

Wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Termin wpływ wniosku	10 czerwca 2022 rok (wniosek nr 2)
Zamawiający	Gmina Strzelce Opolskie działająca w imieniu własnym oraz na podstawie zawartego Porozumienia w imieniu i na rzecz Członków XI Grupy Zakupowej Energetycznej Związku Gmin Śląska Opolskiego
Nazwa zamówienia	Sprzedaż energii elektrycznej w 2023 roku odbiorcom końcowym XI Grupy Zakupowej Energetycznej Związku Gmin Śląska Opolskiego
Znak sprawy	ZP.271.1.1.2022

Zgodnie z wymogiem art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (zw. dalej ustawą PZP), Zamawiający udziela wyjaśnień dotyczących treści SWZ.

Wniosek 2.1

Czy Zamawiający przekaze Wykonawcy do dnia podpisania umowy, niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dane i dokumenty z jednostek objętych postępowaniem przetargowym w wersji elektronicznej (Excel). Wykonawca będzie potrzebował następujących:

a) danych:

- adres siedziby i adres korespondencyjny danej jednostki
- numer NIP
- numer REGON
- adres punktu poboru – (miejscowość, ulica, kod pocztowy)
- przeznaczenie punktu poboru
- grupa taryfowa
- kod PPE
- roczny wolumen energii elektrycznej
- numer licznika
- numer aktualnie obowiązującej umowy

b) dokumentów:

- pełnomocnictwo
- 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

Załącznikiem nr 2 do SWZ jest zestawienie wszystkich punktów poboru energii, objętych zamówieniem w postaci elektronicznego pliku w formacie „*.xlsx”, czyli formacie czytany przez aplikację Microsoft Excel. W zestawieniu tym ujętych jest większość danych, o których mowa w pkt. a.

Natomiast załącznikiem do umowy, która zostanie zawarta przez poszczególnych zamawiających z wybranym Sprzedawcą, będzie wykaz PPE danego Kupującego, zawierający również dane niezbędne do wystawienia faktury oraz dane kontaktowe.

Natomiast, zgodnie z pkt. 7.5. SWZ, cyt.

„Każdy odbiorca końcowy udzieli wykonawcy odpowiednich pełnomocnictw oraz przekaze wszystkie niezbędne dane i informacje umożliwiające przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy oraz jeżeli to konieczne procedury rozwiązania umowy sprzedaży lub kompleksowej i przeprowadzenie procedury zmierzającej do zawarcia umowy na świadczenie usług dystrybucyjnych.”

Strony są zobowiązane do przedłożenia wszystkich wymaganych dokumentów formalnych, w tym dokumentu potwierdzającego umocowanie prawne osób, która podpisały umowę, najpóźniej w dniu zawarcia umowy. Dotyczy to również złożonych pełnomocnictw. Zgodnie z zapisami pkt. 42.1 podpunkt 2 – wybrany w postępowaniu wykonawca może przedłożyć w terminie trzech dni po otrzymaniu informacji o wyborze jego oferty zestawienie dokumentów formalnych, jakie Zamawiający (Kupujący) przedłoży przy zawarciu umowy.

Wniosek 2.2

Wykonawca wnioskuję o jasne sprecyzowanie jaką stawkę VAT mają zastosować Wykonawcy 5% obniżoną do 31.07.2022r. (czyli stawka obowiązująca na dzień składania ofert – zgodnie z obowiązującą Tarczą Antyinflacyjną) czy stawkę 23% która zgodnie z aktualnymi na dzień dzisiejszy aktami prawa będzie obowiązywać w 2023 roku (od 01.08.2022r.) W katalogu elektronicznym wpisana jest stawka 23%.

Zamawiający jasno precyzują jaką stawkę należy zastosować, aby uniknąć sytuacji gdzie w ofercie Wykonawcy zastosują różne stawki, poniższa odpowiedź Zamawiającego nie jest jednoznaczna:

„Wykonawca określając oferowaną cenę brutto powinien uwzględnić stawkę VAT w wysokości obowiązującej w dniu rozpoczęcia sprzedaży, to jest 1 stycznia 2023 roku. Jednocześnie należy podkreślić, że wysokość stawki VAT należy określić przy stanie prawnym obowiązującym w dniu złożenia oferty.”

