

Dotyczy postępowania: „**Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów Wielkopolskiej Grupy Zakupowej.**”

Numer referencyjny: **P-001-2020**

Na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Pzp) Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (pytania przedstawione w brzmieniu, w jakim otrzymał je Zamawiający). Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy Pzp Zamawiający przekazuje wyjaśnienia odnoszące się do pytań zadanych przez Wykonawcę.

#### **Pytanie 1**

**SIWZ część I Rozdział 1 ust. 10 lit. a.** Wykonawca informuje, że za dotrzymanie standardów jakościowych energii elektrycznej odpowiada OSD, a przedmiotowy zapis powinien znaleźć się w umowie o świadczenie usług dystrybucji, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu.

#### **Odpowiedź 1.**

Kluczowym znaczeniem dla wskazanego w SIWZ cz. I, Rozdział 1, ust. 10 lit. a jest druga część zapisu, brzmiąca: „opisanymi dla przedmiotu zamówienia”. W tym samym rozdziale w ust. 5 napisano: Usługi dystrybucji będą świadczone na podstawie odrębnej umowy zawartej z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego, co wyklucza odpowiedzialność Wykonawcy za część związaną z dystrybucją energii elektrycznej.

#### **Pytanie 2**

**SIWZ część I Rozdział 1 ust. 7 Tabela – sposób rozliczania oraz SIWZ część III wzór umowy § 6**

**ust. 5.** Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami ustawy Prawo energetyczne i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać Sprzedawcy dane szacowane, na podstawie których w świetle ww. przepisów Sprzedawca wystawia fakturę. Wskazujemy jednocześnie, że Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za sposób pozyskania danych przez OSD. Zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, gdyż w obecnym brzmieniu mogą one prowadzić do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców..

#### **Odpowiedź 2.**

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca wskazał w dokumentacji rozliczeniowej informacje o zużyciu pozyskane od OSD, które Zamawiający może skonfrontować z danymi o zużyciu energii elektrycznej i sposobie akwizycji danych pozyskanymi bezpośrednio od OSD.

Zamawiający nie dopuszcza do sytuacji, w której Wykonawca samodzielnie dokonuje szacowania zużycia energii.

#### **Pytanie 3**

**SIWZ część I Rozdział 1 ust. 7 i 25.** Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu poprzez usunięcie odniesienia do terminów stosowanych w OSD. Proponujemy pozostawienie zapisu: „Rozliczenia za dostarczoną energię elektryczną dokonywane będą wg ceny jednostkowej netto zawartej w ofercie.”

#### **Odpowiedź 3.**

**Stosowanie jednakowych terminów w rozliczeniach zużycia energii i jej dystrybucji pozwala na kontrolowanie danych o zużyciu.**

**SIWZ część I Rozdział 1 ust. 7 i 25 pozostanie bez zmiany.**

#### **Pytanie 4**

**SIWZ część II Rozdział 2 ust. 4 oraz SIWZ część IV formularz oferty.** Informujemy, iż zgodnie ze stanowiskiem Sądu Okręgowego w Warszawie, wyrażone w wyroku z dnia 5 kwietnia 2016 r. (sygn. akt XVII AmE 39/15), zgodnie z którym: „Bilansowanie handlowe jest realizowane pomiędzy podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie, a operatorem systemu przesyłowego (w zakresie zgłaszania umów sprzedaży) oraz pomiędzy podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie, a sprzedawcą energii (w zakresie rozliczeń za niezbilansowanie). W mechanizmie bilansowania odbiorca końcowy nie bierze bezpośrednio udziału (o ile nie jest jednocześnie podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie handlowe). Nie zawiera on umowy o bilansowanie handlowe, a jedynie umowę sprzedaży i o

świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej. Rozliczanie z tytułu niezbilansowania odbywa się za pośrednictwem sprzedawcy, niezależnie od tego, czy sprzedawca jest jednocześnie podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie handlowe, czy jest nim inny podmiot. Podmiot zobowiązany do bilansowania handlowego może je prowadzić samodzielnie lub wskazać inny podmiot, który będzie świadczył dla niego taką usługę(...).” Dopuszczalne jest zatem przyznanie sprzedawcy uprawnienia do zlecenia wykonywania obowiązków w zakresie bilansowania handlowego innemu podmiotowi. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie zdania „Podmiot wykonujący bilansowanie handlowe w imieniu Wykonawcy jest Podwykonawcą.” Zmianę prosimy również uwzględnić w zapisach formularza oferty i wzoru umowy.

