

Numer sprawy: ZP/IV/2023

Poznań, dnia 13.03.2023 r.

Zamawiający:

Lp.	Nazwa i adres Zamawiającego
1	Zakład Usług Wodnych Sp. z o.o. w Koninie, Ulica Nadbrzeżna 6A, 62-500 Konin
2	Gmina Nowa Karczma, Kościerska 9, 83-404 Nowa Karczma
3	Miejski Zakład Energetyki Ciepłej Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Przesmyk 1, 62-600 Koło
4	Miejski Zakład Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o., Energetyczna 11, 62-600 Koło
5	Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej SAMRAD w Kościelcu Sp. z o.o., ul. Turecka 7/3, 62-604 Kościelec
6	Gmina Gniew, Plac Grunwaldzki 1, 83-140 Gniew
7	Gmina Lipusz, ul. Wybickiego 27, 83-424 Lipusz
8	Gmina Smętowo Graniczne, ul. Dworcowa 10, 83-230 Smętowo Graniczne
9	Gmina Morzeszczyn, ul. Kociewska 12, 83-132 Morzeszczyn
10	Gmina Skórcz, ul. Dworcowa 6, 83-220 Skórcz
11	Gmina Tczew, ul. Lecha 12, 83-110 Tczew

Pełnomocnik Zamawiających:
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.: „IV Grupa Zakupowa energii elektrycznej na okres od 01.05.2023 r. do 31.12.2024 r.” wraz z odpowiedziami (część III zapytań).

Pytanie

Zwracamy się 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, oprócz danych z załączników stanowiących opis przedmiotu zamówienia, będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;
- wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- 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 terminowo niezbędne dane i dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

Pytanie

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:

Załącznikiem do nr 2 do projektów umów (Załącznik 2A, 2B, 2C do SWZ) jest pełnomocnictwo. W przypadku, gdyby jego zakres był niewystarczający do realizacji umowy Zamawiający udzieli dodatkowego pełnomocnictwa.

Pytanie

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a) Czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w przypadku umów rozdzielonych procedura zmiany sprzedawcy następuje kolejny raz, w przypadku umów kompleksowych następuje po raz pierwszy. Informacja o rodzaju umowy dla każdego ppe jest zawarta w załącznikach nr 1A, 1B, 1C do SWZ.

b) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony? Które PPE posiadają umowy dystrybucyjne zawarte na czas nieokreślony/określony?

Odpowiedź:

Wszystkie umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony.

c) 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:

Informacje o okresach obowiązywania i rozwiązania obecnie obowiązujących umów podane są w załącznikach 1A, 1B, 1C do SWZ w kolumnie o nazwie „Okres obowiązywania i wypowiedzenia obecnej umowy”.

Pytanie

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 podjęcie dalszych czynności, związanych ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego, zgodnie z jego procedurami.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dysponuje tytułem prawnym, który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia.

Pytanie

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, przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując 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:

Tak, uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i akty wykonawcze w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD.

Pytanie

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

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na wskazane ryzyko kredytowe.

2. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania, zaproponowane przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na uwzględnienie w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisów dotyczących konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania.

Pytanie

SWZ – pkt. 6.1.3 w zw. z pkt. 9.2.1

Wykonawca zwraca się z prośbą o informację, czy Zamawiający wymaga, aby Wykonawca w momencie składania ofert posiadał ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej na okres 01.01.2024 – 31.12.2024 (dotyczy II części zamówienia)? Czy Zamawiający dopuści możliwość przedłożenia nowej polisy ubezpieczeniowej, w przypadku gdy poprzedni dokument utraci ważność w trakcie realizacji zamówienia?

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wymaga, aby w momencie składania ofert Wykonawca posiadał ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej na okres 01.01.2024 – 31.12.2024 (dotyczy II części zamówienia).

