

Wszyscy wykonawcy uczestniczący w Postępowaniu

Na podstawie art. 38 ust. 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2017 r. poz. 1579, 2018) Zamawiający przekazuje treść pytań, które wpłynęły w związku z prowadzonym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę energii elektrycznej pn: **„Dostawa energii elektrycznej dla Gminy Wałbrzych oraz jej jednostek organizacyjnych i spółek na lata 2019-2020”**

Pytanie 1

SIWZ Rozdział 1 pkt. 1.5.3., 1.5.7 oraz Załącznik nr 2 do umowy - Pełnomocnictwo pkt 3 i 8, Ogłoszenie II.2.4)

Informujemy, iż wypowiedzenia dotychczas obowiązujących umów zostaną złożone na podstawie danych uzyskanych od Zamawiającego, który w odróżnieniu od Wykonawcy jest stroną aktualnie obowiązujących umów i posiada kompetencję do kontaktowania się z dotychczasowym Sprzedawcą energii elektrycznej. Uzyskanie danych od dotychczasowych Sprzedawców w zakresie zawartych z nimi umów stanowi obowiązek Zamawiającego. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu w tym przedmiocie z treści pełnomocnictwa (pkt 3), jak również z SIWZ (pkt 1.5.3.). Jednocześnie, z uwagi na przedstawioną powyżej argumentację, wnosimy o dokonanie stosownych zmian w pkt 7 pełnomocnictwa oraz pkt 1.5.7. SIWZ, które traktują o kontaktowaniu się z dotychczasowym Sprzedawcą tj. modyfikację zapisu do treści: *„Reprezentowania Zamawiającego w kontaktach z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego w sprawach związanych z procesem zmiany Sprzedawcy dotyczy punktów poboru zamieszczonych z załączniku nr 1 do umowy.”*

ODP.: W prowadzonym postępowaniu Zamawiający opisał przedmiot zamówienia wg własnych potrzeb, co nie oznacza, że nie dostarczy Wykonawcy niezbędnych danych. Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany i pozostawia zapis bez zmian.

Pytanie 2

SIWZ Rozdział 1 pkt. 1.5.6. oraz Załącznik nr 2 do umowy - Pełnomocnictwo pkt 6, Ogłoszenie II.2.4)

Informujemy, iż z wnioskiem o zmianę danych adresowych PPE, grupy taryfowej, bądź mocy umownej do OSD może wystąpić wyłącznie Zamawiający. Zmiany te następują przez dokonanie stosownych zmian w umowie o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej i nie dotyczy dostawy energii elektrycznej na podstawie umowy sprzedaży. Wszelkie zmiany w umowie o świadczenie usługi dystrybucji dokonywane są przez strony tej umowy, a więc Zamawiającego i OSD. Wykonawca po otrzymaniu informacji od Zamawiającego o dokonaniu zmiany w OSD dla danego PPE sporządza aneks i dokonuje stosownej zmiany w swoim systemie bilingowym. Tym samym, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisu do treści: *„Zamawiający może dokonać zmianę taryfy oraz zwiększyć moc umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych i po dokonaniu powyższych zmian u Operatora Systemu Dystrybucyjnego”*.

ODP.: W prowadzonym postępowaniu Zamawiający opisał przedmiot zamówienia wg własnych potrzeb, w związku z powyższym pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 3

SIWZ Rozdział 1 pkt. 1.5.5. oraz Załącznik nr 2 do umowy - Pełnomocnictwo pkt 5

Z uwagi na brak możliwości podpisania i złożenia w imieniu Zamawiającego wniosku o przyłączenie instalacji odbiorczej do sieci oraz w trosce o należyte wykonanie przedmiotu zamówienia, zwracamy się z prośbą o dostosowanie zapisów pełnomocnictwa oraz SIWZ poprzez modyfikację treści zobowiązania jedynie do reprezentowania Zamawiającego przed Operatorem Sieci Dystrybucyjnej w sprawach związanych z zawarciem umowy o świadczenie usług dystrybucji dla nowego przyłączenia, bez obligacji do złożenia w przedmiotowej sprawie wniosku o przyłączenie instalacji odbiorczej do sieci, bowiem wniosek taki może zostać złożony wyłącznie przez Zamawiającego.

