

**Do Wykonawców
biorących udział w postępowaniu**

Odpowiedzi na zapytania do treści SWZ wraz z modyfikacją treści SWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest: „**Dostawa energii elektrycznej dla Powiatu łowickiego oraz jego jednostek organizacyjnych**”.

- I. Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, w związku z zapytaniami do treści SWZ zamawiający wyjaśnia, co następuje:

Pytanie nr 1

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający, oprócz danych podanych w Załączniku nr 1 do SWZ, przekaze niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel 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:

- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy do OSD wraz z upoważnieniem OSD do zawarcia umowy rezerwowej ze wskazanym sprzedawcą rezerwowym w sytuacjach określonych w ustawie prawo energetyczne;
- 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. 3 ust. 29a ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że przekaze niezbędne dane Wykonawcy umożliwiające dokonanie zmiany sprzedawcy energii elektrycznej w tym m.in. plik w wersji elektronicznej Excel. Załącznikami do umowy będą natomiast: pełnomocnictwo, umożliwiające dokonanie zmiany sprzedawcy energii elektrycznej (załącznik nr 4.1 do SWZ) oraz zestawienie punktów poboru (załącznik nr 4.2 do SWZ).

Pytanie nr 2:

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

- b) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
- c) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- d) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?

Odpowiedź Zamawiającego:

- a) Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami Rozdziału V SWZ ust. 2.4 wskazał, dla których punktów poboru umowy dystrybucyjne zostały zawarte na czas określony, a dla których na czas nieokreślony.
- b) Zamawiający nie posiada umów kompleksowych dla żadnego punktu poboru objętego niniejszym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego.
- c) Zgodnie z zapisami SWZ zmiany sprzedawcy energii elektrycznej dokonuje Wykonawca na podstawie stosownego pełnomocnictwa, stanowiącego załącznik nr 4.1 do SWZ.
- d) Zamawiający nie zawierał umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych czy lojalnościowych.

Pytanie nr 3:

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?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, iż stosowne pełnomocnictwo załączył do niniejszego postępowania, które stanowi załącznik nr 4.1 do SWZ. Wzór tego pełnomocnictwa stosowany był już kilkakrotnie w poprzednich postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego i był wystarczający do skutecznego przeprowadzenia zmiany sprzedawcy energii elektrycznej. Zamawiający nie wyklucza zastosowania wzorów pełnomocnictw stosowanych przez Wykonawców służących do zgłoszenia zmiany sprzedawcy energii elektrycznej o ile nie będą sprzeczne z zapisami SWZ i nie będą nakładały nowych obowiązków na Zamawiającego, a które to nie zostały wskazane w SWZ.

Pytanie nr 4:

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada:

- a) status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.), co oznacza, że jest podmiotem wytwarzającym energię elektryczną lub ciepło z odnawialnych źródeł energii lub wytwarza biogaz rolniczy w instalacjach odnawialnego źródła energii, w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?
- b) status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.), co oznacza, że jest odbiorcą końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w mikroinstalacji, pod warunkiem, że wytwarzanie o którym mowa powyżej, nie stanowi przedmiotu przeważającej działalności gospodarczej określonej zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 40 ust. 2 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o statystyce publicznej (Dz. U. 2020 r. poz. 443 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że nie posiada statusu wytwórcy o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.) ani statusu prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 ze zm.)

Pytanie nr 5:

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- b) 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 ?

Odpowiedź Zamawiającego:

- a) Wszystkie umowy dotyczące sprzedaży energii elektrycznej zostały zawarte na czas określony tj. do dnia 31.12.2021 r. Zamawiający wskazał tę informację Rozdziale V ust. 2.2. Zgodnie z zapisami SWZ zmiany sprzedawcy energii elektrycznej dokonuje Wykonawca, na podstawie stosownego pełnomocnictwa stanowiącego załącznik nr 4.1 do SWZ.
- b) Zamawiający informuje, że nie posiada zawartych umów kompleksowych. Zamawiający informuje, że wszystkie jednostki wchodzące w skład grupy zakupowej zawrą samodzielnie odpowiednie umowy dystrybucyjne, dla umów zawartych na czas określony, bez konieczności pośrednictwa Wykonawcy w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy energii elektrycznej.

Pytanie nr 6:

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji:

1. Czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?
2. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej?
3. Ile umów zamierza podpisać Zamawiający?
4. Czy Zamawiający będzie koordynował proces przygotowania, podpisywania i przesyłania do Wykonawcy umów sprzedaży, zawartych przez wszystkie jednostki organizacyjne ujęte w przedmiotowym postępowaniu?

Odpowiedź Zamawiającego:

1. Tak. Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną.
2. Zamawiający dopuści zawarcie umowy w formie elektronicznej z wyjątkiem następujących jednostek:
 - Zespół Szkół Ponadpodstawowych nr 4,
 - Młodzieżowy Ośrodek Socjoterapii w Kiernozi,
 - Zespół Szkół Ponadpodstawowych nr 3,
 - Dom Pomocy Społecznej „Borówek”.
3. Zostanie zawartych 14 odrębnych umów.
4. Tak. Zamawiający będzie koordynował proces podpisywania umów wszystkich jednostek, których dotyczy niniejsze postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego.

Pytanie nr 7:**SWZ – Rozdział V pkt. 1 w zw. z Załącznikiem 4 do SWZ - §8 oraz §13 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 zmodyfikowanie 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”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zamawiający informuje, że zgodnie z zapisami Rozdziału V SWZ ust. 2.3 dla punktu poboru kod PPE: PL0037740019300645 świadczenie usług dystrybucji zapewnia ENERGA OPERATOR S.A., ul. Marynarki Polskiej 130, 80-557 Gdańsk.