"Ratio legis wprowadzenia jako dokumentu potwierdzającego spełnianie warunku ekonomicznego polisy ubezpieczenia oc w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej polega na tym, że potwierdza wiarygodność ekonomiczną wykonawcy, który ubezpieczając swoją działalność z jednej strony wykazuje się odpowiedzialnością profesjonalisty dbającego o bezpieczeństwo własne i swoich kontrahentów, a z drugiej wykazuje, iż znajduje się w sytuacji finansowej i ekonomicznej pozwalającej mu na poniesienie kosztów ubezpieczenia. Natomiast polisa oc w ramach wykazania spełniania warunku nie służy do zabezpieczenia realizacji zamówienia. Nie jest to ubezpieczenie danej inwestycji czy przedsięwzięcia gospodarczego, które jest przedmiotem zamówienia." (Wyrok z dnia 2009-02-24, KIO/UZP 161/09)

Pytanie

SWZ – Rozdział 19

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający wymaga wniesienia wadium wyłącznie dla II części zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza wymóg wniesienia wadium wyłącznie dla II części zamówienia.

Pytanie

Załącznik – opis przedmiotu zamówienia Zamawiający wskazuje, że konkretne punkty poboru energii posiadają instalacje fotowoltaiczne oraz, że jest to produkcja na potrzeby własne. Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o informację, czy w przypadku wystąpienia konieczności odkupu Zamawiający zgodzi się na zawarcie umowy odkupu energii wytworzonej w źródłach należących do Zamawiającego na wzorcu umownym zaproponowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy na odkup energii na wzorcu zaproponowanym przez Wykonawcę (jeżeli powstanie taka okoliczność).

Pytanie

Załącznik – opis przedmiotu zamówienia

Czy w przypadku konieczności zawarcia umowy na odkup energii elektrycznej wytworzonej w źródłach należących do Zamawiającego, Zamawiający prześle wymagane przez Wykonawcę dane (m.in. dane techniczne instalacji, nr PPE, osoby do kontaktu itd.)?

Odpowiedź:

W przypadku zaistnienia okoliczności zawarcia umowy na odkup energii wyprodukowanej w oze, Zamawiający prześle wszelkie dane dotyczące instalacji oze.

Pytanie

Załącznik nr 2a – 2b - §1 ust. 5 pkt. 1 lit a

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE), jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu:

„Zwiększenie punktów poboru możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Odpowiedź:

W projekcie umowy załącznik nr 2A do SWZ w par. 1 pkt 6 Zamawiający opisał kwestię zmiany grupy taryfowej, zapis brzmi: [...] Zmiana grupy taryfowej możliwa jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym i będą rozliczane według cen określonych w Formularzu Ofertowym. Zamawiający pozostawia zapisy umowy bez zmian.

Pytanie

Załącznik nr 2a – 2b - §1 ust. 5

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. Podsumowując, istniejąca obecnie w zapisach SWZ konstrukcja opcji jest sprzeczna z bezwzględnie obowiązującymi przepisami PZP w danych zakresie.

Odpowiedź:

Wg oceny Zamawiającego zapisy w SWZ dotyczące opisu przedmiotu zamówienia są opisane w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Przedmiotem zamówienia jest określona ilość energii elektrycznej wskazana w ust. 4.1 SWZ – zamówienie podstawowe. W ust. 4.2 SWZ określił maksymalne i minimalne zapotrzebowanie na energię elektryczną (dla III cz. również dla wartości dystrybucji). Dodatkowo w formularzu ofertowym (Załącznik nr 3A, 3B, 3C do SWZ) jest wskazana wielkość energii dla zamówienia podstawowego oraz osobno dla prawa opcji. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania zmian.

Pytanie

Załącznik nr 2a – 2b - §3 ust. 2

1. Z uwagi na fakt, że Wykonawca przedstawia wartość umowy w oparciu o szacowaną przez Zamawiającego ilość energii, w przypadku, gdy Zamawiający zużyje większą niż szacowana ilość energii, powinien uiścić opłatę za faktycznie zużytą energię. Ponadto ustalenie dokładnego dnia, w którym szacowana ilość energii zostanie faktycznie przekroczona, jest fizycznie niemożliwe (Wykonawca otrzymuje informację o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w §... Umowy, rozwiązanie Umowy następuje z ostatnim dniem okresu rozliczeniowego, następującym po okresie, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu dotarło do Wykonawcy. Zamawiający zobowiązany jest do uregulowania wszelkich należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania Umowy.”

