

*Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ DO OBIEKTÓW ZAMAWIAJĄCYCH UCZESTNICZĄCYCH W GRUPIE ZAKUPOWEJ POWIATÓW OŚWIĘCIMSKIEGO I WADOWICKIEGO”*

**Numer postępowania: EO/EE/007/2023**

---

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: SWZ Rozdział 3 pkt. 1 – Informujemy, iż z uwagi na konieczność zawarcia umowy w terminach określonych w art. 264 lub art. 308 ust. 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a następnie na konieczność przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy trwającej - zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne - 21 dni, termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej od dnia 01.10.2023 r. może być niemożliwy do spełnienia przez Wykonawcę. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę terminu rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej na dzień 01.11.2023 r. lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD.

Wyjaśnienie: **Zamawiający pozostawia termin rozpoczęcia sprzedaży bez zmian. Przeprowadzenie procedury wyboru Wykonawcy i procedury zmiany sprzedawcy jest możliwe aby zachować wskazany termin rozpoczęcia sprzedaży.**

Pytanie 2: SWZ Rozdział 3 pkt. 3 - Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy obecnie zawarte umowy są na czas określony czy bezterminowe?
- b) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
- c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
- d) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- e) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej?
- 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?

Jednocześnie informujemy, że dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie została zawarta na czas nieokreślony oraz braku zgody na wóz 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 zwrotnie 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?

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 ?

Wyjaśnienie: **Zamawiający odpowiada:**

- a) **Obecnie Zamawiający posiadają umowy sprzedaży rezerwowej (z wyjątkiem umów kompleksowych).**
- b) **Dla umów kompleksowych obowiązuje 30 dniowy termin wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.**
- c) **Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony w większości przypadków, tam gdzie zawarte są na czas określony Zamawiający sam dokonuje ich przedłużenia.**
- d) **Zamawiający samodzielnie wypowie obecne umowy.**
- e) **Sprzedawcą jest Tauron Sprzedaż Sp. z o. o.**
- f) **Zamawiający samodzielnie będzie zawierał umowy dystrybucyjne.**
- g) **Zamawiający nie posiadają takich umów.**

Pytanie 3: SWZ Rozdział 3 pkt. 6 – Zamawiający w dokumentacji przetargowej wskazał, aby w formularzu ofertowym zastosować ceny, o których mowa w art. 2 pkt. 1 ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 r. (Dz. U 2022 poz. 2243 ze zm.).

Wykonawca informuje, że w ofercie zawsze podaje cenę rynkową. Zastosowanie ceny maksymalnej nie jest rzeczą ani Zamawiającego ani Wykonawcy ani łączącej ich umowy, a wynika z ustawy, która jest dokumentem nadrzędnym względem umowy i oferty. Zastosowanie ceny maksymalnej jest skutkiem obowiązku prawnego, niezależnego od woli obydwóch stron, po spełnieniu warunków z ustawy.

W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o informację, czy Zamawiający zgodzi na zastosowanie cen rynkowych w Ofercie z zastrzeżeniem, że rzeczywiste rozliczenia odbywać się będą wg stawek wynikających z obowiązujących przepisów prawa?

Wykonawca informuje, że zgodnie z ww. ustawą Przedsiębiorstwo energetyczne wykonujące działalność gospodarczą w zakresie obrotu energią elektryczną (Wykonawca) stosuje cenę maksymalną wyłącznie w rozliczeniach z odbiorcą posiadającym status odbiorcy uprawnionego, który złożył stosowne oświadczenia względem wybranych punktów poboru energii.

