

**ZAPYTANIA I ODPOWIEDZI DO SIWZ
ORAZ
ZMIANY nr 2 W SIWZ**

W dn. 28.10.2019 r. w postępowaniu pn. „**Dostawa energii elektrycznej na rzecz Powiatu Opolskiego oraz wybranych jednostek organizacyjnych Powiatu Opolskiego**” wpłynęły następujące pytania od Wykonawcy:

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz.U. z 2015r. poz. 2164 z późn.zm.) zwracamy się z prośbą, jako Wykonawca o wyjaśnienie i modyfikację zapisów treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ).

Pytanie 1

SIWZ Rozdział IV Opis Przedmiotu zamówienia pkt 1

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże 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:
- nazwa i adres firmy;
 - opis punktu poboru;
 - adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
 - grupa taryfowa ;
 - 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 okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1lit b) ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że dane zawarte w pytaniu 1a) znajdują się w załącznikach do wzoru umowy oraz w zał. nr 8 dokumentacji przetargowej. Brakujące dane oraz

dokumenty wyszczególnione w pytaniu 1b) zostaną dostarczone najpóźniej w dniu podpisania umowy.

W wersji elektronicznej Excel zamawiający może przekazać wyłącznie zał. nr 8 dokumentacji przetargowej.

Pytanie 2

SIWZ Rozdział XVI Informacje o formalnościach jakie powinny zostać dopełnione po wyborze oferty w celu zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego pkt 9.

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, czy Zamawiający dopuści możliwość fakturowania w sposób tradycyjny tj. po otrzymaniu odczytów od OSD Wykonawca w ciągu 14 dni wystawi fakturę VAT za dany okres rozliczeniowy. Faktura zostanie przesłana na adres wskazany przez Zamawiającego pocztą.

Odpowiedź Zamawiającego:

Tak. Wykonawca **może** skorzystać ze skrzynki PEPPOL. Faktury można dostarczyć w sposób tradycyjny zgodnie z załącznikiem pn. „DANE DO FAKTURY”

Pytanie 3

SIWZ Rozdział XVI Informacje w sprawie postanowień umownych pkt 2

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

Odpowiedź Zamawiającego:

Informacje w sprawie postanowień umownych pkt 2 reguluje rozdział XVIII.

Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy drogą korespondencyjną pisemną. Nie dopuszcza się elektronicznej drogi korespondencyjnej w kwestii podpisania umowy.

Pytanie 4

SIWZ Rozdział XVI Informacje w sprawie postanowień umownych pkt 4

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych w Ofercie, oznaczą będą 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.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Informacje w sprawie postanowień umownych pkt 4 reguluje rozdział XVIII.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

Pytanie 5

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 Zamawiającego:

Zamawiający wymaga umieszczania na fakturach Nabywcy i Odbiorcy/Płatnika.

Pytanie 6

Załącznik nr 1 do SIWZ Oferta

Informujemy, że w przypadku jednostki rozliczeniowej, jaką jest kWh, wszystkie przedsiębiorstwa obrotu energią elektryczną stosują podawanie cen jednostkowych z

dokładnością do czwartego miejsca po przecinku, zgodnie z obowiązującymi Taryfami za sprzedaż i dystrybucję energii elektrycznej. Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający dopuści podanie ceny jednostkowej w zł/kWh z dokładnością do czterech miejsc po przecinku, natomiast ceny ogólnej za całość zamówienia brutto oraz wartości netto i kwoty VAT z tytułu sprzedaży energii podanie z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający akceptuje podawanie cen w opisany sposób.

Pytanie 7

Wzór umowy § 1 ust.5 lit.e if

Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin na wystawienie faktury VAT może nie zostać dotrzymany z uwagi na fakt, iż okres rozliczeniowy nie zawsze pokrywa się z miesiącem kalendarzowym, natomiast faktury VAT wystawiane są przez Wykonawcę na podstawie danych pomiarowych otrzymanych od OSD oraz zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści:

„Rozliczenia za energię elektryczną dokonywane będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD, w oparciu o fakturę wystawioną przez Wykonawcę w terminie 14 dni od otrzymania danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający określił okres rozliczeniowy jako miesiąc nie precyzując go jako miesiąc kalendarzowy, jednocześnie wskazując w § 5 pkt 8, że rozliczenia będą się odbywać w okresach stosowanych przez OSD

