

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ PRZEZ UCZESTNIKÓW GRUPY ZAKUPOWEJ POWIATÓW RACIBORSKIEGO, RYBNICKIEGO I WODZISŁAWSKIEGO”

Numer postępowania: EO/EE/012/2022

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.) w odpowiedzi na zapytania Wykonawców dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający wyjaśnia:

Pytanie 1: Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaze niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa ;
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny PPE;
- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;
- wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy do OSD wraz z upoważnieniem OSD do zawarcia umowy rezerwowej ze wskazanym sprzedawcą rezerwowym w sytuacjach określonych w ustawie prawo energetyczne;
- dokument nadania numeru NIP;
- dokument nadania numeru REGON;
- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
- dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane, skutkiem czego może okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 3 ust. 29a ustawy Prawo energetyczne

Wyjaśnienie: **Zamawiający opublikował Załącznik nr 2 do SWZ gdzie znajdują się wszystkie dane niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy. Wykonawca w zestawieniu podał dane, które nie są konieczne do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy, np. numer aktualnie obowiązującej umowy lub data zawarcia**

dotychczasowej umowy lub numer licznika i te dane nie zostaną udostępnione. Dokumenty wskazane w pkt. b) zostaną dołączone do każdej zawieranej umowy.

- Pytanie 2: Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:
- a) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
 - b) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
 - c) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
 - d) 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 ?
 - e) 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 ?

Wyjaśnienie:

- a) Umowy dystrybucyjne w większości przypadków zawarte są na czas nieokreślony, w tych przypadkach kiedy umowy zawarte są na czas określony Zamawiający samodzielnie zapewnią przedłużenie okresu ich obowiązywania.**
- b) Umowy sprzedaży energii obowiązują do 31.12.2021 i nie wymagają wypowiedzenia. Umowy kompleksowe mają jednomiesięczny okres wypowiedzenia ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.**
- c) Zamawiający samodzielnie wypowiedzą istniejące umowy kompleksowe.**
- d) Zamawiający samodzielnie zawrze umowy dystrybucyjne.**
- e) Zamawiający nie posiadają takich umów.**

- Pytanie 3: Dotyczy § 10 Załącznik nr 7 do SWZ
- 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.

Wyjaśnienie: **Zamawiający akceptuje przedstawione rozwiązanie.**

- Pytanie 4: Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego).

Wyjaśnienie: **Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie korespondencyjnej. Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umowy z wykorzystaniem kwalifikowanego podpisu elektronicznego. Ustalenie w tym zakresie muszą być przeprowadzone indywidualnie z każdym podmiotem podpisującym umowę z uwagi na dostępność tego rodzaju podpisu w podmiotach.**

- Pytanie 5: Dotyczy § 14 Załącznik nr 7 do SWZ

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub 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.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowej zmiany. W relacjach umownych polegających na zakupie energii Zamawiający nie jest równą stroną w stosunku do Wykonawcy. Wykonawca posiada zagwarantowany ustawowo obowiązek wstrzymania dostaw energii w sytuacji kiedy Zamawiający nie wywiązuje się z umowy (nie reguluje należności). Odpowiedzialność odszkodowawcza wynikająca z zapisów § 14 występuje tylko w sytuacji zawinienia Wykonawcy (nieprawidłowej realizacji sprzedaży), zaś Zamawiający w takiej sytuacji narażony jest na zwiększone koszty zakupu energii od sprzedawcy rezerwowego.

Pytanie 6: Dotyczy § 9 ust.5 Załącznik nr 7 do SWZ

Zamawiający określił, iż złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 488 Kodeksu cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia Odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez określenie, iż „Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności”.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów. Ponieważ reklamacja powinna zostać rozstrzygnięta w terminie 14 dni od daty jej złożenia, zaś termin płatności ustalono w umowie na 30 dni od daty doręczenia faktury, wszelkie wątpliwości co do prawidłowości rozliczeń powinny zostać uwzględnione poprzez rozpatrzenie reklamacji przed terminem płatności. Aktualne przepisy prawa nie wykluczają możliwości sformułowania zapisów odmiennie regulujących płatności przy wątpliwości co do prawidłowości wystawienia faktury. Zaproponowany w umowie zapis jest efektem doświadczeń Zamawiających, otrzymujących niejednokrotnie faktury z rażącymi błędami, z których płatności przekraczały np. roczny budżet przeznaczony na pokrycie kosztów zakupu energii.

Pytanie 7: 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. 2021 r. poz. 610 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, w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

b) status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2021 r. poz. 610 ze zm.), co oznacza, że jest odbiorcą końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie

z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w mikroinstalacji, pod warunkiem, że wytwarzanie o którym mowa powyżej, nie stanowi przedmiotu przeważającej działalności gospodarczej określonej zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 40 ust. 2 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o statystyce publicznej (Dz. U. 2021 r. poz. 955 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Wyjaśnienie: **Żaden z Zamawiających nie zadeklarował do postępowania obiektów dla których posiadałby status wytwórcy energii bądź prosumenta energii.**

Pytanie 8: Wykonawca zwraca się o wskazanie granicznego terminu w jakim Zamawiający przekaże Wykonawcy podpisane umowy sprzedaży energii elektrycznej wraz ze stosownymi dokumentami.

Wyjaśnienie: **Z uwagi na nie do końca określony czas w jakim postępowanie zostanie rozstrzygnięte (zależny również od Wykonawcy, który musi uzupełnić dokumenty) nie ma możliwości podania terminu przekazania umów. Zamawiający dołożą jednakże starań aby umowy dotarły do Wybranego w postępowaniu Wykonawcy nie później niż do 28.11.2022 roku.**

Pytanie 9: Zwracamy się z prośbą o podanie informacji:

- Ile umów zostanie zawartych w przedmiotowym postępowaniu;

- czy Pełnomocnik Klientów będzie koordynował podpisanie tych umów i co się z tym wiąże skompletuje wszystkie umowy i prześle zbiorczo do Wykonawcy celem podpisania?

Wyjaśnienie: **W ramach przedmiotowego postępowania zostanie zawarte 168 umów zakupu energii. Pełnomocnik Zamawiających w ramach świadczonej dla nich usługi przygotuje wszystkie umowy do podpisu, jednakże będą one wysyłane indywidualnie przez Zamawiających.**

Pytanie 10: 1. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące konieczności ustanowienia zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na wskazane ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę?

2. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące konieczności ustanowienia zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania, zaproponowane przez Wykonawcę?

Wyjaśnienie: **Zamawiający wyklucza możliwość wprowadzenia do umowy zapisów dotyczących zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe oraz ustanowienia zabezpieczenia należności. Jednostki sektora finansów publicznych na realizację zadania objętego postępowaniem przetargowym mają w swoich budżetach zabezpieczone środki na realizację zadania.**

Wprowadzone niniejszym dokumentem wyjaśnienia stają się integralną częścią SWZ.