

Bytkowo, 22-03-2022

Numer sprawy: ZP.271.1.2022

Do wszystkich Wykonawców

Na podstawie art. 135 ust. 6 Ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 roku (dalej Pzp) Zamawiający przekazuje treść pytań, które wpłynęły w związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia klasycznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia równej progowi unijnemu lub większej na dostawę energii elektrycznej pn.: „Dostawa energii elektrycznej dla Przedsiębiorstwa Usług Komunalnych Sp. z o.o. w Rokietnicy w okresie od 01.06.2022 r. do 31.05.2023 r.” wraz z odpowiedziami.

1. Umowa § 1 ust. 5.3 i ust.6 -zwracamy 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 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 lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Odpowiedź na pytanie nr 1: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany przez wykonawcę zapis. Zaproponowany zapis może negatywnie wpłynąć na funkcjonowanie obiektów Zamawiającego, uniemożliwiając prawidłowy dobór grupy taryfowej do charakterystyki obiektu Zamawiającego. Prawidłowy dobór grup taryfowych może również wpłynąć na obniżenie kosztów usługi dystrybucji energii. Pomimo, że przedmiotem niniejszego postępowania jest zakup samej energii, to jest ona nierozdzielnie związana z ponoszeniem przez Zamawiającego opłat za usługę dystrybucji energii elektrycznej. Zaproponowany przez wykonawcę zapis ograniczający możliwość zwiększenia ilości PPE jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w ofercie, może spowodować znaczne ograniczenia przeprowadzenia przez Zamawiającego optymalizacji kosztów usługi dystrybucji. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

2. Umowa § 3.2 - 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 na pytanie nr 2:

1. Termin obowiązywania umowy został uregulowany w Załączniku nr 2 do SWZ - § 3. W przypadku wyczerpania wartości umowy umowa nie może być kontynuowana – z zastrzeżeniem zapisu art. 455 Pzp (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 dostawy, a zmiany te nie powodują zmiany ogólnego charakteru umowy). Zgodnie z obecnie obowiązującym prawem zamówień publicznych zgodnie z art. 448 zamawiający ma obowiązek przesłania ogłoszenia z realizacji umowy – obowiązek ten oznacza w praktyce konieczność bieżącego monitorowania realizacji zawartej umowy. W związku z powyższym zamawiający poinformuje wykonawcę o wykorzystaniu maksymalnej wartości umowy w odpowiednim czasie przed jej zrealizowaniem oraz ureguluje wszelkie należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania umowy. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania.

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

3. Umowa § 4.2.3, §6.1b, 6.4, 6.6, 6.7, 6.9 – z uwagi na fakt, że zapisy dotyczą wytwarzania nie powinny występować w umowie sprzedaży na potrzeby własne Zamawiającego, prosimy o ich wykreślenie.

Odpowiedź na pytanie nr 3: Zamawiający informuje, że przedmiotem niniejszego postępowania jest dostawa energii elektrycznej oraz świadczenie usługi POB dla energii wyprodukowanej i oddanej do sieci przez instalację fotowoltaiczną zamawiającego. W związku z tym umowa dotyczy rozliczeń dostawy energii elektrycznej oraz usługi POB energii elektrycznej oddanej do sieci osd instalacji OZE zamawiającego. Odrębną umową będzie umowa związana z odkupem energii elektrycznej według wzoru zaproponowanego przez wykonawcę. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania modyfikacji,

4. Umowa §6 ust. 12 – Prosimy o usunięcie ostatniej części przedmiotowego zapisu dotyczącej nie przysługiwania odsetek Wykonawcy w przypadku „trudności z weryfikacją na Białej Liście Podatników VAT” lub doprecyzowanie o jakie trudności z weryfikacją Zamawiającemu chodzi. Wykonawca nie może odpowiadać za trudności np. za problemy w systemach informatycznych Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 4: Zamawiający informuje, że usuwa przedmiotowy zapis.

5. Umowa § 6 ust.17 - Zwracamy 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. 2020 poz. 106 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie 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 na pytanie nr 5: Zamawiający nie wyraża zgody na przesłanie faktur za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej.

6. Umowa § 7 ust,1.1 - 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 na pytanie nr 6: Według oceny Zamawiającego kary nie są rażąco wygórowane w stosunku do ewentualnego uchybienia tj. zaprzestania sprzedaży energii elektrycznej. Kary umowne zawarte w umowie mają zdyscyplinować strony do jej należytego wykonania. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania zmian.

7. Umowa § 7 ust.1.3- Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdą rozpoczętą godzinę..., zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu cywilnego. Możliwość podważenia 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 umownej za odstąpienie od umowy zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

Odpowiedź na pytanie nr 7: Zamawiający jako jednostka sektora publicznego jest zobowiązany do zabezpieczenia umowy wynikającej z udzielenia zamówienia publicznego karami umownymi. Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z zapisów o karach umownych. Według oceny Zamawiającego kara nie jest rażąco wygórowana. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania modyfikacji.

8. Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego).

Odpowiedź na pytanie nr 8: Zamawiający informuje, że dopuszcza zawarcie umowy drogą korespondencyjną i elektroniczną.

9. Informujemy, iż z uwagi na konieczność zawarcia umowy w terminach określonych w art. 264 lub art. 308 ust. 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a następnie na konieczność przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy trwającej - zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne - 21 dni, termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej od dnia 01.06.2022 może nie być możliwy do spełnienia przez Wykonawcę. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o zmianę terminu rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej na dzień 01.07.2022, lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD.

Odpowiedź na pytanie nr 9: Zamawiający informuje, że przygotowując postępowanie miał na względzie terminy wynikające z ustawy Pzp oraz okres 21 dni na proces zmiany sprzedawcy. Termin składania i otwarcia ofert przypadający na dzień 31.03.2022 r. według zamawiającego jest terminem możliwym do zrealizowania, tak by sprzedaż rozpoczęła się od 01.06.2022 r.. Zamawiający nie widzi podstaw do przesunięcia terminu składania i otwarcia ofert i pozostawia terminy bez dokonania modyfikacji.

Prezes Zarządu

Michał Wieland

.....