Do wszystkich Wykonawców

Na podstawie art. 135 ust. 6 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej Pzp), Zamawiający przekazuje treść pytań, które wpłynęły w związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia klasycznego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia większej progowi unijnemu p.n.: . „Dostawa energii elektrycznej dla Związku Komunalnego Gmin „Czyste Miasto, Czysta Gmina" na okres od 01.03.2022 r. do 31.12.2022 r.", numer sprawy: UA.271.1.10.2021 wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie 1 – Rozdział 4, ust. 4.5-4.7 SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), §4 ust. 2, ppkt 6-8 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie/potwierdzenie następujących informacji:

a) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

b) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w termie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?

c) Czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli, zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?

d) Czy dotychczasowe umowy sprzedaży energii elektrycznej zostaną zawarte na czas określony do 28.02.2022 r. i nie będą wymagały wypowiedzenia przez Wykonawcę bądź składania oświadczenia o ich nie przedłużaniu?

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Ad. 1. umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony.

Ad. 2. nie dotyczy w związku z odpowiedzią w Ad. 1.

Ad. 3. nie dotyczy w związku z odpowiedzią w Ad. 1.

Ad. 4. umowy sprzedaży zawarte na czas określony do dnia 28.02.2022 r. i nie będą wymagały złożenia wypowiedzenia, ani oświadczenia o ich nieprzedłużaniu.

Pytanie 2 – Rozdział 4, ust. 4.13 SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ („Opis przedmiotu zamówienia")

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże niezbędne dane (dane PPE w pliku Excel, zgodne z danymi zawartymi w obecnie realizowanych umowach dystrybucyjnych) oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej 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 na pytanie nr 2:

Zamawiający przekaże dane niezbędne do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej najpóźniej w dniu podpisania umowy.

Pytanie 3 – Rozdział 4, ust. 4.6 SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 2 do Umowy („PEŁNOMOCNICTWO")

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 (druk w załączeniu)? 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 3:

Zamawiający przygotował wzór pełnomocnitwa stanowiący Załącznik nr 2 do Załącznika nr 2 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy, niemniej Zamawiający dopuszcza udzielenie pełnomocnitwa wg wzoru zaproponowanego przez Wykonawcę.

Pytanie 4 – §1 ust. 4 i §1 ust. 5, pkt 3, §1 ust. 6, §1 ust. 7-8, §8 ust 1 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej), Rozdział 4, ust. 4.10, pkt 4.10.3 SWZ

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. Punkty z innych grup taryfowych nieujętych w ofercie będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie następującego zapisu: ***„Zwiększenie punktów poboru możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy."***

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany przez wykonawcę zapis. Zaproponowany zapis może negatywnie wypłynąć 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 nierozerwalnie 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.

Pytanie 5 – <u>§1 ust. 4, §1 ust. 6, §8 ust 1 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej), Rozdział 4, ust.4.8 i 4.11 SWZ</u>

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zmienić grupę taryfową bądź moc umowną dla danego punktu poboru, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w ofercie. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie następującego zapisu: ***„Zamawiający może zmienić grupę taryfową bądź moc umowną dla danego punktu poboru w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych."***

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowany przez wykonawcę zapis. Zaproponowany zapis może negatywnie wypłynąć na funkcjonowanie obiektów Zamawiającego, uniemożliwiając prawidłowy dobór grupy taryfowej do charakterystyki obiektu Zamawiającego. Prawidłowy dobór grup taryfowych może wpłynąć na obniżenie kosztów usługi dystrybucji energii. Pomimo, że przedmiotem niniejszego postępowania jest zakup samej energii, to jest ona nierozerwalnie związana z ponoszeniem przez Zamawiającego opłat za usługę dystrybucji energii elektrycznej. Zaproponowany przez wykonawcę zapis ograniczający możliwość zmiany grup taryfowych (dopuszczalność zmiany grup tylko w obszarze grup objętych niniejszym zamówieniem) może spowodować znaczne ograniczenia przeprowadzenia przez Zamawiającego optymalizacji kosztów usługi dystrybucji. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 6 – <u>§6 ust. 6, 9-10 i ust. 16 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)</u>

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 (również skorygowanych danych pomiarowych na skutek stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie) 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 <u>dane przekazane przez OSD za wskazany przez OSD okres.</u>

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 za wskazany przez OSD okres rozliczeniowy (mogący się różnić od okresu wyszczególnionego na fakturze za usługę dystrybucji energii elektrycznej)?

