

Tuchów, 14.06.2023r.
L.Dz. DIR/240/PZ/P/ZP9-23/06/2023/685

**Zainteresowani udziałem
w postępowaniu znak ZP-9/23**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Dostawa energii elektrycznej dla punktów poboru Spółki Komunalnej „Dorzecze Białej” Sp. z o.o. na okres od 1 stycznia 2024r. do dnia 31 grudnia 2024r.” Znak postępowania ZP-9/23.

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA ORAZ MODYFIKACJA TREŚCI
SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Zamawiający: Spółka Komunalna „Dorzecze Białej” Sp. z o.o. przekazuje odpowiedzi na zadane pytania w postępowaniu przetargowym pn. „Dostawa energii elektrycznej dla punktów poboru Spółki Komunalnej „Dorzecze Białej” Sp. z o.o. na okres od 1 stycznia 2024r. do dnia 31 grudnia 2024r.”.

Pytanie nr 1.

Czy Zamawiający dopuści usunięcie zapisu o karach umownych za odstąpienie od umowy z winy Zamawiającego 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.

Kara umowna na rzecz Zamawiającego została zastrzeżona tylko na wypadek zaprzestania przez Wykonawcę wykonania umowy, co dla Zamawiającego będzie stanowić dosadną dolegliwość związaną z przejściem na umowę rezerwową sprzedaży energii elektrycznej, a co za tym idzie koniecznością zapłaty znacznie wyższej ceny za sprzedaż energii elektrycznej. Zastrzeżona kara umowna ma zatem przyczynić się do trwałości stosunku umownego, co w związku z destabilizacją i wahaniami ceny energii elektrycznej ma istotne znaczenie dla Zamawiającego. Dodatkowo przewidziano procedurę uprzedniego wezwania wykonawcy do wykonania należytego umowy, zatem nałożenie kary umownej warunkowane jest fiaskiem uprzedniego postępowania naprawczego.

Pytanie 2.

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada: a) status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.), co oznacza, że jest podmiotem wytwarzającym energię elektryczną lub ciepło z odnawialnych źródeł energii lub wytwarza biogaz rolniczy w instalacjach odnawialnego źródła energii, b) status prosumenta energii



Tuchów



Ciężkowice



Ryglice



Rzepiennik
Strzyżewski

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 opisami 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.)?

Odpowiedź.

Zamawiający nie ma statusu ani wytwórcy energii elektrycznej o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii ani prosumenta. Przedmiotem zamówienia jest wyłącznie sprzedaż energii elektrycznej bez konieczności jej odkupu w stosunku do wszystkich PPP zgodnie z załącznikiem do SWZ. Zamawiający informuje, iż w stosunku do PPE Wykonawca wycenia tylko sprzedaż energii elektrycznej bez konieczności odkupu energii elektrycznej.

Pytanie 3.

SWZ Rozdział 4 pkt. 4.8 Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując do rozliczeń dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD?

Jednocześnie informujemy, iż z uwagi na ogłoszenie postępowania na sprzedaż energii elektrycznej wnosimy o modyfikację zapisu do treści: Zamawiający wymaga, aby rozliczenie za pobraną energię odbywało się w okresach rozliczeniowych stosowanych przez OSD na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD z terminem płatności faktur za dostarczoną energię elektryczną i usługę dystrybucji określonym na 30 dni od daty wystawienia dokumentu."

Odpowiedź.

Zamawiający wprowadza zmiany do SWZ:

Było:

4.8 Zamawiający wymaga, aby rozliczenie za pobraną energię odbywało się w okresach rozliczeniowych stosowanych przez OSD, wg faktycznego zużycia z terminem płatności faktur za dostarczoną energię elektryczną i usługę dystrybucji określonym na 30 dni od daty wystawienia dokumentu.

Jest:

Zamawiający wymaga, aby rozliczenie za pobraną energię odbywało się w okresach rozliczeniowych stosowanych przez OSD na podstawie faktycznego zużycia ustalonego w oparciu o dane pomiarowo-rozliczeniowe przekazywane Wykonawcy przez OSD z terminem płatności faktur za dostarczoną energię elektryczną i usługę dystrybucji określonym na 30 dni od daty wystawienia dokumentu."

