

Wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Termin wpływu wniosku	18 czerwca 2019 rok
Zamawiający	Gmina Strzelce Opolskie działająca w imieniu własnym oraz na podstawie udzielonych pełnomocnictw w imieniu i na rzecz Odbiorców Końcowych VIII Grupy Zakupowej Związku Gmin Śląska Opolskiego (zamówienie wspólne)
Nazwa zamówienia	Sprzedaż energii elektrycznej w 2020 roku Odbiorcom Końcowym VIII Grupy Zakupowej Związku Gmin Śląska Opolskiego
Znak sprawy	ZP.271.1.2.2019

Zamawiający udzielają wyjaśnień dotyczących treści SIWZ, zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej ustawą PZP).

Wniosek 1.1

Część II SIWZ — Opis przedmiotu zamówienia, Rozdział 4 p.4.3.2. 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?

Poruszone kwestie zostały jednoznacznie uregulowane w SIWZ, w szczególności:

- 1) SIWZ część III pkt. 25.2 tiret pierwsze- wybrany w postępowaniu wykonawca przedkłada wzory pełnomocnictw;
- 2) SIWZ część III § 9 ust 2 – Kupujący (Odbiorca Końcowy) przekaze Sprzedawcy (Wykonawcy) pełnomocnictwo.

Wykonawca może przedłożyć własne wzory pełnomocnictw lub skorzystać z wzoru przygotowanego przez Zamawiającego (załącznik do SIWZ) o ile stwierdzi że wzory te są właściwe.

Natomiast każdy Odbiorca Końcowy (Kupujący) zobowiązany będzie w wyznaczonym terminie przekazać Sprzedawcy pełnomocnictwo o stosownej treści.

Wniosek 1.2

Część II SIWZ — Opis przedmiotu zamówienia, Rozdział 4 p.4.3.3 oraz Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/Z13/2019 § 3 ust. 3, 4, 5, 6. Wykonawca informuje, że wszystkie dane dotyczące zużycia energii przez poszczególne jednostki znajdować się będą na fakturach wystawianych przez Wykonawcę, zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Sporządzanie dodatkowych zestawień, o których mowa w przedmiotowym zapisie, wiąże się z wykonaniem dodatkowych czynności na zlecenie Zamawiającego i powinno zostać osobno wycenione. Przepisy prawa energetycznego jasno określają natomiast składniki ceny energii elektrycznej. Wobec powyższego wnosimy o usunięcie przedmiotowego zapisu w całości.

Zakres zamówienia obejmuje dodatkowo sporządzenie i przekazanie drogą elektroniczną Gminie Strzelce Opolskie informacji o ilości sprzedanej energii elektrycznej dla poszczególnych PPE, co jednoznacznie zostało zapisane w pkt. 4.3.3. II części SIWZ. Wykonawca powinien w złożonej ofercie uwzględnić koszty związane ze sporządzeniem przedmiotowego wykazu, np. w opłacie handlowej.

Wniosek 1.3

Część II SIWZ — Opis przedmiotu zamówienia, Rozdział 5 oraz załącznik nr 2 zestawienie PPE. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) prosimy o podanie w tabeli „Podmiotu świadczącego usługę dystrybucji ee” dla pozycji w tabeli: 1921, 1930, 1931, 2512, 2520, 2771-2774, 2784, 2785, 2803.
- b) Czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz kolejny dla wszystkich ppe wskazanych w załączniku?
- c) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

-
- d) Czy jeżeli będzie taka potrzeba, Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- e) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy?
- f) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?
-

Umowy na świadczenie usługi dystrybucyjnej dla PPE wymienionych w załączniku nr 2 do SIWZ (Wykaz PPE) w następujących pozycjach zawarta jest z:

- 1921 - TAURON Dystrybucja (omyłkowo było zapisane ECOERGIA);
- 1930 i 1931 – TAURON Dystrybucja (omyłkowo było zapisane Enea);
- 2512 i 2520 – trwa procedura zawarcia umowy kompleksowej na czas oznaczony z terminem do 31 grudnia 2019 z TAURON Dystrybucja;
- 2520, 2771-2774, 2784, 2785, 2803 – jest zawarta umowa kompleksowa z TAURON Sprzedaż Sp. z o. o. na czas nieoznaczony.