ODP: W prowadzonym postępowaniu Zamawiający opisał przedmiot zamówienia wg własnych potrzeb, w związku z powyższym pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 4

SIWZ Rozdział I pkt. 1.7. , Ogłoszenie II.2.4)

Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazanie właściwej grupy taryfowej, zgodnej z zawartą z OSD umową na dystrybucję energii elektrycznej, dla poszczególnych punktów poboru energii. Zmiana parametrów dystrybucyjnych nie jest częścią procesu zmiany sprzedawcy. Jednocześnie informujemy, że zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucji może nastąpić na obecnych parametrach. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dokonanie ewentualnych zmian grupy taryfowej po dokonaniu procesu zmiany sprzedawcy.

ODP.: Zamawiający na dzień przygotowania opisu przedmiotu zamówienia określił obowiązujące grupy taryfowe zgodne z umowami dystrybucyjnymi i opisał je w Załączniku nr 1 – opis przedmiotu zamówienia w kolumnie pod nazwą: „obecna grupa taryfowa”.

Pytanie 5

Zwracamy się zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

ODP.: Zgodnie z zapisami SIWZ pkt 1.11 umowy zostaną podpisane w siedzibie Zamawiającego.

Pytanie 6

SIWZ Rozdział 14 pkt. 14.2.1 b i g., Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 2 ust 2 i 4.

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu: *„Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”* Ponadto prosimy o wykreślenie zdania „ Wykaz PPE ma jedynie charakter orientacyjny”

ODP.: Zamawiający odrzuca wniosek Wykonawcy i wyjaśnia, że zmiany grup taryfowych odbywają się na zasadach określonych w umowie dystrybucyjnej (zgodnie z zapisami Rozporządzenia Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną) po uprzednim uzgodnieniu warunków technicznych dokonania tych zmian z OSD. Ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz.U. 2017 poz. 1579, 2018) art. 144 ustawy Pzp, przewiduje możliwość dokonania zmian w umowie, jeżeli Zamawiający przewidział taką okoliczność w ogłoszeniu o zamówieniu. Zamawiający na dzień przygotowania opisu przedmiotu zamówienia określił obecne grupy taryfowe i opisał je w Załączniku nr 1 – opis przedmiotu zamówienia w kolumnie pod nazwą: „obecna grupa taryfowa”. Z uwagi na 2-letni okres realizacji Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, czy w trakcie tego okresu nastąpi okoliczność, że będzie wnioskował do OSD o dokonanie zmiany grup taryfowych lub też w ramach skorzystania z prawa opcji włączy punkty z grupy taryfowej niewymienionej na dzień ogłoszenia, dlatego opisał tą okoliczność zgodnie z przepisami ustawy Pzp, na wypadek wystąpienia takiej okoliczności.

Pytanie 7

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 2 ust 3

Informujemy, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa oraz poglądami doktryny, instytucja prawa opcji sprowadza się do założenia (odmiennie niż zostało to określone w zapisie kwestionowanym), iż zamawiający każdorazowo określa minimalny poziom zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, wskazując jednocześnie dodatkowy zakres, którego realizacja jest uzależniona od wskazanych w kontrakcie okoliczności, stanowiąc uprawnienie zamawiającego, z którego może, ale nie musi skorzystać. Co więcej, art. 34 ust. 5 ustawy PZP stanowi, iż „jeżeli zamówienie na usługi lub dostawy przewiduje prawo opcji, przy ustalaniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem prawa opcji”. Z uwagi na powyższe istotne jest unormowanie zawarte w art. 29 ust. 1 ustawy PZP, zgodnie z którym „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.” W konsekwencji, dokumentacja przetargowa zawierać powinna wyraźne i precyzyjne uregulowania dotyczące wartości zamówienia, która będzie realizowana na pewno oraz równie precyzyjne określenie wartości zamówienia poddanej uznaniowości zamawiającego (zgodnie z prawem opcji). Mając na względzie powyższe, prosimy o dostosowanie zapisów stanowiących o instytucji prawa opcji do obowiązującego stanu prawnego, poprzez jednoznaczne określenie wartości podstawowej zamówienia oraz wartości podlegającej prawu opcji.