Należy zaznaczyć, że ceny energii elektrycznej (zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii) ofertowane przez Wykonawców są cenami rynkowymi, nie podlegającym zmianie przez cały okres trwania umowy, za wyjątkiem zmiany przepisów odnoszących się do stawki podatku akcyzowego, podatku od towarów i usług czy innych ustaw, mających wpływ na ww. cenę. To na podstawie zaoferowanej ceny, zgodnie z art. 8 ustawy, Wykonawcy przysługują rekompensaty z tytułu stosowania, względem Odbiorcy, ceny maksymalnej.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę sposobu obliczania ceny, o którym mowa w SWZ, a także umożliwienie w Formularzu ofertowym/cenowym wprowadzenia właściwych cen. Brak zgody na powyższe może spowodować naruszenie zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Równocześnie niezależnie od ceny rynkowej jedynie właściwej do podania w treści oferty, jeżeli się okaże, że istotnie jesteście Państwo odbiorcą uprawnionym, o którym mowa powyżej, to w rozliczeniach z Państwem, w granicach wynikających z w/w ustawy z dn. 27 października 2022r., w miejsce ceny rynkowej z oferty, znajdzie zastosowanie w/w cena maksymalna.

W świetle powyższych wyjaśnień wnosimy o usunięcie ostatniego zdania oraz wprowadzenie stosownej modyfikacji w Rozdziale 18 SWZ pkt. 6.

Wyjaśnienie: **Zamawiający przychyła się do wniosku zawartego w pytaniu i modyfikuje treść SWZ następująco:**

**Rozdział 3 ust 6 SWZ przyjmuje brzmienie:**

**Zastosowanie mają przepisy ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku (Dz. U. z 2022 r. poz. 2243 ze zm.). Zamawiający jest podmiotem upoważnionym na podstawie Art. 2 ust. 2 lit. b) ww. ustawy do stosowania wobec niego cen energii określonych w ustawie.**

**Rozdział 18 ust 6 SWZ przyjmuje brzmienie:**

**Ponieważ Zamawiający jest podmiotem upoważnionym, zgodnie z ustawą z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku (Dz. U. z 2022 r. poz. 2243 ze zm.).**

Pytanie 4: SWZ Rozdział 24 pkt. 1 i pkt. 2 - 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)?

W przypadku zgody na powyższe zwracamy się z prośbą o informację czy wszystkie umowy zostaną zebrane przez głównego Zamawiającego lub pełnomocnika i odesłane do Wykonawcy, czy każdy z Zamawiających będzie przekazywał ją samodzielnie?

Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie jednej umowy w ramach wszystkich punktów poboru energii elektrycznej, które zostały objęte postępowaniem przetargowym (tj. dla wszystkich podmiotów łącznie w ramach jednego nr NIP)?

Podpisywanie umów przez każdą jednostkę odrębnie może spowodować znaczne opóźnienia w spływaniu dokumentów do Wykonawcy a tym samym przyczynić się do nieterminowego rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej.

Podpisanie jednej umowy znacznie skróci czas oczekiwania na dokumenty oraz umożliwi sprawniejszą obsługę, a także przyspieszy proces parametryzacji umów po stronie Wykonawcy.

W przypadku wyrażenia zgody na powyższe, zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze stosowne pełnomocnictwa/umocowania do zawierania umów w imieniu jednostek posiadających osobowość prawną (np. Miejskiej Biblioteki, Miejskiego Domu Kultury, Muzeum) zbiorczo, najpóźniej w dniu podpisania umowy?

Wyjaśnienie: **Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umów drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej. Umowy będą zawierane przez poszczególnych Płatników, którzy zostali wyspecyfikowani w Załączniku nr 2 do SWZ arkusz „Energia wg Płatnika” – łącznie zawartych zostanie 180 umów, Zamawiający dołożą starań aby umowy zostały wysyłane w paczkach z poszczególnych gmin.**

Pytanie 5: SWZ Rozdział 26 pkt. 2 lit. a) i lit. b), Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 17 ust. 3 lit. a) i lit. c) - Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub 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 oraz bez dodatkowego informowania Zamawiającego pisemną korespondencją zawierającą uzasadnienie oraz szczegółowy sposób wyliczania nowych cen."