Równocześnie informujemy, iż Wykonawca może prowadzić rozliczenia tylko w okresach rozliczeniowych udostępnionych przez OSD.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu do treści:

*„6. Podstawę do rozliczeń finansowych za łączną ilość energii sprzedanej Zamawiającemu oraz oddanej do sieci na mocy Umowy stanowić będzie iloczyn cen jednostkowych, o których mowa w ust. 1 niniejszego paragrafu, oraz ilość faktycznie zużytej/oddanej do sieci energii w danym okresie rozliczeniowym, w PPE określonych w Załączniku nr 1 do Umowy, zliczanej na podstawie* **danych pomiarowo-rozliczeniowych** *dostarczanych* **(udostępnionych)** *Wykonawcy przez OSD przy uwzględnieniu postanowień § 1 ust. 5-6 Umowy. ~~W przypadku nieotrzymania danych pomiarowych przez Wykonawcę od OSD, Zamawiający dopuszcza przekazanie Wykonawcy informacji na temat zużycia energii elektrycznej, na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do PPE Zamawiającego w celu wystawienia faktury rozliczeniowej~~. Jeżeli dane pomiarowe otrzymane przez Wykonawcę od OSD okażą się niepoprawne (zaburzone), wówczas Wykonawca,* **na pisemny wniosek Zamawiającego (złożoną reklamację),** *zobowiązany jest wystąpić do OSD w celu otrzymania poprawnych danych pomiarowych.*

*(…)*

*9. Za wykonanie sprzedaży energii elektrycznej i usługi POB Wykonawca będzie wystawiać faktury, faktury zbiorcze za dany okres rozliczeniowy w terminie* **do 14 dni od daty otrzymania (udostępnienia) danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD**. *~~W przypadku nieotrzymania przez Wykonawcę od OSD danych pomiarowych do 15 dnia od daty zakończenia danego okresu rozliczeniowego lub otrzymane dane okażą się niepoprawne, Wykonawca w terminie do 5 dni wystąpi do OSD w sprawie otrzymania danych pomiarowych, powiadamiając o tym Zamawiającego.~~*

*10. ~~W przypadku przedłużającego się terminu otrzymania faktury, faktury zbiorczej za sprzedaż energii elektrycznej od Wykonawcy, Zamawiający może zwrócić się do Wykonawcy o przedstawienie dowodów udzielonej odpowiedzi otrzymanej od OSD oraz dowodów wystąpienia do OSD.~~*

*~~Podstawą do wystawienia faktury, faktury zbiorczej mogą być również dane przekazane Wykonawcy przez Zamawiającego na temat zużycia energii elektrycznej na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do PPE Zamawiającego.~~*

*(…)*

*16. W przypadku stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego PPE Zamawiającego, które spowodowały zaniżenie lub zawyżenie należności za pobraną energię elektryczną lub w przypadku, gdy OSD dokona korekty danych pomiarowych przekazanych Wykonawcy za dany okres rozliczeniowy lub korekty faktur dla Zamawiającego, na podstawie, których Wykonawca wystawi faktury Zamawiającemu, Wykonawca dokonuje korekty uprzednio wystawionych faktur VAT Zamawiającemu* **na podstawie skorygowanych danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych (udostępnionych) Wykonawcy przez OSD.***:*

*Nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń podlega potrąceniu (rozliczeniu) z kolejnych należności bez informowania o tym Wykonawcy lub zwrotowi na wniosek Zamawiającego, na rachunek bankowy wskazany przez Zamawiającego w terminie 14 dni od daty wpływu tego wniosku do siedziby Wykonawcy, Niedopłata wynikająca z korekty rozliczeń będzie płatna przez Zamawiającego w terminie do 30 dni od daty wystawienia prawidłowej faktury korygującej Zamawiającemu przez Wykonawcę, pod warunkiem, że faktura korygująca wpłynie do Zamawiającego nie później niż 21 dni przed upływem terminu płatności. W przypadku opóźnień w dostarczaniu do Zamawiającego wystawionej faktury korygującej, termin płatności ulegnie przesunięciu o liczbę dni opóźnienia.”*

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 za wskazany przez OSD okres rozliczeniowy. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów. Umowa reguluje prawa i obowiązki Stron. Zamawiający zobowiazany jest do odbioru

energii elektrycznej i terminowego regulowania płatności, natomiast Wykonawca winien dostarczać energię i na bieżąco (zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa) dokonywać rozliczenia.

