

Sława, dnia 6 czerwca 2023 r.

GMINA SŁAWA
ul. Henryka Pobożnego 10
67-410 Sława
NIP 4970003455 REGON 970770400

WYJAŚNIENIE 3

Dotyczy: postępowania pn. „Dostawa energii elektrycznej dla Gminy Sława i jej jednostek organizacyjnych na potrzeby eksploatacji budynków, lokali oraz obiektów użytkowych, znak sprawy: TIA.271.22.2023

Działając w trybie art. 284 ust. 2 oraz art. 286 ust. 1 i 7 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.), Zamawiająca udziela odpowiedzi na zadane pytanie Wykonawcy:

Pytanie 1:

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże 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, oprócz danych wskazanych w załączniku nr 1, będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- 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.

Odpowiedź 1

Zamawiający przekaże Wykonawcy niezbędne dane w wersji elektronicznej excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy.

Pytanie 2

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 procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?
- c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
- 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 2

- a) Zamawiająca nie posiada umów kompleksowych.
Obecnie posiada rozdzieloną umowę na sprzedaż energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji.
- b) Procedura zmiany sprzedawcy nie będzie przeprowadzana po raz pierwszy.
- c) Zamawiająca posiada dla wszystkich punktów poboru umowy dystrybucyjne, które są zawarte na czas nieokreślony.
- d) Okres wypowiedzenia obowiązującej umowy na sprzedaż (rezerwowej) wynosi 1 miesiąc.
- e) Zamawiająca po podpisaniu umowy upoważni Wykonawcę do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy.
- f) nie dotyczy
- g) Zamawiająca nie posiada zawartych umów w ramach akcji promocyjnej.

Pytanie 3

– w zw. z § 3 ust. 5 Umowy

Informujemy, że dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie została zawarta na czas nieokreślony oraz braku zgody na wzór pełnomocnictwa zaproponowany przez Wykonawcę, 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?

Odpowiedź 3

Zamawiająca posiada dla wszystkich punktów poboru umowy dystrybucyjne, które są zawarte na czas nieokreślony.

Pytanie 4

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 i przeprowadzeniem PZS dla umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego, zgodnie z jego procedurami, co jest okolicznością niezależną od Wykonawcy.

Odpowiedź 4

Zamawiająca dysponuje tytułem prawnym do wszystkich punktów odbioru.

Pytanie 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?

Odpowiedź 5

Tak, Zamawiająca 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.

Pytanie 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada: status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2022 r. poz. 1378 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? 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. 2022 r. poz. 1387 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. 2022 r. poz. 459 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Pytanie 7

W przypadku posiadania przez Zamawiającego statusu wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2022 r. poz. 1387 z późn. zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w

dokumentacji przetargowej, Wykonawca informuje, że objęcie przedmiotem zamówienia na dostawę energii elektrycznej/dostawę energii elektrycznej oraz zapewnienie świadczenia usługi jej dystrybucji punktów poboru energii, w których wytwarzana jest energia elektryczna, może stanowić naruszenie dyspozycji art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.). W konsekwencji ww. przepisu, dokumentacja przetargowa powinna zawierać wyraźne i precyzyjne uregulowania wskazujące na przedmiot zamówienia, z uwzględnieniem wszystkich zobowiązań Wykonawcy związanych z posiadaną przez Zamawiającego instalacją odnawialnego źródła energii (dalej: Instalacja OZE). W dokumentacji przetargowej brak jest postanowień dotyczących wskazania strony kupującej energię wytworzoną w Instalacji OZE oraz regulacji dotyczących zmiany podmiotu odpowiedzialnego za bilansowanie handlowe zarówno na kierunku dostarczania energii elektrycznej jak i na kierunku jej poboru z Instalacji OZE. W powyższym zakresie wskazuje się, iż zgodnie z art. 9g ust. 6b ustawy Prawo energetyczne (Dz. U. 2022 r., poz. 1385 ze zm.) rozliczenia wynikające z niezbilansowania energii elektrycznej pobranej, wprowadzonej lub pobranej i wprowadzonej dokonuje jeden podmiot odpowiedzialny za bilansowanie handlowe, co ma istotne znaczenie w celu umożliwienia wykonania przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę. Informujemy, iż pozostawienie zapisów dokumentacji zamówienia w obecnym brzmieniu uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty w zakresie dotyczącym ww. kategorii punktów poboru energii. W związku z powyższym, w celu umożliwienia złożenia Oferty, Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status wytwórcy.

Pytanie 8

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, bądź wydzielenie do odrębnej części zamówienia, punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada 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. z 2022 r. poz. 1378 z późn. zm.) – dalej OZE.