#### **Odpowiedź 4.**

##### **SIWZ część II Rozdział 2 ust. 4 oraz SIWZ część IV pozostaną bez zmiany.**

Niedopełnienie czynności związanych z bilansowaniem handlowym, w tym grafikowania i złożenia zabezpieczeń finansowych wymaganych przez PSE przez podmiot bilansujący może spowodować, że sprzedawca energii elektrycznej nie może wykonywać funkcji sprzedawcy. Zatem czynność bilansowania handlowego, jest nierozzerwalnie powiązana ze sprzedażą energii elektrycznej, a istniejące zależności pomiędzy Wykonawcą a podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie dotyczą bezpośrednio Zamawiającego, o czym Zamawiający wprost informuje w SIWZ cz. III, par. 8, ust. 2 i niżej. O prawidłowości tej interpretacji świadczą upadłości ECOERGIA sp. z o.o. (która samodzielnie nie dokonała ciężącej na niej czynności bilansowania handlowego) czy BARTON ENERGIA sp. z o.o. (dla którego podmiot bilansujący, z którym sprzedawca miał swartą umowę nie dokonał stosownych czynności, powodując, że sprzedawca utracił możliwość sprzedaży energii elektrycznej dla wszystkich jego klientów). Konsekwencje zostały przeniesione na Odbiorców energii, którzy w ramach umów sprzedaży rezerwowej ponieśli koszty energii elektrycznej od 2 do 3 razy większe niż te, które ponieśli w ramach zawartych umów. Obowiązkiem Sprzedawcy energii elektrycznej jest dostarczenie odbiorcy energii elektrycznej w ilości mu koniecznej po cenie uzgodnionej. Jeśli zatem dla sprzedaży energii elektrycznej wymagane jest dokonanie innych czynności integralnie powiązanych, które w efekcie pozwalają na realizację umowy sprzedaży energii elektrycznej, to czynności te – jeśli są przekazane innemu podmiotowi, realizowane są w ramach podwykonawstwa.

#### **Pytanie 5**

**SIWZ część II Rozdział 8 ust. 9 oraz SIWZ część III wzór umowy § 7 ust. 1.** 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 5.**

Zamawiający akceptuje przedstawione przez Wykonawcę rozwiązanie.

#### **Pytanie 6**

**SIWZ część III wzór umowy § 4 ust. 3.** Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są przez Sprzedawcę wskutek niedotrzymania standardów jakościowych obsługi odbiorców oraz wskutek niedotrzymania przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej, określonych w odrębnych przepisach. Bonifikaty udzielane są w terminie 30 dni od dnia, w którym wystąpiła przesłanka do ich naliczenia. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: „*Wykonawca zobowiązany jest do udzielania bonifikat za niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców oraz niedotrzymanie przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej, w terminie 30 dni od dnia, w którym zaistniała przesłanka do ich naliczenia*”.

#### **Odpowiedź 6.**

SIWZ cz. III, par. 4 ust. 3 pozostanie bez zmiany.

#### **Pytanie 7**

**SIWZ część III wzór umowy § 4 ust. 3.** Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, jednak w swoim bilingu parametryzuje długość trwania okresu rozliczeniowego. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego w odniesieniu do każdego PPE

występującego w postępowaniu: czy wynosi on odpowiednio 10 dni, 1 miesiąc, 2 miesiące czy 6 miesięcy?

**Odpowiedź 7.**

Rozliczenia usług dystrybucyjnych dla wszystkich ppe odbywają się zgodnie z Taryfą OSD.

**Pytanie 8**

**SIWZ część III wzór umowy § 7 ust. 9.** Prosimy o modyfikację zapisu do treści: „Wykonawca oświadcza, że numer rachunku wskazany na fakturze, która będzie wystawiona w jego imieniu, będzie rachunkiem rozliczeniowym lub będzie rachunkiem wirtualnym powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, dla którego zgodnie z rozdz. 3 a ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe, prowadzony jest rachunek VAT i znajduje się w Wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonym przez Ministerstwo Finansów.