Wybrany w postępowaniu wykonawca zobowiązany będzie do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy dla wszystkich PPE wymienionych w załączniku nr 2 do SIWZ.

Informacje o terminach obowiązywania umów o świadczenie usług dystrybucyjnych, umów sprzedaży lub umów kompleksowych zostały zawarte w załączniku nr 2 do SIWZ (Zestawienie PPE), w szczególności w kolumnach M (*„Termin lub czas na jaki została zawarta umowa dystrybucyjna lub komplek.”*) oraz kolumnie Q (*„Data zakończenia obowiązywania umowy lub przewidywany termin rozwiązania umowy”*).

Zgodnie z zapisem pkt. 4.3.2 II części SIWZ zakres zamówienia obejmuje również przeprowadzenie wszelkich czynności i uzgodnień z OSD, niezbędnych do przeprowadzenia procedur zmian sprzedawcy, w tym również, stosownie do danych okoliczności, do przeprowadzenia: procedur wypowiedzenia umów sprzedaży i umów kompleksowych i procedur prowadzących do zawarcia umów o świadczenie usług dystrybucyjnych, tak aby skutecznie rozpocząć sprzedaż energii elektrycznej w określonym terminie. Zatem to wybrany w postępowaniu wykonawca, w szczególności zobowiązany będzie do wystąpienia z wnioskami o rozwiązanie umów kompleksowych lub sprzedaży oraz do procedowania w celu zawarcia umów o świadczenie usług dystrybucyjnych, również w przypadku zawarcia takich umów na czas oznaczony.

Termin rozpoczęcia sprzedaży został określony w załączniku nr 2 do SIWZ (Zestawienie PPE), w kolumnie X (*„Termin rozpoczęcia dostawy”*). Terminy te uwzględniają ewentualne zobowiązania akcji promocyjnych.

Wniosek 1.4

Część II SIWZ — Opis przedmiotu zamówienia, Rozdział 5 p. 5.7, tiret 2 oraz Część III SIWZ —Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 7 ust. 11 p.2). Wykonawca informuje, że zmiana mocy umownej lub mocy przyłączeniowej 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”.

W załączniku nr 2 do SIWZ w kolumnie T została przedstawiona informacja o mocy umownej dla poszczególnych PPE. Wielkość tej mocy wynika z umowy o świadczenie usługi dystrybucji zawartej pomiędzy OSD i Odbiorcą Końcowym. Moc ta może ulec zmianie, w wyniku porozumienia się stron tej umowy. Stąd zastrzeżenie w pkt. 5.7 SIWZ (II części) oraz § 7 ust. 11 pkt 2 projektu umowy generalnej dopuszczające możliwość zmiany tego parametru.

Wniosek 1.5

Część III SIWZ — Instrukcja dla wykonawców, Rozdział 11 oraz Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 4 ust. 1 oraz załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 4 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 dodanie zapisu do 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”.

Zapis pkt. 11 SIWZ (część III) dotyczący terminu wykonania zamówienia stanowi cyt.:

„Termin realizacji całego zakresu zamówienia: do 28 lutego 2021 roku.

Sprzedaż energii do poszczególnych PPE będzie realizowana w następującym okresie:

- **termin rozpoczęcia sprzedaży: określonego dla danego PPE w załączniku nr 2 do SIWZ, (przy czym dla PPE dla których w chwili zawarcia Umowy Generalnej, nie została jeszcze zawarta umowa o świadczenie usług dystrybucji, termin jest terminem orientacyjnym);**
- **termin zakończenia: 31 grudnia 2020 roku.**

Wykonawca zobowiązany będzie przeprowadzić procedurę ZP dla poszczególnych PPE, w terminach umożliwiających rozpoczęcie sprzedaży w planowanym czasie.”

