

Niniejszym informuję, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „*Dostawa energii elektrycznej na potrzeby oświetlenia Gminy Cybinka*” (znak sprawy: RZP-II.271.09.2020) od jednego z wykonawców wpłynęło następujące zapytanie:

Pytanie 1

Rozdział III ust. 5 SIWZ. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe czy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji
- b) Czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?
- c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
- d) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
- e) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- f) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?
- g) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?”

Pytanie 2

Rozdział IV oraz Załącznik nr 4 do SIWZ § 4 ust. 1. Informujemy, iż z uwagi na konieczność zawarcia umowy w terminach określonych w art. 94 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 01.05.2020 może nie być możliwy do spełnienia przez Wykonawcę. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę terminu rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej na dzień ..., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD.

Ponadto prosimy o wykreślenie części zapisu: „Wykonawca gwarantuje że sprzedaż energii nastąpi nie później niż 1 czerwca 2020 r”, gdyż nie na wszystkie wspomniane czynniki realizacji umowy Wykonawca ma wpływ.

Informujemy także, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii, leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o wprowadzenie sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych, niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

Pytanie 3

Formularz oferty tabela - Informujemy, iż zgodnie z taryfą OSD i cennikiem Sprzedawcy, jednostką stosowaną w rozliczeniach energii elektrycznej dla obiektów w grupach taryfowej Bxx jest Megawatogodzina [MWh,] a dla grup taryfowych G1x, C1x oraz C2x jednostką jest Kilowatogodzina [kWh].

Ze względu na określenie przez Zamawiającego w przedmiotowym zapisie jednostki rozliczeniowej MWh dla grup taryfowych C1x, Wykonawca zwraca się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych?

Informujemy, że brak zgody na powyższe może stanowić ograniczenie zasady uczciwej konkurencji, z uwagi na ograniczenie możliwości złożenia oferty Wykonawcom, którzy nie są zdolni do wykonania zamówienia poprzez wymogi stawiane przez Zamawiającego w SIWZ.

Pytanie 4

Formularz oferty p.6. Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Pytanie 5

Załącznik nr 4 do SIWZ § 2 ust. 4. Zamawiający podaje raz, że określone w zapisach zmiany wymagają zmiany załącznika nr 1 do Umowy, a drugi raz, że nie wymagają aktualizacji tego załącznika. Prosimy o wykreślenie jednego zapisu oraz wskazanie w jakiej formie miałyby wskazane zmiany w umowie nastąpić.

Pytanie 6

Załącznik nr 4 do SIWZ § 7 ust. 5 oraz 12a). 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?

Pytanie 7

Załącznik nr 4 do SIWZ § 8 ust. 1,2. Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie wskazanych zapisów w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Informujemy jednocześnie, że zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Pytanie 8

Załącznik nr 4 do SIWZ § 8 ust. 4. Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

Pytanie 9

Załącznik nr 4 do SIWZ § 12 ust. 8. Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy poprzez przedmiotowy zapis Zamawiający przewiduje, iż przeniesienie praw i obowiązków może nastąpić wyłącznie w przypadku następstwa prawnego? Zdaniem Wykonawcy każda inna zmiana na podmiot inny niż wskazany w SIWZ będzie zmianą przedmiotu zamówienia.

Pytanie 10

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.

Pytanie 11

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 ponosić będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Pytanie 12

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze niezbędne dane oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Excel 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 (obecna i nowa);
- 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 być konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity - Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) zamawiający odpowiada poniżej na ww. zapytanie:

1. Zamawiający informuje, że:
 - a) posiada kompleksową umowę na sprzedaż energii elektrycznej oraz świadczenie usług dystrybucji.
 - b) zmiana sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy.
 - c) umowa kompleksowa, o której mowa lit. a) zawarta jest na czas określony – do 31 marca 2020 r.
 - d) zgodnie z odpowiedzią zawartą w lit. c) umowa kompleksowa zawarta jest na czas określony – do 31 marca 2020 r.
 - e) zgodnie z odpowiedzią zawartą w lit. c) umowa kompleksowa zawarta jest na czas określony – do 31 marca 2020 r.
 - f) samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji dla wszystkich punktów poboru energii elektrycznej.
 - g) nie ma zawartych umów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych.
2. Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmian w tym zakresie. Zgodnie z art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne Operator systemu przesyłowego oraz operator systemu dystrybucyjnego są obowiązani umożliwić odbiorcy paliw gazowych lub energii elektrycznej zmianę sprzedawcy, nie później niż w terminie 21 dni od dnia poinformowania właściwego operatora o zawarciu umowy sprzedaży lub umowy kompleksowej z nowym sprzedawcą – a więc termin ten może być krótszy. Ponadto Zamawiający informuje, że zgodnie z § 5 ust. 2 lit. f to obowiązkiem Wykonawcy jest terminowe i poprawne złożenie do OSD „powiadomienia o zawartej umowie sprzedaży energii elektrycznej” w imieniu własnym i Zamawiającego, zgodnie z zasadami określonymi w Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej ENEA Operator Sp. z o. o., umożliwiającego rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej do punktów poboru w terminach wynikających z niniejszej Umowy.
W związku z powyższym termin realizacji umowy wynosi **24 miesiące** począwszy od **1 maja 2020 r.** (natomiast rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej dla poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej opisanych w załączniku nr 1 do Umowy nastąpi po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy, z tym że Wykonawca gwarantuje że **sprzedaż energii nastąpi nie później niż 1 czerwca 2020 r.**)
3. Zamawiający wyraża zgodę na prowadzenie rozliczeń w jednostkach energii elektrycznej dedykowanych odpowiednio do grup taryfowych – natomiast zgodnie z Formularzem oferty Wykonawca poda (zaoferuje) cenę za 1 MWh (rozliczenie w jednostkach kilowat będzie przeliczane wg następującego przelicznika 1 MWh = 1000 kWh).

4. Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy drogą korespondencyjną
5. Zamawiający nie dokona zmian w tym zakresie. Zgodnie z § 2 ust. 4 Projektu umowy (Załącznika Nr 4 do SIWZ) *Zaistnienie okoliczności, o których mowa w ust. 2 i 3 wymaga każdorazowo zaktualizowania załącznika nr 1 do niniejszej Umowy. Moc umowna, warunki jej zmiany oraz miejsce dostarczenia energii elektrycznej dla punktów poboru wymienionych w Załączniku nr 1 do Umowy określana jest każdorazowo w umowach o świadczenie usług dystrybucyjnych zawartych z ENEA Operator Sp. z o. o. i nie wymaga aktualizacji załącznika nr 1 do Umowy.* Zgodnie z powyższym zapisem Moc umowna, warunki jej zmiany oraz miejsce dostarczenia energii elektrycznej dla punktów poboru - nie wymaga aktualizacji załącznika nr 1 do Umowy. Natomiast zmiany ilości ppe (zwiększenia lub zmniejszenia ilości), zmiany grup taryfowych przy uwzględnieniu zasad ich zmian, zmiany grup taryfowych dla poszczególnych ppe – wymagają aktualizacji załącznika nr 1 do Umowy (co wynika bezpośrednio z tych zapisów).
6. Zamawiający nie widzi podstaw do dokonania zmiany zapisu i pozostawia zapis bez zmian. Okres rozliczeniowy stosowany przez Wykonawcę przy rozliczeniach z Zamawiającym za pobraną energię elektryczną winien być identyczny z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD wobec Zamawiającego.
7. Zamawiający nie przewiduje zmian w przedmiotowym zakresie.
8. Kary umowne są każdorazowo dokumentowane przez Zamawiającego notami obciążeniowymi. To jednak nie ma wpływu na prawną możliwość potrącenia przez Zamawiającego przysługujących mu wierzytelności z tytułu kar umownych z wierzytelnościami Wykonawcy, przysługującymi z tytułu wynagrodzenia.
9. Zamawiający informuje, że przeniesienie praw i obowiązków może nastąpić wyłącznie w przypadku następstwa prawnego.
10. Zamawiający nie dysponuje tytułem prawnym upoważniającym do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia.
11. 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. Treść pełnomocnictwa stanowi załącznik Nr 2 do Projektu umowy (stanowiącego załącznik Nr 4 do SIWZ) – nie mniej Zamawiający dopuszcza udzielenie pełnomocnictwa Wykonawcy wg wzoru pełnomocnictwa powszechnie stosowanego przez Wykonawcę.
12. Zamawiający przekaze niezbędne dane i dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy.


BURMISTRZ
Marek Kołodziejczyk

