

Głuchołazy, 03.06.2024r.

ZP.271.1.11.2024.JSz

Do Wykonawców postępowania

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego:

Dostawa energii elektrycznej dla obiektów Gminy Głuchołazy oraz jej jednostek organizacyjnych

Na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych Burmistrz Głuchołaz działając w imieniu Zamawiającego – Gminy Głuchołazy, w odpowiedzi na pytania Wykonawców, wyjaśnia treść SWZ:

Pytania i odpowiedzi

PYTANIE NR 1:

Zwracamy się z prośbą o przekazanie informacji czy w ramach postępowania prowadzonego przez zamawiającego energia elektryczna w punktach poboru energii rozliczanych w grupie taryfowej G będzie przeznaczona na cele gospodarstwa domowego?

Jednocześnie informujemy, że po ostatniej nowelizacji prawa energetycznego, zgodnie z przepisem art. 5 ust. 3a ustawy prawo energetyczne dostarczanie energii elektrycznej do odbiorcy w gospodarstwie domowym może odbywać się na jedynie na podstawie umowy kompleksowej, o której mowa w art. 5 ust. 3 ustawy prawo energetyczne.

Zatem jeśli w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego występują punkty poboru energii elektrycznej rozliczane w grupie taryfowej G, w którym energia elektryczna będzie przeznaczona na cele gospodarstwa domowego, w takim przypadku prosimy o wyłączenie takich punktów poboru energii z niniejszego postępowania, albowiem wykonawca w zakresie tych punktów poboru energii elektrycznej nie może zawrzeć umowy sprzedaży energii elektrycznej, o której mowa w art. 5 ust. 2 pkt 1 ustawy prawo energetyczne.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wykazane punkty poboru energii w grupie G nie stanowią gospodarstw domowych w myśl przepisów prawo energetycznego.

PYTANIE NR 2:

Projekt umowy §3 ust 6.1 - 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, oznaczały 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 SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i dodaje zapis „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy”.

Zamawiający w § 3 ust. 6 pkt 1) projektu Umowy nie przewiduje zwiększenia ilości punktów poboru energii elektrycznej oraz zmiany taryfy punktów. Brzmienie § 3 ust. 6 pkt 1) pozostaje bez zmian.

PYTANIE NR 3:

Projekt umowy §3 ust 6.2 -Wykonawca informuje, że zmiana mocy przyłączeniowej lub mocy umownej jest możliwa w ramach określonych w przedmiocie zamówienia taryf. W związku z powyższym prosimy o modyfikację zapisów poprzez określenie, iż „Zamawiający może zwiększyć moc przyłączeniową/ umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych” .

Odpowiedź:

Zgodnie z § 3 ust. 1 pkt 2) projektu Umowy Zamawiający ma prawo do zmiany mocy umownej danego PPE, określonej w umowie o świadczenie usług dystrybucji, wskazanej w załączniku nr 2 do Umowy, przy zachowaniu określonej w tym załączniku taryfy. Oznacza to że Zamawiający może zmienić (zwiększyć /zmniejszyć) moc umowną w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych.

PYTANIE NR 4:

Projekt umowy § 5 ust 11-Zamawiający bardzo skomplikował zapis dotyczący płatności faktur. Z uwagi na masowy charakter faktury wysyłane są listem zwykłym więc Wykonawca nie ma możliwości monitorowania terminu dostarczania faktur, prosimy o proste określenie terminu płatności na 30 dni od wystawienia faktury.

Odpowiedź:

Zapisy § 5 ust. 11 projektu Umowy precyzyjnie określają zasady płatności. Zamawiający nie zgadza się na modyfikację w/w zapisu.