ODP.: Zamawiający informuje, że w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia określił wartość zamówienia podstawowego opracowanego na podstawie zużycie energii elektrycznej. Ponadto w Dziale 1

SIWZ opisał szczegółowo możliwość zmiany wielkości zamówienia podstawowego tj. zmniejszenie i zwiększenie zamówienia podstawowego. Dodatkowo precyzyjnie określił możliwość skorzystania z prawa opcji i wskazał maksymalną wartość zamówienia w całej dokumentacji.

Pytanie 8

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 5 ust 2 pkt 7

Prosimy o wydłużenie terminu do 10 dni roboczych.

ODP.: Zamawiający uważa, że wskazany przez Zamawiającego czas na przekazanie informacji opisanej w Załączniku nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 5 ust 2 pkt 7 jest czasem wystarczającym Wykonawcy do realizacji, w związku z powyższym postawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 9

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?

ODP.: Zamawiający przygotował odpowiednie pełnomocnictwo w prowadzonym postępowaniu, które winno być stosowane przez Wykonawcę. W przypadku jakichkolwiek wątpliwości lub nieścisłości, które mogłyby zakłócić prawidłowy przebieg prowadzonych przez Wykonawcę prac, Zamawiający może udzielić dodatkowego pełnomocnictwa.

Pytanie 10

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 5 ust 2 pkt 8

W przypadku punktów poboru energii, dla których zmiana sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy oraz w przypadku punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna jest zawarta na czas określony i braku zgody na udzielenie pełnomocnictwa na wzorze zaproponowanym przez Wykonawcę, prosimy o informację, 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?

Informujemy, że w przypadku braku zgody na zawarcie w udzielonym pełnomocnictwie oświadczenia woli uprawnającego Wykonawcę do zawarcia umowy z OSD lub braku możliwości zawarcia umowy dystrybucyjnej na podstawie oświadczenia woli, Zamawiający powinien wziąć pod uwagę, że Wykonawca będzie mógł zainicjować proces PZS tylko wtedy, gdy do OSD zostanie dostarczona podpisana przez klienta umowa dystrybucyjna. Zgodnie z IRiESD OSD na przygotowanie i przesłanie do klienta umowy dystrybucyjnej ma czas do 21 dni kalendarzowych. Po przesłaniu takiej umowy przez OSD klient powinien ją podpisać i odesłać zwrótnie do OSD. Informujemy, że w przypadku braku zwrotu do OSD umowy dystrybucyjnej i zgłoszenia przez Wykonawcę procesu zmiany sprzedawcy, taki proces zostanie zweryfikowany negatywnie. W związku z powyższym zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przewidział czas niezbędny na zawarcie umowy dystrybucyjnej dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie jest zawarta na czas nieokreślony? Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę z OSD w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy?

ODP.: Zamawiający informuje, że przygotował odpowiednie pełnomocnictwo w prowadzonym postępowaniu, w tym również dla punktów, dla których będzie konieczność zawarcia umów dystrybucyjnych. Wykonawca zgodnie z pełnomocnictwem będzie reprezentował Zamawiającego w kwestii podpisania i złożenia wniosków o UD (umowy dystrybucyjne). Nowe umowy dystrybucyjne będzie podpisywał Zamawiający i nie wyraża zgody na zawarcie ich przez Wykonawcę, ponieważ tylko Zamawiający może zaciągać zobowiązania. Podpisane umowy zostaną przez Zamawiającego niezwłocznie odesłane do OSD. Zamawiający bierze pod uwagę czas niezbędny na przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy dla punktów poboru energii, które mają zawarte umowy kompleksowe. Dodatkowo Zamawiający informuje, że umowy dystrybucyjne są zawarte na czas nieokreślony.