Pytanie 4.

SWZ Rozdział 5 pkt. 5.2 Informujemy, że termin realizacji zamówienia musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert opartych o rzetelną kalkulację cenową. Inaczej zamówienie nie jest udzielane z przestrzeganiem zasad jego udzielania w postaci zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców oraz przejrzystości. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o uszczegółowienie terminu realizacji zamówienia, poprzez podanie terminu rozpoczęcia i zakończenia realizacji zamówienia i zmianę zapisu do treści: Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem 01.01.2024 r, lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD. Umowa obowiązuje do dnia 31.12.2024 r."

Odpowiedź.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający zmienia treść SWZ:

Było:

5.1 Termin realizacji zamówienia przez okres 12 miesięcy od dnia wejścia w życie umowy.

5.2 Termin wejścia w życie - następnego dnia po zawarciu umowy, ale nie wcześniej niż 1 stycznia 2024 roku.

Jest:

5.1 Umowa wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2014 r. i obowiązuje przez okres 12 miesięcy tj. do dnia 31 grudnia 2024 r. chyba, że na dzień wejścia w życie umowy Zamawiający nie zawarł umów dystrybucyjnych, nie przeprowadzono pozytywnie procedury zmiany sprzedawcy lub nie przyjęto umowy do realizacji przez OSD w takim przypadku umowa wchodzi w życie tylko w stosunku do tych punktów poboru dla których warunki te zostały spełnione, a co do pozostałych punktów poboru umowa wchodzi w życie po spełnieniu tych warunków.

5.2 W przypadku nowych PPE powstałych w okresie realizacji umowy Wykonawca zobowiązuje się do realizacji umowy po zawarciu dla nich umowy dystrybucyjnej oraz przyjęciu umowy do realizacji przez OSD i zobowiązuje się realizować umowę do 31 grudnia 2024 r.

Pytanie 5.

SWZ Rozdział 6 pkt. 6.19 - 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 zużytej energią. 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 energią do dnia rozwiązania Umowy."

Czy Zamawiający samodzielnie kontrolował będzie wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków? W przypadku samodzielnej kontroli przez Zamawiającego, zwracamy się z prośbą o dodanie zapisu o treści: "Zamawiający samodzielnie będzie kontrolował wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków".

Odpowiedź.

Zamawiający wprowadza zapis do umowy:

Do punktu SWZ 6.19 dodaje się zapis:

„W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w § 6 ust. 4 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.”

Nadto Zamawiający wyjaśnia, że będzie samodzielnie kontrolował zrealizowaną wartość umowy.

Pytanie 6.

SWZ Rozdział 7 pkt. 7.2.2. - Wnosimy o doprecyzowanie zapisu, że Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże że posiada aktualna na okres realizacji przedmiotu zamówienia koncesję na obrót energią elektryczną [..].”

Odpowiedź.

Obrót energia elektryczną jest działalnością koncesjonowaną, a Zamawiający wymaga aby Wykonawca na dzień składania ofert posiadał przyznaną koncesję z okresem ważności koncesji obejmującym okres realizacji umowy tj. od 1.01.2024 r. do 31.12.2024 r.

Pytanie 7.

SWZ Rozdział 18 - 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.

Tak, zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umowy tak drogą korespondencyjną jak i w formie elektronicznej z użyciem podpisu kwalifikowanego.

Pytanie 8.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 2 ust. 4, Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 6 ust. 4 - 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.

Zapis dotyczy świadczenia po stronie Wykonawcy w postaci terminowego zgłoszenia do OSD zmiany sprzedawcy, na podstawie danych przekazanych przez Zamawiającego. Oczywiście jest, że jeżeli dane otrzymane od Zamawiającego będą wadliwe i z tej przyczyny dojdzie do utrudnień lub opóźnień w procedurze zmiany sprzedawcy wówczas odpowiedzialność za zaistniały stan rzeczy będzie ponosił Zamawiający pod warunkiem, że w odpowiednim czasie i w sposób wyczerpujący został poinformowany przez Wykonawcę o konieczności przekazania określonych danych.