Pytanie 7 – §9 ust. 2, pkt 2) Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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. Możliwość zerwania przez zamawiającego kontraktu z błahych powodów daje temu zamawiającemu nie proporcjonalne uprawnienie w świetle oczekiwanej trwałości umowy rozchwiewając równowagę stron i ekwiwalentność świadczeń.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiajacy nie wyraża zgody na wykreślenie przedmiotowego zapisu. Na dzień dzisiejszy nie jest wiadome, czy hipotetyczne uchybienia nie przełożą się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

Pytanie 8 – §4 ust. 2 pkt 2), §4 ust. 3 pkt 1) Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii dla poszczególnych PPE znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Mając powyższe na uwadze zwracamy się z wnioskiem o usunięcie zapisów: §4 ust. 2 pkt 2) i §4 ust. 3 pkt 1).

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający opracował przedmiot zamówienia wg własnych potrzeb, Wykonawca winien zapoznać się z przedmiotem zamówienia i w złożonej ofercie uwgzględnić wszelkie koszty. Zamawiający pozostawia zapisy bez dokonania modyfikacji.

Pytanie 9 – §6 ust. 9 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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 oraz pozostawienie jedynie zapisu (w zmienionej formie): *„9. Za wykonanie sprzedaży energii elektrycznej i usługi POB Wykonawca będzie wystawiać faktury, faktury zbiorcze za dany okres rozliczeniowy w terminie do 14 dni od daty udostępniania (otrzymania) danych pomiarowych od OSD."*

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie przedmiotowych zapisów. Umowa reguluje prawa i obowiązki Stron. Zamawiający zobowiazany jest do odbioru energii elektrycznej i terminowego regulowania płatności, natomiast Wykonawca winien ją dostarczać i na bieżąco (zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa) dokonywać rozliczenia.

Pytanie 10 – §1 ust. 5.3) Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii ), Rozdział 4, ust. 4. 10, pkt 4.10.3 SWZ

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zmienić ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE), jedynie w obrębie nabywców i odbiorców/płatników, którzy zostali wyszczególnieni w Załączniku nr 1 do SWZ. Punkty należące do nieujętych w postepowaniu przetargowym jednostek będą oznaczały zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację następującego zapisu: *„(…) zmiany w zakresie odbiorcy, płatnika objętego niniejszym postepowaniem przetargowym w szczególności przeniesienia praw i obowiązków związanych z obiektem (…)"*

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamówienie prowadzone jest tylko dla jednego Nabywcy, który jest jednocześnie Płatnikiem i Odbiorcą. Zgodnie z obowiązującym prawem Pzp nie ma możliwości dodania innego podmiotu. Zapis w projektowanych postanowieniach umowy jest zapisem ogólnym i winien być badany w stosunku do przyszłego zdarzenia. Zamawiający pozostawia zapis bez dokonania modyfikacji.

Pytanie 11 – <u>§6 ust. 6 i ust. 10 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)</u>

Wykonawca informuje, iż może prowadzić rozliczenia tylko i wyłącznie w oparciu o dane pomiarowo-rozliczeniowe otrzymane od OSD, w okresach rozliczeniowych stosowanych przez OSD. Podstawą do wystawienia faktury dokumentującej sprzedaż energii elektrycznej nie może być skan/kopia faktury za usługę dystrybucji energii elektrycznej otrzymana od Zamawiającego. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację zapisów poprzez wykreślenie następujących zapisów ust. 6 i ust. 11:

*„6. … W przypadku nieotrzymania danych pomiarowych przez Wykonawcę od OSD, Zamawiający dopuszcza przekazanie Wykonawcy informacji na temat zużycia energii elektrycznej, na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do PPE Zamawiającego w celu wystawienia faktury rozliczeniowej. (…)*

*…*

*10. (…) Podstawą do wystawienia faktury, faktury zbiorczej mogą być również dane przekazane Wykonawcy przez Zamawiającego na temat zużycia energii elektrycznej na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do PPE Zamawiającego."*

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów. Umowa zawiera prawa i obowiązki Stron, w zakresie ustalonym przez Zamawiającego do prawidłowego (terminowego) jej realizowania.

Pytanie 12 – <u>§7 Załącznika nr 2 SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)</u>

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie w projekcie umowy §7.

Równocześnie zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdą rozpoczętą godzinę po upływie 36 godzin od dnia niewykonania czynności zawiadomienia Zamawiającego, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu cywilnego. 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 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. 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 12:

Zamawiający informuje, że w zapisach umowy nie ma zapisu o 36 godzinach. Wg oceny Zamawiającego kara nie jest rażąco wygórowana w stosunku do ewentualnego uchybienia tj. zaprzestania sprzedaży energii elektrycznej. Kary umowne zawarte w umowie mają zdyscyplinować strony do jej należytego wykonania.

