

Kietrz, dnia 15.04.2020 r.

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA DO SIWZ

Dotyczy postępowania: „**Zakup energii elektrycznej na potrzeby oświetlenia przestrzeni publicznej Gminy Kietrz.**”

Numer referencyjny: **WKB.271.4.2020**

Działając na podstawie ustawy Prawo Zamówień Publicznych zamieszczamy poniżej, wyjaśnienia zapisów treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ).

### Pytanie 1

**SIWZ rozdział 8 pkt 9- Umowa §7 ust. 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.

#### Odpowiedź 1.

Zamawiający akceptuje proponowane rozwiązanie.

### Pytanie 2

**SIWZ rozdział I- Opis przedmiotu zamówienia/Tabela- Sposób rozliczania, Umowa §6 ust. 5-** Informujemy, że w przypadkach określonych przepisami ustawy Prawo energetyczne i aktów wykonawczych, OSD ma prawo przekazać Sprzedawcy dane szacowane, na podstawie których w świetle ww. przepisów Sprzedawca wystawia fakturę. Wskazujemy jednocześnie, że Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za sposób pozyskania danych przez OSD. Zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, gdyż w obecnym brzmieniu mogą one prowadzić do składania nieuzasadnionych reklamacji, stanowiąc ryzyko po stronie wykonawców.

#### Odpowiedź 2.

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca wskazał w dokumentacji rozliczeniowej informację o zużyciu pozyskane od OSD, które Zamawiający może skonfrontować z danymi o zużyciu energii elektrycznej i sposobie akwizycji danych pozyskanymi bezpośrednio od OSD.

Zamawiający nie dopuszcza do sytuacji, w której Wykonawca samodzielnie dokonuje szacowania zużycia energii.

### Pytanie 3

**SIWZ rozdział 2 pkt. 4. Podwykonawstwo, Formularz oferty pkt. 8, Załącznik nr 6 do oferty dot. bilansowania handlowego-** Informujemy, iż zgodnie ze stanowiskiem Sądu Okręgowego w Warszawie, wyrażone w wyroku z dnia 5 kwietnia 2016 r. (sygn. akt XVII AmE 39/15), zgodnie z którym: „Bilansowanie handlowe jest realizowane pomiędzy podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie, a operatorem systemu przesyłowego (w zakresie zgłaszania umów sprzedaży) oraz pomiędzy podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie, a sprzedawcą energii (w zakresie rozliczeń za niezbilansowanie). W mechanizmie bilansowania odbiorca końcowy nie bierze bezpośrednio udziału (o ile nie jest jednocześnie podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie handlowe). Nie zawiera on umowy o bilansowanie handlowe, a jedynie umowę sprzedaży i o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej. Rozliczanie z tytułu niezbilansowania odbywa się za pośrednictwem sprzedawcy, niezależnie od tego, czy sprzedawca jest jednocześnie podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie handlowe, czy jest nim inny podmiot. Podmiot zobowiązany do bilansowania handlowego może je prowadzić samodzielnie lub wskazać inny podmiot, który będzie świadczył dla niego taką usługę(...)” Dopuszczalne jest zatem przyznanie sprzedawcy uprawnienia do zlecenia wykonywania obowiązków w zakresie bilansowania handlowego innemu podmiotowi, niekoniecznie na zasadzie podwykonawstwa. Prosimy o modyfikację zapisów wraz z załącznikami.

#### Odpowiedź 3.

SIWZ cz. I Rozdział 2 ust. 4, SIWZ cz. IV . pkt 8, SIWZ cz. V – załącznik nr 6 do oferty pozostaną bez zmiany.

Niedopełnienie czynności związanych z bilansowaniem handlowym, w tym grafikowania i złożenia zabezpieczeń finansowych wymaganych przez PSE przez podmiot bilansujący może spowodować, że sprzedawca energii elektrycznej nie może wykonywać funkcji sprzedawcy. Zatem czynność

bilansowania handlowego, jest nierozdzielnie powiązana ze sprzedażą energii elektrycznej, a istniejące zależności pomiędzy Wykonawcą a podmiotem odpowiedzialnym za bilansowanie dotyczą bezpośrednio Zamawiającego, o czym Zamawiający wprost informuje w SIWZ cz. III, par. 8, ust. 2 i niżej.

