

Gorzów Wielkopolski, 12 lipca 2023 r.

SKP-3/PN/D/2023

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ 1

„Dostawa energii elektrycznej do obiektów Centrum Sportowo-Rehabilitacyjnego „Słowianka” Sp. z o.o. w Gorzowie Wielkopolskim przy ul. Słowiańskiej 12 i 14 w okresie od 01 stycznia 2024 r. do 31 grudnia 2024 r.” - SKP- 3 /PN/D/2023

Stosownie do art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, Zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

W związku z ogłoszonym postępowaniem przetargowym pn.: „Dostawa energii elektrycznej do obiektów Centrum Sportowo-Rehabilitacyjnego „Słowianka” Sp. z o.o. w Gorzowie Wielkopolskim przy ul. Słowiańskiej 12 i 14 w okresie od 01 stycznia 2024r. do 31 grudnia 2024r.”, sygnatura postępowania; SKP- 3 /PN/D/2023, wnosimy o wyjaśnienie i modyfikację zapisów treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ):

Pytanie nr 1.

SWZ Rozdział IV, Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 1 ust. 6 – Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie zapisu o wskazanie, że zmiana ilości zamówionej energii może być zmieniona w zakresie +/- 10% wolumenu podstawowego. Nadmieniam, że przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty (Art. 99 ustawy Pzp). Przedmiot zamówienia powinien uwzględniać wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, w tym również umożliwić wykonanie obliczenia ceny oferty z uwzględnieniem wszystkich czynników (elementów) mających wpływ na jej wysokość. W przypadku nie wyrażenia zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany wnosimy o usunięcie zapisu umożliwiającego zmianę ilości punktów poboru i tym samym zmiany wolumenu zamówienia.

Odpowiedź:

Przedmiot umowy został opisany zgodnie z przepisami PZP. Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.



Pytanie nr 2.

SWZ Rozdział IV - Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający po wyborze najkorzystniejszej oferty, na etapie podpisywania umowy każdorazowo wskaże wybranego sprzedawcę rezerwowego?

Odpowiedź:

Zamawiający poinformuje o Sprzedawcy rezerwowym.

Pytanie nr 3.

SWZ Rozdział XVI pkt. 9 – Informujemy, że co do zasady umowa podpisywana podpisem elektronicznym winna być podpisana przez obie strony w jednakowy sposób. W związku z powyższym wnosimy o wykreślenie ostatniego zdania.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 4.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 3 ust. 1 akapit 10 - Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną, w przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje bonifikata. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 5.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 6 ust. 4 - 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 dostosowaniem przedmiotowych zapisów do obowiązującego prawa, gdyż w obecnym brzmieniu mogą one prowadzić do składania nieuzasadnionych i nie znajdujących podstaw prawnych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 6.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 6 ust. 6 - 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. Art. 19a ust. 5 pkt. 4 ppkt. a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2004 Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. W przypadku braku zgody na powyższe wnosimy o doprecyzowanie zapisu o treść: „W przypadku otrzymania faktury w terminie późniejszym, na Zamawiającym ciąży obowiązek poinformowania o zaistniałym fakcie Wykonawcę.”

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 7.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 8 ust. 1 - Informujemy, że zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) poszczególnych OSD, zatwierdzonych przez Prezesa URE, do rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej konieczne jest zgłoszenie umowy do OSD, przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy oraz przyjęcie umowy do realizacji przez OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do prawidłowej 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”. Jednocześnie 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:

Zamawiający pozostawia zapisy Umowy bez zmian. Zgodnie z treścią SWZ Zamawiający poinformował, że posiada umowę dystrybucyjną oraz ma świadomość konieczności przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.

Pytanie nr 8.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 8 ust. 2 - Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Rozwiązanie 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:

Zamawiający pozostawia zapisy Umowy bez zmian.