Pytanie 11

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 5 ust 2 pkt 9

Dotrzymanie określonego przez Zamawiającego terminu 3 dni na powiadomienie o okolicznościach uniemożliwiających lub opóźniających zmianę sprzedawcy nie być możliwe do realizacji z przyczyn niezależnych od Wykonawcy (np. w przypadku opóźnień w przekazywaniu danych przez OSD). W związku z powyższym prosimy o wydłużenie ww. terminu na 5 dni roboczych.

ODP.: Proces zmiany sprzedawcy jest bardzo istotną czynnością Zamawiającego i od skuteczności Zamawiającego zależy należyte (terminowe) wykonanie umowy. Zamawiający uważa, że 3 dni robocze na przekazanie przez Wykonawcę Zamawiającemu okoliczności uniemożliwiających lub opóźniających zmianę sprzedawcy jest w zupełności wystarczający. W związku z powyższym Zamawiający pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 12

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 5 ust 2 pkt 12

Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii przez poszczególne jednostki znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Sporządzanie dodatkowych zestawień, o których mowa w przedmiotowym zapisie, wiąże się z wykonaniem dodatkowych czynności na zlecenie Zamawiającego i powinno zostać osobno wycenione. Przepisy prawa energetycznego jasno określają natomiast składniki ceny energii elektrycznej. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

ODP.: Zamawiający w przygotowanym postępowaniu opisał przedmiot zamówienia wg własnych potrzeb, jako instytucji publicznej, wydatkującej finanse publiczne, w związku z powyższym nie widzi podstaw do dokonania zmiany w tym zakresie. Zamawiający pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 13

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy § 5 ust 3

Prosimy o wydłużenie terminu do 3 dni roboczych.

ODP.: W kwestii tak istotnej jak niemożliwość wykonania czynności sprzedaży energii elektrycznej wynikających z zawarcia niniejszej umowy Zamawiający uważa, że podany przez Zamawiającego termin jest do zrealizowania przez Wykonawcę.

Pytanie 14

Załącznik nr 2 do SIWZ §5 ust. 5 pkt 2)

Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo – rozliczeniowych, zapis dotyczy świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego a nie Sprzedawcy energii elektrycznej (Wykonawcy) i w związku z powyższym w tym zakresie powinien zostać wykreślony.

ODP.: Zamawiający uważa, że wprowadzony zapis ma m.in. na celu zapewnienie prawidłowej współpracy między Stronami niniejszej umowy, w związku z powyższym pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 15

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §6 ust. 3

Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są na wniosek Zamawiającego po uznaniu jego zasadności przez Sprzedawcę. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie ma wpływu na termin złożenia wniosku przez Zamawiającego oraz ze względu na termin 30 dni na rozpatrzenie takiego wniosku, uwzględnienie bonifikaty na fakturze za ten sam okres, którego bonifikata lub też za okres bezpośrednio następujący po tym okresie, może nie być możliwe do zrealizowania. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: „Wykonawca zobowiązany jest do udzielania, na pisemny wniosek Odbiorcy, po rozpatrzeniu i uznaniu jego zasadności, bonifikat za niedotrzymanie przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi Odbiorców.”

ODP.: Zasady rozliczeń i wysokości dotyczące bonifikat określa Ustawa Prawo energetyczne oraz obowiązujące przepisy wykonawcze wydane na podstawie tej Ustawy tj. między innymi Rozporządzeniem Ministra Energii z dnia 29 grudnia 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. z 2017 r. poz. 2500 ze zm.) lub w każdym później wydanym akcie prawnym określającym te stawki i w każdym innym akcie prawnym dotyczącym standardów jakościowych obsługi, obowiązującym w chwili zaistnienia przywołanej okoliczności i Zamawiający nie widzi podstaw do dopisania zaproponowanego zapisu w projekcie umowy.

