Warszawa,11.04.2023 r.

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

Reprezentujący:   
Gmina Masłowice, Masłowice 4, 97-515 Masłowice

ODPOWIEDZI NR 1 NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Pełnomocnik Zamawiającego – Gminy Masłowice prowadząc postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania: *„***ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY GRUPY ZAKUPOWEJ GMINY MASŁOWICE**’’ przesyła niniejszym pismem treść zapytań, które w dniu 06.04.2023 r. wpłynęły do Pełnomocnika Zamawiającego drogą elektroniczną, dotyczących przedmiotowego postępowania wraz z odpowiedziami, dotyczących ogłoszenia w 2023/S 066-197595.

Pytanie 1 – SWZ – rozdział III, załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia 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. 2021 r. poz. 610 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 odnawialny9h źródłach energii (Dz. U. 2021 r. poz. 610 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. 2021 r. poz. 955 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

Odpowiedź 1

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający nie posiada:

1. statusu wytwórcy
2. statusu prosumenta energii odnawialnej

Pytanie 2 – SWZ – rozdział III, załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, bądź wydzielenie do odrębnej części zamówienia, punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada 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 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) – dalej OZE. Objęcie przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej oraz zapewnienie świadczenia usługi jej dystrybucji, punktów poboru energii z mikroinstalacją powoduje konieczność świadczenia przez Wykonawcę dodatkowej usługi, w stosunku do ww. rodzaju punktów poboru energii, polegającej na rozliczaniu energii elektrycznej wprowadzonej przez Zamawiającego (prosumenta energii odnawialnej) do sieci OSD, wytworzonej w mikroinstalacji wraz z zapewnieniem usługi odbioru i przesyłania tej energii elektrycznej na warunkach wskazanych w ustawie OZE. W związku z powyższym, niemożliwe jest dokonanie przez Wykonawcę prawidłowej kalkulacji ceny w Ofercie, która uwzględni zarówno wynagrodzenie Wykonawcy za sprzedaż energii oraz świadczenie usługi jej dystrybucji do punktów poboru energii Zamawiającego, jak i odkup od Zamawiającego energii wytworzonej w mikroinstalacji, co uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty na warunkach wskazanych w treści SWZ.

Odpowiedź 2

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że w postępowaniu nie uwzględniono ppe, w stosunku do których Zamawiający posiada status prosumenta energii odnawialnej i status wytwórcy.

Pytanie 3 – SWZ – rozdział III, załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia 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 2021 r. poz. 610 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, w których wytwarzana jest energia elektryczna, może stanowić naruszenie dyspozycji art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm.). W konsekwencji ww. przepisu, 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. 2021 r., poz. 716 ze zm.) rozliczenia wynikające z niezbilansowania energii elektrycznej pobranej, wprowadzonej lub pobranej i wprowadzonej dokonuje jeden podmiot odpowiedzialny za bilansowanie handlowe, co ma istotne znacznie w celu umożliwienia wykonania przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę. Informujemy, iż pozostawienie zapisów dokumentacji zamówienia 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 3

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że w postępowaniu nie uwzględniono ppe, w stosunku do których Zamawiający posiada status prosumenta energii odnawialnej i status wytwórcy.

Pytanie 4 – SWZ – rozdział IV; załącznik nr 4 i 4.1- projekt umowy § 12 ust. 3 Wykonawca wskazuje, iż biorąc pod uwagę:

• termin na złożenia oferty i rozstrzygnięcie przedmiotowego postępowania;

• termin na podpisania umów;

• obowiązujący, zgodnie z IRiESD OSD, 21 dniowy termin na przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, pomimo dołożenia starań przez Wykonawcę, mających na celu terminowe zgłoszenie umów sprzedaży, w przypadku przedłużającego się procesu podpisania umów, pełnomocnictw i przekazywania poprawnych danych do zgłoszenia zmiany sprzedawcy, rozpoczęcie sprzedaży dla PPE dla których Zamawiający oczekują rozpoczęcia sprzedaży od 01.06.2023 jest zagrożone i może ulec przesunięciu nie z winy Wykonawcy.