2. Czy Zamawiający samodzielnie kontrolował będzie wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków?

Odpowiedź:

Zamawiający samodzielnie będzie kontrolował wartość umowy. W związku z tym, że nieznana jest wielkość przyszłego zapotrzebowania na energię elektryczną Zamawiający może uruchomić dodatkową sprzedaż na zasadzie prawa opcji. Dodatkowo zgodnie z art. 455 Pzp [Zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia] ust. 2. „dopuszczalne są również zmiany umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia, których łączna wartość jest mniejsza niż progi unijne oraz jest niższa niż 10% wartości pierwotnej umowy, w przypadku zamówień na usługi lub dostawy, albo 15%, w przypadku zamówień na roboty budowlane, a zmiany te nie powodują zmiany ogólnego charakteru umowy”. Wg oceny Zamawiającego jest to ilość wystarczająca do zrealizowania umowy w określonym przez Zamawiającego terminie. Ponadto zgodnie z zapisami umowy (załącznik nr 2A, 2B, 2C) w par. 3 Termin obowiązywania Umowy: 2. Umowa ulegnie rozwiązaniu w sytuacji, gdy wartość łącznego

wynagrodzenia Wykonawcy osiągnie kwotę wskazaną w § 6 ust. 1 niniejszej Umowy [...].

Pytanie

Załącznik 2a-2b - §6 ust. 9

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/cykladu przekazywania danych pomiarowych przez OSD. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego/cykladu 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:

Zamawiający informuje, że okresy rozliczeniowe wynikają w taryfy OSD i standardowo wynoszą dla grup taryfowych:

CXX – okres rozliczeniowy wynosi 2 miesiące,

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

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

Pytanie

Załącznik 2a-2b - §6 ust. 10

Wykonawca informuje, że zgodnie z możliwościami działania systemu bilingowego, na fakturach wskazane będą dane Nabywcy (nazwa, adres, Nr NIP), natomiast dane Odbiorcy (nazwa i adres) zostaną wpisane pod pozycją "Adres korespondencyjny". Prosimy o potwierdzenie, że takie rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający akceptuje rozwiązanie podane wyżej przez Wykonawcę.

Pytanie

Załącznik 2a-2b - §6 ust. 12

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „Rozliczenia za energię elektryczną dokonywane będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD, w oparciu o fakturę wystawioną przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zapis zaproponowany przez Wykonawcę.

Pytanie

Załącznik 2a-2b - §6 ust. 15

Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest

zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (<https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-ws-wykazu-podatnikow-vat>) – rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEiDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którymi dany rachunek wirtualny jest powiązany. Powiązanie rachunku wirtualnego z rozliczeniowym ustalane jest przez Ministerstwo Finansów na podstawie danych udostępnianych przez banki. Jeśli takie powiązanie istnieje Ministerstwo sprawdza czy rachunek rozliczeniowy z którym powiązany jest weryfikowany rachunek wirtualny został zgłoszony. Jeśli tak – system zwraca informację o treści „Figuruje w rejestrze VAT” . Oznacza to, że wpłaty dokonywane na tak zweryfikowany rachunek wirtualny będą traktowane jak wpłaty na rachunki rozliczeniowe znajdujące się na białej liście. W związku z powyższym, w celu umożliwienia dokonania rozliczeń pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym, zwracamy się prośbą o modyfikację zapisu do treści „Wykonawca ma obowiązek wskazać odpowiedni do spełnienia świadczenia wynikającego z niniejszej Umowy rachunek bankowy lub rachunek wirtualny, który jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym należącym do Wykonawcy znajdującym się w elektronicznym wykazie podmiotów prowadzonych przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej zgodnie z art. 96b ust.3 pkt 13 ustawy o podatku od towarów i usług (VAT).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że rachunki rozliczeniowe techniczne (wirtualne) nigdy nie będą uwidaczniane w wykazie tzw. „Biała lista”. Są to rachunki powiązane bezpośrednio z rachunkami bankowymi i nie funkcjonują samodzielnie. Ministerstwo finansów wprowadziło narzędzie umożliwiające zweryfikowanie, czy dany numer rachunku figuruje na tzw. „Białej liście”. Jeżeli dany rachunek rozliczeniowy techniczny jest powiązany z rachunkiem bankowym, to otrzymamy ze strony Ministerstwa Finansów potwierdzenie, że wyszukiwany nr rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych w wykazie oraz figuruje w rejestrze VAT. Powyższe oświadczenie nie rozróżnia rachunków rozliczeniowo technicznych i rachunków bankowych. Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów.