PYTANIE NR 5:

Projekt umowy § 5 ust 12 - Wystąpienie do Sprzedającego, o którym mowa w przedmiotowym zapisie(„W przypadku stwierdzenia przez Kupującego: błędów w otrzymanej fakturze/fakturze zbiorczej lub braku bądź błędów w wymaganym załączniku do faktury/faktury zbiorczej lub w przypadku powzięcia uzasadnionych wątpliwości, co do prawidłowości wystawionej faktury/faktury zbiorcze”) jest niczym innym jak reklamacją i w związku z tym Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 22 marca 2023 r. w sprawie

szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, termin na rozpatrzenia reklamacji wynosi 14 dni. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację wskazanego zapisu do treści: „W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury, Odbiorca faktury złoży pisemną reklamację, dołączając jednocześnie kopię spornej faktury. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 14 dni od daty zgłoszenia reklamacji”.

Odpowiedź:

§ 5 ust. 12 projektu Umowy otrzymuje brzmienie: „12. W przypadku stwierdzenia przez Kupującego uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury/faktury zbiorczej, Kupujący złoży reklamację drogą elektroniczną na adres wskazany w § 13 Umowy, dołączając jednocześnie kopię spornej faktury/faktury zbiorczej. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 14 dni od daty zgłoszenia reklamacji”.

PYTANIE NR 6:

Projekt umowy § 5 ust 13 – poprzez przedmiotowy zapis 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:

§ 5 ust. 13 projektu Umowy otrzymuje brzmienie: „13. Złożenie reklamacji nie zwalnia Kupującego z obowiązku terminowej zapłaty należności”.

§ 5 ust. 14 projektu Umowy otrzymuje brzmienie: „14. W razie zwłoki w zapłacie należności za sprzedaż energii elektrycznej, wynikającego z winy Kupującego, Sprzedawca może obciążyć Kupującego odsetkami ustawowymi, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki z zastrzeżeniem, że w przypadku pozytywnie rozpatrzonej reklamacji, o której mowa w ust. 12 i 13 Sprzedawca nie może obciążyć Kupującego odsetkami za zwłokę w płatności.”

PYTANIE NR 7:

Projekt umowy § 6 ust 4 - 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 prawidłowej 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:

Zamawiający informuje, że w pkt. 6 Specyfikacji Warunków Zamówienia podał informacje na temat terminów wykonania zamówienia. Zamawiający planuje zawrzeć umowę z Wykonawcą postępowania w III kwartale tego roku, a w związku z tym Wykonawca będzie dysponował wystarczającym czasem na przeprowadzenie procedury rozwiązania umów kompleksowych/rezerwowych i zawarcia umowy na usługi dystrybucji oraz przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy. Zamawiający zwraca uwagę na fakt, że na większość ppe Zamawiający posiada zawarte umowy rozdzielone na usługi dystrybucji i sprzedaży.

PYTANIE NR 8:

Projekt umowy § 7 ust 2 – Wykonawca informuje, że wszystkie niezbędne dane oraz dokumenty(w tym pełnomocnictwo) do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy powinny być dostarczone najpóźniej w dniu podpisania umowy. Czy Zamawiający przekaże niezbędne dane oraz dokumenty w tym terminie ?

Odpowiedź:

Treść § 7 ust 2 projektu Umowy brzmi następująco: „2. Kupujący zobowiązany jest w terminie do 3 dni roboczych od dnia zawarcia Umowy złożyć Sprzedającemu, podpisane kwalifikowanym podpisem elektronicznym pełnomocnictwo, umożliwiające przeprowadzenie przez Sprzedającego procedur wymienionych w ust. 1, przy czym za zgodą Stron dopuszcza się również przekazanie pełnomocnictwa w formie pisemnej.”