Ponadto w projekcie umowy generalnej § 4 stanowi, cyt.:

1. **Umowa Generalna została zawarta na czas oznaczony: od dnia zawarcia do 28 lutego 2021 roku, przy czym termin zakończenia sprzedaży energii elektrycznej dla wszystkich PPP upływa w dniu 31 grudnia 2020 roku.**
 2. **Termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej dla danego punktu PPE określony został w Załączniku nr 2 do Umowy Generalnej, przy czym dla nowych PPE, dla których w chwili zawarcia Umowy Generalnej, nie zostały jeszcze zawarte umowy o świadczenie usług dystrybucji, termin ten jest terminem orientacyjnym.**
 3. **Warunkiem rozpoczęcia sprzedaży w terminie określonym w Załączniku nr 2 do Umowy Generalnej jest posiadanie przez Kupującego zawartej umowy o świadczenie usług dystrybucyjnych oraz dostosowanie przez Kupującego układów pomiarowych do zasad TPA, jeżeli taka zmiana jest konieczna.**
 4. **Terminy rozpoczęcia sprzedaży, o których mowa w ust. 2, mogą ulec przesunięciu tylko i wyłącznie z przyczyn niezawinionych przez Sprzedawcę, a w szczególności, gdy:**
 - 1) **nie nastąpi pozytywne zakończenie PZS;**
 - 2) **nie nastąpi skuteczne rozwiązanie obowiązującej umowy kompleksowej bądź umowy sprzedaży energii elektrycznej;**
 - 3) **nastąpi opóźnienie w zawarciu umowy o świadczenie usług dystrybucji z właściwym OSD.**
-

Wniosek 1.6

Część III SIWZ — Instrukcja dla wykonawców, Rozdział 21 tabela z grupami taryfowymi, Część V SIWZ FO oraz Załącznik nr 2 — zestawienie PPE. Z uwagi na fakt, że w taryfach Wykonawcy nie istnieje grupa taryfowa G12g Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający dopuszcza, aby dla punktu poboru energii (PPE), rozliczanego w ww. grupie taryfowej, były prowadzone rozliczenia według grupy taryfowej, której strefy czasowe są zbieżne ze strefami dla ww. grupy taryfowej, a jedyna różnica polega na formalnej nomenklaturze grupy taryfowej

W przypadku braku dostosowania stref czasowych do innej grupy taryfowej prosimy o wskazanie, czy istnieje możliwość rozliczenia sprzedaży energii według grupy taryfowej jednostrefowej? Informujemy, że brak zgody na powyższe może stanowić ograniczenie zasady uczciwej konkurencji, z uwagi na ograniczenie możliwości złożenia oferty wykonawcom, którzy są zdolni do wykonania zamówienia poprzez stawianie przez Zamawiającego w SIWZ wymogów, które spełni tylko ograniczona liczba wykonawców

Przypisane do poszczególnych PPE taryfy są określone w umowach o świadczenie usług dystrybucji i dotyczą zasad rozliczania tych usług przez OSD.

Zgodnie z warunkami określonymi w SIWZ zainteresowany postępowaniem wykonawca zobowiązany będzie w ofercie przedstawić ceny jednostkowe dla poszczególnych grup PPE, które to zostały utworzone według przynależności do danej taryfy świadczenia usług dystrybucyjnych.

Zasady rozliczanie za zużytą energię elektryczną nie ma bezpośredniego związku z taryfami. Wykonawca oferuje ceny jednostkowe dla poszczególnych grup PPE, które zostały opisane z wykorzystaniem taryf ujętych w umowach dystrybucyjnych.

Wobec powyższego, w przedmiotowym przypadku, nie może być mowy o jakimkolwiek ograniczaniu przez Zamawiającego dostępu do zamówienia.