Zamawiający w wyjaśnieniach z dnia 8 czerwca b.r. określił w sposób jednoznaczny, że Wykonawca zobowiązany jest do uwzględnienia w ofercie cenowej stawki VAT, która będzie obowiązywać od 1 stycznia 2023 roku, zgodnie z aktami prawa obowiązującymi na dzień składania ofert.

Wniosek 2.3

Oczywistym jest, że stawka VAT będzie ulegała zmianie zgodnie z obowiązującymi przepisami. Dlatego też prosimy o dodanie zapisu do wzoru umowy, aby zmiany stawki VAT czy akcyzy nie wymagały zawierania dodatkowego aneksu ale wchodziły automatycznie.

Zgodnie z zapisami § 5 ust. 4 projektu umowy cyt:

„Ryzyko zmiany wszelkich obciążeń publiczno-prawnych ponosi Sprzedawca, 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, a w przypadku zmiany podatku akcyzowego również ceny jednostkowe netto, określone w ust. 1. Ze stosownym wnioskiem o zmianę Umowy w przedmiotowym zakresie wystąpi zainteresowana Strona, przy czym zmiany obowiązują do dnia wejścia w życie odpowiedniego przepisu prawa.”

Ponadto, zgodnie z art. 455. 1 ustawy PZP, dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny. Zgodnie z tym przepisem zmiana cen musi być przewidziana przez Zamawiającego i musi obejmować zmianę umowy.

Zatem, jak wynika z powyższego, zmiana stawki VAT wymaga przeprowadzenia stosownej zmiany umowy.

Wniosek 2.4

Wykonawca wnosi o dodanie do formularza oferty ceny jednostkowej netto za 1 MWh oraz wartości brutto zamówienia który wykonawcy będą musieli przepisać z dołączonego kalkulatora ceny oferty – katalog elektroniczny.

Zgodnie z pkt. 36.2 SWZ Zamawiający wymaga dołączenia do oferty katalogu elektronicznego, sporządzonego w postaci sformatowanego arkusza kalkulacyjnego. Najistotniejszą cechą katalogu elektronicznego jest możliwość zautomatyzowanego przetwarzania danych, to jest takiego ich prezentowania, aby dane zawarte w poszczególnych katalogach z łatwością mogły być porównane. Zatem załączony katalog elektroniczny stanowi załącznik do oferty i jest jego integralną częścią a tym samym nie ma potrzeby przepisywania danych do formularza ofertowego.

Ponadto zwraca się uwagę, że zgodnie z zapisami pkt. 36.9 SWZ zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania dokument – „Wzór oferty” może zostać wykorzystany przez wykonawcę składającego ofertę na własną odpowiedzialność. Wykonawca może złożyć ofertę na innym, przygotowanym przez siebie wzorze. Istotne jest, aby oferta spełniała wymagania określone w SWZ, w szczególności w rozdziale 36 SWZ.

Wniosek 2.5

Czy Zamawiający potwierdza, że wykaz punktów poboru dodany w SIWZ będzie zgodny z wykazem punktów poboru energii ujętych w załącznikach do zawieranych umów z poszczególnymi Kupującymi – Zamawiającymi i nie może być zmieniany w momencie zawierania umów?

Czy Zamawiający są świadomi, że jeśli chcą przepisać punkty pobory energii na innego płatnika powinni przekazać protokoły zdawczo – odbiorcze?

Czy w wykazie punktów poboru są podane ppe z instalacją fotowoltaiczną, działająca na zasadzie prosumenckiej? Jeśli tak Wykonawca wnosi o wyłączenie tych punktów z przetargu?

Czy dla podanych w załączniku z wykazem ppe błędnych nr ppe lub w przypadku ich braku Zamawiający przekaze je przed zawarciem umowy?

Załączony do SWZ wykaz punktów jest aktualny na dzień wszczęcia postępowania.

Ponadto żaden z PPE, objętych przedmiotem zamówienia, nie zawiera źródła wytwarzającego energię elektryczną, a tym samym żaden z zamawiających nie posiada statusu prosumenta energii odnawialnej.

Jednocześnie należy zwrócić uwagę, że zgodnie z zapisami § 7 ust. 11 projektu umowy Kupujący mają prawo do zmniejszenia liczby punktów poboru energii elektrycznej, wskazanych w załącznikach do Umowy, w przypadkach: zmian praw własności, praw do administrowania, zmiany sposobu użytkowania albo zamknięcia punktów poboru energii bądź z innych przyczyn. Oczywistym jest, że w przypadku zaistnienia którejś z przyczyn przez zawarciem umowy możliwe jest nieuwzględnienie danego PPE w załączniku do umowy, przy czym Kupujący powinien powiadomić o tym sprzedawcę.

