dziennych dat rozpoczęcia i zakończenia realizacji zamówienia (z uwzględnieniem pytania nr 1 w zakresie prawa opcji) Ponadto 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. Tym samym, nie jest możliwe aby sprzedaż rozpoczęła się od dnia podpisania umowy. Dodatkowo wskazujemy, iż w formularzu oferty w kolumnie 3 jak również w załączniku nr 1 pkt 8, Zamawiający wskazała okres dostawy 20 miesięcy. We wskazywanym terminie rozpoczęcia sprzedaży należy uwzględnić: • termin na złożenia oferty i rozstrzygnięcie przedmiotowego postępowania; • termin na podpisanie umowy z uwzględnieniem przepisów PZP; • wypowiedzenie dotychczas obowiązujących umów z zachowaniem okresu wypowiedzenia; • obowiązujący, zgodnie z IRiESD OSD, 21 dniowy termin na przeprowadzenie procesu zmiany

sprzedawcy; • ewentualnie: praktykowany termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej tj. od pierwszego dnia miesiąca Biorąc pod uwagę powyższe, rozpoczęcie sprzedaży możliwe jest od 01.09.2023 r., pod warunkiem, iż proces podpisywania umowy, pełnomocnictwa i przekazywania poprawnych danych do zgłoszenia zmiany sprzedawcy nie będzie przedłużany (np. zapis §5 ust. 2 zdanie trzecie). Prosimy o uwzględnienie powyższego w całej dokumentacji przetargowej.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ w tym zakresie.**

Zamawiający w Rozdz. 6 SWZ pn. Termin realizacji zamówienia, wskazał: wymagany termin realizacji zamówienia od dnia podpisania Umowy do dnia 31.12.2024 r. **oraz jednocześnie zastrzegł zapis: Wykonawca będzie dokonywał dostaw energii elektrycznej w zakresie każdego punktu poboru od dnia podpisania Umowy, lecz nie wcześniej niż po skutecznym rozwiązaniu Umów na podstawie których dotychczas Zamawiający dokonywał zakupów energii elektrycznej oraz po skutecznym przeprowadzeniu procesu zmiany sprzedawcy.**

Oznacza to, że Wykonawca będzie zobowiązany do dostaw energii elektrycznej na rzecz Zamawiającego po przeprowadzeniu procedury zmiany sprzedawcy u OSD.

**Pytanie nr 4:**

Pytanie 4 – SWZ – rozdział 14 ETAP II pkt 2) W związku z treścią załącznika nr 6 (znacznik 3 i 4), Wykonawca prosi o potwierdzenie, że załącznik nr 3a, powinien zostać również złożony po wezwaniu przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Załącznik nr 3a do SWZ składa Wykonawca, którego oferta została najwyżej oceniona, w wyznaczonym terminie na wezwanie Zamawiającego.

Na podstawie art. 127 ust. 1 pkt. 2 ustawy Pzp Zamawiający nie wzywa do złożenia podmiotowych środków dowodowych, jeżeli podmiotowym środkiem dowodowym jest oświadczenie, którego treść odpowiada zakresowi oświadczenia, o którym mowa w art. 125 ust. 1.

**Pytanie nr 5:**

Pytanie 5 – SWZ – rozdział 20 pkt 2 Zapis: „(...) dowozem osób wykonujących zamówienie, ubezpieczeniem, zakupem materiałów itp.(...) nie dotyczy przedmiotu zamówienia. Sugerujemy wykreślenie powyższej treści.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **dokonyuje zmiany treści SWZ poprzez wykreślenie zapisu w Rozdz. 20 SWZ w pkt. 2: (...)** *”w tym: dowozem osób wykonujących zamówienie, ubezpieczeniem, zakupem materiałów itp.,”*.