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian. Wymagania prawne dotyczące Zamawiających wymagają dokumentowania wszelkich zmian wynagrodzenia Wykonawcy w stosunku do zawartej, w wyniku przeprowadzenia postępowania przetargowego, umowy.**

Pytanie 6: SWZ Rozdział 26 pkt. 3 lit. b), Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 17 ust. 3 lit. b) - 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 SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie oczekuje w Formularzu ofertowym wyceny dla poszczególnych grup taryfowych, dane o grupach taryfowych zawarte w Załączniku nr 2 do SWZ mają jedynie charakter informacyjny. Zamawiający oczekuje wyceny w podziale na 2 grupy opisane w Rozdziale 3 ust 10 SWZ.**

Pytanie 7: SWZ Rozdział 26 pkt. 3 lit. c) - Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści: „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 oraz informowania Zamawiającego pisemną korespondencją”.

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian. Wymagania prawne dotyczące Zamawiających wymagają dokumentowania wszelkich zmian wynagrodzenia Wykonawcy w stosunku do zawartej, w wyniku przeprowadzenia postępowania przetargowego, umowy.**

Pytanie 8: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 4 pkt. 1) i pkt. 3) oraz pkt. 4) – Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie terminu, w którym zostaną przekazane dokumenty oraz niezbędne dane do procesu zmiany sprzedawcy. Informujemy, że Wykonawca może przystąpić do czynności mających na celu zmianę sprzedawcy dopiero po podpisaniu umowy, udzieleniu pełnomocnictwa oraz uzyskaniu niezbędnych danych od Zamawiającego.

Wyjaśnienie: **Podanie terminu nie jest możliwe z uwagi na nieokreśloność długości procedury przetargowej. Zapisy zawarte w przywołanych ustępach projektu umowy obowiązują dopiero po jej zawarciu.**

Pytanie 9: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 4 pkt. 2) - 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?

Wyjaśnienie: **Zamawiający dokona takiego upoważnienia jeżeli będzie to konieczne, co do zasady Zamawiający będą samodzielnie dokonywać zawierania lub przedłużania umów dystrybucyjnych.**

Pytanie 10: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 4 pkt. 8) oraz § 10 ust. 3 - 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.

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie jest w stanie podać precyzyjnie danych, o które wnosi Wykonawca. Na przestrzeni ostatniego okresu czasu dochodzi do znacznych zmian w cyklach rozliczeniowych. Co do zasady obowiązują cykle jednomiesięczne dla grup taryfowych: C2x, B1x, B21, cykle dwumiesięczne dla grup taryfowych G1x, C1x, Oxx, R oraz cykle dekadowe dla grup taryfowych B23. Przy czym dla poszczególnych PPE daty rozpoczęcia i zakończenia cyklu rozliczeniowego obejmują dowolne dni miesiąca i są zmienne.**

Pytanie 11: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 5 – Wykonawca zwraca się z prośbą o informację o jakiej zgodzie jest mowa w ust. 2? O jakie Osoby chodzi?

Wyjaśniamy, że przy zawarciu umowy na sprzedaż energii elektrycznej nie są zbierane zgody. Jeśli jest mowa o osobach wskazanych do realizacji umowy to stosują się wtedy inną podstawę prawną art. 6 ust. 1 lit f – uzasadniony interes administratora.

Wykonawca staje się odrębnym administratorem danych osobowych osób wskazanych do realizacji umowy i tym samym bierze na siebie pełną odpowiedzialność wynikająca z przepisów prawa. Dotyczy to zapisu pkt. 4 ust. 2. Ust. 2 pkt. 5 - W sytuacji, kiedy Wykonawca staje się administratorem danych wtedy nie potrzebuje zgody zamawiającego na powierzenie danych innym podmiotom.

Ust. 2 pkt. 6 - Zamawiającemu nie przysługuje prawo kontroli danych ponieważ udostępnił je wykonawcy jako odrębnemu administratorowi. Wykonawca bierze pełną odpowiedzialność za właściwe przetwarzanie danych zgodnie z przepisami prawa.

Ust. 2 pkt 8 i 9 - jest jednostronny. Zasadnym jest zatem wskazanie, że:

1. Strony niniejszej Umowy, a także Podwykonawcy Stron, o ile występują w procesie przetwarzania danych, zobowiązują się do ochrony danych osobowych udostępnianych wzajemnie w związku z jej wykonaniem, stosując w tym celu środki organizacyjno-techniczne, o których mowa w art. 32 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (dalej „RODO”), a także inne powszechnie obowiązujące przepisy prawa unijnego i krajowego, które chronią prawa osób, których dane dotyczą.