Pytanie 13 – §7 ust. 3 Załącznika nr 2 do SWZ Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Zamawiający każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa.

Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu. Mając powyższe na uwadze zwracam się z wnioskiem o wykreślenie zapisów ust 3 z §7 Projektu umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Zgodnie z zapisami §7 ust. 2 umowy: „W razie zaistnienia przesłanek do naliczenia kary umownej, kara zostanie zapłacona w terminie 14 dni od daty dostarczenia żądania zapłaty (wezwania do zapłaty) wraz z notą obciążeniową".

Zgodnie z zapisami §7 ust. 3 umowy: „W przypadku niedotrzymania terminu określonego w ust. 2 niniejszego paragrafu, kary określone w Umowie będą przez Zamawiającego potrącone w szczególności z wynagrodzenia Wykonawcy wynikającego z niniejszej Umowy, gdy zajdą okoliczności przewidziane w ust. 1-2 powyżej, na co Wykonawca wyraża nieodwołalnie zgodę, z zastrzeżeniem postanowień art. 15 $r^1$ ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych". Automatyczne potrącenie kar nastąpi tylko i wyłącznie w przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę terminu zapłaty.

Pytanie 14 – Załącznik nr 1 do SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), §6 ust. 7 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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/cyklu przekazywania danych pomiarowych przez OSD. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego/cyklu przekazywania danych pomiarowych w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu: czy wynosi on odpowiednio np. 1 miesiąc, 10 dni (dekada)? Informacja, że okres rozliczeniowy jest zgodny z OSD jest niewystarczająca do prawidłowej parametryzacji rozliczeń.

Odpowiedź na pytanie nr 14:

Okres rozliczeniowy wynosi 1 miesiąc.

Pytanie 15 – §6 ust. 12 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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.podatki.gov.pl/wyjasnienia/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 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:

*„(…) na rachunek bankowy (w tym rachunek techniczny)* ***lub rachunek wirtualny, który jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym należącym do Wykonawcy*** *wskazanym w wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług tzw. „Białej Liście Podatników VAT", pod rygorem odmowy zapłaty. Wykonawcy nie będą przysługiwały odsetki od nieterminowej zapłaty należności w przypadku zwrotu przez bank środków z tytułu nieposiadania rachunku VAT lub trudności z weryfikacją na Białej Liście Podatników VAT."*

Odpowiedź na pytanie nr 15:

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 Zamawiajacy otrzyma 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 zapisu.

Pytanie 16 – §6 ust. 12 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Wykonawca wnosi o udzielenie wyjaśnień odnoszących się do tematyki stosowania przez Wykonawcę wirtualnych rachunków bankowych w rozliczeniach z Zamawiającym. Zamawiający posługuje się cały czas pojęciem rachunku bankowego, ujętego w wykazie podmiotów Szefa Krajowej Administracji Rządowej, które nie jest tożsamy z rachunkiem wirtualnym. We wspomnianym wykazie po wpisaniu nr rachunku wirtualnego znajdzie się informacja o powiązaniu go z rachunkiem rozliczeniowym przypisanym do Wykonawcy. Oznacza to że stosowanie obu typu rachunków – rozliczeniowych oraz wirtualnych, zostało zrównane jeśli chodzi o bezpieczeństwo podatkowe w kontekście możliwości powzięcia informacji o zaewidencjonowania danego nr rachunku

bankowego do określonego podatnika. W ocenie Wykonawcy ewentualne wątpliwości pojawiają się wyłącznie na tle dosłownego stosowania użytych w dokumentacji przetargowej pojęć, nie zaś praktycznych wątpliwości w wykonaniu obowiązków nakładanych przez Ustawodawcę na strony w przetargu uczestniczące. Kluczowym dla Wykonawcy jest zatem udzielenie odpowiedzi na pytanie: Czy w przypadku wskazania nr rachunku wirtualnego (nie rozliczeniowego w rozumieniu ustawy Prawo bankowe), umożliwiającego identyfikacje podatnika w wykazie podmiotów Szefa Krajowej Administracji Rządowej, Zamawiający nie wstrzyma regulowania należności na podany rachunek bankowy, jako nie spełniający definicji rachunku rozliczeniowego w myśl przepisów Prawa bankowego.