Wniosek 2.6

Czy Zamawiający dopuści podpisanie pełnomocnictwa na wzorze Wykonawcy?

W związku ze zmianą Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej konieczne jest wskazanie sprzedawcy rezerwowego dla punktów poboru objętych postępowaniem przetargowym. Jednocześnie należy zwrócić uwagę, że sprzedawcą rezerwowym nie może być jednocześnie sprzedawca podstawowy. Na podstawie wzorów Pełnomocnictwa dodanych do SIWZ nie jest możliwe zgłoszenie PZS, Operator Systemu Dystrybucyjnego odrzuci wniosek. Niezbędna będzie zmiana i rozszerzenie zapisów zawartych na wzorach Pełnomocnictw, w zakresie sprzedawcy rezerwowego oraz dotyczących czynności potrzebnych do przeprowadzania procedury zmiany sprzedawcy w imieniu Zamawiającego przez Wykonawcę.

Dołączone do SIWZ wzór Pełnomocnictwa nie jest wystarczający do skutecznego przeprowadzenia zmiany sprzedawcy na terenie OSD TAURON Dystrybucja S.A. Zgoda na zmianę treści wzoru Pełnomocnictwa nie powinna być indywidualną decyzją każdego z podmiotów biorących udział w postępowaniu tylko głównego Zamawiającego.

Załącznikiem do umów będą wzory dokumentów, niezbędnych do przeprowadzenie przez sprzedawcę procedury „zmiany sprzedawcy” oraz procedury rozwiązania umowy sprzedaży lub kompleksowej i procedury zmierzającej do zawarcia umowy na świadczenie usług dystrybucji.

Natomiast zgodnie pkt. 42.1. SWZ cyt.

„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:

- 1) wzory 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 SWZ. ...”*

Zatem Wykonawca ma możliwość przedstawienia swoich wzorów dokumentów, które po uzgodnieniu będą załącznikiem do umowy.

Jednocześnie należy zwrócić uwagę, że treść zamieszczonego na stronie prowadzonego postępowania wzoru Pełnomocnictwa został skonsultowana z Operatorem Systemu Dystrybucji – TAURON Dystrybucja S.A. OSD potwierdził pisemnie (w załączeniu) że przedmiotowy projekt pełnomocnictwa jest wystarczający w zakresie czynności przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy i/lub rozwiązania umowy kompleksowej i/lub zawarcia umowy o świadczenie usług dystrybucji.

Wniosek 2.7

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów SIW 42.6.2. z terminu podpisania otrzymanej umowy z 10 na 14 dniu oraz o zmianę zapisów na oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 5k rozporządzenia 2022/576 oraz art. 7 ust. 1 specustawy sankcyjnej.

Uzasadnienie:

Termin należy wydłużyć ze względu na ilość umów oraz dni ustawowo wolne. W przypadku oświadczenie na podst. Art. 5k to oświadczenie ma być składane do postępowania, powinno zostać w trwającym postępowaniu na wezwanie Zamawiającego.

Oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 5k rozporządzenia 2022/576 oraz art. 7 ust. 1 specustawy sankcyjnej powinno być złożone do postępowania, oświadczenie jak sama nazwa wskazuje jest o niepodleganiu wykluczeniu z postępowania a nie do zawieranej umowy, nie ma konieczności wynikającej z rozporządzenia dodatkowo przekazywać oświadczenie do zawieranej umowy po wyłonieniu Wykonawcy, Wykonawca stosowne oświadczenie musi złożyć zanim zostanie wybrany.

Zgodnie z zapisami pkt. 42.6.2 SWZ, wykonawca zobowiązany będzie w terminie do 10 dni podpisać otrzymaną umowę i przekazać drogą elektroniczną danemu Członkowi Grupy Zakupowej. Termin ten jest wystarczający na wykonanie czynności podpisania umowy i przesłania jej zamawiającemu. Należy podkreślić, że treść projektu umowy stanowi załącznik do SWZ.