Natomiast w SWZ w rozdziale 19 pkt 3 Zamawiający informuje, że:

Wybrany w postępowaniu wykonawca zobowiązany będzie, o ile stosowne dokumenty lub informacje nie zostały złożone wraz z ofertą, najpóźniej trzeciego dnia po otrzymaniu informacji o wyborze oferty, przedłożyć Zamawiającemu:

1) wzory pełnomocnictw, umożliwiających przeprowadzenie czynności zmiany sprzedawcy oraz przeprowadzenia procedury rozwiązania umowy sprzedaży lub kompleksowej i procedury zmierzającej do zawarcia umowy na świadczenie usług dystrybucji, celem uzgodnienia (Zamawiający może wnioskować o zmianę treści przedłożonych wzorów);

2) zestawienie dokumentów formalnych, jakie Zamawiający (Kupujący) przedłoży przy zawarciu Umowy;

3) dane osoby lub osób, które w imieniu wykonawcy przystąpią do podpisania umowy (imię, nazwisko i funkcja) oraz dane osoby, która będzie odpowiedzialna od strony wykonawcy za realizację zamówienia (imię, nazwisko, numer telefonu i adres poczty elektronicznej);

4) dane kontaktowe Sprzedawcy to jest:

- adres korespondencyjny Sprzedawcy,
- adres poczty elektronicznej Sprzedawcy,

- nr telefonu Sprzedawcy,
- imię i nazwisko oraz funkcję przedstawiciela Sprzedawcy do kontaktów z Kupującym w zakresie realizacji przedmiotu niniejszej Umowy, jak również adres poczty elektronicznej i nr telefonu,
- imię i nazwisko oraz funkcję przedstawiciela Sprzedawcy do kontaktów z Kupującym w zakresie realizacji płatności, jak również adres poczty elektronicznej i nr telefonu.

PYTANIE NR 9

Projekt umowy § 10 - Informujemy, że ceny energii elektrycznej zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmiennie w okresie od 01.01.2025 r. do zakończenia 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 zwraca się z wnioskiem o modyfikację istniejących zapisów poprzez dodanie poniższych oświadczeń:

1. "Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa w Umowy, nie będzie miała zastosowania, w przypadku gdy Wykonawca dokonał zakupu energii elektrycznej z góry, dla okresu zamówienia od 01.01.2025. Wobec powyższego, zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość przedmiotowego zamówienia."
2. "Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia przedmiotowej umowy dokonał zakupu energii elektrycznej w wysokości % wolumenu wskazanego w dokumentacji przetargowej na okres od 01.01.2025 do zakończenia umowy".

Odpowiedź:

Zgodnie z przepisami ustawy Prawo Zamówień Publicznych, w szczególności art. 439 tej ustawy, w projekcie Umowy zostały wprowadzone zasady wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia (klauzule waloryzacyjne), w szczególności w § 10 projektu Umowy. Wprowadzone zapisy są obowiązujące.

PYTANIE NR 10.

Projekt umowy § 11 ust 1 – Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego 14-dniowego terminu na zapłatę należności 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 powiadomienia na piśmie o zamiarze

wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego, 14-dniowego terminu do zapłaty zaległych i bieżących należności". Bez zawnioskowanej zmiany zapis jawi się jako nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień bowiem obejmuje ochroną zamawiającego nie będącego odbiorcą w gospodarstwie domowym, bez powodu, tak jak ochrona przewidywana prawem wyłącznie dla odbiorcy w takim gospodarstwie domowym".

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 11 projektu Umowy, który otrzymuje brzmienie:

„§ 11. Wstrzymanie dostarczania energii

1. Sprzedający może wstrzymać sprzedaż energii elektrycznej dla Kupującego występując z wnioskiem do OSD o wstrzymanie sprzedaży energii elektrycznej. Podstawą do wystąpienia Sprzedającego z wnioskiem o wstrzymanie dostaw energii elektrycznej dla Kupującego jest bezskuteczne wezwanie do zapłaty zaległych należności z jednoczesnym powiadomieniem Kupującego na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej.

2. Wznowienie dostarczania energii elektrycznej i świadczenie usług dystrybucji przez OSD na wniosek Kupującego może nastąpić po uregulowaniu zaległych należności za energię elektryczną.

3. Sprzedający nie ponosi odpowiedzialności za szkody spowodowane wstrzymaniem sprzedaży energii elektrycznej wskutek naruszenia przez Kupującego warunków umowy i przepisów ustawy Prawo energetyczne i Kodeksu Cywilnego.”