Pytanie 16

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §7 ust. 8

Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za dane przekazywane przez OSD. Wykonawca nie ma żadnej gwarancji, iż dane przekazane przez OSD nie będą rozbieżne z danymi zawartymi na fakturze dystrybucyjnej,

stąd pozostawienie zapisu zobowiązującego Wykonawcę do wystawiania faktur VAT w okresach identycznych z okresami byłoby, zdaniem Wykonawcy, bezzasadne. Wnosimy o wykreślenie przywołanych zapisów.

ODP.: Zamawiający jako instytucja publiczna, która działa w interesie publicznym poprzez zapisy w umowie zabezpiecza Zamawiającego przed ponoszeniem kosztów wynikających z sytuacji niezawinionej przez Zamawiającego. W związku z powyższym Zamawiający pozostawia zapis bez dokonania zmiany.

Pytanie 17

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §7 ust. 9

Z uwagi na brak informacji na temat harmonogramu odczytów przyjętego przez OSD Wykonawca nie jest w stanie automatycznie weryfikować terminowości przekazywania danych przez OSD. Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów dot. automatycznego powiadamiania Zamawiającego o braku danych z OSD i ich zastąpienie postanowieniem, że na wniosek Zamawiającego Wykonawca wystąpi do OSD o udostępnianie danych pomiarowych.

Dodatkowo zwracamy się z prośbą o zmianę terminu wystawienia faktur za dany okres rozliczeniowy z 10 dni na 14 od daty otrzymania danych pomiarowych.

ODP.: Zamawiający jako jednostka samorządu terytorialnego dysponuje odpowiednim budżetem przeznaczonym na realizację prowadzonego postępowania, koszty związane z zakupem energii elektrycznej winny być regulowane na bieżąco, dlatego Wykonawca winien w terminie wystawiać faktury za realizację umowy zawartej na podstawie prowadzonego postępowania. Wykonawcy również winno zależeć na terminowej płatności za sprzedaną energię, w związku z powyższym Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany zapisów w umowie.

Pytanie 18

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §7 ust. 11

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.

ODP.: Jeżeli Wykonawca tylko w taki sposób może wystawiać faktury Zamawiający akceptuje takie rozwiązanie, przy czym na poszczególnych fakturach muszą pojawić się niezbędne dane Nabywcy oraz Odbiorcy.

Pytanie 19

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §7 ust. 12

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy – §7 ust. 12 lit. e) – Informujemy, że zapisy dotyczące zwrotu nadpłaconej kwoty nie są możliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Nadpłata jest bowiem zaliczana na kolejne zobowiązania Zamawiającego lub zwracana na konto Klienta po uprzednim zgłoszeniu stosownego wniosku i wskazaniu rachunku bankowego. Wykonawca nie ma możliwości zwrócić nadpłaty automatycznie. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do następującej treści: „nadpłata wynikająca z korekty rozliczeń zostanie zaliczona na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy. W przypadku gdy Zamawiający zażąda jej zwrotu, nadpłata zostanie zwrócona na wskazany przez Zamawiającego numer rachunku bankowego.”

ODP.: Zamawiający informuje, że nie ma w swojej umowie zapisu przytoczonego przez Wykonawcę i dotyczącego „możliwości zwrócić nadpłaty automatycznie” w związku z powyższym nie dokonuje żadnej zmiany w powyższym zakresie.

Pytanie 20

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §7 ust. 12 ostatnie zdanie

Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Wykonawca nie może zagwarantować, że do 31.03.2021r. OSD przekaze zużycia dla wszystkich punktów poboru, aby można było sporządzić rozliczenie końcowe. Dlatego prosimy o usunięcie zapisu.

ODP.: Zamawiający jako jednostka samorządu terytorialnego dysponuje odpowiednim budżetem przeznaczonym na realizację prowadzonego postępowania, koszty związane z zakupem energii elektrycznej winny być regulowane na bieżąco, dlatego Wykonawca winien w terminie wystawiać faktury za realizację umowy zawartej na podstawie prowadzonego postępowania. Wykonawcy również winno

zależać na terminowej płatności za sprzedaną energią, w związku z powyższym Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany zapisów w umowie.