Odpowiedź 4

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że termin wejścia zamówienia dla części ppe 01.06.2023 r. jest możliwy biorąc pod uwagę terminy przewidziane na wyłonienie Wykonawcy i podpisanie umów.

Jednocześnie informujemy, że zapis SWZ brzmi: *Z przyczyn formalno-prawnych, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu rozpoczęcia wykonania zamówienia z zastrzeżeniem granicznego terminu wykonania zamówienia do 31.12.2023 r. (część I) i do 31.12.2024 r. (cz. II), jednak nie wcześniej niż po skutecznym rozwiązaniu umowy, na podstawie której dotychczas Zamawiający kupował energię elektryczną oraz skutecznym przeprowadzeniu procesu zmiany sprzedawcy u OSD.*

Pytanie 5 – SWZ – załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia; załącznik nr 4 i 4.1- projekt umowy § 12 ust. 1 a) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony, czy nieokreślony? Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w termie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ? b) 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 5

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że:

1. Zamawiający ma zawarte umowy o świadczenie usług dystrybucji na czas nieokreślony w przypadku ppe, dla których zmiana sprzedawcy ma miejsce po raz kolejny.
2. Zamawiający nie ma zawartych umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SWZ

Pytanie 6 – SWZ – załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia 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 6

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zaproponowane rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

Pytanie 7 – SWZ – załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże poniższe dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy dla każdej jednostki objętej postępowaniem najpóźniej w dniu podpisania umowy, tj.: - 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.

Odpowiedź 7

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający przekaże następujące dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, najpóźniej w dniu podpisania umowy.

- 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

Pytanie 8 – SWZ – załącznik nr 1a i 1b - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy wszystkie układy pomiaroworozliczeniowe 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 8

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że układy pomiarowo - rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx są lub będą dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia.

Pytanie 9 – SWZ – załącznik nr 2a – Formularz oferty – część I pkt 1 Tabela A wiersz 22, 23, 24, 25 Wykonawca prosi o wyjaśnienie, zapisów kolumny 1 wiersz 22, 23, 24, 25 w związku ze sposobem opisu poszczególnych pozycji, tj. czy Zamawiający oczekuje wskazania w formularzu ofertowym zastosowania cen, o których mowa w art. 2 pkt. 1 ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 r. (Dz. U 2022 poz. 2243 ze zm.) bądź niższych? Wyjaśniamy, że zgodnie z ww. ustawą Przedsiębiorstwo energetyczne wykonujące działalność gospodarczą w zakresie obrotu energią elektryczną (Wykonawca) stosuje cenę maksymalną wyłącznie w rozliczeniach z odbiorcą posiadającym status odbiorcy uprawnionego, który złożył stosowne oświadczenia względem wybranych punktów poboru energii.

Odpowiedź 9

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający nie oczekuje wskazania w formularzu ofertowym zastosowania ceny, o których mowa w art. 2 pkt. 1 ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 r. (Dz. U 2022 poz. 2243 ze zm.).

Jednocześnie podkreśla się, że odbiorcy posiadający status odbiorcy uprawnionego, złożą stosowne oświadczenia względem wybranych punktów poboru energii, do umów zawartych w wyniku postępowania.

Pytanie 10 – SWZ – załącznik nr 2a – Formularz oferty – część I, załącznik nr 2b – Formularz oferty – część II: pkt 9 i pkt 11 Z uwagi na blokadę wierszy Wykonawca prosi o uzupełnienie numerów załączników w pkt 9 i 11 i udostępnienie uzupełnionej wersji formularzy.

