

### WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn: **Kępińska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.08.2023r. do 31.12.2024r.** Oznaczenie sprawy: AB.272.10.2023

**Wszyscy Wykonawcy**

Niniejszym zamawiający udziela odpowiedzi na pytania i wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej SWZ)

15. SWZ Rozdział III pkt. 18 oraz Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 13 – 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 przedstawione przez wykonawcę rozwiązanie.

2. SWZ Rozdział XX pkt. 2 – 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 ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

**Odpowiedź**

Zamawiający dopuszcza udzielenie Pełnomocnictwa na wzorcu wykonawcy, pod warunkiem uprzedniego zaakceptowania treści upoważnienia zgodnie z rozdz. XX pkt. 2 SWZ. Zamawiający nie jest upoważniony, aby na tym etapie postępowania czynić jakiegokolwiek uzgodnienia z wykonawcą.

Jednocześnie zamawiający wskazuje, że mocodawca zawsze odpowiada za treść udzielonego pełnomocnictwa.

3. SWZ Rozdział XX pkt. 3 – Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną poprzez przesłanie do wyłonionego w postępowaniu Wykonawcy podpisaną umowę wraz z niezbędnymi danymi i załącznikami lub w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego)?

**Odpowiedź**

Co do zasady, ze względu na dużą ilość umów i towarzyszących im dokumentów, zamawiający przewidują zawarcie umów w jednym czasie w siedzibie upoważnionego zamawiającego - termin podpisania umów ustalony zostanie z wykonawcami, których oferty zostaną wybrane.

Z uwagi na planowany termin rozpoczęcia dostaw w ramach części pierwszej zamówienia, zamawiający dopuszczają zawarcie umów drogą korespondencyjną lub na odległość wyłącznie w odniesieniu do części 1 zamówienia (sposób zawarcia umów i przekazania dokumentacji uzgodniony zostanie z wykonawcą, którego oferta zostanie wybrana).

4. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 12 ust. 1 – Zwracamy uwagę, że faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD

oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Zgodnie z powyższym Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za dane przekazywane przez OSD, stąd pozostawienie zapisu warunkującego żądania skorygowania faktury naliczenie z tytułu rozbieżności okresów rozliczeniowych byłoby, zdaniem Wykonawcy, bezzasadne. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: "Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych przez OSD za dany okres rozliczeniowy."

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Z przywołanego przepisu wynika jednoznacznie, że „(...) okres rozliczeniowy musi być zgodny z okresem rozliczeniowym udostępnionym Wykonawcy przez OSD”.

5. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 12 ust. 3 – Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić, w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę, co może powodować komplikacje przy ustalaniu prawidłowego terminu płatności. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych określenie terminu płatności na ilość dni liczoną od dnia wpływu faktury do Odbiorcy nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji narażając Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT. Art. 19a ust. 5 pkt. 4 ppkt. a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2004 Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: "**Wykonawca** wystawia faktury nie później niż w terminie 10 dni od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej z terminem płatności ... dni od daty wystawienia faktury do Odbiorcy, adres do przesyłania faktur zgodnie z żądaniem **Zamawiającego** (§13 ust.1), pod warunkiem że faktura wpłynęła do Odbiorcy nie później niż na 10 dni przed upływem terminu płatności."

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

6. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 12 ust. 7 – Zamawiający określił, iż w pewnych okolicznościach 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 do słów: „Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury."

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującym prawem.

Zgodnie z treścią Art. 488. § 1. „Świadczenia będące przedmiotem zobowiązań z umów wzajemnych (świadczenia wzajemne) powinny być spełnione jednocześnie, chyba że z umowy, (...) wynika, iż jedna ze stron obowiązana jest do wcześniejszego świadczenia."

7. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 12 ust. 8 – Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za rzetelność danych, przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego Zamawiającego.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu iż: „Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury”, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

8. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 13 ust. 1 – 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. 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.