Pytanie nr 9.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 9 ust. 1 lit. c) - informujemy, iż określenie grupy taryfowej w opisie przedmiotu zamówienia jest jednym z najważniejszych elementów tego opisu. Tym samym należy mieć na uwadze ryzyko (które w głównej mierze obciąża jednak Zamawiającego), iż zmiana grupy taryfowej może stanowić istotną zmianę umowy nie dopuszczalną w świetle ustawy Prawo zamówień publicznych i pociągać za sobą ryzyko unieważnienia umowy w zakresie dokonanej zmiany. W świetle powyższego wyjaśnienia wnosimy o usunięcie zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy Umowy bez zmian.

Pytanie nr 10.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 9 ust. 1 lit. d) myślnik szósty - Informujemy, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa do przewidywanej przez Zamawiającego możliwości wydłużenia terminu realizacji umowy, wskazujemy na dyspozycję zawartą w art. 434 ustawy PZP, stanowiącą, iż umowę zawiera się na czas oznaczony. Tym samym, wprowadzenie zapisów traktujących o terminie realizacji umowy z klauzulą dopuszczalności wydłużenia przedmiotowego terminu, stanowi naruszenie art. 99 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.” Obowiązkiem zamawiającego jest zatem podjęcie wszelkich możliwych środków w celu wyeliminowania elementu niepewności wykonawców co do przedmiotu zamówienia poprzez maksymalnie jednoznaczne i wyczerpujące określenie przedmiotu zamówienia. Nie można bowiem wyliczyć ewentualnego kosztu ryzyka, którego wykonawca nie ma możliwości zidentyfikować, z uwagi na brak odpowiedniej i wyczerpującej informacji w SWZ, co w konsekwencji przełoży się na niemożność wyliczenia przez wykonawcę rzeczywistych kosztów realizacji zamówienia (por. wyrok KIO z 18 maja 2015 r. sygn. akt: KIO 897/15). Mając na względzie powyższe, prosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu. 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 zużyty 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 §... 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.” 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 pozostawia zapisy Umowy bez zmian.

Pytanie nr 11.

Załącznik nr 1 do SWZ – wzór umowy - § 10 ust. 2 - Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za opóźnienia w wystawieniu faktur, 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.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy Umowy bez zmian.

Pytanie nr 12.

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:

Zamawiający nie przewiduje zapisów dotyczących konieczności ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia po stronie Zamawiającego.

Pytanie nr 13.

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx są lub będą dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia? Jeżeli nie każdy układ będzie dostosowany do zasady TPA, prosimy o podanie dokładnej daty, do kiedy Zamawiający dostosuje swoje układy pomiarowo-rozliczeniowe do zasady TPA. Jednocześnie informujemy, że w przypadku braku dostosowania przez Odbiorcę układów pomiarowo-rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej, sprzedaż energii jest niemożliwa.

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisami SWZ układy pomiarowo-rozliczeniowe są dostosowane do zasady TPA.

Pytanie nr 14.

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:

Zgodnie z zapisami SWZ Zamawiający poinformował, że udzieli stosownych pełnomocnictw i przekaze Wykonawcy niezbędne dane do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy.

Pytanie nr 15.

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) Dla których punktów poboru procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?
- 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 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 ?
- g) 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 w SWZ zawarł informacje, że posiada oddzielnie umowę dystrybucyjną i umowę sprzedaży energii elektrycznej,
- b) Dla punktu poboru – hala sportowo-widowiskowa – procedura będzie przeprowadzona po raz pierwszy,
- c) Dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej jest ENEA S.A.,
- d) Umowa sprzedaży energii elektrycznej zawarta jest do dnia 31 grudnia 2023 r.,
- e) Zawarte umowy są umowami terminowymi, które wygasają 31 grudnia 2023 r.,
- f) Umowa dystrybucji jest już zawarta,
- g) Zamawiający nie posiada umów/aneksów lojalnościowych.

PREZES ZARZĄDU
Joanna Kasprzak-Perka

PROKURENT
Katarzyna Chojnacka-Niklas