**Pozostałe zapisy Rozdziału pozostają bez zmian.**

**Pytanie nr 6:**

Pytanie 6 – SWZ – rozdział 20 pkt 4; załącznik nr 1 – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia; Zamawiający w dokumentacji przetargowej wskazał, aby w formularzu ofertowym zastosować ceny, o których mowa w art. 2 pkt. 1 ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 r. (Dz. U 2022 poz. 2243 ze zm.) bądź niższą. Wykonawca informuje, że zgodnie z ww. ustawą Przedsiębiorstwo energetyczne wykonujące działalność gospodarczą w zakresie obrotu energią elektryczną (Wykonawca) stosuje cenę maksymalną wyłącznie w rozliczeniach z odbiorcą posiadającym status odbiorcy uprawnionego, który złożył stosowne oświadczenia względem wybranych punktów poboru energii. Należy zaznaczyć, że ceny energii elektrycznej (zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii) ofertowane przez Wykonawców są cenami rynkowymi, nie podlegającym zmianie przez cały okres trwania umowy, za wyjątkiem zmiany przepisów odnoszących się do stawki podatku akcyzowego, podatku od towarów i usług czy innych ustaw, mających wpływ na ww. cenę. To na podstawie zaoferowanej ceny, zgodnie z art. 8 ustawy, Wykonawcy przysługują rekompensaty z tytułu stosowania, względem Odbiorcy, ceny maksymalnej. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę sposobu obliczania ceny, o którym mowa w SWZ, a także umożliwienie w Formularzu ofertowym/cenowym wprowadzenia właściwych cen. Równocześnie niezależnie od ceny rynkowej jedynie właściwej do podania w treści oferty, jeżeli zostanie złożone stosowne oświadczenie w zakresie odbiorcy uprawnionego, o którym mowa powyżej, to w rozliczeniach z Państwem, w granicach wynikających z w/w ustawy z dn. 27 października 2022r., w miejsce ceny rynkowej z oferty, znajdzie zastosowanie w/w cena maksymalna.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **nie dokonuje zmian treści SWZ w tym zakresie, w tym zmian w Formularzu ofertowym.**

**Pytanie nr 7:**

Pytanie 7 – SWZ – załącznik nr 1 – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia  
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;
- wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;
- b) dokumentów: - pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy do OSD wraz z upoważnieniem OSD do zawarcia umowy rezerwowej ze wskazanym sprzedawcą rezerwowym w sytuacjach określonych w ustawie prawo energetyczne;
- 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:**

**Tak, Zamawiający przekaże wszystkie niezbędne informacje związane z procedurą zmiany sprzedawcy.**

**Pytanie nr 8:**

Pytanie 8 – SWZ – załącznik nr 1 – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia pkt 8, załącznik nr 2 – formularz oferty Wolumen szacunkowy podany w podziale na strefy różni się w wyżej wskazanych dokumentach. Prosimy o ujednoczenie zapisów, w celu umożliwienia dokonania poprawnie wyceny.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający zmienia treść załącznika nr 2 do SWZ – Formularz ofertowy w zakresie wartości szacunkowego zużycia energii elektrycznej dla poszczególnych 3 taryf.**

**Pytanie nr 9:**

Pytanie 9 – SWZ – załącznik nr 4 – wykaz dostaw Przedmiotem przetargu są dostawy, nie zaś usługi jak to zostało wskazane min. w treści tytułów kolumn.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający zmienia załącznik nr 4 – wykaz dostaw w tym zakresie.**

**Pytanie nr 10:**

Pytanie 10 – SWZ – załącznik nr 7 - §5 ust. 2 Wykonawca prosi o wskazanie właściwej daty rozpoczęcia sprzedaży, z uwzględnieniem pytania nr 3.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wykreśla zapis w załączniku nr 7 - §5 ust. 2: „, w dniu 1 stycznia 2023 r.”**

Zamawiający w Rozdz. 6 SWZ pn. Termin realizacji zamówienia, wskazał: wymagany termin realizacji zamówienia od dnia podpisania Umowy do dnia 31.12.2024 r. **oraz jednocześnie zastrzegł zapis: Wykonawca będzie dokonywał dostaw energii elektrycznej w zakresie każdego punktu poboru od dnia podpisania Umowy, lecz nie wcześniej niż po skutecznym rozwiązaniu Umów na podstawie których dotychczas Zamawiający dokonywał zakupów energii elektrycznej oraz po skutecznym przeprowadzeniu procesu zmiany sprzedawcy.**

Oznacza to, że obowiązki wynikające z umowy w zakresie zmiany sprzedawcy Wykonawca będzie wykonywał od dnia zawarcia Umowy, natomiast Wykonawca będzie zobowiązany do dostaw energii elektrycznej na rzecz Zamawiającego po przeprowadzeniu procedury zmiany sprzedawcy u OSD. Zamawiający nie jest w stanie na tym etapie wskazać dokładnej daty zawarcia Umowy z uwagi na to, że nie zna na tym etapie postępowania dokładnej daty rozstrzygnięcia procedury przetargowej i wyłonienia wykonawcy.

Przewidywany termin zawarcia umowy z nowym wykonawcą Zamawiający szacuje na miesiąc sierpień 2023 r., a w odniesieniu do rozpoczęcia dostaw przez Wykonawcę, do tego terminu należy doliczyć czas niezbędny na przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy.

**Pytanie nr 11:**

Pytanie 11 – SWZ – załącznik nr 7 - §5 ust. 6 pkt 1) Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo – rozliczeniowych, zapis dotyczy świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego a nie Sprzedawcy energii elektrycznej (Wykonawcy) i związku z powyższym w tym zakresie powinien zostać wykreślony.



**Odpowiedź:**

Zamawiający **zmienia** zapisy załącznika nr 7 – projekt Umowy w §5 ust. 6 pkt 1) w tym zakresie poprzez jego wykreślenie.