Jednocześnie należy zaznaczyć, że informacja według jakich taryf rozliczane są usługi dystrybucyjne dla poszczególnych PPE, może być istotna dla wykonawcy przy kalkulowaniu cen jednostkowych, w szczególności ze względu na zastosowany układ pomiarowo-rozliczeniowy (sposób rejestracji zużytej energii) i strefy czasowe.

Wniosek 1.7

Część III SIWZ — Instrukcja dla wykonawców, Rozdział 22 p. 22.2. Czy Zamawiający dopuści możliwość wystawienia jednej faktury VAT dla poszczególnych odbiorców (w ramach jednego NIP), obejmującej więcej niż 1 PPE, z dołączonym załącznikiem, zawierającym wykaz zużycia dla każdego punktu poboru osobno?

Zgodnie z zapisem pkt. 22.2 Wykonawca zobowiązany będzie wystawić oddzielną fakturę dla każdej umowy szczegółowej zawartej z danym Odbiorcą Końcowym, przy czym każdy Odbiorca Końcowy może zawrzeć jedną lub więcej umów szczegółowych, ujmujących określone PPE. Zatem wykonawca zobowiązany będzie dla danego Odbiorcy Końcowego wystawić tyle faktur ile zostało zawartych umów szczegółowych, chyba że Odbiorca Końcowy zaakceptuje inne rozwiązanie.

Wniosek 1.8

Część III SIWZ — Instrukcja dla wykonawców, Rozdział 22 p. 22.3 oraz Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 6 ust. 4 oraz załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 6 ust. 5. 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 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”

Zapisy § 6 ust. 4 projektu umowy generalnej oraz § 6 ust. 5 projektu umowy szczegółowej są precyzyjne, zabezpieczają interes obu stron umowy i nie naruszają przepisów prawa. Kwestionowany zapis zabezpiecza Kupującemu odpowiedni czas, między innymi na sprawdzenie merytoryczne i opisanie otrzymanych faktur przed skierowaniem ich do realizacji. Zatem nie ma konieczności dokonania ich zmiany.

Wniosek 1.9

Część III SIWZ — Instrukcja dla wykonawców, Rozdział 25 p. 25.1. Prosimy o doprecyzowanie formy zawarcia poszczególnych umów tj. Umowy Generalnej i Umów Szczegółowych (czy zawarcie nastąpi w formie elektronicznej czy w formie korespondencyjnej — drogą pocztową). Ponadto prosimy o informację, ile umów szczegółowych zostanie zawartych z wybranym Wykonawcą?

Zgodnie z zapisem pkt. 25.1 umowa generalna z wybranym wykonawcą zostanie zawarta w formie elektronicznej – kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Również umowy szczegółowe będą zawierane w formie elektronicznej (§ 8 projektu umowy generalnej).

Każdy Odbiorca Końcowy może zawrzeć jedną lub więcej umów szczegółowych. Ponieważ w postępowaniu bierze udział 389 Odbiorców Końcowych, zatem umów szczegółowych będzie nie mniej niż 389.

Wniosek 1.10

Część III SIWZ — Instrukcja dla wykonawców, Rozdział 26 p. 26.4 oraz Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 6 ust. 3. Uprzejmie informujemy, że ustawowa zmiana podatku akcyzowego dotyczy zmiany ceny netto, gdyż podatek akcyzowy za energię elektryczną ujęty jest w jej cenie netto za MWh. Natomiast zmiana stawki podatku VAT dotyczy już ceny brutto. Dlatego też zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Zmiana ceny może nastąpić tylko w przypadku ustawowej zmiany podatku akcyzowego lub zmiany stawki podatku VAT, przy czym w przypadku zmiany podatku akcyzowego zmiana ulegnie cena jednostkowa netto, zaś w przypadku zmiany stawki podatku VAT, zmiana ulegnie cena jednostkowa brutto"

Zapisy § 5 ust. 3 projektu umowy generalnej jest jednoznaczny i wystarczająco precyzyjny:

„Ryzyko zmiany wszelkich obciążeń publiczno-prawnych ponosi Wykonawca, poza ustawową zmianą wysokości stawek podatku VAT i akcyzowego, przy czym w przypadku ustawowej zmiany podatku VAT lub akcyzowego odpowiedniej zmianie ulegną ceny jednostkowe brutto, określone w ust. 1. Ze stosownym wnioskiem o zmianę umowy w przedmiotowym zakresie wystąpi zainteresowana Strona.”