Pytanie 21

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §8

Informujemy, iż przedmiotowe zapisy wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją kontraktu (umowy) po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Wykonawca zwraca szczególną uwagę na zapis §8 ust. 1 lit. 3). Ustanowienie kar umownych na okoliczność opóźnień w wystawianiu zestawień jest nieuzasadniony z uwagi na fakt dodatkowego charakteru takiego obowiązku, który – zgodnie z pytaniem nr 12 powyżej – powinno zostać osobno wycenione i nie ma bezpośredniego wpływu na realizację przez Wykonawcę przedmiotu zamówienia jakim są dostawy energii elektrycznej. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na rezygnację z kar umownych i określenie odpowiedzialności stron jako odpowiedzialność ogólną do wysokości poniesionej szkody (straty).

ODP.: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie w/w zapisów. Kształtowanie zapisów umowy jest uprawnieniem Zamawiającego i ma chronić interes Zamawiającego, który działa w interesie publicznym. Zapisy umowne mają zabezpieczyć Zamawiającego przed ponoszeniem kosztów wynikających z sytuacji niezawinionej przez Zamawiającego.

Pytanie 22

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §8

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."

ODP.: Kwestie wystawiania not obciążeniowych Zamawiający opisał w § 8 ust 5 projektu umowy, który brzmi: „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”. W związku z powyższym Zamawiający nie dokonuje zmian zapisów umownych.

Pytanie 23

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy §9 ust 2

Informujemy, że 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.

ODP.: Zamawiający nie widzi podstaw do usunięcia zapisu. Kształtowanie zapisów umowy jest uprawnieniem Zamawiającego i ma chronić interes Zamawiającego, który działa w interesie publicznym. Powyższy zapis ma umożliwić Zamawiającemu skuteczną realizację przedmiotu umowy bez ryzyka rozpoczęcia świadczenia sprzedaży rezerwowej.

Pytanie 24

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy – §9 ust. 4 lit. 1), 2) i 3)

Zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych, wyjątkowych przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia wskazane w przedmiotowych zapisach nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

ODP.: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie w/w zapisów. Kształtowanie zapisów umowy jest uprawnieniem Zamawiającego i ma chronić interes Zamawiającego, który działa w interesie publicznym. Zapisy umowne mają zabezpieczyć Zamawiającego przed ponoszeniem kosztów wynikających z sytuacji niezawinionej przez Zamawiającego.

Pytanie 25

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy – §9 ust. 6

Informujemy, iż zgodnie z ustawą z dnia 10 kwietnia 1997 r. - Prawo energetyczne – Wykonawca może wstrzymać dostawy energii elektrycznej gdy odbiorca zwleka z zapłatą za świadczone usługi, co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności (art. 6b ust. 1 pkt. 2 ww. ustawy).

Ponadto zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego terminu na zapłatę należności dotyczy jedynie odbiorców w gospodarstwach domowych. Przepisy ustawy nie nakładają natomiast takiego obowiązku w przypadku pozostałej grupy odbiorców. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisu do treści „Wykonawca może rozwiązać niniejszą umowę w trybie natychmiastowym bez wypowiedzenia, w przypadku, gdy Zamawiający opóźnia się z zapłatą za pobraną energię elektryczną o co najmniej 45 dni od upływu terminu płatności.”

ODP.: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie w/w zapisów. Kształtowanie zapisów umowy jest uprawnieniem Zamawiającego i ma chronić interes Zamawiającego, który działa w interesie publicznym.

Pytanie 26

Załącznik nr 2 do SIWZ – wzór umowy – §11 ust. 7 oraz SIWZ pkt 14.3.