**Pytanie nr 12:**

Pytanie 12 – SWZ – załącznik nr 7 - §7 ust. 1 pkt 1) Wykonawca informuje, że może wystawiać faktury tylko w oparciu o okresy rozliczeniowe i o dane pomiarowe udostępnione/przekazywane przez OSD. Prosimy o modyfikację zapisów do treści: „ 1. Wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej Umowy obliczane będzie jako iloczyn ilości faktycznie zużytej energii elektrycznej ustalonej na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych, przekazanych Wykonawcy przez OSD oraz ceny jednostkowej energii elektrycznej (netto powiększonej o należny podatek VAT) zgodnie ze złożoną ofertą stanowiącą załącznik nr 1 do Umowy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **nie zmienia** treści SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 13:**

Pytanie 13 – SWZ – załącznik nr 7 - §7 ust. 1 pkt 1) 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, w przypadku braku zgody na wprowadzenie zmian zapisów treści w §7 ust. 1 pkt 1) (pytanie nr 12), 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:**

Zamawiający **pozostawia zapisy SWZ bez zmian**. Zamawiający informuje, że uwzględni powszechnie obowiązujące przepisy prawa, w tym prawo energetyczne, gdyż działając jako jednostka sektora finansów publicznych działa na podstawie prawa i w granicach prawa.

**Pytanie nr 14:**

Pytanie 14 – SWZ – załącznik nr 7 - §8 ust. 1 zdanie drugie Prosimy o weryfikację, czy powołane ust w §8 i §13 są poprawne.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dokonuje zmiany treści § 8 ust. 1 projektu Umowy.**

" 1. Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD działającym na danym terenie. Wykazany na fakturze okres rozliczeniowy musi być zgodny z okresem rozliczeniowym udostępnionym Wykonawcy przez OSD, pod rygorem wstrzymania płatności zgodnie z treścią ust. 8 oraz naliczenia kar umownych, zgodnie z treścią ust. 11 poniżej oraz § 14 ust. 4. Wykonawca na fakturze oprócz danych o zużyciu zobowiązany jest zamieścić informacje o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego (stan początkowy/stan końcowy), o ile informacje takie zostały Wykonawcy udostępnione przez OSD. Zamawiający dopuszcza umieszczenie informacji o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego na odrębnym zestawieniu stanowiącym załącznik do faktury. "

**Dodatkowo Zamawiający koryguje zapisy § 8 ust. 11, który otrzymuje brzmienie:**

„11. W przypadku stwierdzenia, że wykazane na fakturze okresy rozliczeniowe są niezgodne z okresami rozliczeniowymi udostępnionymi Wykonawcy przez OSD, Zamawiający wniesie do Wykonawcy reklamację, na zasadach opisanych w ust. 6-8 powyżej. W przypadku nie dokonania żądanych zmian i nie przedłożenia skorygowanej faktury w terminie przewidzianym na rozpatrzenie reklamacji, Zamawiającemu przysługiwać będzie naliczenie kar umownych zgodnie z treścią §14 ust. 4 Umowy. Odmowa realizacji żądania Zamawiającego będzie uzasadniona wyłącznie w sytuacji pierwotnie prawidłowo oznaczonego okresu rozliczeniowego zgodnie ze stosowanym przez OSD działającym na danym terenie, co jednak nie będzie obciążało negatywnymi konsekwencjami Zamawiającego”

**Pytanie nr 15:**

Pytanie 15 – SWZ – załącznik nr 7 - §8 ust. 8 Zamawiający określił, iż złożona reklamacja w określonych przypadkach 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 wnioskiem o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez wykreślenie pkt 1) i 2).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie zmienia zapisów projektu Umowy w tym zakresie.**

**Pytanie nr 16:**

Pytanie 16 – SWZ – załącznik nr 7 - §8 Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zgodę na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2022 poz. 931 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach. Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dokonuje zmiany załącznika nr 7-projekt Umowy dodając w § 8 ust. 14 zapis:**

„14. Zamawiający wyraża zgodę na udostępnianie faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2022 poz. 931 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach”.

**Pytanie nr 17:**

Pytanie 17 – SWZ – załącznik nr 7 - §9 Informujemy, że klauzula waloryzacyjna o której mowa w art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 ze zm.) nie będzie miała zastosowania do przedmiotu niniejszego zamówienia. Ceny energii elektrycznej, zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmiennie w okresie obowiązywania 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 wnosi o usunięcie wskazanych zapisów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapisy projektu Umowy **bez zmian**.