W przypadku, gdy Wykonawca na fakturze wskaże rachunek wirtualny, to Zamawiający weryfikując numer rachunku po otrzymaniu komunikatu na stronie Ministerstwa Finansów

tożsamesgo z zapisem: „Wyszukiwany numer rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych na wykazie” zrealizuje płatność na wskazany rachunek.” Taka modyfikacja pozwoliłaby aby ten zapis był uniwersalny tzn. dostosowany zarówno do sytuacji Wykonawcy, który stosuje na swoich fakturach rachunki wirtualne jak również dla takiego Wykonawcy, który na fakturach podaje rachunek rozliczeniowy (nie stosuje rachunków wirtualnych).

**Odpowiedź 8.**

SIWZ cz. III par. 7 ust. 9 brzmi: Wykonawca oświadcza, że numer rachunku rozliczeniowego wskazany na fakturze, która będzie wystawiona w jego imieniu, będzie rachunkiem dla którego zgodnie z rozdz. 3 a ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe, prowadzony jest rachunek VAT i znajduje się w Wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonym przez Ministerstwo Finansów. W przypadku, gdy Wykonawca na fakturze wskaże rachunek wirtualny, to Zamawiający weryfikując numer rachunku po otrzymaniu komunikatu na stronie Ministerstwa Finansów tożsamesgo z zapisem: „ Wyszukiwany numer rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych na wykazie” zrealizuje płatność na wskazany rachunek.

**Pytanie 9**

**SIWZ część III wzór umowy § 8 ust. 5.** Zwracamy uwagę na fakt, iż wskazany w przedmiotowych zapisach termin na przedłożenie dokumentów może być niemożliwy do spełnienia z przyczyn obiektywnie niezależnych od Wykonawcy. Uwzględniając rygor niewypełnienia przedmiotowego obowiązku, prosimy o stosowne wydłużenie danego terminu lub modyfikację słów do treści „niezwłocznie”.

**Odpowiedź 9.**

SIWZ cz. III, par. 8 ust. 5 pozostanie bez zmiany. Dla sytuacji, których wskazane terminy dotyczą, termin „niezwłocznie” nie jest terminem jednoznacznym. W dobie obecnych technologii przesłanie stosownej informacji w terminach wskazanych jest możliwe.

**Pytanie 10**

SIWZ część III wzór umowy § 8 ust. 9 d), e) oraz f)- Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, 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. Ponadto zwłoka w rozpoczęciu wykonania umowy może nastąpić z przyczyn, które nie są zależne od Wykonawcy (np. w przypadku błędnej weryfikacji zgłoszenia przez OSD). Zapisy umożliwiające Zamawiającemu odstąpienie od umowy w takim przypadku wydają się być nieuzasadnione, w związku z czym zwracamy się z prośbą o ich usunięcie lub o doprecyzowanie, iż Zamawiający może od umowy odstąpić jedynie w przypadku, gdy opóźnienie wynika z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

**Odpowiedź 10.**

SIWZ cz. III, ust. 9, lit d), e) oraz f) pozostanie bez zmiany.

**Pytanie 11**

**SIWZ część III wzór umowy § 9 Kary umowne ust. 1-6-** Wykonawca zwraca się z prośbą 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 11.**

SIWZ cz. III, par. 9, ust. 1-6 pozostaną bez zmiany. Niepokojącym jest fakt przewidywania przez Wykonawcę nienależytego wykonania umowy i jego wpływu na kalkulację ceny.

**Pytanie 12**

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 12.**

Pełnomocnictwo dołączone do SIWZ cz. III spełnia wszelkie wymagania dla procesu zmiany sprzedawcy oraz te, które są stawiane dla Wykonawcy w ramach wykonania umowy.

**Pytanie 13**

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii, leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o wprowadzenie sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych, niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

**Odpowiedź 13.**

Zamawiający sporządził SIWZ cz. II na druku, który uwzględnia dane konieczne w procesie zmiany sprzedawcy energii elektrycznej. Zatem w tym przypadku nie ma mowy o niedotrzymaniu przez Zamawiającego terminu dostarczenia danych. Zamawiający na mocy pełnomocnictwa wymaga od Wykonawcy, aby ten w przypadku negatywnej weryfikacji dla określonego ppe, współpracował z Zamawiającym w sposób opisany w IRiESD, celem uzyskania weryfikacji pozytywnej.