Odpowiedź na pytanie nr 16:

Odpowiedź na powyższe została udzielona do zapytania nr 15. Zamawiający nie wstrzyma regulowania należności na podany rachunek bankowy, jako nie spełniający definicji rachunku rozliczeniowego w myśl przepisów Prawa bankowego.

Pytanie 17 – Rozdział 4, ust 4.14 SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), pkt 3 Załącznika nr 3 do SWZ (FORMULARZ OFERTOWY)

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umów drogą korespondencyjną poprzez przesłanie dokumentu jednostronnie podpisanej umowy (wraz z niezbędnymi do ich zgłoszenia dokumentami, pełnomocnictwem do zgłoszenia umowy) do Wykonawcy?

Czy Zamawiający przygotuje ww. dokument umowy?

Odpowiedź na pytanie nr 17:

Zamawiający przygotuje umowę sprzedaży energii elektrycznej. Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

Pytanie 18 – §6 ust. 15 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Wykonawca nie ma możliwości automatycznego przedłużenia terminu płatności faktury.

Równocześnie 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 zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści: ***„… W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie na pisemny wniosek Zamawiającego przedłużony o czas opóźnienia. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 21 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym. Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy."***

Odpowiedź na pytanie nr 18:

Zamawiający podaje brzmienie § 6 ust. 15; „Prawidłowo wystawiona przez Wykonawcę faktura, faktura zbiorcza winna dotrzeć do Zamawiającego najpóźniej na 21 dni przed terminem płatności. W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany na fakturze VAT ulegnie przesunięciu o liczbę dni opóźnienia, o czym Zamawiający będzie każdorazowo informował Wykonawcę. Za dzień zapłaty uważa się datę wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Wykonawcy".

Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany.

Pytanie 19 – Załącznik nr 1 do SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada 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. 2020 r. poz. 261 ze 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. 2020 r. poz. 443 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, bądź wydzielenie do odrębnej części zamówienia, punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada 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.) – dalej OZE.

Objęcie przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej, punktów poboru energii z mikroinstalacją, powoduje konieczność świadczenia przez Wykonawcę dodatkowej usługi, w stosunku do ww. rodzaju punktów poboru energii, polegającej na rozliczaniu energii elektrycznej wprowadzonej przez Zamawiającego (prosumenta energii odnawialnej) do sieci OSD, wytworzonej w mikroinstalacji wraz z zapewnieniem usługi odbioru na warunkach wskazanych w ustawie OZE. W związku z powyższym, niemożliwe jest dokonanie przez Wykonawcę prawidłowej kalkulacji ceny w Ofercie, która uwzględni zarówno wynagrodzenie Wykonawcy za sprzedaż energii do punktów poboru energii Zamawiającego, jak i odkup od Zamawiającego energii wytworzonej w mikroinstalacji.

Odpowiedź na pytanie nr 19:

Zamawiający 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, jest natomiast wytwórcą energii w małej instalacji wpisanym do rejestru MIOZE. Pełna informacja zawarta jest w Rozdziale 4 SWZ.

Pytanie 20 – <u>§4 ust. 1 pkt 5) Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)</u>

Wykonawca zwraca się z prośbą o sprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez dokonanie następującej modyfikacji w/w zapisu: ***„terminowe przekazanie Wykonawcy wszelkich niezbędnych dokumentów, danych i informacji do skutecznego przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy w czasie umożliwiającym rozpoczęcie dostaw zgodnie z terminami przewidzianymi w § 3 ust. 1 Umowy"***

Odpowiedź na pytanie nr 20:

Brzmienie zapisu w §4 ust. 1 pkt 5) Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej): „terminowe przekazanie Wykonawcy wszelkich niezbędnych dokumentów i informacji do skutecznego przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy".

Zamawiający nie widzi podstaw do doprecyzowania zapisu.

Pytanie 21 – <u>§4 ust. 2 pkt 8) Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)</u>

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie ostatniego zdania w/w zapisu dotyczącego obowiązku informowania Zamawiającego o okolicznościach uniemożliwiających lub opóźniających zmianę sprzedawcy oraz o dokonanie następującej modyfikacji w/w zapisu: *„reprezentowanie Zamawiającego przed OSD w procesie zmiany sprzedawcy. Wykonawca zobowiązuje się niezwłocznie po zawarciu umowy, w terminie umożlwiającym rozpoczęcie dostaw zgodnie z terminami przewidzianymi w § 3 ust. 1 Umowy do dokonania wszelkich czynności i uzgodnień z OSD niezbędnych do pozytywnego*

*przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, z zastrzeżeniem postanowień § 4 ust. 1 pkt.4) oraz pkt.5) Umowy."*

Odpowiedź na pytanie nr 21:

Zamawiający nie widzi podstaw do usunięcia przedmiotowego zapisu, dotyczącego obowiązku informowania Zamawiającego o okolicznościach uniemożliwiających lub opóźniających zmianę sprzedawcy.

