

Warszawa, 11.08.2020 r.

Pełnomocnik Zamawiającego:
New Power Sp. z o.o.
ul. Chełmżyńska 180A
04-464 Warszawa

Reprezentujący:
Gmina Kalinowo
ul. Mazurska 11
19-314 Kalinowo

ODPOWIEDZI NR 1 NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Pełnomocnik Zamawiającego – Gminy Kalinowo prowadząc postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania: „**ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY GMINY KALINOWO I JEJ JEDNOSTEK ORGANIZACYJNYCH**” przesyła niniejszym pismem treść zapytań, które drogą elektroniczną w dniu 07.08.2020 r. wpłynęły do Pełnomocnika Zamawiającego, dotyczących przedmiotowego postępowania wraz z odpowiedziami, dotyczących ogłoszenia, nr ogłoszenia w BZP 570685-N-2020 z dnia 2020-08-06 r.

Pytanie 1. Zwracamy się z prośbą o wykreślenie § 2 ust.2 Projektu Umowy.

W ramach wyjaśnień informujemy, iż Wykonawca nie jest w stanie wpłynąć na terminowe przekazanie danych od Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Ponadto informujemy, iż w zapisach umownych oraz instrukcji nie ma żadnych sankcji prawnych za nieterminowe przekazanie danych pomiarowych o ilości zużytej energii elektrycznej dla poszczególnych punktów.

Odpowiedź 1.

Pełnomocnik Zamawiający informuje, że zapis § 2 ust. 2 wzoru Umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 2. Dotyczy § 5 ust. 5 Projektu Umowy.

Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT, wynikającą ze zmiany ww. przepisów od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści: „....., za wyjątkiem ustawowej zmiany stawki podatku VAT lub podatku akcyzowego”.

Odpowiedź 2.

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 5 ust. 5.

Pytanie 3. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji odnośnie okresu rozliczeniowego wskazanego w § 6 ust. 1 Projektu umowy. Jeśli Operator Systemu Dystrybucyjnego nie udostępni danych pomiarowych w terminie, czy Wykonawca może wystawić fakturę szacunkową?

Odpowiedź 3.

W tej sytuacji Wykonawca w procesie fakturowania winien opierać się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego.

Pełnomocnik Zamawiający informuje, że Zamawiający nie wyraża zgody na wystawianie faktur szacunkowych.

Pytanie 4. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji odnośnie terminu na wystawienie faktur wskazanego w § 6 ust. 9 Projektu umowy. Jeśli Operator Systemu Dystrybucyjnego nie udostępni odczytów i Wykonawca nie będzie mógł wystawić faktury /nie z własnej winy/, to czy kara umowna będzie również naliczana? Prosimy o jednoznaczną odpowiedź.

Ponadto zwracamy się z prośbą o zmianę § 6 ust. 9 Projektu Umowy sprzedaży na zapis o treści: „9. Strony ustalają następujący sposób rozliczeń, w którym Wykonawca wystawia zamawiającemu na koniec okresu rozliczeniowego w terminie 14 dni od daty otrzymania danych od OSD, z terminem płatności.....”

Odpowiedź 4.

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w § 6 ust. 10. Jeżeli Wykonawca pomimo starań nie otrzyma odczytów od OSD, i tym samym nie będzie mógł wystawić faktury zgodnie z terminem umownym, kara umowna nie zostanie naliczona. Wykonawca będzie jednak zobowiązany udowodnić na piśmie Zamawiającemu, iż nie mógł pozyskać danych i rzeczywiście nie wystawił faktury nie z własnej winy.

Pytanie 5. Dotyczy § 6 ust. 9 Projektu Umowy.

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu Cywilnego. Taka 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. Jednocześnie tak wysoki poziom kary umownej za odstąpienie od umowy zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu.

Odpowiedź 5.

Pełnomocnik Zamawiający informuje, że Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie przedmiotowego zapisu.

Pytanie 6. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony czy nieokreślony?

Odpowiedź 6.

Umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony.

Pytanie 7. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji czy podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji wydanymi przez właściwego OSD?

Odpowiedź 7. Pełnomocnik Zamawiający informuje, że podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji wydanymi przez właściwego OSD.

Pytanie 8. Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego na podstawie faktur VAT ze wskazanym oddzielnym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym odrębnie dla każdej z wyszczególnionych jednostek organizacyjnych/grup fakturowych? Czy też Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego na podstawie faktur VAT ze wskazanym jednym subkontem do wpłat należności przyporządkowanym do wszystkich wyszczególnionych jednostek organizacyjnych? Czy obiekty oświetlenia ulicznego mają zostać wyodrębnione na oddzielnej fakturze dla poszczególnych Zamawiających (w ramach jednego numeru NIP).

Odpowiedź 8.

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający oczekuje prowadzenia rozliczeń za zakupioną energię elektryczną w ramach jednego numeru NIP Zamawiającego, (który wskazany został jako nabywca w załączniku nr 1 do SIWZ), na podstawie faktur VAT ze wskazanym oddzielnym subkontem do wpłat należności, przyporządkowanym odrębnie dla każdej z wyszczególnionych jednostek organizacyjnych.

Pytanie 9. 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 dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.

Odpowiedź 9.

Pełnomocnik Zamawiającego wskazuje, że kwestia własności w tym zakresie nie ma większego znaczenia. Zgodnie z art. 4j ustawy z 9 kwietnia 1997 r. – Prawo energetyczne (t.j. Dz.U. z 2020r. poz. 833 z późn. zm.),

odbiorcy paliw gazowych lub energii mają prawo zakupu tych paliw lub energii od wybranego przez siebie sprzedawcy.