Pytanie 9.

Załącznik nr 6 do SWZ projektowane postanowienia umowy - § 2 ust. 5 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 udzieli stosownego pełnomocnictwa wg. wzoru stosowanego przez Wykonawcę.

Pytanie 10.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 5 ust. 2 oraz § 7 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 i nie znajdujących podstaw prawnych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców. W przypadku braku zgody na usunięcie zapisu wnosimy o modyfikację do treści: [...] Podana w ust. 2 ilość (wolumen) energii elektrycznej jest wartością szacowaną i może ulec zmianie, z tym że niezależnie od wielkości zużycia energii elektrycznej Wykonawca nie będzie rościł sobie jakichkolwiek roszczeń z tego tytułu do Zamawiającego a rozliczenie nastąpi w oparciu o dane pomiarowe przekazane przez OSD dla poszczególnych PPE, które zostały wskazane w Załączniku nr I do niniejszej Umowy oraz cen jednostkowych przedstawionych w ofercie.

Odpowiedź.

Zamawiający zmienia treść zał. nr 6 do umowy w zakresie § 5 ust. 2

Było:

2. Przewidywana ilość energii elektrycznej będąca przedmiotem sprzedaży w okresie obowiązywania umowy wynosi MWh.

Podana w ust. 2 ilość (wolumen) energii elektrycznej jest wartością szacowaną i może ulec zmianie, z tym że niezależnie od wielkości zużycia energii elektrycznej Wykonawca nie będzie rościł sobie jakichkolwiek roszczeń z tego tytułu do Zamawiającego a rozliczenie nastąpi w oparciu o faktyczną ilość zużytej energii elektrycznej w poszczególnych PPE, które zostały wskazane w Załączniku nr I do niniejszej Umowy oraz cen jednostkowych przedstawionych w ofercie.

Jest:

2. Przewidywana ilość energii elektrycznej będąca przedmiotem sprzedaży w okresie obowiązywania umowy wynosi MWh.

Podana w ust. 2 ilość (wolumen) energii elektrycznej jest wartością szacowaną i może ulec zmianie, z tym że niezależnie od wielkości zużycia energii elektrycznej Wykonawca nie będzie rościł sobie jakichkolwiek roszczeń z tego tytułu do Zamawiającego a rozliczenie nastąpi w oparciu o faktyczną ilość zużytej energii elektrycznej ustaloną w oparciu o dane pomiarowo-rozliczeniowe przekazywane Wykonawcy przez OSD dla poszczególnych PPE, które zostały wskazane w Załączniku nr I do niniejszej Umowy oraz w oparciu o ceny jednostkowe przedstawione w ofercie.

Pytanie 11.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 7 ust. 4 - 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, 2 miesiące (parzyste/nieparzyste), czy 6 miesięcy (ze wskazaniem miesiąca odczytowego)? Informacja, że okres rozliczeniowy jest zgodny z OSD jest niewystarczająca do prawidłowej parametryzacji rozliczeń.

Odpowiedź.

Zamawiający uzupełnił załącznik nr 2 do SWZ o kolumnę w której wyszczególniono okres rozliczeniowy/cykl przekazywania danych pomiarowych przez OSD.

Pytanie 12.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 8 ust. 1 - 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 otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji narażając Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT. Art19a 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.

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację zapisu do treści: Należności wynikające z faktur wystawionych przez Wykonawcę, o których mowa w § 7 ust. 1, zostaną uregulowane przelewem, odpowiednio przez Płatnika wskazanego w Załączniku nr I na konto Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury na rachunek podany w fakturze."

Odpowiedź.

Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 6 do SWZ w ten sposób, że:

Było:

§ 8 ust. 1 Należności wynikające z faktur wystawionych przez Wykonawcę, o których mowa w § 7 ust. 1, zostaną uregulowane przelewem, odpowiednio przez Płatnika wskazanego w Załączniku nr I na konto Wykonawcy w terminie 30 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury przez Zamawiającego na rachunek podany w fakturze. Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć fakturę Płatnikowi do ostatniego dnia kolejnego okresu rozliczeniowego danej taryfy.

Jest:

1. § 8 ust. 1 Należności wynikające z faktur wystawionych przez Wykonawcę, o których mowa w § 7 ust. 1, zostaną uregulowane przelewem, odpowiednio przez Płatnika wskazanego w Załączniku nr I na konto Wykonawcy w terminie 30 dni od daty prawidłowego wystawienia faktury przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego na rachunek podany w fakturze. Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć fakturę Płatnikowi do ostatniego dnia kolejnego okresu rozliczeniowego danej taryfy. Opóźnienie Wykonawcy w wystawieniu faktury powoduje automatyczną zmianę terminu zapłaty o ilość dni opóźnienia w wystawieniu faktury.

Pytanie 13.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 8 ust. 2 - Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Płatnika. 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 Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący: „Za dzień zapłaty uznaje datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź.

Zamawiający nie wyraża zgodny na zmianę zapisu umownego.

Pytanie 14.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 8 ust. 8 - Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (<https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-ws-wykazu-podatnikow-vat>) - rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEIDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którym 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 „W przypadku, gdy Wykonawca jest czynnym podatnikiem podatku od towarów i usług (podatku VAT), Zamawiający zastrzega prawo do odmowy/wstrzymania wypłaty wynagrodzenia, jeżeli wskazany do zapłaty rachunek bankowy, bądź w przypadku rachunku wirtualnego powiązany z nim rachunek rozliczeniowy - nie znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT”.

Odpowiedź.

Zamawiający zmienia treść załącznika nr 6 do SWZ w następujący sposób:

Było:

§ 8 ust. 8 Wykonawca oświadcza, iż rachunek bankowy wskazany na fakturze figuruje w wykazie o którym mowa w art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tzw. „biała lista podatników VAT”). Wykonawca oświadcza, iż jest to rachunek rozliczeniowy otwarty w związku z prowadzoną działalnością gospodarczą /ALBO/ imienny

rachunek w SKOK otwarty w związku z prowadzoną działalnością gospodarczą /ALBO/ rachunek oszczędnościowy (rachunek osobisty).

Jest:

§ 8 ust. 8 W przypadku, gdy Wykonawca jest czynnym podatnikiem podatku od towarów i usług (podatku VAT), Zamawiający zastrzega prawo do odmowy/wstrzymania wypłaty wynagrodzenia, jeżeli wskazany do zapłaty rachunek bankowy, bądź w przypadku rachunku wirtualnego powiązany z nim rachunek rozliczeniowy - nie znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT.

Pytanie 15.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 8 ust. 9 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. 2021 poz. 685 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy 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.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę formy dostarczania faktur VAT.

Pytanie 16.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 11 ust. 1 - Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy. Oznacza to, że Zamawiający oczekuje możliwości wypowiedzenia umowy zasadniczo w każdym czasie. Umowy w zamówieniach publicznych zasadniczo zawiera się na czas oznaczony, należy więc stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób należyty. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Zaproponowane w SWZ rozwiązanie jest niedopuszczalne w świetle istoty umowy sprzedaży zawieranej na czas oznaczony zarówno po myśli prawa cywilnego w zakresie zobowiązań jak i w świetle zasady udzielania zamówienia publicznego w sposób proporcjonalny. Mianowicie każde przedwczesne rozwiązanie umowy bez powodu powoduje u wykonawcy szkodę. Wykonawca bowiem nabywa wolumen energii hurtowo w celu odsprzedaży w całości na cały okres trwania umowy począwszy od jej zawarcia do zakończenia. Nie wykorzystany opisanych realiach wolumen energii musi wykonawca, nieplanowo i ze stratą, odsprzedać na rynku hurtowym. Ponadto zgodnie z art. 433 pkt. 4 PZP wymagane jest określenie minimalnej wartości zamówienia.