Pytanie

Załącznik 2a-2b - §7 ust. 1

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:

Według oceny zamawiającego kary umowne nie są nieproporcjonalne i nie naruszają zasady równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. Jednostka samorządu terytorialnego wydająca środki publiczne zobowiązana jest do należytego wykonania umowy poprzez m.in. zapisy o karach umownych. Kary umowne spełniają rolę prewencyjną, mają zapobiegać naruszaniu norm prawnych (umownych). W przypadku należytego wykonania umowy kary nie będą naliczane. Wykonawca zobowiązany jest ocenić ryzyko nienależytego wykonania umowy. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania zmiany.

Pytanie

Załącznik 2b - §8 ust. 1 pkt 7 (Załącznik 2a §8 ust. 1 pkt 9)

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie sformułowania „aneks rabatowy”.

Odpowiedź:

Sformułowanie „aneks rabatowy” dotyczy zawartego aneksu do umowy na cenę promocyjną energii na określony czas. Rozwiązanie umowy z zawartym aneksem na cenę promocyjną przed wygaśnięciem promocji wiąże się zapłatą przez Zamawiającego karą umowną.

Pytanie

Załącznik 2b - §8 ust. 2

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 prowadzący przedmiotowe postępowanie są zobowiązani do stosowania ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, co oznacza, że nie mogą nie stosować jej zapisów lub stosować je wybiórczo. Przepis art. 439 Pzp jest przepisem obligatoryjnym, nie fakultatywnym i dotyczy umów zawieranych na okres dłuższy niż 6 miesięcy. Zamawiający nie są uprawnieni do wykreślenia przedmiotowego zapisu, niemniej zgodnie z ust. 2 pkt 7 Umowy: „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”.

Pytanie

Załącznik 2a – 2b - §9 ust. 8

Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Oznacza to, że Zamawiający oczekuje możliwości wypowiedzenia umowy zasadniczo w każdym czasie. Umowy w zamówieniach publicznych zasadniczo zawiera się na czas oznaczony, należy więc stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób należy. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Zaproponowane w SWZ rozwiązanie jest niedopuszczalne w świetle istoty umowy sprzedaży (kompleksowej) zawieranej na czas oznaczony zarówno po myśli prawa cywilnego w zakresie zobowiązań jak i w świetle zasady udzielania zamówienia publicznego w sposób proporcjonalny. Mianowicie każde przedwczesne rozwiązanie umowy bez powodu powoduje u wykonawcy szkodę. Wykonawca bowiem nabywa wolumen energii hurtowo w celu odsprzedaży w całości na cały okres trwania umowy począwszy od jej zawarcia do zakończenia. Nie wykorzystany w opisanych realiach wolumen energii musi wykonawca, nieplanowo i ze stratą, odsprzedać na rynku hurtowym.

Odpowiedź:

Zamawiający w umowie nie określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Okoliczności (przyczyny) rozwiązania umowy wskazane są w par. 9. (załącznik nr 2A, 2B, 2C do SWZ).

Opracowała w dniu 14.03.2023 r.

Aleksandra Adamska

Enmedia Aleksandra Adamska