PYTANIE NR 11:

Dotyczy procedury zmiany sprzedawcy

Czy Zamawiający przekaze Wykonawcy do dnia podpisania umowy, niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dane i dokumenty z jednostek objętych postępowaniem przetargowym w wersji elektronicznej (Excel). Wykonawca będzie potrzebował następujących:

a) danych:

- adres siedziby i adres korespondencyjny danej jednostki
- numer NIP
- numer REGON
- adres punktu poboru – (miejscowość, ulica, kod pocztowy)
- przeznaczenie punktu poboru
- grupa taryfowa

- kod PPE
- roczny wolumen energii elektrycznej
- numer licznika
- numer aktualnie obowiązującej umowy

b) dokumentów:

- pełnomocnictwo
- 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:

W załączniku nr 1 do SWZ - Zapotrzebowanie na energię elektryczną- Wykaz PPE - jest zestawienie wszystkich punktów poboru energii, objętych zamówieniem. W zestawieniu tym ujętych jest większość danych, o których mowa w pkt a.

Natomiast, zgodnie z rozdziałem 19 pkt 3 SWZ :

Wybrany w postępowaniu wykonawca zobowiązany będzie, o ile stosowne dokumenty lub informacje nie zostały złożone wraz z ofertą, najpóźniej trzeciego dnia po otrzymaniu informacji o wyborze oferty, przedłożyć Zamawiającemu:

1) wzory pełnomocnictw, umożliwiających przeprowadzenie czynności zmiany sprzedawcy oraz przeprowadzenia procedury rozwiązania umowy sprzedaży lub kompleksowej i procedury zmierzającej do zawarcia umowy na świadczenie usług dystrybucji, celem uzgodnienia (Zamawiający może wnioskować o zmianę treści przedłożonych wzorów);

2) zestawienie dokumentów formalnych, jakie Zamawiający (Kupujący) przedłoży przy zawarciu Umowy;

3) dane osoby lub osób, które w imieniu wykonawcy przystąpią do podpisania umowy (imię, nazwisko i funkcja) oraz dane osoby, która będzie odpowiedzialna od strony wykonawcy za realizację zamówienia (imię, nazwisko, numer telefonu i adres poczty elektronicznej);

4) dane kontaktowe Sprzedawcy to jest:

- adres korespondencyjny Sprzedawcy,

- adres poczty elektronicznej Sprzedawcy,
- nr telefonu Sprzedawcy,
- imię i nazwisko oraz funkcję przedstawiciela Sprzedawcy do kontaktów z Kupującym w zakresie realizacji przedmiotu niniejszej Umowy, jak również adres poczty elektronicznej i nr telefonu,
- imię i nazwisko oraz funkcję przedstawiciela Sprzedawcy do kontaktów z Kupującym w zakresie realizacji płatności, jak również adres poczty elektronicznej i nr telefonu.

Tryb złożenia Wykonawcy pełnomocnictwa opisany jest również w § 7 ust. 2 i dalsze projektu Umowy.

PYTANIE NR 12:

Dotyczy pełnomocnictwa do procedury zmiany sprzedawcy.

Czy Zamawiający dopuści podpisanie pełnomocnictwa na wzorze Wykonawcy ?

W związku ze zmianą Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej konieczne jest wskazanie sprzedawcy rezerwowego dla punktów poboru objętych postępowaniem przetargowym. Jednocześnie należy zwrócić uwagę, że sprzedawcą rezerwowym nie może być jednocześnie sprzedawca podstawowy. Wzór Pełnomocnictwa zaakceptowany przez lokalnego OSD zawiera wszelkie niezbędne zapisy które pozwolą na skuteczne zgłoszenie umowy sprzedaży .

Odpowiedź:

Tak, zgodnie z rozdziałem 19 pkt 3 SWZ Zamawiający dopuści podpisanie pełnomocnictwa na wzorze Wykonawcy.