Odpowiedź 11

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zamieszcza na stronie prowadzonego postępowania *Załącznik nr 2a – Formularz oferty – część I – po zmianie 11.04.2023 r.* i *Załącznik nr 2b – Formularz oferty – część II – po zmianie 11.04.2023 r.*

Pytanie 11 – SWZ – załącznik nr 4 i 4.1 - projekt umowy §2 ust. 2 Wykonawca informuje, że zgodnie z przepisami Prawa energetycznego i aktów wykonawczych, jak również generalnych umów dystrybucyjnych, podmiotem odpowiedzialnym za terminowe przekazywanie danych pomiarowo-rozliczeniowych jest OSD. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu.

Odpowiedź 11

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że zdaje sobie z powyższego. Zapis załącznika nr 4 i 4.1 - projekt umowy § 2 ust. 2 pozostaje bez zmian.

Pytanie 12 – SWZ – załącznik nr 4 i 4.1 - projekt umowy §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 przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych Wykonawcy, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach. Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej.

Odpowiedź 12

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 13 – SWZ – załącznik nr 4 i 4.1 - projekt umowy §6 ust. 5 Z uwagi na brak możliwości automatycznego przedłużenia terminu płatności faktury w przypadku opóźnienia w jej dostarczeniu, bez informacji od Zamawiającego w tym zakresie, Wykonawca prosi o dodanie zdania w poniższej treści: „Fakt udokumentowania wpływu faktur/y w terminie krótszym niż 23 dni od terminu płatności ciąży na Zamawiającym.” oraz wykreślenie zdania ostatniego w całości.

Odpowiedź 13

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający poinformuje Wykonawcę i zawnioskuje o przedłużenie terminu płatności, jeśli nastąpi sytuacja o której mowa w § 6 ust. 5.

Pytanie 14 – SWZ – załącznik nr 4 - projekt umowy §11 ust. 6 zdanie drugie Wykonawca prosi o szczegółowe wyjaśnienie zapisu „6.Wykonawca (Sprzedawca) zobowiązuje się pokryć wszystkie straty poniesione przez Zamawiającego (Odbiorcę) lub osoby trzecie powstałe z jego winy w czasie wykonywania umowy.” lub jego wykreślenie w całości.

Odpowiedź 14

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że jako stratę rozumie się m.in. takie działania Wykonawcy, które spowodują wystąpienie sprzedaży rezerwowej, czyli niezgłoszenie zmiany sprzedawcy w wymaganym terminie z przyczyn lezących po stronie Wykonawcy, czy zaprzestanie na stałe lub tymczasowo sprzedaży energii elektrycznej.

Pytanie 15 – SWZ – załącznik nr 4 - projekt umowy §13 Informujemy, że klauzula waloryzacyjna o której mowa w art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmienne w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Dlatego też, wszelkie późniejsze zmiany cen energii elektrycznej będącej przedmiotem umowy pozostawałyby bez związku z wynagrodzeniem Wykonawcy i w ten sposób nie zachodzi ustawowa przesłanka do zawarcia w umowie postanowień dotyczących zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy bowiem zmiana cen materiałów lub kosztów nie jest związana z realizacją zamówienia i nie powoduje zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o usunięcie wskazanych zapisów.

Odpowiedź 15

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że fakt, iż klauzula waloryzacyjna o której mowa w art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 ze zm.) wg opinii Wykonawcy nie będzie miała zastosowania do przedmiotu niniejszego zamówienia nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku zawarcia w umowie klauzul waloryzacyjnych. Taki wniosek nie wynika z interpretacji art. 439 PZP.

Informujemy, że Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów załącznika nr 4 do SWZ i zamieszcza na stronie prowadzonego postępowania *Załącznik nr 4 i 4.1 do SWZ - Projektowane postanowienia umowy sprzedaży energii elektrycznej – po zmianie 11.04.2023 r.*

Pytanie 16 – SWZ – załącznik nr 2 do 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 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 16

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa zgodnego z załącznikiem nr 4.1 do SWZ i ponosi odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD.

/-/ Justyna Szepietowska

Pełnomocnik Zamawiającego