Natomiast oświadczenie, o którym mowa w pkt. 42.6.2, zobowiązany będzie złożyć wykonawca, którego oferta została wybrana w ramach formalności związanych z procedurą zawarcia umowy. Wzór tego oświadczenia zostanie przekazany wraz z informacją o wyborze oferty. Należy zauważyć, że na mocy art. 1 pkt 23 rozporządzenia 2022/576 do rozporządzenia Rady (UE) nr 833/2014 z dnia 31 lipca 2014 r. dotyczącego środków ograniczających w związku z działaniami Rosji destabilizującymi sytuację na Ukrainie (Dz. Urz. UE nr L 229 z 31.7.2014, str. 1) zostały dodane przepisy art. 5k w następującym brzmieniu:

„1. Zakazuje się udzielania lub dalszego wykonywania wszelkich zamówień publicznych lub koncesji objętych zakresem dyrektyw w sprawie zamówień publicznych, a także zakresem art. 10 ust. 1, 3, ust. 6 lit. a)–e), ust. 8, 9 i 10, art. 11, 12, 13 i 14 dyrektywy 2014/23/UE, art. 7 i 8, art. 10 lit. b)–f) i lit. h)–j) dyrektywy 2014/24/UE, art. 18, art. 21 lit. b)–e) i lit. g)–i), art. 29 i 30 dyrektywy 2014/25/UE oraz art. 13 lit. a)–d), lit. f)–h) i lit. j) dyrektywy 2009/81/WE na rzecz lub z udziałem:

- a) obywateli rosyjskich lub osób fizycznych lub prawnych, podmiotów lub organów z siedzibą w Rosji;*
- b) osób prawnych, podmiotów lub organów, do których prawa własności bezpośrednio lub pośrednio w ponad 50 % należą do podmiotu, o którym mowa w lit. a) niniejszego ustępu; lub*
- c) osób fizycznych lub prawnych, podmiotów lub organów działających w imieniu lub pod kierunkiem podmiotu, o którym mowa w lit. a) lub b) niniejszego ustępu,*

w tym podwykonawców, dostawców lub podmiotów, na których zdolności polega się w rozumieniu dyrektyw w sprawie zamówień publicznych, w przypadku gdy przypada na nich ponad 10 % wartości zamówienia.”

W konsekwencji od dnia 9 kwietnia 2022 r. zamówienia o wartości równej lub przekraczającej progi unijne udzielane zgodnie z przepisami ustawy – Prawo zamówień publicznych umowy nie mogą być udzielane podmiotom rosyjskim w rozumieniu przepisów rozporządzenia 833/2014 zmienionego rozporządzeniem 2022/576.

Ponieważ czas pomiędzy złożeniem dokumentów potwierdzających niepodleganie wykluczeniu a terminem zawarcia umowy może być stosunkowo długi, zamawiający dochowując należytej starannością wymaga złożenia przedmiotowego oświadczenia na etapie procedury zawarcia umowy, minimalizując ryzyko naruszenia przytoczonych przepisów.

Wniosek 2.8

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów wzoru umowy i wykreślenie sformułowania i definicji „Odbiorcą końcowym” lub „odbiorcami końcowymi”.

Uzasadnienie:

Stroną umowy jest Zamawiający lub ew. Kupujący - Nabywca (czyli wg. wskazania SIWZ Członek Grupy Zakupowej – czyli będzie nim Gmina lub inna jednostka posiadająca osobowość prawną która rozlicza się za dostawę energii zgodnie z ustawą pod swoim własnym nr NIP).

Odbiorcami końcowymi zgodnie z definicją prawa energetycznego czy ustawie o podatku VAT nie są szkoły, przedszkola inne jednostki oświatowe lub zakłady gminne podlegające pod gminę i rozliczające energię na podstawie faktur wystawionych na NIP-e gminy czy innej jednostki kultury lub spółki komunalnej czy wodociągowej prowadzącej samodzielną działalność). Umowa nie może być zawarta (nie powinien być w nagłówku wskazany żaden z wymienionych przez Zamawiającego „odbiorca końcowych wskazanych w załączniku nr 2 – zestawieniu ppe w drugiej zakładce kol. E). Rodzi to wątpliwość czy umowa taka nie będzie obciążona wadą prawną i rozliczanie na jej podstawie energii będzie niemożliwe.

Umowa może być zawarta tylko przez Członka Grupy Zakupowej, czyli Nabywcę – Płatnika – wymienionego w zał. Nr 2 kol D., a więc stroną umowy wymieniona w nagłówku umowy może być tylko wymieniona gmina i jednostka rozliczająca energię pod swoim NIP-em i z podaniem tego nr NIP).