PYTANIE NR 13:

Dotyczy §5 wynagrodzenie ust. 3– Projekt Umowy

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w §5 ust. 5:

Proponowany zapis:

5. Podstawę do rozliczeń finansowych za ilość energii sprzedanej **Kupującemu** na mocy Umowy stanowić będzie iloczyn ceny jednostkowej netto ~~brutto~~, oraz ilość faktycznie zużytej energii w danym okresie rozliczeniowym stosowanym przez OSD dla PPE określonych w Załączniku nr 2 do Umowy, na podstawie przekazanych danych pomiarowo-rozliczeniowych dostarczonych przez OSD .

W braku lub błędnych zużyć Zamawiający poinformuje mailowo o tym Wykonawcę który to uzyska dane od lokalnego Operatora systemu dystrybucji i wystawi fakturę lub korektę.

~~1. urządzeń pomiarowych zainstalowanych w układach pomiarowo-rozliczeniowych dokonywanych i dostarczanych Sprzedającemu przez OSD. W przypadku nieotrzymania danych pomiarowych przez Sprzedającego od OSD, Kupujący dopuszcza przekazanie Sprzedającemu informacji na temat zużycia energii elektrycznej, na podstawie otrzymanych od OSD faktur za usługę dystrybucji energii elektrycznej w danym okresie rozliczeniowym do PPE Kupującego w celu wystawienia faktury rozliczeniowej.~~

Powyższe zapisy są zgodne z obowiązującymi przepisami , a także stosowane w praktyce przez Sprzedawców energii . Energia elektryczna nie jest rozliczana po cenie jednostkowej brutto a netto i do wartości naliczany jest podatek VAT .

Inne zapisy mogą być niezgodnie z powszechnie obowiązującym prawem a także niemożliwe do realizacji przez Wykonawców.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgodny na modyfikację § 5 ust. 5 projektu Umowy w sposób zaproponowany przez Wykonawcę z uwagi na treść § 5 ust. 3 projektu Umowy.

PYTANIE NR 14:

Dotyczy: Projekt Umowy”, §5 ust. 12 i 13

Wykonawca wnosi o modyfikację poniższych zapisów na następujące:

12. W przypadku stwierdzenia przez Kupującego: błędów w otrzymanej fakturze/fakturze zbiorczej lub braku bądź błędów w wymaganym załączniku do faktury/faktury zbiorczej lub w przypadku powzięcia uzasadnionych wątpliwości, co do prawidłowości wystawionej faktury/faktury zbiorczej, Kupujący wystąpi do Sprzedającego drogą elektroniczną na adres wskazany w § 13, z wnioskiem odpowiednio: korekty, uzupełnienia lub wyjaśnienia. Sprzedający zobowiązany jest niezwłocznie złożyć stosowną informację lub wyjaśnienie drogą elektroniczną, jednak nie później niż w terminie 14 dni, licząc od dnia wniosku.

6. Reklamacja nie zwalnia z zapłaty za fakturę, w uzasadnionych przypadkach płatność może zostać wstrzymana i Kupujący otrzyma potwierdzenie przesunięcia terminu płatności do czasu otrzymania korekty do faktury. Kupujący nie może odsyłać oryginałów faktur.

W przypadku pozytywnie rozpatrzonej reklamacji Sprzedawca nie może obciążyć Kupującego odsetkami za zwłokę w płatności.

Odpowiedź:

Odpowiedź na powyższe pytanie zawarta jest w odpowiedzi na pytanie nr 6.