Objęcie przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej, punktów poboru energii z mikroinstalacją, powoduje konieczność świadczenia przez Wykonawcę dodatkowej usługi, w stosunku do ww. rodzaju punktów poboru energii, polegającej na rozliczaniu energii elektrycznej wprowadzonej przez Zamawiającego (prosumenta energii odnawialnej) do sieci OSD, wytworzonej w mikroinstalacji wraz z zapewnieniem usługi odbioru na warunkach wskazanych w ustawie OZE. W związku z powyższym, niemożliwe jest dokonanie przez Wykonawcę prawidłowej kalkulacji ceny w Ofercie, która uwzględni zarówno wynagrodzenie Wykonawcy za sprzedaż energii do punktów poboru energii Zamawiającego, jak i odkup od Zamawiającego energii wytworzonej w mikroinstalacji, co uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty na warunkach wskazanych w treści SWZ.

Odpowiedź 6, 7 8

Zamawiająca wyłącza z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego punkt poboru energii - Szkoła Podstawowa PPE 59031060000778901, posiadający status prosumenta energii odnawialnej.

W SWZ – Rozdział 4 pkt 4

Zmienia się szacunkowe zużycie energii z 436814 kWh na 394800 kWh.

Pytanie 9

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego). Jednocześnie zwracamy się z prośbą o podanie liczby umów, jakie Zamawiający zamierza zawrzeć w ramach niniejszego postępowania.

Odpowiedź 9

Zamawiająca dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej. Jednocześnie informuję, że będzie zawarta jedna umowa zawierająca wszystkie punkty poboru.

Pytanie 10

SWZ- Rozdział 4 pkt 5

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. 31 ust. 2 ustawy PZP stanowi, iż „Przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji oraz wznowień”. Z uwagi na powyższe istotne jest unormowanie zawarte w 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 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. Podsumowując, istniejąca obecnie w zapisach SWZ konstrukcja opcji jest sprzeczna z bezwzględnie obowiązującymi przepisami PZP w danych zakresie.

Odpowiedź 10

W ramach prawa opcji w przypadku powstania nowych obiektów będących we władaniu Zamawiającej bądź jej jednostek podległych albo w przypadku konieczności zapewnienia odrębnego PPE w już istniejących obiektach Zamawiająca jest uprawniona do zwiększenia ilości PPE o 10 % w stosunku do PPE wskazanych w Załączniku nr 1 - Formularzu cenowym, z tym zastrzeżeniem, że Zamawiająca nie jest zobowiązana do skorzystania z prawa opcji, a Sprzedawcy nie służy roszczenie o zwiększenie ilości PPE. Ilość dostarczanej energii elektrycznej w ramach opcji nie może przekroczyć 20% ilości określonej w pkt 4.1.4 SWZ. Realizacja wszelkich uprawnień i zobowiązań wynikających z niniejszej umowy następować będzie na analogicznych zasadach jak w przypadku podstawowego przedmiotu niniejszej umowy.

Pytanie 11

SWZ – Rozdział 4 pkt 7 w zw. z §3 ust. 3 Umowy

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, oznaczą 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 SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Odpowiedź 11

Zamawiająca w Rozdziale 4 pkt 7 w zw. z § 3 ust. 3 Umowy zmienia zapis, który otrzymuje brzmienie:

„7. W Formularzu cenowym informacyjnie wskazano parametry dystrybucyjne (moc umowna/grupa taryfowa), które mogą podlegać zmianie w trakcie trwania umowy na sprzedaż energii elektrycznej – jeśli nowe taryfy obejmuje Formularz cenowy. Zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy. Zamawiający może zwiększyć moc przyłączeniową/ umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych.”.

Pytanie 12

SWZ – Rozdział 4 pkt 12

Wykonawca informuje, 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, odpowiedzialność za dotrzymanie parametrów jakościowych dostarczanej energii elektrycznej ponosi Operator Systemu Dystrybucyjnego, będący właścicielem sieci dystrybucyjnej. Wykonawca wnosi o usunięcie wskazanego zapisu.

Odpowiedź 12

Zamawiająca wykreśla z SWZ z Rozdziału 4 pkt 12 zapis:

„12. Parametry energii elektrycznej - dostawa codzienna energii elektrycznej o napięciu znamionowym sieci 230/400 V o częstotliwości 50 Hz.”

Pytanie 13

SWZ – Rozdział 16 pkt 10 w zw. z § 7 ust. 4 Umowy

Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmiennie w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy”.

