

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ DO OBIEKTÓW MIASTA CIESZYN I JEGO JEDNOSTEK ORGANIZACYJNYCH”

**Numer postępowania: EO/EE/006/2019**

---

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych ( t. j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) w odpowiedzi na zapytania Wykonawców dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Pełnomocnik Zamawiających wyjaśnia:

Pytanie 1: SIWZ – rozdział 27

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umów drogą korespondencyjną?

Wyjaśnienie: **Tak, Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia umów drogą korespondencyjną.**

Pytanie 2: SIWZ – rozdział 27 pkt 3 ppkt 5), załącznik nr 5 – projekt umowy - §8 ust 4; §16 ust 1 pkt 5

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić grupę taryfową danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w ofercie. Punkty z innych grup taryfowych nieujętych w ofercie będą oznaczały 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 SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”  
Z uwagi na powyższe prosimy również o modyfikację zapisów projektu umowy.

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie dokonał zróżnicowania cen oczekiwanych w ofercie wg grup taryfowych dystrybucyjnych. Podział został dokonany na grupy zróżnicowane do co profilu odbiorczego i co do zasady obejmuje wszystkie grupy taryfowe (dla przykładu jeżeli PPE jest obwodem oświetlenia ulicznego, ale posiada grupę taryfową C11 jest przyporządkowany do Grupy 1 – obiekty oświetlenia ulicznego, inny obiekt z grupą taryfową C11, np. budynek przedszkola przyporządkowany jest do Grupy 2 - Lokale i obiekty inne niż oświetlenie uliczne). Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany.**

Pytanie 3: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §6 pkt 1)

Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo – rozliczeniowych, zapis dotyczy świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego a nie Sprzedawcy energii elektrycznej (Wykonawcy) i związku z powyższym w tym zakresie powinien zostać wykreślony.

Wyjaśnienie : **Pełnomocnik Zamawiających pozostawia zapisy bez zmian.**

Uzasadnienie: Intencją zapisu jest weryfikacja prawidłowości prowadzenia procesu sprzedaży, zauważone nieprawidłowości znajdują odzwierciedlenie w ilościach zużytej energii i Wykonawca „widzi” te ilości i może sygnalizować, że mogą one być nieprawidłowe z przyczyn, np. układów pomiarowo-rozliczeniowych.

Pytanie 4: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §9 ust. 1

Wykonawca informuje, że może wystawiać faktury tylko w oparciu o okresy rozliczeniowe i o dane pomiarowe udostępnione/przekazywane przez OSD.  
Prosimy o modyfikację zapisów do treści:

ust. 1 „Wynagrodzenie Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej umowy obliczane będzie w okresach rozliczeniowych udostępnionych Wykonawcy przez OSD, indywidualnie dla każdego punktu poboru jako iloczyn ilości faktycznie zużytej energii elektrycznej ustalonej na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych udostępnionych Wykonawcy przez OSD i ceny jednostkowej energii elektrycznej netto określonej wg zasad §8.”

Wyjaśnienie: **Zamawiający pozostawia zapisy przedmiotowego ustępu bez zmian.**

Uzasadnienie: Wykonawca prowadzi sprzedaż energii i rozliczenia mają dotyczyć energii zużytej przez Zamawiającego, sposób pozyskiwania danych pomiarowych to wewnętrzna procedura Wykonawcy, która nie może determinować rozliczeń za pobraną energię elektryczną.

Pytanie 5: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §9 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. Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują do rozliczeń dane przekazane przez OSD.

W związku z powyższym, w przypadku braku zgody na wprowadzenie zmian zapisów treści w §9 ust. 1 (pytanie nr 4), 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 zna i rozumie regulacje związane z procesami rozliczeniowymi na rynku energii. Natomiast nie może przyjąć toku postępowania, w którym Wykonawca, w oderwaniu od rzeczywistego poboru energii, będzie prowadził rozliczenia bazując wyłącznie na danych otrzymanych od OSP, do których mogą wkrąść się błędy, stąd oczekiwanie Zamawiającego, że proces rozliczeniowy może być zweryfikowany przy rozbieżności danych od OSP i wskazanych przez urządzenia pomiarowo-rozliczeniowe.**

Pytanie 6: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §9 ust. 5

Zamawiający określił, iż w okolicznościach wskazanych w ust. 5 zdanie pierwsze złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie 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 do poniższej treści:  
„(...) Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności(...)”