O prawidłowości tej interpretacji świadczą upadłości ECOERGIA sp. z o.o. (która samodzielnie nie dokonała na niej czynności bilansowania handlowego) czy BARTON ENERGIA sp. z o.o. (dla którego podmiot bilansujący, z którym sprzedawca miał zwartą umowę nie dokonał stosownych czynności, powodując, że sprzedawca utracił możliwość sprzedaży energii elektrycznej dla wszystkich jego klientów). Konsekwencje zostały przeniesione na Odbiorców energii, którzy w ramach umów sprzedaży rezerwowej ponieśli koszty energii elektrycznej od 2 do 3 razy większe niż te, które ponieśli w ramach zawartych umów. Obowiązkiem Sprzedawcy energii elektrycznej jest dostarczenie odbiorcy energii elektrycznej w ilości mu koniecznej po cenie uzgodnionej. Jeśli zatem dla sprzedaży energii elektrycznej wymagane jest dokonanie innych czynności integralnie powiązanych, które w efekcie pozwalają na realizację umowy sprzedaży energii elektrycznej, to czynności te – jeśli są przekazane innemu podmiotowi, realizowane są w ramach podwykonawstwa.

#### **Pytanie 4**

**Umowa §7 ust. 4-** Wykonawca nie ma wiedzy, kiedy faktury zostaną dostarczone do Zamawiającego (wysyłane są listem zwykłym), a w sytuacji gdy faktury zostaną dostarczone z opóźnieniem, w celu dokonania prolongaty terminu płatności niezbędna jest informacja od Zamawiającego o dacie ich wpływu. W związku z powyższym prosimy o modyfikację zapisu do treści: *„Wynagrodzenie płatne będzie przez Zamawiającego w terminie do 30 dni od wystawienia faktury przez Wykonawcę, jednak prawidłowo wystawiona przez Wykonawcę pod względem formalnym i merytorycznym faktura winna dotrzeć do Zamawiającego najpóźniej na 10 dni przed terminem płatności. W razie niezachowania tego terminu, termin płatności wskazany na fakturze VAT zostanie przedłużony o czas opóźnienia na każdorazowy wniosek Klienta. Za dzień zapłaty uważa się datę wpływu środków pieniężnych na rachunek bankowy Wykonawcy. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 10 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.”*

#### **Odpowiedź 4.**

SIWZ cz. III par. 7 ust. 4 pozostanie bez zmiany.

#### **Pytanie 5**

**Załącznik nr 7 do oferty-** Wskazujemy, iż na mocy nowelizacji PZP uchylono art. 26 ust. 2d, kreujący obowiązek przedkładania listy podmiotów należących do tej samej grupy kapitałowej. Przepisy prawa stanowią, iż wykonawcy składają przedmiotowe oświadczenie po terminie składania ofert lub wniosków, w ciągu 3 dni od publikacji na stronie zamawiającego informacji z otwarcia ofert albo przestania informacji o wynikach oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu. Co istotne, zgodnie z literą prawa, obecnie wykonawca składa oświadczenie o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, co inni wykonawcy składający oferty w danym postępowaniu. Z uwagi na powyższe, prosimy o dostosowanie treści ww. oświadczenia do aktualnego stanu prawnego.

#### **Odpowiedź 5.**

Zamawiający informuje, że w SIWZ cz. I, ust. 2, pkt 6 zawarł zapis:

Wykonawcy, którzy złożyli oferty, w terminie do 3 dni od dnia umieszczenia informacji z otwarcia ofert, dostarczą Zamawiającemu załącznik nr 7 do oferty, dotyczący przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej.

#### **Pytanie 6**

**Umowa §4 ust. 3-** Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są przez Sprzedawcę wskutek niedotrzymania przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi odbiorców. Bonifikaty udzielane są w terminie 30 dni od dnia, w którym nastąpiło niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: *„Wykonawca zobowiązany jest do udzielania bonifikat za niedotrzymanie przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi odbiorcy w terminie 30 dni od dnia, w którym nastąpiło niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców”*

#### **Odpowiedź 6.**

SIWZ cz. III, par. 4 ust. 3 pozostanie bez zmiany.

#### **Pytanie 7**

**Umowa §7 ust. 5-** Zamawiający określił, iż złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 488 Kodeksu cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia Odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez określenie, iż **„Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”**

#### **Odpowiedź 7.**

SIWZ cz. III, par. 7 ust. 5 pozostanie bez zmiany.

#### **Pytanie 8**

**Umowa §7 ust. 9-** Prosimy o modyfikację zapisu do treści: *„Wykonawca oświadcza, że numer rachunku wskazany na fakturze, która będzie wystawiona w jego imieniu, będzie rachunkiem rozliczeniowym lub będzie rachunkiem wirtualnym powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, dla którego zgodnie z rozdz. 3 a ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe, prowadzony jest rachunek VAT i znajduje się w Wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonym przez Ministerstwo Finansów. W przypadku, gdy Wykonawca na fakturze wskaże rachunek wirtualny, to Zamawiający weryfikując numer rachunku po otrzymaniu komunikatu na stronie Ministerstwa Finansów tożsamego z zapisem: „Wyszukiwany numer rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych na wykazie” zrealizuje płatność na wskazany rachunek.”* Taka modyfikacja pozwoliłaby aby ten zapis był uniwersalny tzn. dostosowany zarówno do sytuacji Wykonawcy, który stosuje na swoich fakturach rachunki wirtualne jak również dla takiego Wykonawcy, który na fakturach podaje rachunek rozliczeniowy (nie stosuje rachunków wirtualnych).