Dzięki temu rozwiązaniu Zamawiający otrzyma dokument w momencie jego wystawienia, zniwelowane zostanie ryzyko niedostarczenia przesyłki lub znacznego opóźnienia w jej dostarczeniu. Zmiana formy dostarczania faktur ma również aspekt ekologiczny, przyczyni się do wspólnego dbania o środowisko naturalne poprzez zmniejszenie zapotrzebowania na produkcję papieru i ograniczenie transportu.

W przypadku braku zgody na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych (usługę e-faktury), Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza wystawianie faktur papierowych.

[Odpowiedź](#)

[Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.](#)

[Zgodnie z zapisami § 13 ust. 1 Projektowanych postanowień umowy „Faktury za pobraną energię elektryczną Wykonawca będzie wystawiać w formie papierowej...”.](#)

9. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 14 ust. 2 – Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego terminu na zapłatę należności dotyczy jedynie odbiorców w gospodarstwach domowych. Przepisy ustawy nie nakładają natomiast takiego obowiązku w przypadku pozostałej grupy odbiorców.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację powyższego na zapis o treści: „Wykonawca wstrzymuje sprzedaż energii elektrycznej w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektryczną co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.”

[Odpowiedź](#)

[Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.](#)

10. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 17 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.

W przypadku braku zgody na powyższe wnosimy o modyfikację ww. ustępu zapisu do treści:

*„1. Na podstawie art. 439 ustawy PZP Strony dopuszczają zmianę wynagrodzenia Wykonawcy. Strony przewidują możliwość zmiany ceny jednostkowej za 1 kWh energii elektrycznej w związku ze wzrostem cen energii elektrycznej, które Wykonawca musi zakupić w celu realizacji przedmiotu zamówienia.*

*2. Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa poniżej nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry dla całego okresu zamówienia wynikającego z niniejszej Umowy, wobec powyższego zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia.*

*3. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości .....% (wielkość procentowa)wolumenu wskazanego w § 11 ust. 2 Umowy.*

4. Warunkiem zastosowania mechanizmu waloryzacji jest złożenie przez Stronę wniosku o zmianę ceny jednostkowej za kWh, w związku ze zmianą hurtowych cen energii elektrycznej na Towarowej Giełdzie Energii S.A. zw. dalej „TGE”, ze wskazaniem proponowanej zwaloryzowanej ceny energii elektrycznej, przy czym pierwszy wniosek może zostać złożony nie wcześniej niż po 6 miesiącach od dnia realizowania dostaw w ramach Umowy i w odniesieniu do energii elektrycznej, która nie została zakupiona do dnia zawarcia umowy, zgodnie z treścią pkt 3 powyżej.

5. Strona składając wniosek o zmianę, powinna przedstawić w szczególności wyliczenia wnioskowanej kwoty zmiany wynagrodzenia oraz dowody na to, że zmiana energii elektrycznej na TGE wpływa na koszt realizacji zamówienia we wnioskowanym przez Wykonawcę zakresie.

6. Zmiana wynagrodzenia w oparciu o niniejszy ustęp wymaga zgodnej woli obu Stron wyrażonej aneksem do Umowy przy czym Zamawiający zobowiązany jest rozpatrzyć wniosek Wykonawcy złożony w formie pisemnej w terminie do 7 dni od daty wpływu.

7. Strona uprawniona jest do złożenia wniosku o waloryzację w przypadku zmiany średnioważonej ceny miesięcznej indeksu TGeBASW\_Wavg na TGE (cena publikowana w raportach miesięcznych na <https://tge.pl/dane-statystyczne>) w odniesieniu do indeksu TGeBASW\_Wavg z miesiąca zawarcia Umowy, z takim zastrzeżeniem że cena ta może być kalkulowana po upływie 6 miesięcy od dnia realizowania dostaw na poniższych zasadach:

1) W przypadku zmiany (wzrostu) wartości od 30% do 40% cena jednostkowa kWh energii elektrycznej (w odniesieniu do wolumenu, który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona o 2 %.