Wyjaśnienie: **Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów.**

Uzasadnienie: 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 7: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §10 ust. 1, załącznik nr 1

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.

Wyjaśnienie: **Tak, Zamawiający akceptuje takie rozwiązanie.**

Pytanie 8: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §10 ust. 2

Czy Zamawiający dopuszcza wystawianie faktur zbiorczych nie wszystkich wymienionych punktów poboru energii elektrycznej PPE (w przypadku nie udostępnienia danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD dla wszystkich PPE jednocześnie w tym samym czasie, bądź w przypadku gdy pogrupowane PPE mają zróżnicowane okresy rozliczeniowe)? Wówczas wystawiona faktura nie będzie uwzględniała wszystkich wnioskowanych punktów poboru.

Wyjaśnienie: **Tak, Zamawiający dopuszcza takie rozwiązanie.**

Pytanie 9: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §10 ust. 5

Informujemy, że w chwili podpisywania umowy nie będzie jeszcze znany nr konta bankowego na jaki należy dokonywać płatności. Jest on generowany systemowo po podpisaniu umowy. Indywidualny nr konta na jaki należy uiszczać opłatę wskazywany będzie każdorazowo w wystawianych przez Wykonawcę fakturach VAT.

Prosimy o dokonanie zmiany zapisu do treści:

*„Należności z tytułu faktur będą płatne przez Zamawiającego przelewem na rachunek bankowy wskazany na fakturze VAT.”*

Wyjaśnienie: **Zamawiający zmienia treść §10 ust. 5 Załącznika nr 5 do Umowy, która przyjmuje brzmienie: **Należności z tytułu faktur będą płatne przez Zamawiającego przelewem na rachunek bankowy wskazany na fakturze VAT.****

Pytanie 10: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §10 ust. 6

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 prośbą o zmianę zapisu do poniższej treści:

*„Należności będą płatne przez Zamawiającego, na podstawie prawidłowo (zgodnie z umową) wystawionej faktury VAT, w terminie 30 dni od daty wystawienia(...)”.*

Wyjaśnienie: **Pełnomocnik Zamawiających wprowadza nową treść §9 ust. 6 Załącznika nr 5 do SIWZ jak poniżej:**

**W przypadku uznania reklamacji zgłoszonej przez Zamawiającego, Wykonawca wystawi niezwłocznie skorygowaną fakturę płatną w terminie 30 dni od daty jej wystawienia, jednak nie krótszym niż 25 dni od daty jej dostarczenia. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 25 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.**

**Pełnomocnik Zamawiających wprowadza nową treść §10 ust. 6 Załącznika nr 5 do SIWZ jak poniżej:**

**Należności będą płatne przez Zamawiającego, na podstawie prawidłowo (zgodnie z Umową) wystawionej faktury VAT, w terminie 30 dni od daty wystawienia faktury wpływu faktury jednak nie krótszym niż 25 dni od daty jej dostarczenia do siedziby Zamawiającego albo dostarczenia faktury za pośrednictwem systemu teleinformatycznego, o którym mowa w ustawie o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym na adres wskazany w Załączniku nr 1 do Umowy. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 25 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.**

Pytanie 11: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §10 ust. 7

Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący:

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

Wyjaśnienie : **Pełnomocnik Zamawiających pozostawia zapisy bez zmian.**

Uzasadnienie: Uregulowania Ustawy o finansach publicznych i osobista odpowiedzialność pracowników za ich naruszenie wykluczają możliwość zmiany zaproponowanych zapisów i wzięcia bezpośredniej odpowiedzialności za opóźnienia transferów finansowych dokonywanych w systemach bankowych. Ustalony w umowie termin związany jest z powstaniem ewentualnych zobowiązań odsetkowych i może być odmiennie (w stosunku do zapisów KC) uregulowany umownie.

Pytanie 12: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §11 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 wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne.

Wyjaśnienie: **Pełnomocnik Zamawiających pozostawia zapisy bez zmian.**

Uzasadnienie: Brak ustawowego obowiązku przesłania informacji nie oznacza, że strony nie mogą umownie wprowadzić zapisów, jak w § 11 ust. 2.