Pytanie 22 – §1 ust. 5, pkt 3 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy poprzez przedmiotowy zapis Zamawiający przewiduje, iż przeniesienie praw i obowiązków może nastąpić w przypadku następstwa prawnego lub między podmiotami wymienionymi w SWZ. Zdaniem Wykonawcy każda inna zmiana na podmiot inny niż wskazany w SWZ będzie zmianą przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź na pytanie nr 22:

Zapis dotyczy podmiotu wymienionego w SWZ. Z uwagi na istnienie jednego podmiotu w prowadzonym postępowaniu zapis nie będzie miał w tym zakresie zastosowania.

Pytanie 23 – §6 ust. 17 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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.

Odpowiedź na pytanie nr 23:

Zamawiający nie wyraża zgody na przesłanie faktur za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej. Wykonawca może przesłać ustrukturyzowaną fakturę elektroniczną za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania www.efaktura.gov.pl (dalej jako: „PEF") zgodnie z ustawą z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym – zgodnie z zapisami §6 ust. 17 w Załączniku nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej).

Pytanie 24 – §6 ust. 9-10, 12 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Czy Zamawiający dopuszcza wystawianie faktur zbiorczych nie dla wszystkich punktów poboru energii elektrycznej PPE (w przypadku nie udostepnienia danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD dla wszystkich PPE jednocześnie w tym samym czasie, bądź w przypadku gdy PPE mają zróżnicowane okresy rozliczeniowe)? Wówczas wystawiona faktura nie będzie uwzgledniała wszystkich wymienionych punktów poboru.

Czy Zamawiający poprzez wskazany zapis oczekuje wystawiania faktury zbiorczej zawierającej ilości energii wynikające ze sprzedaży energii dla wszystkich PPE opisanych w Załączniku nr 1 oraz koszt bilansowania handlowego (usługa POB) energii elektrycznej oddanej do sieci OSD z małej instalacji Zamawiającego?

Odpowiedź na pytanie nr 24:

Zamawiający dopuszcza wystawnienie faktur osobno dla poszczególnych punktów poboru energii. Zamawiający zaleca wystawianie odrębnych faktur za sprzedaż energii elektrycznej oraz usługę POB (koszt bilansowania energii elektrycznej oddanej do sieci OSD z małej instalacji Zamawiającego).

Pytanie 25 – §4 ust. 2, pkt 9-10 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

Zwracamy uwagę na fakt, iż wskazany w przedmiotowych zapisach termin na poinformowanie Zamawiającego, że nie może wykonywać czynności sprzedaży energii elektrycznej wynikających z Umowy, może być niemożliwy do spełnienia z przyczyn obiektywnie niezależnych od Wykonawcy. Uwzględniając rygor niewypełnienia przedmiotowego obowiązku, proszę o stosowne wydłużenie danego terminu z 72 godzin od dnia zaistnienia tych okoliczności do 7 dni roboczych oraz z 5 (pięciu) dni roboczych od zaistnienia okoliczności opisanych pkt 9) do 10 dni roboczych.

Wprowadzanie nierealistycznie krótkich terminów może nie dostatecznie zapewniać zachowanie uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami i jawi się jako nieproporcjonalny.

Odpowiedź na pytanie nr 25:

Zaprzestanie wykonania czynności sprzedaży energii elektrycznej przez Wykonawcę jest kwestią bardzo istotną z punktu widzenia relizacji zamówienia. Zaprzestanie sprzedaży energii powoduje rozpoczęcie sprzedaży energii po cenie rezerwowej, dużo wyższej niż z tytułu zawartej umowy. W takiej sytaucji, by zminimalizować dodatkowe koszty związane z zakupem energii po cenie rezerwowej Wykonawca winien niezwłoczenie o fakcie zaprzestania czynności sprzedaży poinformować Zamawiającego. Zamawiający niezwłocznie po uzyskaniu powyżej informacji, będzie mógł podjąć czynności mające na celu ograniczenie kosztów. Zdaniem Zamawiającego, zaprzestanie czynności sprzedaży przez Wykonawcę nie będzie przypadkowe, lecz będzie wynikało ze świadomej decyzji podjętej przez Wykonawcę. Wg oceny Zamawiającego rzeczony termin nie jest nierealistyczny, Zamawiajacy nie widzi naruszenia zachowania podstaw uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami.