Zmiana podatku akcyzowego pociąga za sobą zmianę ceny jednostkowej netto jaki i ceny brutto. Zatem nie ma konieczności dokonania jego zmiany.

Wniosek 1.11

Część V SIWZ FO tabela. Informujemy, iż zgodnie z taryfą OSD i cennikiem Sprzedawcy, jednostką stosowaną w rozliczeniach energii elektrycznej dla obiektów w grupach taryfowych C1x oraz C2x jest Kilowatogodzina [kWh] a dla grup taryfowych Bxx jednostką jest Megawatogodzina [MWh,]. Ze względu na określenie przez Zamawiającego w Formularzu Ofertowym oraz w przedmiotowym zapisie jednostki rozliczeniowej MWh dla wszystkich grup taryfowych, Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych?

W pkt. 19.1.2 SIWZ (część III) zapisano: „ ... przy czym, poszczególne ceny jednostkowe sprzedaży w danej taryfie można określić w zł za 1 MWh energii el. [zł/MWh] z dokładnością do jednego grosza (dwóch miejsc po przecinku) lub też w zł za 1 kWh [zł/kWh] z równoważną dokładnością,”.

Natomiast w pkt. 19.10 zapisano: „Zamawiający, zamieścił w V części dokumentacji przetargowej wzór oferty. Wykonawca może na własną odpowiedzialność wykorzystać przygotowane przez Zamawiającego formularze, bądź złożyć ofertę na innych drukach, zawierających wszystkie wymagane informacje.”

Wniosek 1.12

Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 6 ust. 1 oraz Załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 6 ust. 1. 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?

W pkt. 5.4 SIWZ zapisano: „Rozliczenia ilości sprzedanej energii odbywać się będą na podstawie odczytów z układów pomiarowo-rozliczeniowych, dokonywanych przez właściwego OSD, zgodnie z stosowanym przez niego okresem rozliczeniowym”.

Ponadto, zgodnie z zapisem § 6 ust.1 projektu umowy generalnej:

„Rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą w okresach zgodnych z umowami o świadczenie usług dystrybucji, które Kupujący zawarli lub zawrą z lokalnym OSD, przy czym jeżeli okres rozliczeniowy jest dłuższy niż jeden miesiąc Sprzedawca może rozliczać się w miesięcznych okresach rozliczeniowych odpowiednio: na podstawie prognozowanego zużycia energii elektrycznej oraz w ostatnim miesiącu okresu rozliczeniowego na podstawie udostępnionych przez OSD danych pomiarowych dotyczących zużycia energii elektrycznej (rozliczenie).”

oraz zgodnie z zapisem § 6 ust. 3 projektu umowy generalnej, cyt.

„Sprzedawca wystawi fakturę, za energię elektryczną zużyłą przez danego Kupującego, po zakończeniu okresu rozliczeniowego, na podstawie danych pomiarowych, otrzymanych od OSD lub prognozowanego zużycia energii elektrycznej, zgodnie z zapisami ust. 2 i przekazuje ją Kupującemu”.

Natomiast zapis § 2 ust. 1 projektu umowy generalnej stanowi, że „Sprzedaż energii elektrycznej odbywa się na warunkach określonych w Prawie energetycznym”

Wniosek 1.13

Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 11 ust. 1 i 2. Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w podpisaniu umów, 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.