Odpowiedź 13

Zamawiająca modyfikuje treść SWZ, z tym, że zmiana cen nie powinna dotyczyć jedynie jej zwiększenia, ale powinna dotyczyć również jej zmniejszenia.

"Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmiennie w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone albo zmniejszone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy”.

Pytanie 14

Umowa - § 3 ust. 4

Wykonawca informuje, że zmiana mocy przyłączeniowej lub mocy umownej jest możliwa w ramach określonych w przedmiocie zamówienia taryf. W związku z powyższym prosimy o modyfikację zapisów poprzez określenie, iż „Zamawiający może zwiększyć moc przyłączeniową/ umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych”.

Odpowiedź 14

Zamawiająca zmienia zapis § 3 ust. 4 na:

„4. W Załączniku nr 1 informacyjnie wskazano parametry dystrybucyjne (moc umowna/grupa taryfowa), które mogą podlegać zmianie w trakcie trwania umowy na sprzedaż energii elektrycznej – jeśli nowe taryfy obejmuje Formularz cenowy. Zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy. Zamawiający może zwiększyć moc przyłączeniową/ umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych.”

Pytanie 15

Umowa - § 5 ust. 2 lit c

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. Reklamacja nie może zostać uwzględniona automatycznie. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

Odpowiedź 15

§ 5 ust. 2 lit c otrzymuje brzmienie:

c) rozpatrywanie wniosków lub reklamacji Odbiorcy w sprawie rozliczeń i udzielania odpowiedzi nie później niż w terminie 14 dni od dnia złożenia wniosku lub zgłoszenia reklamacji.

Pytanie 16

Umowa - § 8 ust. 2

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 16

Cykl rozliczeniowy w odniesieniu do każdego PPE powinien wynosić 1 miesiąc.

Pytanie 17

Umowa - § 8 ust. 4 pkt 1

Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin na wystawienie faktury VAT może nie zostać dotrzymany. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „Rozliczenia za energię elektryczną dokonywane będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD, w oparciu o fakturę wystawioną przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD”.

Odpowiedź 17

Zamawiająca zmienia z 7 dni na 14 dni.

Pytanie 18

Umowa - § 8 ust. 4 pkt 2 i 3

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. 2018 poz. 2174 ze zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób: „Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia”.

Odpowiedź 18

Zamawiający nie wyraża zgodny na modyfikację zapisów. Pytający zadający pytanie sformułował je z sposób spreczny. Z jednej strony dowodzi, że zapisy a zatem doręczenie faktury będzie wpływało na podstawienie obowiązku podatkowego, z drugiej w drugiej części pytania wyraźnie wskazuje, że samo doręczenie nie wpływa na podstawie obowiązku podatkowego wskazując, że ten obowiązek powstaje z chwilą wystawienia faktury.

Zamawiający jej podmiotem publicznym, a jego organy podlegają dyscyplinie finansów publicznych, zatem zapis wskazujący o tym, że termin płatności liczony jest tylko od daty wystawienia faktury, w przypadku jej niedoręczenia mógłby powodować przez Sprzedawcę naliczanie odsetek za opóźnienie płatności na co Zamawiający nie może sobie pozwolić.

Zamawiająca jest otwarta na dalsze propozycje uregulowania tego przedmiotu jednakże Zamawiająca musi mieć gwarancje, że faktura nie będzie płatna wcześniej niż 10 dni od dnia jej doręczenia. Stąd Zamawiająca zastosowała regulacje określone w § 8 ust. 4

Pytanie 19

Umowa - § 8 ust. 4 pkt 2 i 3

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. 2022 poz. 931 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 19

[Odpowiedz zostanie uzupełniona w dniu 07.06.2023 r.](#)

Pytanie 20

Umowa - § 8 ust. 4 pkt 5

Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. 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 się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź 20

Zamawiający wyraża zgodę i § 8 ust. 4 pkt 5 otrzymuje nowe brzmienie:

„5. za datę realizacji płatności uznaje się dzień obciążenia rachunku Wykonawcy.”

Pytanie 21

Umowa - § 8 ust. 8

Informujemy, że błędy w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego mogą dotyczyć zarówno zawyżeń, jak i zaniżeń należności za pobraną energię elektryczną, a Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. W takim przypadku może nastąpić zarówno nadpłata, jak i niedopłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT”.

Odpowiedź 21

Zamawiająca dodaje zapis do § 8 ust. 8 i otrzymuje on brzmienie:

„8. W przypadku powstania nadpłaty za pobraną Energię Elektryczną, podlega ona zaliczeniu na poczet płatności ustalonych na najbliższy okres rozliczeniowy, chyba że Odbiorca wystąpi z wnioskiem o zwrot nadpłaty. W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT.”