Dla pozostałych 33 punktów poboru energii elektrycznej świadczenie usług dystrybucji zapewnia PGE Dystrybucja Spółka Akcyjna z siedzibą w Lublinie, ul. Garbarska 21A, 20-340 Lublin (Oddział Łódź-Teren). Zgodnie z zapisami Rozdziału III SWZ ust. 2.4 umowy dystrybucyjne zostały zawarte na czas określony do dnia 31.12.2021 roku z wyjątkiem następujących punktów PPE:

- PLZELD040001650187
- PLZELD040036210151
- PLZELD040036250155
- PLZELD040001370159
- PLZELD040034730100
- PLZELD040001660188
- PLZELD040007740117
- PLZELD040007740217
- PLZELD040012310186
- PLZELD040430290177

dla których zawarto umowy dystrybucyjne na czas nieokreślony. Zamawiający informuję, że wszystkie jednostki wchodzące w skład grupy zakupowej zawrą odpowiednie umowy dystrybucyjne bez konieczności pośrednictwa Wykonawcy. Dodatkowo Zamawiający informuje, iż zgodnie z § 8 projektu umowy, rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej nastąpi od dnia 01.01.2022 r. jednak nie wcześniej niż po skutecznym przeprowadzeniu procesu zmiany sprzedawcy u OSD.

Pytanie nr 8:

SWZ – Rozdział V pkt. 2.4

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przewidział czas niezbędny na zawarcie umowy dystrybucyjnej dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie jest zawarta na czas nieokreślony? Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę z OSD w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że wszystkie jednostki wchodzące w skład grupy zakupowej zawrą samodzielnie odpowiednie umowy dystrybucyjne bez konieczności pośrednictwa Wykonawcy w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy energii elektrycznej.

Pytanie nr 9:

Załącznik nr 4 do SWZ - §6 ust. 4

Informujemy, że błędy w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego mogą dotyczyć zarówno zawyżeń, jak i zaniżeń należności za pobraną energię elektryczną, a Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. W takim przypadku może nastąpić zarówno nadpłata, jak i niedopłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający akceptuje powyższą propozycję. Działając na podstawie art. 286 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający modyfikuje treść Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego – załącznik nr 4 do SWZ w następujący sposób:

W § 6 ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Jeżeli błędy wskazane w ust. 2 spowodowały zawyżenie lub zaniżenie należności za dostarczoną energię elektryczną Wykonawca jest obowiązany dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur i w przypadku zawyżenia należności za dostarczoną energię elektryczną na pisemną prośbę Zamawiającego zwrócić środki finansowe na konto Zamawiającego lub zaksięgować ewentualną nadpłatę na poczet przyszłych płatności. W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT”.

W związku z powyższą zmianą załącznik nr 4 do SWZ pt. „Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego” zastępuje się załącznikiem nr 4 A do SWZ pt. „Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego”.

Pytanie nr 10:

Załącznik nr 4 do SWZ - §6 ust. 6

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zgodę na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2020 poz. 106 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach. Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej. Dzięki temu rozwiązaniu Zamawiający otrzyma dokument w momencie jego wystawienia, zniwelowane zostanie ryzyko niedostarczenia przesyłki lub znacznego opóźnienia w jej dostarczeniu. Zmiana formy dostarczania faktur ma również aspekt ekologiczny, przyczyni się do wspólnego dbania o środowisko naturalne poprzez zmniejszenie zapotrzebowania na produkcję papieru i ograniczenie transportu.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający akceptuje możliwość udostępniania faktur za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany przez Zamawiającego adres poczty elektronicznej.

Pytanie nr 11:

Załącznik nr 4 do SWZ - §6 ust. 7

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 Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie nr 12:

Załącznik nr 4 do SWZ - §12

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. 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.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie nr 13

Załącznik nr 4 do SWZ - § 12 ust. 3

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w rozpatrzeniu reklamacji, 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. Tak wysoki poziom kary umownej 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.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 14

Załącznik nr 4 do SWZ - §12 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.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie Zamawiający informuje, że na wniosek Wykonawcy wystawi notę obciążeniową.

Pytanie nr 15:

Załącznik nr 4 do SWZ - §12 ust. 6

Zamawiający wskazał, że zmiana w postaci zwiększenia i zmniejszenia ilości punktów poboru energii nie może przekroczyć 20% PPE wskazanych w Załączniku nr 1 do SWZ. W związku z powyższym, Wykonawca zwraca się z prośbą o informację, czy Zamawiający samodzielnie będzie kontrolował wskazaną w dokumentacji przetargowej ilość przyłączanych/odłączanych PPE?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że samodzielnie będzie kontrolował wskazaną w dokumentach zamówienia ilość przyłączanych/odłączanych PPE.

- II. Treść udzielonej przez Zamawiającego odpowiedzi oraz modyfikacji SWZ stanowi integralną część dokumentacji przetargowej, którą należy uwzględnić przy sporządzaniu oferty.
- III. Działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający modyfikuje treść specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej SWZ w następujący sposób:

1. W rozdziale XI SWZ ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert do dnia 24.11.2021 r., przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

W rozdziale XIII SWZ ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2.Ofertę należy złożyć w terminie do dnia 26.10.2021 r., do godz. 10.00”.

3. W rozdziale XIV SWZ ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 26.10.2021 r., o godzinie: 12.00.”

STAROSTA ŁOWICKI

/.../

Marcin Kosiorek