„Odbiorcy” czyli odbiorcy faktur - czyli zgodnie z terminologią Zamawiającego „odbiorcy końcowi,, którzy nie są jednocześnie płatnikami czyli np. szkoły należy wskazać w tabeli zestawienie ppe i w załączniku do Umowy! Te jednostki nie są odbiorcą końcowym zgodnie z prawem energetycznym ani nabywcą czy płatnikiem zgodnie z przepisami podatkowymi.

Zgodnie z definicją określoną w SWZ odbiorca końcowy (zwany również kupującym) jest odbiorcą energii elektrycznej kupującym energię na własny użytek (Uczestnik Rynku Detalicznego). Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia zakres zamówienia obejmuje sprzedaż energii elektrycznej 357 odbiorcom końcowym, którzy w świetle przepisów PZP są zamawiającymi i każdy może przeprowadzić postępowanie i zawrzeć umowę na sprzedaż energii. W celu ograniczenia ilości zawieranych umów Grupa Zakupowa dopuściła możliwość zawierania umów przez poszczególne Gminy w imieniu i na rzecz Zamawiających (odbiorców końcowych) z danej gminy.

Wniosek 2.9

Dotyczy Część V SWZ – Projekt Umowy §5 ust.4.

Wykonawca wnosi o dodanie zapisów:

„zmiany ceny jednostkowej energii elektrycznej netto w przypadku ustawowej zmiany opodatkowania energii elektrycznej podatkiem akcyzowym lub zmiany ceny energii w przypadku zmiany stawki podatku VAT, o kwotę wynikającą ze zmiany tej stawki, od dnia wejścia w życie zmienionych przepisów prawa będzie odbywała się automatycznie, nie wymaga złożenia oświadczenia woli, ani sporządzenia aneksu do Umowy”

Kwestia poruszona została w odpowiedzi na wniosek 2.3. Zmiana stawki VAT wymaga przeprowadzenia stosownej zmiany umowy.

Wniosek 2.10

Dotyczy Część V SWZ – Projekt Umowy §6 ust.1.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów na zgodne z przepisami IRIESD.

„Strony ustalają, że rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD działającym na danym terenie.

Faktury będą obejmować wynagrodzenie za rzeczywiście pobraną energię w danym okresie rozliczeniowym, ustaloną na podstawie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego lub danych pomiarowo - rozliczeniowych, udostępnianych Wykonawcy przez OSD.”

oraz usunięcie ust. 2,3 i 4 §6

Powyższe zapisy zgodne są z Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej IRIESD, dane o zużyciu energii przekazywane są przez OSD i Wykonawcy nie mogą rozliczać energii w inny sposób, czy wystawiać faktur czy korekt w oparciu o prognozowane dane, czyli innych niż te otrzymane od OSD ustalone na podstawie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego.

Zapis § 6 ust. 1 projektu umowy o zamówienie publiczne jest precyzyjny i w ocenie Zamawiającego nie narusza przepisów ustawy PZP, Kodeksu Cywilnego bądź IRIESD i nie wymaga on korekty. Przy czym należy podkreślić, że rozliczenie na podstawie prognozowanego zużycia energii elektrycznej, jest jedynie możliwością, z której sprzedawca może skorzystać, a nie obowiązkiem. Istnieje możliwość rozliczania w okresach zgodnych z umową o świadczenie usług dystrybucyjnych.

Wniosek 2.11

Dotyczy Część V SWZ – Projekt Umowy §6 ust.6 i 7.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów:

„Strony ustalają następujący sposób rozliczeń, w którym Wykonawca wystawia Zamawiającemu na koniec okresu rozliczeniowego stosowanego przez OSD fakturę rozliczeniową, z terminem płatności określonym na 30 dni od daty...

prawidłowego wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, przelewem na konto Wykonawcy. Wykonawca zobowiązany jest do doręczenia faktury na co najmniej 10 dni przed określonym terminem płatności”.

Wykonawcy nie wystawia faktur na podstawie prognozowanego zużycia, gdyż generowałoby to konieczność wystawiania ciągłych korekt, faktury są wystawiane przez systemy bilingowe i wysyłane pocztą lub dostępne na portalu sprzedawcy, do którego klient ma dostęp więc jednocześnie nie ma możliwości dokładnego potwierdzania dostarczenia faktury do kupującego. W momencie otrzymania „zbyt późnego” faktury zdaniem klienta może on zwrócić się drogą mailową lub telefoniczną do Wykonawcy o przesunięcie terminu płatności faktury.