Pytanie 22

Umowa - § 11 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 ..., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

Odpowiedź 22

Zamawiający wyjaśnia, że zapis jest prawidłowy i nie dokonuje jego zmiany. Zapis ten oznacza, że od 01.01.2024 r. umowa obowiązuje, a zatem Wykonawca musi dokonać wszelkich czynności określonych umową i przepisami prawa, żeby doprowadzić do sprzedaży energii. Podczas wykonywania tych czynności umowa obowiązuje.

Pytanie 23

Umowa - § 11 ust. 5 – powinno być § 12 ust. 4

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 23

W razie zaistnienia przesłanek do naliczenia kary umownej zgodnie z postanowieniami ust. 2, kara zostanie zapłacona przez Sprzedawcę w terminie 14 dni od daty dostarczenia przez Zamawiającego żądania zapłaty, wraz z notą księgową.

Pytanie 24

Umowa - § 13

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę powyżej wskazanych zapisów do treści:

1. Na podstawie art. 439 ustawy PZP Strony dopuszczają zmianę wynagrodzenia Wykonawcy. Strony przewidują możliwość zmiany ceny jednostkowej za 1 kWh energii elektrycznej w związku ze wzrostem cen energii elektrycznej, które Wykonawca musi zakupić w celu realizacji przedmiotu zamówienia.
2. Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa poniżej nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry dla całego okresu zamówienia wynikającego z niniejszej Umowy, wobec powyższego zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia.
3. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości% (wielkość procentowa) wolumenu wskazanego w §.... Umowy.

4. Warunkiem zastosowania mechanizmu waloryzacji jest złożenie przez Wykonawcę wniosku o zmianę ceny jednostkowej za kWh, w związku ze zmianą hurtowych cen energii elektrycznej na Towarowej Giełdzie Energii S.A. zw. dalej „TGE”, ze wskazaniem proponowanej zwaloryzowanej ceny energii elektrycznej, przy czym pierwszy wniosek może zostać złożony nie wcześniej niż po 6 miesiącach od dnia realizowania dostaw w ramach Umowy i w odniesieniu do energii elektrycznej, która nie została zakupiona do dnia zawarcia umowy, zgodnie z treścią pkt 3 powyżej.
5. Wykonawca składając wniosek o zmianę, powinien przedstawić w szczególności wyliczenia wnioskowanej kwoty zmiany wynagrodzenia oraz dowody na to, że zmiana energii elektrycznej na TGE wpływa na koszt realizacji zamówienia we wnioskowanym przez Wykonawcę zakresie.
6. Zmiana wynagrodzenia w oparciu o niniejszy ustęp wymaga zgodnej woli obu Stron wyrażonej aneksem do Umowy przy czym Zamawiający zobowiązany jest rozpatrzyć wniosek Wykonawcy złożony w formie pisemnej w terminie do 7 dni od daty wpływu.
7. Wykonawca uprawniony jest do złożenia wniosku o waloryzację w przypadku zmiany średnioważonej ceny miesięcznej indeksu TGeBASW_WAVg na TGE (cena publikowana w raportach miesięcznych na <https://tge.pl/dane-statystyczne>) w odniesieniu do indeksu TGeBASW_WAVg z miesiąca zawarcia Umowy, z takim zastrzeżeniem że cena ta może być kalkulowana po upływie 6 miesięcy od dnia realizowania dostaw na poniższych zasadach:
 - 1) W przypadku zmiany (wzrostu) wartości od 30% do 40 %cena jednostkowa kWh energii elektrycznej (w odniesieniu do wolumenu, który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona o 2 %.
 - 2) W przypadku zmiany (wzrostu) wartości wynagrodzenia powyżej 40 % do 50 % cena jednostkowa kWh energii elektrycznej (w odniesieniu do wolumenu, który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona o 3 %,
 - 3) W przypadku zmiany (wzrostu) wartości powyżej 50 % cena jednostkowa kWh energii elektrycznej (w odniesieniu do wolumenu, który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona o 5 %.
8. Maksymalny łączny wzrost wynagrodzenia Wykonawcy, w związku z zastosowaniem mechanizmu waloryzacji, wynosi 5% wartości wynagrodzenia określonego w § Umowy.

Odpowiedź 24

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zapisy albowiem są one nie zgodne z treścią art. 439 Pzp – nie przewidują obniżenia ceny.

Z up. BURMISTRZA
/-/ mgr. inż. Krzysztof Gruszewski
Z-ca BURMISTRZA