Pytanie 26 – §9 ust. 3 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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 dostosowanie wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne:

*„Wykonawca może wstrzymać sprzedaż energii, jeżeli Zamawiający zwleka z zapłatą co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.”.*

Bez zawnioskowanej zmiany zapis jawi się jako nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień bowiem obejmuje ochroną zamawiającego nie będącego odbiorcą w gospodarstwie domowym, bez powodu, tak jak ochrona przewidywana prawem wyłącznie dla odbiorcy w takim gospodarstwie domowym.

Odpowiedź na pytanie nr 26:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu. Przedmiotowy zapis dotyczy podstawy rozwiązania umowy przez Wykonawcę, a nie zaprzestania sprzedaży energii elektrycznej na podstawie przepisów art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne.

Pytanie 27 –Załącznik nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)

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?

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 na pytanie nr 27:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane przez Wykonawcę zapisy dotyczące ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia, z uwagi na ryzyko kredytowe oraz zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania.

Pytanie 28 - <u>§4 ust. 2 pkt 9), §12 ust. 7 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii elektrycznej)</u>

Zwracamy uwagę na fakt, iż wskazany w przedmiotowych zapisach termin może być niemożliwy do spełnienia z przyczyn obiektywnie niezależnych od Wykonawcy. Uwzględniając rygor niewypełnienia przedmiotowego obowiązku, proszę o stosowne wydłużenie danego terminu do do 14 dni kalendarzowych. Wprowadzanie nierealistycznie krótkich terminów może nie dostatecznie zapewniać zachowanie uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami i jawi się jako nieproporcjonalny.

Odpowiedź na pytanie nr 28:

W zakresie zapisów - §4 ust. 2 pkt 9) Zamawiający udzielił odpowiedzi w pytaniu nr 25.
Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu w § 12 ust. 7.

Pytanie 29 - <u>§3 ust. 2 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii), pkt 5.2 SWZ</u>

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 §6 ust. 1 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 29:

Zamawiający przygotował przedmiot zamówienia z należytą starannością, z uwzględnieniem przyszłych zmian mogących mieć wpływ na realizację umowy. Zgodnie z zapisami w §3 ust. 2 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii): „Umowa ulegnie rozwiązaniu w sytuacji gdy wartość łącznego wynagrodzenia Wykonawcy osiągnie kwotę wskazaną w § 6 ust. 1 niniejszej Umowy, z zastrzeżeniem zapisu art. 455 ust. 2 ustawy Pzp".
Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował wartości umowy.

Pytanie 30 - <u>§2 ust. 5, §6 ust. 4 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii), Rozdział 4, ust 4.15, pkt 3 i 4 SWZ</u>

Czy Zamawiający posiada koncesję na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydaną przez Prezesa URE? Informujemy, iż w przypadku posiadania koncesji na jedną z

powyżej wymienionych działalności, Zamawiający staje się płatnikiem i podatnikiem podatku akcyzowego i jedynie w takim przypadku, cena za energię elektryczną dla podmiotów posiadających koncesję nie powinna uwzględniać akcyzy.

W przypadku braku posiadania koncesji na jedną z ww. wymienionych działalności, uprzejmie proszę o modyfikację zapisu zawartego w Formularzu ofertowym/Kalkulatorze cenowym oraz w §6 ust. 4 Załącznika nr 2 do SWZ do treści:

*„Cena jednostkowa za energię elektryczną zawiera podatek akcyzowy."*

Odpowiedź na pytanie nr 30:

Zamawiający nie posiada koncesji na wytwarzanie, obrót, przesyłanie lub dystrybucję energii elektrycznej, wydanej przez Prezesa URE, w związku z powyższym cena jednostkowa za energię elektryczną winna zawierć podatek akcyzowy.

W związku z powyższym Zamawiający dokonuje modyfikacji w:

1. Załączniku nr 2 do SWZ w: § 2 ust. 5, § 6 ust. 4, § 8 ust. 1 pkt 1) i ust. 2.
2. W SWZ Rozdział 4 ust. 4.15., Rozdział 16 ust. 16.1.,
3. Załączniku nr 3 do SWZ – formularz ofertowy.