2. Każda ze Stron oświadcza, że jej pracownicy, współpracownicy lub inne osoby fizyczne posiadające dostęp do danych osobowych przedstawicieli drugiej Strony (w tym danych kontaktowych) znają przepisy dotyczące ochrony danych osobowych, działają na podstawie polecenia administratora danych (art. 29 RODO) lub imiennego upoważnienia uprawniającego do przetwarzania danych osobowych w tym zakresie, a także zobowiązane są do zachowania w tajemnicy informacji prawnie chronionych.

3. Strony oświadczają, że udostępniają sobie wzajemnie dane pracowników wyznaczonych do reprezentacji Stron i realizacji Umowy w celu i zakresie niezbędnym do prawidłowej realizacji Umowy.

4. Dane osobowe osób, o których mowa powyżej, będą przetwarzane przez Strony jedynie w celu i zakresie niezbędnym do wykonania zadań związanych z realizacją zawartej Umowy.

5. Klauzula informacyjna dla osób wyznaczonych przez Zamawiającego do wykonywania Umowy znajduje się na stronie: ..... Klauzula informacyjna dla osób wyznaczonych przez Wykonawcę do wykonania Umowy znajduje się: [wskazanie

miejsca publikacji klauzuli podmiotu, z którym zawarto umowę, strona internetowa lub załącznik do umowy].

6. Strony są zobowiązane poinformować osoby wyznaczone do wykonania Umowy o miejscu udostępnienia informacji, o których mowa w ustępie powyżej.

7. Niezależnie od postanowień powyżej, każda ze Stron, jeśli będzie to konieczne, zrealizuje własny obowiązek informacyjny w przyjęty przez siebie sposób.

8. Żadna ze Stron nie będzie ponosić odpowiedzialności za niezgodne z przepisami działania i zaniechania innej Strony w zakresie obowiązków związanych z przetwarzaniem danych osobowych.

Wyjaśnienie: **Zamawiający zmienia treść § 5 na zaproponowaną przez Wykonawcę.**

Pytanie 12: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 10 ust. 1 - 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 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?

Wyjaśnienie: **Zamawiający zmienia treść § 10 ust. 1 na następującą:**

**Wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej Umowy obliczane będzie indywidualnie dla każdego PPE, jako iloczyn ilości faktycznie zużytej energii elektrycznej ustalonej na podstawie danych jakie Wykonawca pozyska od OSD i ceny jednostkowej energii elektrycznej netto określonej wg zasad zawartych w §9.**

Pytanie 13: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 10 ust. 5 - 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 14: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 10 ust. 6 oraz § 11 ust. 8 – Z uwagi na wysyłanie faktur listem zwykłym Wykonawca nie ma wiedzy, kiedy faktury zostaną dostarczone do Zamawiającego, a w sytuacji gdy faktury zostaną dostarczone z opóźnieniem, w celu dokonania prolongaty terminu płatności niezbędna jest informacja od Zamawiającego o dacie ich wpływu. Wykonawca informuje, że nie ma możliwości automatycznego przedłużenia terminu płatności.

Wobec powyższego wnosimy o modyfikację zapisów do treści:

§ 10 ust. 6 – „W przypadku uznania reklamacji zgłoszonej przez Zamawiającego, Wykonawca wystawi niezwłocznie skorygowaną fakturę płatną w terminie 30 dni od daty wystawienia. W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie przedłużony na wniosek Zamawiającego. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 21 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.”

§ 11 ust. 8 – „Należności będą płatne przez Zamawiającego na podstawie prawidłowo (zgodnie z Umową) wystawionej faktury VAT, w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury albo dostarczenia faktury za pośrednictwem systemu teleinformatycznego, o którym mowa w Ustawie z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 1666 z późn. zm.) na adres wskazany w Załączniku nr 1 do Umowy.

W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany w fakturze VAT zostanie przedłużony na wniosek Zamawiającego. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 21 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.”