#### **Odpowiedź 8.**

SIWZ cz. III par. 7 ust. 9 brzmi: Wykonawca oświadcza, że numer rachunku rozliczeniowego wskazany na fakturze, która będzie wystawiona w jego imieniu, będzie rachunkiem dla którego zgodnie z rozdz. 3 a ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe, prowadzony jest rachunek VAT i znajduje się w Wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT prowadzonym przez Ministerstwo Finansów. W przypadku, gdy Wykonawca na fakturze wskaże rachunek wirtualny, to Zamawiający weryfikując numer rachunku po otrzymaniu komunikatu na stronie Ministerstwa Finansów tożsamego z zapisem: „ Wyszukiwany numer rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych na wykazie” zrealizuje płatność na wskazany rachunek.

#### **Pytanie 9**

**Umowa §8 ust. 5-** Zwracamy uwagę na fakt, iż wskazany w przedmiotowych zapisach termin na przedłożenie dokumentów może być niemożliwy do spełnienia z przyczyn obiektywnie niezależnych od Wykonawcy. Uwzględniając rygor niewypełnienia przedmiotowego obowiązku, prosimy o stosowne wydłużenie danego terminu lub modyfikację słów do treści „niezwłocznie”.

#### **Odpowiedź 9.**

SIWZ cz. III, par. 8 ust. 5 pozostanie bez zmiany. Dla sytuacji, których wskazane terminy dotyczą, termin „niezwłocznie” nie jest terminem jednoznacznym. W dobie obecnych technologii przesłanie stosownej informacji w terminach wskazanych jest możliwe.

#### **Pytanie 10**

**Umowa §8 ust. 9 d), e) oraz f)-** Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia, wskazane w przedmiotowych zapisach, nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego. Ponadto zwłoka w rozpoczęciu wykonania umowy może nastąpić z przyczyn, które nie są zależne od Wykonawcy (np. w przypadku błędnej weryfikacji zgłoszenia przez OSD). Zapisy umożliwiające Zamawiającemu odstąpienie od umowy w takim przypadku wydają się być nieuzasadnione, w związku z czym zwracamy się z prośbą o ich usunięcie lub o doprecyzowanie, iż Zamawiający może od umowy odstąpić jedynie w przypadku, gdy opóźnienie wynika z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Odpowiedź 10.  
SIWZ cz. III, ust. 9, lit d), e) oraz f) pozostanie bez zmiany.

#### **Pytanie 11**

**Umowa- §9 Kary umowne ust. 1-6-** 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.

#### **Odpowiedź 11.**

SIWZ cz. III, par. 9, ust. 1-6 pozostaną bez zmiany.

#### **Pytanie 12**

**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 **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?

#### **Odpowiedź 12.**

Pełnomocnictwo dołączone do SIWZ cz. III spełnia wszelkie wymagania dla procesu zmiany sprzedawcy oraz te, które są stawiane dla Wykonawcy w ramach wykonania umowy.

#### **Pytanie 13**

**Umowa §3 -** Informujemy, 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.*”

#### **Odpowiedź 13.**

SIWZ cz. III, par. 3 dotyczy bilansowania handlowego. Wykonawcy pewnie chodziło o par. 2. Zamawiający sporządził SIWZ cz. II na druku, który uwzględnia dane konieczne w procesie zmiany sprzedawcy energii elektrycznej. Zatem w tym przypadku nie ma mowy o niedotrzymaniu przez Zamawiającego terminu dostarczenia danych. Zamawiający na mocy pełnomocnictwa wymaga od Wykonawcy, aby ten w przypadku negatywnej weryfikacji dla określonego ppe, współpracował z Zamawiającym w sposób opisany w IRIESD, celem uzyskania weryfikacji pozytywnej.

#### **Pytanie 14**

**Wykaz PPE-** Z uwagi na fakt, że w taryfach Wykonawcy nie istnieje grupa taryfowa O12 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.

#### **Odpowiedź 14.**

Zamawiający wymaga od Wykonawcy, aby ten wskazał w ofercie jedną cenę energii elektrycznej niezależnie od godziny poboru energii elektrycznej. Rozliczenia zatem w grupie O12 (OSD – TAURON sp. z o.o.) są tożsame z C12b (OSD – PGE Obrót SA).