Wysokości kar umownych określonych w projekcie umowy generalnej i umowy szczegółowej nie można uznać, jako „rażąco wygórowane”. Nie można uznać, jako nadmierne kara w wysokości 100 zł za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia zważając że wartość zamówienia jest rzędu kilkunastu milionów złotych. Ponadto wysokość kar jest taka sama dla sprzedawcy jak i dla kupującego.

Wniosek 1.14

Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 11 ust. 3. Określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w realizacji umowy, 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

Wysokości kar umownych określonych w projekcie umowy generalnej i umowy szczegółowej nie można uznać, jako „rażąco wygórowane”. Nie można uznać, jako nadmierne kara w wysokości 100 zł za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia zważając że wartość zamówienia jest rzędu kilkunastu milionów złotych.

Wniosek 1.15

Załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 6 ust. 6. Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, termin na rozpatrzenie reklamacji wynosi 14 dni. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację wskazanego zapisu do treści: „W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury, Odbiorca faktury złoży pisemną reklamację, dołączając jednocześnie sporną fakturę. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 14 dni od daty zgłoszenia reklamacji.”

Wydłużenie terminu udzielenia wyjaśnień w przypadku wątpliwości co do poprawności wystawionej faktury uniemożliwi dochowania przez Zamawiającego określonego w projektach umów terminu płatności. Jednocześnie należy zwrócić uwagę, że jedyną konsekwencją przekroczenia terminu udzielenia wyjaśnień może być wstrzymanie płatności do czasu rozstrzygnięcia spornych kwestii.

Wniosek 1.16

Załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 10. Wykonawca zwraca się z prośbą 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.

Zapisy § 10 projektu umowy szczegółowej są precyzyjne, zabezpieczają interes obu stron umowy i nie naruszają przepisów prawa. W szczególności wysokość kar została ustalona dla obu stron umowy w stosownej wysokości i z zachowanie zasady wzajemności.

Zabezpieczają one interes kupującego i sprzedawcy, w przypadku wcześniejszego rozwiązania umowy i uwzględniają także konsekwencje ponoszenia przez kupującego wysokich kosztów podczas tzw. „sprzedaży rezerwowej”.

Wniosek 1.17

Załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 10 ust. 3. Wykonawca informuje, że w przypadku opóźnienia w rozpoczęciu dostawy energii do danego PPE, 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. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą. Prosimy o odpowiednią modyfikację zapisów.

Określony w § 10 ust. 3 projektu umowy szczegółowej sposób wyliczenia wysokości kar jest jednoznaczny i wystarczająco precyzyjny, dotyczy obu stron umowy i nie narusza przepisów prawa.

Wniosek 1.18

Załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 10 ust. 9. 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.

Zapis § 10 ust. 9 jest jednoznaczny i nie wymaga korekty. Nota obciążeniowa jest formą wezwania do zapłaty.

Wniosek 1.19

Część III SIWZ — Projekt umowy Generalnej nr 1/2/ZP/2019 § 13 ust. 1 i 2 oraz załącznik nr 3 do Umowy — wzór umowy szczegółowej § 12 ust. 1 i 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 wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez pozostawienie zapisu: „Sprzedawca może wstrzymać sprzedaż energii elektrycznej dla Kupującego występując z wnioskiem do OSD o wstrzymanie dostaw energii elektrycznej”.

Zapisy określone w § 13 ust. 1 i 2 projektu umowy generalnej oraz § 12 ust. 1 i 2 projektu umowy szczegółowej, dotyczące procedur wstrzymania sprzedaży energii, nie naruszają obowiązujących norm prawnych, jak również nie są nadmiernie niekorzystne dla sprzedawcy. Przedmiotowa regulacja w szczegółowej gwarantuje odpowiedni czas na ewentualne wyjaśnienie przez strony zaistniałej sytuacji bądź na ewentualne wykonanie zaniechanej czynności.

Wniosek 1.20

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę?

Nie przewiduje się zabezpieczenia należytej realizacji umowy zarówno po stronie sprzedawcy jak i kupujących.