Wyjaśnienie: **Zamawiający dokonuje korekty treści § 10 ust. 6 i § 11 ust. 8 zgodnie z propozycją Wykonawcy.**

Pytanie 15: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 10 ust. 7 - 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 i usunie ww. ustęp?

Wyjaśnienie: **Zamawiający pozostawia zapis § 10 ust. 7 bez zmian. Zapis ma charakter działania awaryjnego w sytuacjach, kiedy nie można dokonać rozliczenia z uwagi na brak danych z OSP a Zamawiający z różnych przyczyn, m.in. budżetowych musi dokonać rozliczenia (choćby szacunkowego).**

Pytanie 16: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 10 ust. 8 – 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. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialność za działania OSD, zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu o treści: „(...)” oraz niedotrzymanie przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej (...)”.

Wyjaśnienie: **Zamawiający dokonuje korekty treści § 10 ust. 8 zgodnie z propozycją Wykonawcy.**

Pytanie 17: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 11 ust. 9 - Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako dzień złożenia przez Zamawiającego polecenia zapłaty. 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”.

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie przedmiotowej zmiany. Uregulowania Ustawy o finansach publicznych i osobista odpowiedzialność pracowników za ich naruszenie wykluczają możliwość zmiany zaproponowanych zapisów i wzięcia bezpośredniej odpowiedzialności za nieterminowe transfery środków pieniężnych w systemach bankowych.**

Pytanie 18: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 12 ust. 2 - Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego 14- dniowego 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 dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne.

Wyjaśnienie: **Brak ustawowego obowiązku przesłania informacji nie oznacza, że strony nie mogą umownie wprowadzić zapisów, jak w § 12 ust. 2.**

Pytanie 19: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 14 ust. 4 i ust. 6 – Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za terminowe pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo-rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE).

W przypadku nie przekazania przez OSD danych pomiarowych rozliczenie umowy we wskazanym terminie może być niemożliwe do realizacji. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Wyjaśnienie: **Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian. W sytuacjach kiedy Wykonawca udowodni, że nie posiada możliwości rozliczenia umowy dopuszczalne będzie indywidualne ustalenie zawarte w oddzielnym dokumencie. Zapisy są niezbędne aby Zamawiający mógł spełnić nałożone na niego obowiązki ustawowe.**

Pytanie 20: Załącznik nr 8 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - § 15 ust. 3 - 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. 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.

Wyjaśnienie: **Odstąpienie lub rozwiązanie umowy może nastąpić z różnych przyczyn, a kary umowne są jak najbardziej uprawnionym mechanizmem stosowanym w umowach.**

Pytanie 21: Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie jednej umowy w ramach wszystkich punktów poboru energii elektrycznej, które zostały objęte postępowaniem przetargowym (tj. dla wszystkich podmiotów łącznie w ramach jednego nr NIP)?

Podpisywanie umów przez każdą jednostkę odrębnie może spowodować znaczne opóźnienia w spływaniu dokumentów do Wykonawcy a tym samym przyczynić się do nieterminowego rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej. Podpisanie jednej umowy znacznie skróci czas oczekiwania na dokumenty oraz umożliwi sprawniejszą obsługę, a także przyspieszy proces parametryzacji umów po stronie Wykonawcy.

W przypadku wyrażenia zgody na powyższe, zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze stosowne pełnomocnictwa/umocowania do zawierania umów w imieniu jednostek posiadających osobowość prawną (np. Gminy, Gminnej Biblioteki, Gminnego Ośrodka Kultury, Klubu Sportowego) zbiorczo, najpóźniej w dniu podpisania umowy?



W przypadku braku zgody na powyższe pytanie informujemy, że 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 prześle stosowne pełnomocnictwa najpóźniej w dniu podpisania umowy?

Zwracamy się z pytaniem Czy Główny Zamawiający lub jego Pełnomocnik będzie odpowiadał za koordynację, przygotowanie, podpisanie oraz dystrybucję zawieranych umów oraz ile umów będzie zawartych.

Wyjaśnienie: **Por. odpowiedź na pytanie 4. Kierownicy jednostek dołączą do umów stosowne pełnomocnictwa upoważniające do zaciągania zobowiązań. Koordynacja działań związanych z przygotowaniem i dystrybucją umów będzie prowadzona jednak każdy z Płatników będzie indywidualnie zawierał umowę.**

Pytanie 22: 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)?