Zmodyfikowane dokumenty zostały opublikowane na stronie prowadzonego postępowania.

Pytanie 31 - §8 ust. 1, pkt 1, §6 ust. 5 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii)

Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: *"Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmienne w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Ceny energii elektrycznej ulegają zmianie o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy."*

Odpowiedź na pytanie nr 31:

Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów w Załączniku nr 2 do SWZ w: § 6 ust. 4, § 8 ust. 1 pkt 1) i ust. 2.

Zmodyfikowany Załącznik nr 2 do SWZ został opublikowany na stronie prowadzonego postępowania.

Pytanie 32 – §6 ust. 21 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii)

Wykonawca informuje, iż wskazanie numeru rachunku bankowego, na jaki mają być przekazywane należności, nie będzie możliwy przed podpisaniem umowy. Indywidualny nr rachunku bankowego generowany jest systemowo po podpisaniu umowy oraz założeniu konta Odbiorcy w systemie bilingowym. Indywidualny nr konta na jaki należy uiszczać opłatę wskazywany będzie każdorazowo w wystawianych przez Wykonawcę fakturach VAT.

Mając powyższe na uwadze zwracamy się z wnioskiem o rezygnację z ww. wymogu na etapie podpisania umowy oraz modyfikację przedmiotowego zapisu do treści:

*„Numer rachunku bankowego Wykonawcy, na który Zamawiający będzie dokonywał płatności naelżności za energię elektryczną, będzie każdorazowo wyszczególniony na wystawionej fakturze/korekcie do faktury."*

Odpowiedź na pytanie nr 32:

Zgodnie z zapisami – § 6 ust. 21 Załącznika nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii): „W przypadku braku możliwości podania numeru konta bankowego przy zawieraniu niniejszej umowy, Wykonawca wraz z pierwszą wstawioną fakturą prześle aneks do umowy z numerem konta bankowego.

Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z wymogu podania konta bankowego.

Pytanie 33 – Rozdział 4, ust. 4.1, pkt 4.1.1) i 4.1.2) SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ („Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 3/3A do SWZ - formularz ofertowy/KALKULATOR, pkt 5 Załącznika nr 3 do umowy stanowiącej Załącznik nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii)

Wykonawca zwraca się z prośbą o weryfikację oraz potwierdzenie ilości podlegających zakupowi przez Wykonawcę w trakcie obowiązywania niniejszej umowy – w pkt 5 Zalącznika nr 3 do umowy umowy stanowiącej Załącznik nr 2 do SWZ podano: 75 000 kWh, w Załączniku nr 3A do SWZ wskazano: 448 800 kWh, natomiast w rozdziale 4 ust. 4.1, pkt 4.1.2) oraz Załączniku nr 1 do SWZ wskazano 374 000 kWh.

Równocześnie Wykonawca zwraca się z wnioskiem o uzupełenie wolumenu (ilości energii elektrycznej w kWh) w Załączniku nr 3 do SWZ („FORMULARZ OFERTOWY").

Odpowiedź na pytanie nr 33:

Zamawiający dokonał zmiany ilości energii wytworzonej w małej instalacji w pkt 5 Załącznika nr 3 do umowy stanowiącej Załącznik nr 2 do SWZ. Poprawna ilość to 374 000 kWh. Błąd wynika z omyłki pisarskiej.

Zmieniony Załącznik nr 2 do SWZ (projektowane postanowienia umowy) został opublikowany na stronie prowadzonego postępowania.

Formularz oferty stanowiący załącznik nr 3 do SWZ jest wzorem, który może wykorzystać Wykonawca do złożenia oferty. Dane w formularzu ofertowym winien wypełnić Wykonawca na podstawie dokumentów zamówienia.

Pytanie 34 – pkt 11 Załącznika nr 3 do umowy stanowiącej Załącznik nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii)

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmodyfikowanie pkt 11 Załącznika nr 3 do umowy stanowiącej Załącznik nr 2 do SWZ (Umowa sprzedaży energii) do treści:

*„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie do 30 dni od daty wystawienia faktury,* ***z tym że nie wcześniej niż 5 dni od daty dostarczenia oryginału faktury do Wykonawcy****. Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Zamawiającego."*

Odpowiedź na pytanie nr 34:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu.

Opracowała w dniu 23.11.2021 r.
Aleksandra Adamska
Enmedia Aleksandra Adamska

Zatwierdził

PRZEWODNICZĄCY

Zarządu Związku Komunalnego Gmin

„Czyste Miasto, Czysta Gmina"

(-)

Jan Adam Kłysz