Wniosek 1.21

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

Nie przewiduje się zabezpieczenia należności z tytułu realizacji umowy.

Wniosek 1.22

Czy Zamawiający planuje zwiększyć ilość punktów poboru w okresie trwania zamówienia? Jeśli tak, prosimy o dodanie do umów zapisu, 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, nieuwjętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia.

SIWZ nie przewidują możliwości zwiększenia ilości PPE. Takie zapisy byłyby niezgodne z przepisami ustawy PZP, w szczególności z art. 140.

Wniosek 1.23

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.

W pkt. 5.3 SIWZ określono:

„Warunkiem rozpoczęcia przez Wykonawcę sprzedaży do poszczególnych PPE w terminie wskazanym w załączniku do SIWZ („Wykaz punktów poboru energii poszczególnych Odbiorców Końcowych”) jest dostosowanie przez Odbiorcę Końcowego układów pomiarowych do zasad TPA (jeżeli taka zmiana jest konieczna).”

Ponadto, zgodnie z zapisem § 4 ust. 3 projektu umowy Generalnej:

„Warunkiem rozpoczęcia sprzedaży w terminie określonym w Załączniku nr 2 do Umowy Generalnej jest posiadanie przez Kupującego zawartej umowy o świadczenie usług dystrybucyjnych oraz dostosowanie przez Kupującego układów pomiarowych do zasad TPA, jeżeli taka zmiana jest konieczna”

Wniosek 1.24

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

Nieprzeprowadzenie w terminie procedury zmiany sprzedawcy u OSD nie będzie obciążać Sprzedawcę. Jednocześnie zwraca się uwagę, że zgodnie z § 4 ust. 3 jednym z warunków rozpoczęcia sprzedaży jest zawarta umowa o świadczenie usług dystrybucyjnych przez Kupującego z OSD.

Wniosek 1.25

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaze niezbędne dane 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;
- b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:
- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
 - 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. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienie (SIWZ) oraz projekcie umowy generalnej i umowy szczegółowej, określono warunki przeprowadzenia procedury „zmiany sprzedawcy” (pzs). W szczególności:

1) w p. 25.2 SIWZ określono:

„Wybrany w postępowaniu wykonawca zobowiązany będzie, o ile stosowne dokumenty lub informacje nie zostały złożone wraz z ofertą, najpóźniej trzeciego dnia po otrzymaniu informacji o wyborze oferty, przedłożyć Zamawiającemu:

- ***wzory niezbędnych wniosków oraz pełnomocnictw, umożliwiających przeprowadzenie czynności „zmiany sprzedawcy” oraz przeprowadzenia procedury rozwiązania umowy sprzedaży lub kompleksowej i procedury zmierzającej do zawarcia umowy na świadczenie usług dystrybucji, celem uzgodnienia (Gmina Strzelce Opolskie może wnioskować o zmianę treści przedłożonych wzorów, przy czym ostateczną decyzję podejmuje wybrany wykonawca), chyba że wykonawca zamierza wykorzystać wzory z załącznika do SIWZ;***
- ***.....”***

2) § 9 ust. 1 projektu umowy generalnej stanowi:

Kupujący, zobowiązany jest, w terminie do 7 września 2019 roku, złożyć Sprzedawcy, podpisane kwalifikowanym podpisem elektronicznym wniosek i pełnomocnictwo, na wzorach stanowiących załączniki do niniejszej Umowy Generalnej, umożliwiające przeprowadzenie przez Sprzedawcę procedur wymienionych w ust. 2.

Jak wynika z powyższego, każdy odbiorca końcowy przedłoży w wyznaczonym terminie niezbędne informacje, umożliwiające przeprowadzenie pzs, zgodnie z wzorami sporządzonymi przez wykonawcę, również w formie elektronicznej. Ponadto, prawie wszystkie informacje, o których mowa we „wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ”, zawarte są w załączniku nr 2 do SIWZ, który został udostępniony w formacie Excel (*.xlsx)