Wyjaśnienie: **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 23: 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.

Jednocześnie Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną

a) w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego, na podstawie faktur VAT ze wskazanym oddzielnym subkontem do wpłat należności, przyporządkowanym odrębnie dla każdej z wyszczególnionych jednostek organizacyjnych/grup fakturowych ?

b) w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego na podstawie faktur VAT ze wskazanym jednym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym do wszystkich wyszczególnionych jednostek organizacyjnych?

Wyjaśnienie: **Zamawiający akceptuje sposób prezentacji danych Płatnika na fakturach i wymaga prowadzenia rozliczeń wg metodologii wskazanej w punkcie a) zadanego pytania.**

Pytanie 24: Informuję, iż zgodnie z taryfą OSD i cennikiem Sprzedawcy, jednostką stosowaną w rozliczeniach energii elektrycznej dla obiektów w grupach taryfowej G1x, 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?

Wyjaśnienie: **Zamawiający wyraża zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych.**

Pytanie 25: 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?

Wyjaśnienie: **Zamawiający wyklucza możliwość wprowadzenia do umowy zapisów dotyczących zabezpieczenia należności, w przypadku ich przeterminowania. Obowiązkiem Zamawiającego dokonującego zakupu z wykorzystaniem postępowania przetargowego jest posiadanie kwoty środków na realizację zadania zabezpieczonej w budżecie.**

Pytanie 26: 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.

Wyjaśnienie: **Zamawiający potwierdza, że wszystkie PPE z grupą taryfową Bxx posiadają układy pomiarowe dostosowane do zmiany sprzedawcy.**

Pytanie 27: 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.

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie wyklucza takiej możliwości lecz z uwagi na znaczną liczbę Płatników ustalenia w tym zakresie muszą być poczynione indywidualnie w trakcie zawierania umowy.**

Pytanie 28: 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?

Wyjaśnienie: **Zamawiający potwierdza, że dane wskazane w Załączniku nr 2 do SWZ są aktualne na dzień przygotowania dokumentacji przetargowej.**

Pytanie 29: Czy wszystkie podmioty ujęte w postępowaniu są odbiorcami uprawnionymi w myśl Art. 2 ustawy o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku?

Jeżeli nie, prosimy o ich wskazanie.

Wyjaśnienie: **Zamawiający potwierdza, że wszystkie podmioty są odbiorcami uprawnionymi w myśl Art. 2 ustawy o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku.**

Pytanie 30: Załącznik nr 2 do SWZ – GPO – Zwracamy się z prośbą o wskazanie Operatora Systemu Dystrybucyjnego dla nw. PPE

MIASTO OŚWIĘCIM	5492197458	OŚWIĘCIM	ZABORSKA	2	MIEJSKI OŚRODEK SPORTU I REKREACJI W OŚWIĘCIMIU
MIASTO OŚWIĘCIM	5492197458	OŚWIĘCIM	ZABORSKA	2	MIEJSKI OŚRODEK SPORTU I REKREACJI W

					OŚWIĘCIMIU
MIASTO OŚWIĘCIM	5492197458	OŚWIĘCIM	ZABORSKA	2	MIEJSKI OŚRODEK SPORTU I REKREACJI W OŚWIĘCIMIU

Wyjaśnienie: **OSD dla wskazanych PPE jest Syntos Dwory 7 Sp. z o. o.**

Pytanie 31: 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.**

**Wprowadzone niniejszym dokumentem wyjaśnienia stają się integralną częścią SWZ. Wraz z odpowiedziami na pytania Zamawiający publikuje zmieniony, w wyniku przyjęcia propozycji zawartej w pytaniach, projekt umowy (Załącznik nr 8 do SWZ) oraz SWZ.**

**Termin składania ofert nie ulega zmianie.**

Za Pełnomocnika Zamawiającego

Energinet Dytawa Sp. z o.o.  
Przedsiębiorstwo Zarządku  
Łukasz Kojczyk