Zapisy § 6 projektu umowy o zamówienie publiczne precyzyjnie określają zasady płatności. Zapisy te zabezpieczają interes zarówno sprzedawcy jak i kupującego i nie są sprzeczne z obowiązującym prawem.

Zamawiający wydatkujący środki publiczne musi kierować się zasadą szczególnej staranności, której przejawem jest wstrzymanie płatności w przypadku stwierdzenia istotnego błędu w fakturze lub braku wymaganego załącznika.

Należy podkreślić, że rozliczenie na podstawie prognozowanego zużycia energii elektrycznej, jest jedynie możliwością, z której sprzedawca może skorzystać. Istnieje możliwość rozliczania w okresach zgodnych z umową o świadczenie usług dystrybucyjnych.

Wniosek 2.12

Część V SWZ – Projekt Umowy”, §6 ust. 8 i 9.

Wykonawca wnosi o modyfikację poniższych zapisów na następujące:

8.W przypadku stwierdzenia przez Kupującego: błędów w otrzymanej fakturze lub braku bądź błędów w wymaganym załączniku do faktury lub w przypadku powzięcia uzasadnionych wątpliwości, co do prawidłowości wystawionej faktury, Kupujący wystąpi do Sprzedawcy drogą elektroniczną na adres wskazany w § 9 ust. 1, z żądaniem odpowiednio: korekty, uzupełnienia lub wyjaśnienia. Sprzedawca zobowiązany jest przekazać niezwłocznie złożyć stosowną reklamację do działu rozliczeń, a reklamacja jest rozpatrywana w ciągu 14 dni.

9. Reklamacja nie zwalnia z zapłaty za fakturę, w uzasadnionych przypadkach płatność może zostać wstrzymana i Kupujący otrzyma potwierdzenie przesunięcia terminu płatności do czasu otrzymania korekty do faktury. Kupujący nie może odsyłać oryginałów faktur.

W przypadku pozytywnie rozpatrzonej reklamacji Sprzedawca nie może obciążyć Kupującego odsetkami za zwłokę w płatności.

Zapisy § 6 ust. 8 i 9 projektu umowy dotyczą przypadków stwierdzenia przez Kupującego: błędów w otrzymanej fakturze, braku załącznika, błędów w wymaganym załączniku do faktury, powzięciu uzasadnionych wątpliwości, co do prawidłowości wystawionej faktury. Umowa przewiduje czas na przeprowadzenie stosownych wyjaśnień.

Wstrzymanie płatności następuje tylko jeżeli Sprzedawca w określonym czasie nie przedłoży brakujących dokumentów, nie złoży wiarygodnych wyjaśnień lub nie dokona stosownej korekty.

Wniosek 2.13

Dotyczy” Część V SWZ – Projekt Umowy, §6 ust. 11

Zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu na następujący:

„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Obciążenie konta bankowego Zamawiającego nie jest jednoznaczne z dokonaniem zapłaty, gdyż realizacją przelewu może być dokonana dopiero w dniu następnym. Dlatego też trudno jest uznać, że Zamawiający dokonał zapłaty za fakturę VAT w sytuacji, w której Wykonawca faktycznie nie otrzymał za nią środków pieniężnych.

Zapis § 6 ust. 11 projektu umowy brzmi (cyt.):

„Za termin dokonania płatności przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Sprzedawcy”

Pod pojęciem „Sprzedawcy”, rozumie się wybranego w postępowaniu wykonawcę.

Wniosek 2.14

Dotyczy” Część V SWZ – Projekt Umowy, § 8 ust. 2, 3 i 4.

Aby móc skutecznie dokonać procedury zmiany sprzedawcy, czyli zgłoszenia ppe do lokalnego Operatora systemu Dystrybucyjnego Wykonawca wnosi o zmianę zapisów w ust. 2 §8 na następujące:

„2.Kupujący/Gmina, zobowiązany/a jest wraz z przekazaną podpisaną podpisem elektronicznym umową złożyć Sprzedawcy, podpisane kwalifikowanym podpisem elektronicznym pełnomocnictwo, na wzorze stanowiących załączniki nr ... do Umowy, umożliwiające przeprowadzenie przez Sprzedawcę procedur wymienionych w ust. 1.