Ponadto, zgodnie z art. 4j prawa energetycznego każdy odbiorca energii elektrycznej jest uprawniony do wyboru dowolnego sprzedawcy tej energii. W konsekwencji Zamawiający jest uprawniony do ogłoszenia przetargu na zakup energii elektrycznej.

Dodatkowo, przepis art. 4j prawa energetycznego nie uzależnia bowiem prawa do wyboru sprzedawcy energii od posiadania tytułu własności do urządzeń.

Pytanie 10. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

Odpowiedź 10.

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający dopuszcza podpisanie umów drogą korespondencyjną.

Pytanie 11. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, o ilości zawieranych umów.

Odpowiedź 11.

Pełnomocnik Zamawiającego, informuje iż zawartych będzie 8 umów.

Pytanie 12. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada:

1) status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2020 r. poz. 261 z późn. 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?

2) 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. z 2020 r. poz. 261 z późn. 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. z 2019 r. poz. 649 i 730), w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Odpowiedź 12.

1) Nie

2) Nie

Pytanie 13. W przypadku posiadania przez Zamawiającego statusu wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2018 poz. 2389 z późn. zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej, Wykonawca informuje, że objęcie przedmiotem zamówienia na dostawę energii elektrycznej/dostawę energii elektrycznej oraz zapewnienie świadczenia usługi jej dystrybucji punktów poboru energii, w których wytwarzana jest energia elektryczna, może stanowić naruszenie dyspozycji art. 29 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 1843 z późn. zm.), zgodnie z którym „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.”

W konsekwencji ww. przepisu ustawy prawo zamówień publicznych, dokumentacja przetargowa powinna zawierać wyraźne i precyzyjne uregulowania wskazujące na przedmiot zamówienia, z uwzględnieniem wszystkich zobowiązań Wykonawcy związanych z posiadaną przez Zamawiającego instalacją odnawialnego źródła energii (dalej: Instalacja OZE). W dokumentacji przetargowej brak jest postanowień dotyczących wskazania strony kupującej energię wytworzoną w Instalacji OZE oraz regulacji dotyczących zmiany podmiotu odpowiedzialnego za bilansowanie handlowe zarówno na kierunku dostarczania energii elektrycznej jak i na kierunku jej poboru z Instalacji OZE. W powyższym zakresie wskazuje się, iż zgodnie z art. 9g ust. 6b ustawy prawo energetyczne (Dz. U. z 2019 r., poz. 755 z późn. zm.) rozliczenia wynikające z niebilansowania energii

elektrycznej pobranej, wprowadzonej lub pobranej i wprowadzonej dokonuje jeden podmiot odpowiedzialny za bilansowanie handlowe, co ma istotne znaczenie w celu umożliwienia wykonania przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę.

Informujemy, iż pozostawienie zapisów dokumentacji przetargowej w obecnym brzmieniu uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty w zakresie dotyczącym ww. kategorii punktów poboru energii. W związku z powyższym, w celu umożliwienia złożenia Oferty, Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status wytwórcy.

Odpowiedź 13.

Pełnomocnik Zamawiającego informuje iż, Zamawiający nie posiada statusu wytwórcy.

Pytanie 14. W przypadku posiadania przez Zamawiającego 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. z 2018 r. poz. 2389 z późn. zm), mając na względzie należyłą realizację przedmiotu zamówienia, wskazujemy, że w ocenie Wykonawcy, konieczne może być dokonanie modyfikacji SIWZ. Powyższe wynika w szczególności z faktu, że stosowany przez Wykonawcę wzór umowy kompleksowej nie zawiera zapisów odnoszących się do świadczenia usługi odbioru i rozliczania energii elektrycznej wprowadzonej do sieci OSD z mikroinstalacji. Jednocześnie wskazujemy, że umowy kompleksowe, których przedmiot dotyczy również świadczenia usługi odbioru i rozliczania energii elektrycznej wprowadzonej do sieci OSD z mikroinstalacji, zawierane są na wzorcu umownym Wykonawcy, dotyczącym przedmiotowego zakresu, który dedykowany jest prosumantom. W związku z powyższym, zwracamy się z zapytaniem:

1) Czy Zamawiający dostosuje wzór Oferty, poprzez uwzględnienie kalkulacji cenowej dedykowanej PPE obejmującym mikroinstalacje?

2) W przypadku udzielenia odpowiedzi twierdzącej na pytanie wskazane w pkt 1) powyżej, czy Zamawiający jest świadom, że wyrażenie zgody na zmianę wskazaną w pkt 1) spowoduje konieczność podpisania dwóch, odrębnych umów na wzorcu umownym Wykonawcy, jednej dotyczącej kompleksowej sprzedaży energii elektrycznej (dla PPE bez mikroinstalacji) oraz drugiej, dotyczącej kompleksowej sprzedaży energii elektrycznej, świadczenia usługi dystrybucji oraz świadczenia usługi odbioru i rozliczania energii elektrycznej wprowadzonej do sieci OSD z mikroinstalacji (dla PPE z mikroinstalacją)?

3) W przypadku udzielenia odpowiedzi twierdzącej na pytanie wskazane w pkt 1), czy Zamawiający jest świadom, że rozliczenia dla PPE z mikroinstalacją będzie odbywać się na zasadach określonych w art. 4 Ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2018 r., poz. 2389 z późn. zm.)?

Informujemy, że brak dostosowania wzoru Oferty uniemożliwi Wykonawcy złożenie oferty i wykonanie przedmiotu zamówienia w części dotyczącej mikroinstalacji.

Odpowiedź 14.

Pełnomocnik Zamawiającego informuje iż, Zamawiający nie posiada statusu prosumenta.

Pytanie 15. Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie adresu skrzynki ePUAP.

Odpowiedź 15.

/5h3mwx96g/SkrytkaESP

Pełnomocnik Zamawiającego
/-/ Dominika Daniło