Z uwagi na wykonanie umowy w sposób uwzględniający słusze interesy obu stron, zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację niniejszego zapisu poprzez zawarcie w nim informacji, iż inicjatywa dokonania istotnych zmian w umowie przysługuje nie tylko Zamawiającemu lecz także Wykonawcy.

ODP.: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację w/w zapisów. Kształtowanie zapisów umowy jest uprawnieniem Zamawiającego i ma chronić interes Zamawiającego, który działa w interesie publicznym.

Pytanie 27

Na podstawie ustawy z dnia 5 września 2016 r. dot. centralizacji rozliczeń VAT, zgodnie z którą od 01.01.2017 r. jednostka samorządu terytorialnego wstępuje w prawa i obowiązki swoich jednostek organizacyjnych, które dotychczas były samodzielnymi podatnikami podatku VAT.

A także zgodnie z art. 46 w zw. z art. 18 ustawy o samorządzie gminnym, który wskazuje katalog spraw majątkowych należących do wyłącznej właściwości Gminy, będących jednocześnie sprawami przekraczającymi zakres zwykłego zarządu, oświadczenie woli w imieniu Gminy w zakresie zarządu mieniem składa jednoosobowo Wójt albo działający na podstawie jego upoważnienia Zastępca Wójta samodzielnie albo wraz z inną upoważnioną przez Wójta osobą. Jeżeli czynność prawna może spowodować powstanie zobowiązań pieniężnych, do jej skuteczności potrzebna jest kontrasygnata Skarbnika Gminy lub osoby przez niego upoważnionej. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o informację czy w umowach Zamawiający zastosuje poniższy zapis preambuły dla jednostek organizacyjnych Gminy:

„Umowa zawarta w dniu w pomiędzy:

Gmina Walbrzych

zwanym w dalszej części Umowy „Zamawiającym” (Nabywcą i Podatnikiem)
reprezentowanym przez:

.....

Nazwa i adres do korespondencji Odbiorcy i Płatnika faktur:

Przedszkole Samorządowe

ul. ...

a

Wykonawcą.... ”

ODP.: Zamawiający informuje, że stroną umowy będzie dana jednostka organizacyjna, spółka lub gmina, w związku z tym w preambule będą wpisane dane jednostki organizacyjnej (bez danych gminy), spółki lub gminy. Przy czym wystawione faktury muszą zawierać dane Nabywcy oraz Odbiorcy – zgodne z danymi wskazanymi w Załączniku nr 1 do SIWZ – opis przedmiotu zamówienia.

Pytanie 28

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

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

b) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?”

ODP.: Umowy dystrybucyjne są zawarte na czas nieokreślony. Zamawiający informuje, że nie ma zawartych umów ani aneksów promocyjnych lojalnościowych na żadnym z punktów poboru energii. Dodatkowo Zamawiający informuje też, że na wskazanych punktach obowiązują umowy rozdzielone terminowe, a więc nie ma potrzeby wypowiedzenia umów.

Pytanie 29

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.), który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić podjęcie dalszych czynności, związanych ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego, zgodnie z jego procedurami.

ODP.: Zamawiający informuje, że dysponuje tytułem prawnym, który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia.

Pytanie 30

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 Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD?

ODP.: Tak, Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych wykonawcy przez OSD wraz z zastrzeżeniem zapisów w niniejszej SIWZ.

Pytanie 31

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

ODP.: Tak, Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia.

Pytanie 32

Kierownicy jednostek organizacyjnych, podpisujący umowy o zamówienia publiczne w zakresie realizowanych przez siebie zadań i potrzeb, powinni dysponować upoważnieniami do zaciągania zobowiązań finansowych udzielonymi przez organ prowadzący daną jednostkę. Wobec powyższego zwracamy się z zapytaniem, Czy Zamawiający przekaze stosowne pełnomocnictwa najpóźniej w dniu podpisania umowy?

ODP.: Tak, Zamawiający przekaze stosowne pełnomocnictwa najpóźniej w dniu podpisania umowy.

Przewodniczący Komisji
Przetargowej

Marek Koszycki