**Pytanie nr 18:**

Pytanie 18 – SWZ – załącznik nr 7 - §9 ust. 11 Zapis:“(…) za czynności odebrane (…)” nie dotyczy przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **dokonuje zmiany** załącznika nr 7-projekt Umowy nadając § 9 ust. 11 następujące brzmienie:

*„Nowa wartość wynagrodzenia będzie dotyczyć zapłaty należnej Wykonawcy za dostawy wykonane po dniu ustalania waloryzacji”.*

**Pytanie nr 19:**

Pytanie 19 – SWZ – załącznik nr 7 - §12 ust. 3 pkt 3) Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych wyszczególnionych w art. 456 Prawa zamówień publicznych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia, wskazane w przedmiotowych zapisach, nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego i w ten sposób godząc w zasadę proporcjonalności mająca zastosowanie w zamówieniach publicznych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **nie zmienia** zapisów treści SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 20:**

Pytanie 20 – SWZ – załącznik nr 7 - §13 ust. 2 i ust.8 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 przedmiotowego zapisu zdania o treści: „Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający **nie zmienia** zapisów treści SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 21:**

Pytanie 21 – SWZ – załącznik nr 7 - §13 ust. 3 zdanie ostatnie. W przedmiotowym postępowaniu wskazana jest tylko jedna grupa taryfowa.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **nie zmienia** zapisów treści SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 22:**

Pytanie 22 – SWZ – załącznik nr 7 - §13 ust. 4 Wykonawca prosi o wskazanie właściwej daty rozpoczęcia sprzedaży, z uwzględnieniem pytania nr 3.

**Odpowiedź:**

**Patrz odpowiedź na pytanie nr 3 i nr 10.**

**Pytanie nr 23:**

Pytanie 23 – SWZ – załącznik nr 7 - §14 ust. 2 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:**

Zamawiający **nie zmienia** zapisów SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 24:**

Pytanie 24 – SWZ – załącznik nr 7 - §14 ust. 3 i 4 Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w realizacji zapisów §8 ust 3 i 11, zdaniem

Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu Cywilnego. Taka 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 zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający **nie zmienia** zapisów SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 25:**

Pytanie 25 – SWZ – załącznik nr 7 - §14 ust. 6 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 określenie, 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.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ w tym zakresie.

**Pytanie nr 26:**

Pytanie 26 – SWZ – załącznik nr 7 - §15 ust. 2 Wykonawca prosi o wydłużenie terminu wskazanego w przedmiotowym ustępie do 14 dni oraz sprawdzenie poprawności odwołania się do §11 i §13.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 15 ust. 2, który otrzymuje brzmienie:**

„2. Zamawiającemu przysługuje uprawnienie żądania (w trakcie trwania niniejszej Umowy) dokumentów, oświadczeń, zezwoleń, poświadczeń potwierdzających zdolność Wykonawcy do należytego wykonania umowy. Nie przedłożenie żądanych dokumentów (niezbędnych do realizacji przedmiotu umowy) w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania będzie rozumiane jak

utrata uprawnień. W takim przypadku zastosowanie będą miały zapisy §12 oraz §14 Umowy. „

**Pytanie nr 27:**

Pytanie 27 – SWZ – załącznik nr 7 - §15 ust. 5 Wykonawca prosi o zmianę zapisu do poniższej treści: „6. Strony przyjmują, iż adresami dla doręczeń i korespondencji Stron dla celów Umowy w przypadku Wykonawcy będzie niżej wskazany adres Wykonawcy: .....w przypadku Zamawiającego adres wskazany w komparycji Umowy.”

**Odpowiedź:**

**Zamawiający zmienia § 15 ust. 5 który otrzymuje brzmienie:**

„5. Strony przyjmują, iż adresami dla doręczeń i korespondencji Stron dla celów Umowy w przypadku Wykonawcy będzie niżej wskazany adres Wykonawcy: .....w przypadku Zamawiającego adres wskazany w komparycji Umowy.”

**Pytanie nr 28:**

Pytanie 28 – SWZ 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 ponosić będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

**Odpowiedź:**

**Tak, Zamawiający udzieli pełnomocnictwa co wynika również z par. 5 ust 2 Umowy.**

2. W związku z treścią udzielonych wyjaśnień, Zamawiający działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp zmienia treść SWZ w następującym zakresie:
  - a) wprowadza zmiany treści załącznika nr 2 do SWZ- Formularz ofertowy;
  - b) wprowadza zmiany treści załącznika nr 4 do SWZ- Wykaz dostaw;
  - c) wprowadza zmiany treści załącznika nr 7 do SWZ- Projekt umowy;

**Powyższe udzielone wyjaśnienia oraz zmiany stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich Wykonawców przy składaniu ofert. Zamawiający informuje, że termin składania ofert nie ulega zmianie i upływa w dniu: 14.07.2023 r. o godz. 10:00.**

1. Zmodyfikowany zał. nr 2 do SWZ- Formularz ofertowy;
2. Zmodyfikowany zał. nr 4 do SWZ- Wykaz dostaw

Przewodniczący komisji przetargowej

/-/ Elżbieta Adrych