Pytanie 13: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §14 ust. 3

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)”.*

i wykreślenie zapisu ust. 5

Wyjaśnienie: **Pełnomocnik Zamawiających pozostawia zapisy bez zmian.**

Uzasadnienie: W relacjach umownych polegających na zakupie energii Zamawiający nie jest równą stroną w stosunku do Wykonawcy. Wykonawca posiada zagwarantowany ustawowo obowiązek wstrzymania dostaw energii w sytuacji kiedy Zamawiający nie wywiązuje się z umowy (nie reguluje należności). Odpowiedzialność odszkodowawcza wynikająca z zapisów § 14 występuje tylko w sytuacji zawinienia Wykonawcy (nieprawidłowej realizacji sprzedaży).

Pytanie 14: SIWZ - załączniki 5 – projekt umowy - §14 ust. 6

W odniesieniu do przedmiotowego zapisu informujemy, że zgodnie z § 42 rozporządzenia Ministra Energii z dnia 6 marca 2019 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną, Zamawiającemu przysługują jedynie bonifikaty.

Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie słowa „upustu” we wskazanym zapisie.

Wyjaśnienie: **Zamawiający zmienia treść §14 ust. 5 Załącznika nr 5 do SIWZ usuwając ze zdania pierwszego sformułowanie „upustów i” oraz usuwając wyrazy „i upusty” z tytułu poprzedzającego §14.**

Pytanie 15: SIWZ - załączniki 2 do projektu umowy - pełnomocnictwo

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 wg 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?

Wyjaśnienie: **Zamawiający przedstawił w dokumentacji przetargowej wzór pełnomocnictwa, który jest akceptowany przez OSD (na podstawie znacznej liczby zawartych umów i przeprowadzonych zmian sprzedawcy). Ten wzór będzie stosowany.**

Pytanie 16: SIWZ - załączniki 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy wszystkie układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupie taryfowej B23 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: **Wszystkie układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx są dostosowane do zasady TPA.**

Pytanie 17: SIWZ - załączniki 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a) Czy Zamawiający posiada aktualnie wszystkie umowy rozdzielone? Jeżeli nie, prosimy o wskazanie dla których PPE, obowiązują umowy kompleksowe (czy tylko dla 3 PPE). Prosimy o wyjaśnienie zapisu „Dystrybucyjne” w kolumnie „Rodzaj umowy”

b) Czy umowy dystrybucyjne, w przypadku umów rozdzielonych, zawarte są na czas określony czy nieokreślony?

c) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych (w przypadku potwierdzenia zapytania w lit. a) powyżej)?

d) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej dla poszczególnych PPE?

e) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy (w oczekiwanym przez Zamawiającego terminie tj. sprzedaż od 01.01.2020 r.)?

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 (w oczekiwanym przez Zamawiającego terminie tj. sprzedaż od 01.01.2020 r.)?

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 ?

- Wyjaśnienie:
- a) W kolumnie „Rodzaj umowy” (Załącznik nr 6 wersja edytowalna) podano informacje: „Dystrybucyjna” – co oznacza, że dla tego PPE Zamawiający posiada rozdzielone umowy, tj. umowę sprzedaży energii i umowę dystrybucyjną. „Kompleksowa” – co oznacza, że dla tego PPE obowiązuje umowa kompleksowa (łącznie w przetargu uczestniczą 3 takie PPE)
  - b) Co do zasady, umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony, mogą wystąpić przypadki pojedyncze, gdzie umowy zawarte są na czas określony, przy czym Zamawiający samodzielnie dokonają przedłużenia ważności tych umów.
  - c) Okres wypowiedzenia dla umów kompleksowych wynosi 1 miesiąc.
  - d) Zamawiający przekazuje informację o dotychczasowym sprzedawcy wybranemu w postępowaniu Wykonawcy, na etapie przygotowania oferty informacja taka nie jest konieczna.
  - e) Aktualnie obowiązujące umowy sprzedaży nie wymagają wypowiedzenia. Dla umów kompleksowych Zamawiający upoważni Wykonawcę do ich wypowiedzenia.
  - f) Zamawiający samodzielnie zawierają umowy dystrybucyjne.
  - g) Zamawiający nie posiada umów zawartych w ramach akcji promocyjnych bądź lojalnościowych, które uniemożliwiałyby zawarcie umowy sprzedaży w terminach przewidzianych w SIWZ.

Wszystkie zmiany i uzupełnienia wprowadzone niniejszym dokumentem stają się integralną częścią SIWZ.

Z uwagi na charakter wprowadzonych zmian Zamawiający nie zmienia terminu składania ofert.

Za Energia Optimum Sp. z o. o.

Energia Optimum Sp. z o.o.  
Prezes Zarządu  
Leszek Rojczyk