Odpowiedź.

Zgodnie z przywołanym zapisem SWZ prawo do wypowiedzenia natychmiastowego umowy zostało ustanowione jako nadzwyczajny środek związany z nienależytym wykonaniem umowy

przez jedną ze stron oraz fiaskiem uprzednio przeprowadzonego postępowania naprawczego. W związku z powyższym Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany umowy.

Pytanie 17.

Załącznik nr 6 do SWZ - projektowane postanowienia umowy - § 14 ust. 1 pkt. 2 Wykonawca informuje, że ewentualną szkodę Zamawiającego stanowi różnica w cenie zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego w stosunku do ceny energii elektrycznej z oferty wyłonionego w postępowaniu wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą. Poszkodowany nie może wzbogacać się wartością odszkodowań. Taki zapis jest sprzeczny z przepisami kodeksu cywilnego o naprawianiu szkody i rażąco nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień publicznych.

Odpowiedź.

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w kwestionowanym zakresie. Odszkodowanie uzupełniające ponad wymiar kar umownych będzie dochodzone na zasadach ogólnych co oznacza, że to na Zamawiającym będzie ciążył obowiązek wykazania szkody, która niekoniecznie musi się sprowadzać do różnicy pomiędzy ceną zakupu energii z umowy, a ceną zakupu z umowy rezerwowej.

Pytanie 18.

Załącznik nr 6 do SWZ – projektowane postanowienia umowy - § 14 ust. 3 - Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca 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.

Odpowiedź.

Zamawiający wyjaśnia, iż w sytuacji zaistnienia podstaw do naliczenia kar umownych wystawi wewnętrzny dokument księgowy w postaci noty obciążeniowej.

Pytanie 19.

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.

Zamawiający potwierdza przedstawiony stan.

Pytanie 20.

Informuję, iż zgodnie z taryfa OSD i cennikiem Sprzedawcy, jednostką stosowaną w rozliczeniach energii elektrycznej dla obiektów w grupach taryfowej C1x oraz C2x jest

Kilowatogodzina [kWh] a dla grup taryfowych Bxx jednostką jest Megawatogodzina [MWh,]. Ze względu na określenie przez Zamawiającego w przedmiotowym zapisie jednostki rozliczeniowej kWh dla grup taryfowych Bxx, Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych?

Odpowiedź.

Tak, zamawiający wyraża zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych.

Pytanie 21.

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 lub konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania, zaproponowane przez Wykonawcę?

Odpowiedź.

Nie, zamawiający nie wyrazi takiej zgody.

Pytanie 22.

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe czy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji
- b) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?
- c) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej? Zwracamy się z prośbą o wskazanie przy każdym punkcie poboru.
- d) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
- e) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- f) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?

Odpowiedź.

- a) Zamawiający uzupełni załącznik nr 2 do SWZ określając jaki rodzaj umowy obowiązuje w zakresie każdego PPE.
- b) Umowy zostaną zawarte przez przyszłego sprzedawcę energii elektrycznej na mocy udzielonego pełnomocnictwa.
- c) Dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej dla wszystkich PPE jest Tauron Sprzedaż sp. z o.o.
- d) Okres wypowiedzenia wynosi po 30 dni.
- e) Umowy zostaną wypowiedziane przez przyszłego sprzedawcę energii elektrycznej na mocy udzielonego pełnomocnictwa.

f) zamawiający nie ma zawartych żadnych aneksów lub umów w ramach akcji promocyjnych, lojalnościowych.

Pytanie 23.

W celu prawidłowego skalkulowania wartości zamówienia, Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji na temat szacowanej ilości energii w rozbiściu na poszczególne strefy czasowe dla **każdego punktu poboru energii**, który nie jest rozliczany całodobowo.

Odpowiedź.

Zamawiający uzupełnił załącznik nr 2 do SWZ poprzez oszacowanie ilości energii w rozbiściu na poszczególne strefy czasowe dla każdego punktu poboru energii.