Pytanie 8

Wzór umowy § 5 ust 3 w zw. z § 7 ust 1 oraz Załącznik nr 7 do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia

W przypadku, gdy przedmiotem zamówienia są PPE obejmujące mikroinstalacje koniecznym jest, zgodnie z definicją prosumenta wskazaną w art. 2 pkt 27a ustawy o odnawialnych źródłach energii z dnia 20 lutego 2015 r. (Dz. U. z 2018 r. poz. 2389 ze zm.), zawarcie umowy kompleksowej. Co więcej, wzorzec Oferty zaproponowany przez Zamawiającego nie jest dostosowany do wyceny sprzedaży energii elektrycznej dla PPE obejmujących mikroinstalacje, co uniemożliwia prawidłowe skalkulowanie wartości zamówienia. Wykonawca informuje, że złożona Oferta może dotyczyć wyłącznie świadczenia sprzedaży energii elektrycznej dla PPE nieobjmujących mikroinstalacji. W obecnym stanie, kalkulacja wartości przedmiotu zamówienia będzie możliwa jedynie dla tych PPE, które nie obejmują mikroinstalacji. Ponadto, zgodnie z obowiązującym porządkiem prawnym i zasadami funkcjonowania rynku energii elektrycznej, Wykonawca nie może zawrzeć umowy kompleksowej dla PPE obejmujących mikroinstalacje, znajdujących się poza obszarem działalności swojego OSD. Pozostawienie takich PPE w przetargu może wiązać się z naruszeniem zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców, o których mowa w art. 7 ust. 1 Ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 ze zm.).

Odpowiedź Zamawiającego:

Umowa zawarta przez jedną jednostkę Powiatu Opolskiego z Tauron Dystrybucja S.A. określona jest w umowie jako „Umowa dla mikroinstalacji - nie prosument” wobec czego zasady obowiązujące prosumenta nie dotyczą tej umowy.

Pytanie 9

Wzór umowy § 5 ust 10

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 zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób: „Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 30 dni od daty wystawienia”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

BRAK PYTANIA NR 10

Pytanie 11

Wzór umowy § 5 ust 10

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”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

Pytanie 12

Wzór umowy § 6 ust 5

Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw 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, poprzez usunięcie frazy „(„.) pomimo uprzedniego skutecznego powiadomienia na piśmie o zamiarze wypowiedzenia”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

Pytanie 13

Wzór umowy § 8

Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zapisów dotyczących kar umownych. Jednocześnie wnosimy o dostosowanie postanowienia zawartego w ust. 6 do zasady równości stron stosunku cywilnoprawnego poprzez jego modyfikację do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Zaznaczamy, że zapis ten w obecnym kształcie wpływa na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie przekładać się na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

Pytanie 14**Wzór umowy § 8 ust. 6**

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. 1pkt 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 w razie naliczenia i potrącenia kar umownych każdorazowo wystawi notę księgową.

Pytanie 15**Wzór umowy § 10 ust 1d i e**

Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści: „Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

Pytanie 16

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx 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.

Odpowiedź Zamawiającego:

Układ pomiarowo-rozliczeniowy w grupie B22 jest dostosowany do zasady TPA, od paru lat dla tej grupy taryfowej odbywa się sprzedaż energii.

Pytanie 17

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 Zamawiającego:

Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa wg wzoru zawartego w dokumentacji przetargowej i będzie ponosić odpowiedzialność za treść wzoru pełnomocnictwa.

Pytanie 18

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) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej?
- e) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej?
- f) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- g) 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 ?
- h) 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 ?"

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający udziela informacji:

- a) wszystkie umowy są rozdzielone na umowy sprzedaży i dystrybucji , Zamawiający nie posiada umów kompleksowych
- b) procedury zmiany sprzedawcy przeprowadzane są po raz kolejny dla każdego z PPE
- c) umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony
- d) sprzedawcą energii jest Orange Energia S.A.
- e) umowy sprzedaży zawarte są na czas określony do 31.12.2019 r.
- f) zgodnie z powyższym pkt - nie dotyczy
- h) brak jest umów w ramach akcji promocyjnych/lojalnościowych

Powyższa treść pisma stanowi integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) i należy je uwzględnić w dalszym przebiegu postępowania.