3. W przypadku PPE, wymienionych w załącznikach nr ... - ... do Umowy, dla których został określony orientacyjny termin rozpoczęcia dostawy, to jest dla których w chwili zawarcia Umowy, nie zostały jeszcze zawarta umowa o świadczenie usług dystrybucji (nowy PPE), pełnomocnictwo, o którym mowa w ust. 2 zostanie złożone po dokonaniu przyłączenia nowego PPE do sieci OSD, chyba że możliwe będzie wykorzystanie posiadanego już pełnomocnictwa.

4. Umowy wraz z załącznikami i Pełnomocnictwem, będą przesyłane drogą elektroniczną na adres wskazany w § 9 ust. 1 pkt 4 lit. a Umowy przekazują Gminy lub/i podmioty będące Członkami Grupy Zakupowej – zgodnie z zał. Nr 2 do SIWZ wskazani w arkuszu 2 pliku w komunie D, będącymi jednocześnie stroną umowy- Nabywcą.”

oraz usunięcie zapisu w ust. 7.

Uzasadnienie:

Wzór Pełnomocnictwa musi być uzgodniony przez Głównego Zamawiającego z wyłonionym Wykonawcą i przekazany przez Gminę Strzelce Opolskie pozostałym kupującym - członkom grupy zakupowej wraz ze wzorem umowy.

Umowa powinna zawierać załącznik z wykazem ppe oraz właśnie Pełnomocnictwo na wzorze Wykonawcy lub wcześniej uzgodnione z głównym zamawiającym. Umowy i Pełnomocnictwa muszą być podpisane przez Płatnika faktur za energię i wskazany musi być w umowie prawidłowy nr NIP – zgodnie z wykazem ppe i płatników-kupujących.

Zapisy § 8 projektu umowy o zamówienie publiczne precyzyjne określają przebieg i odpowiedzialność stron umowy za przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy oraz rozwiązania umów sprzedaży, kompleksowych i zawarcia umów dystrybucyjnych.

Zapisanie w umowie zasad przeprowadzenia czynności, które mają zostać wykonane przed jej zawarciem, są w ocenie Zamawiających niewłaściwe.

Wniosek 2.15

Dotyczy” Część V SWZ – Projekt Umowy”, §10 ust. 2

Wykonawca zwraca się o modyfikację zapisu:

Obowiązek przekazania poprawnych danych o punkcie poboru energii spoczywa na Zamawiających.

Kupujący ma prawo żądać od Sprzedawcy zapłaty kary umownej, w przypadku zwłoki w rozpoczęciu sprzedaży energii elektrycznej do danego punktu PPE, w terminie określonym w odpowiednim załączniku do Umowy (załączniki nr ... - ...), z wyjątkiem sytuacji gdy zwłoka ta spowodowana jest przekazaniem przez Gminę/Jednostkę błędnych dokumentów , Pełnomocnictwa, danych ppe, w tym także braku informacji o przepisaniu punktu poboru lub braku informacji o braku zawartej umowy na dystrybucję, co skutkuje zgodnie z IRESiD wydłużeniem procedury zmiany sprzedawcy minimum o 21 dni. pomimo przyjęcia przez Sprzedawcę pełnomocnictwa do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, o którym mowa w § 8 ust. 2 Umowy, wysokości obliczonej, zgodnie z formułą wskazaną w ust. 4; przyjmując:

Zapis § 10 ust. 2 projektu umowy o zamówienie publiczne jest precyzyjny i nie narusza przepisów ustawy PZP lub Kodeksu Cywilnego. W ocenie Zamawiającego nie wymaga on korekty.

Dotyczy on kary umownej w przypadku zwłoki w rozpoczęciu sprzedaży, zawinionej przez sprzedawcę.

Wniosek 2.16

Dotyczy Część V SWZ – Projekt Umowy”, §10 ust. 3 i 4 i 5.

Wykonawca wnosi o usunięcie dodatkowych zapisów o karach umownych, gdyż w ocenie Wykonawcy nakładanie dodatkowych wysokich kar umownych jest karą rażąco wysoką i nieadekwatną do szkody. Nałożenie tak wysokich kar, spowoduje doliczenie dodatkowych kosztów do przedstawionej przez Wykonawców ceny energii (która na rynku energii w tym roku i tak jest b. wysoka).

W ocenie Zamawiających, wysokości kar umownych określonych w projekcie umowy nie można uznać jako „rażąco wysokie”.