PYTANIE NR 15:

Dotyczy: Projekt Umowy” §8 ust. 2

Wykonawca zwraca się o zmianę zapisu w ust 1 i 2 na następujący (bardziej doprecyzowany i nie budzący wątpliwości) :

1)w przypadku, gdy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca nie przeprowadzi w terminie procedury zmiany sprzedawcy, co spowoduje fakturowanie Zamawiającego po cenie rezerwowej bądź innej cenie niezgodnej (wyższej) z ceną jednostkową wynikającą z niniejszej Umowy, w wysokości różnicy pomiędzy cenami jednostkowymi za energię elektryczną od tzw. sprzedawcy rezerwowego lub innego sprzedawcy, a cenami jakie wynikają z niniejszej Umowy pomnożoną przez ilość energii elektrycznej w tym okresie. Zapis dotyczy całego okresu realizacji niniejszej umowy sprzedaży energii elektrycznej przez tzw. sprzedawcę rezerwowego lub innego sprzedawcę, z tym, że nie dłużej niż do dnia wskazanego do dnia rozpoczęcia sprzedaży przez nowego sprzedawcę wyłonionego w nowym postępowaniu.

Wykonawca wnosi o usunięcie dodatkowych zapisów o karach umownych, które są niezrozumiałe i budzą wątpliwości. Trudno je zastosować w praktyce.

Ponadto w ocenie Wykonawcy tak sformułowane zapisy.- spowodują doliczenie dodatkowych kosztów do przedstawionej przez Wykonawców ceny energii.

Wykonawca proponuje zapisy występujące w umowach na dostawę energii zawieranych w trybie ustawy PZP:

5 Maksymalna wysokość kar umownych naliczonych przez Zamawiającego na podstawie § 10 Umowy osiągnie równowartość 10 % wynagrodzenia wskazanego w ofercie Wykonawcy („Cena oferty brutto”).

Ponadto w ocenie Wykonawcy nakładanie dodatkowych wysokich kar umownych jest karą rażąco wysoką i nieadekwatną do szkody. Nałożenie tak wysokich kar, spowoduje doliczenie dodatkowych kosztów do przedstawionej przez Wykonawców ceny energii (która na rynku energii w tym roku i tak jest b. wysoka) .

Odpowiedź

Zamawiający nie zgadza się na modyfikację zapisów projektu umowy w § 8 ust. 1 i 2.

Zamawiający zmienia treść § 8 ust. 5 projektu Umowy, który otrzymuje brzmienie:

§ 8 ust. 5. „Maksymalna łączna wysokość kar umownych, które Kupujący może naliczyć Sprzedającemu na podstawie ust. 2 i 3, nie może przekroczyć 10% wartości wynagrodzenia całkowitego brutto Sprzedającego, ustalonego w § 5 ust. 1 Umowy.”

PYTANIE NR 16:

Dotyczy: projektowane postanowienia umowy zapisu waloryzacji §10 klauzula waloryzacyjna ust 1-4

Wykonawca wnosi aby dostosować zapis dotyczący możliwości zmiany wynagrodzenia do specyfiki przedmiotu zamówienia jakim jest sprzedaż energii elektrycznej.

Czy Zamawiający zgodzi się na modyfikację w projekcie umowy poniższych zapisów dot. zmiany wynagrodzenia:

1. Na podstawie art. 439 ustawy Pzp Strony dopuszczają zmianę wynagrodzenia. Strony przewidują możliwość zmiany dla ceny jednostkowej za pobraną energię elektryczną w odniesieniu do wolumenu nie objętego ochroną ustawową (gdzie zastosowanie ma cena maksymalna), w związku ze zmianą cen energii elektrycznej, którą Wykonawca musi zakupić w celu zrealizowania przedmiotu zamówienia.

2. Przez zmianę ceny jednostkowej netto energii elektrycznej należy rozumieć zarówno jej podwyższenie, jak i obniżenie.

3. Strony zgodnie oświadczają, że waloryzacja wynagrodzenia, o której mowa poniżej nie będzie miała zastosowania, gdy Wykonawca zabezpieczył wolumen energii elektrycznej dla całego okresu zamówienia wynikającego z Umowy wobec powyższego zmiana cen energii elektrycznej nie będzie miała wpływu na wartość wynagrodzenia. Wykonawca oświadcza, że do dnia zawarcia umowy zabezpieczył% wolumenu energii elektrycznej określonego w SWZ będącego przedmiotem zamówienia.