2) W przypadku zmiany (wzrostu) wartości wynagrodzenia powyżej 40,1 % do 50 % cena jednostkowa kWh energii elektrycznej (w odniesieniu do wolumenu, który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać zmieniona o 3 %,

3) W przypadku zmiany (wzrostu) wartości powyżej 50,1 % cena jednostkowa kWh energii elektrycznej (w odniesieniu do wolumenu, który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona o 5 %.

8. Maksymalny łączny wzrost wynagrodzenia Wykonawcy, w związku z zastosowaniem mechanizmu waloryzacji, wynosi 8% wartości wynagrodzenia określonego w § 11 ust. 2 Umowy. 9. Warunkiem stosowania do rozliczeń zwaloryzowanej stawki jest podpisanie przez Strony Aneksu do Umowy. Zwaloryzowana stawka jednostkowa za MWh energii elektrycznej obowiązywać będzie od m-ca następnego, w którym strony podpisały Aneks do Umowy.”

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

11. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - §18 ust. 2 – Zwracamy się z wnioskiem o wskazanie przyczyn odstąpienia od Umowy i/lub wypowiedzenia. Zapis, w obecnym brzmieniu jest zbyt ogólny.

**Odpowiedź**

Zamawiający wskazuje, że zagadnienie zostało szczegółowo opisane w **§ 16 Wypowiedzenie Umowy/ Odstąpienie od Umowy** Projektowanych postanowień umowy.

12. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 18 ust. 4 – informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej potrąceniu z wynagrodzenia.

Wnosimy o usunięcie ostatniego zdanie ww. ustępu.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

13. Załącznik nr 8, 8a, 8b do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 20 ust. 12 – Wykonawca wyjaśnia, iż zgodnie z konstrukcją opisu przedmiotu zamówienia, przedstawionego przez Zamawiającego w SWZ, nie istnieje prawna oraz faktyczna podstawa do żądania, dysponowania określoną flotą pojazdów niskoemisyjnych przez Wykonawcę. W/w wymóg, nosi w ocenie Wykonawcy, cechy żądania nadmiarowego, naruszającego zasadę adekwatności w stosunku do celu, który ma zostać osiągnięty, poprzez udzielenie określonego rodzajowo, zamówienia publicznego (dostawa energii elektrycznej).

Wykonawca wnioskuję więc o usunięcie w/w postanowienia umownego, jako nie znajdującego podstaw w opisie przedmiotu zamówienia (SWZ) oraz powszechnie obowiązujących przepisach prawa. Brak usunięcia w/w wymogu umownego, uniemożliwi Wykonawcy złożenia oferty w przedmiotowym postępowaniu.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Jeżeli wykonawca do realizacji przedmiotu zamówienia nie będzie używał pojazdów, winien w Załączniku nr 3 zaznaczyć odpowiedź drugą. Jednocześnie zamawiający informuje, że nie żąda dysponowania określoną flotą pojazdów, a jedynie informacji jakie pojazdy będą wykorzystane do realizacji przedmiotu zamówienia (o ile dotyczy).

14. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji, wydanymi przez właściwego OSD?

**Odpowiedź**

Według wiedzy Zamawiającego parametry dystrybucyjne są zgodne.

15. Czy Zamawiający dopuści usunięcie zapisu o karach umownych za odstąpienie od umowy z winy Zamawiającego i Wykonawcy? W chwili obecnej kary są rażąco wygórowane. Jednocześnie powoduje to, że wykonawcy nie mają żadnej racjonalnej możliwości oceny ryzyka w zakresie kar umownych. Jest to o tyle niekorzystne dla Zamawiającego, że spowoduje złożenie oferty przez podmiot/y które założą ogromne kwoty skrajnie zwiększając cenę oferty albo brak będzie jakichkolwiek rozsądnych ofert w postępowaniu.

**Odpowiedź**

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Starosta Kępiński  
/-/Robert Kieruzal