4. Warunkiem zastosowania mechanizmu waloryzacji jest złożenie przez Wykonawcę/Zamawiającego wniosku o zmianę ceny jednostkowej za 1 kWh energii elektrycznej:

a) dostarczonej odbiorcy, który nie jest objęty ochroną ustawową, ze wskazaniem proponowanej zwaloryzowanej ceny jednostkowej, przy czym pierwszy Wniosek może zostać złożony nie wcześniej niż po 6 miesiącach realizowania dostaw w ramach Umowy:

b) która nie została zakupiona do dnia zawarcia Umowy, zgodnie z treścią pkt 3 powyżej.

5. Wykonawca/Zamawiający uprawniony jest do złożenia Wniosku o waloryzację w przypadku, zmiany średniej ważonej ceny miesięcznej TGeBASE_WAVg na Towarowej Giełdzie Energii SA (cena publikowana w Raportach Miesięcznych <https://tge.pl/dane-statystyczne>) w odniesieniu do TGeBASE_WAVgz miesiąca zawarcia Umowy, z takim zastrzeżeniem że cena ta może być kalkulowana po upływie 6 miesięcy obowiązywania Umowy, i tak:

a) W przypadku zmiany wartości od 30%-40%, cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona lub pomniejszona o 2%)

b) W przypadku zmiany wartości od 40,1%-50%, cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona lub pomniejszona o 3%

c) W przypadku zmiany wartości od 50,1%, cena jednostkowa za energię elektryczną (w odniesieniu do wolumenu który pozostał do zakupu przez Wykonawcę) może zostać powiększona lub pomniejszona o 5%.

6. Maksymalny łączny wzrost wynagrodzenia Wykonawcy, w związku z zastosowaniem mechanizmu waloryzacji, wynosi 5% wartości łącznego wynagrodzenia .

Uzasadnienie –

Wykonawca błędnie wskazał formułę odnoszącą się do TGE gdyż de fakto nie wiadomo do jakich notowań należy się odnieść i w jaki sposób ją wyliczyć. Pozostawienie zapisów w takim kształcie spowoduje iż złożenie oferty nie będzie możliwe lub z pewnością doliczenie kosztów ryzyka do ceny energii które na obecną chwilą może stanowić do 15-20% ceny energii .

Zgodnie z nowelizacją ustawy PZP dla zastosowania klauzuli waloryzacyjnej nie jest wystarczające zaistnienie zmiany cen materiałów lub kosztów. Niezbędne jest także ustalenie wpływu takiej zmiany użytych do realizacji zamówienia materiałów lub kosztów na ustalone w umowie wynagrodzenie za jego wykonanie.

Brak będzie podstaw do zmiany wynagrodzenia wyłącznie z uwagi na zmianę cen materiałów lub kosztów, nawet jeśli osiągnie ona założony w umowie pułap, jeśli strona żądająca takiej zmiany nie wykaze, że zmiana cen materiałów lub kosztów wpłynęła na koszt wykonania zamówienia.

Taką praktykę stosują solidni Wykonawcy w przypadku dostaw energii, gdyż dostawca energii może przed zawarciem umowy zabezpieczyć czy też dokonać zakupu całości wolumenu energii na potrzeby Zamawiającego na wypadek niekorzystnych wzrostów cen na rynku energii z czym mieliśmy do czynienia w poprzednich latach. W takich przypadkach zmiana kosztów energii na rynku nie ma wówczas wpływu na cenę energii konkretnego zamówienia.

Odpowiedź:

Zgodnie z przepisami ustawy Prawo Zamówień Publicznych , w szczególności art. 439 tej ustawy, w projekcie Umowy zostały ujęte zasady wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia (klauzule waloryzacyjne), w § 10 projektu Umowy. Wprowadzone przez zamawiającego zapisy są obowiązujące.

Niniejsze wyjaśnienia stanowią integralną treść SWZ.

Zastępca Burmistrza Głuchołaz
/-/ Roman Sambor