

**Zmiana treści SWZ, zmiana treści ogłoszenia o zamówienia, pytania
dotyczące wyjaśnienia treści SWZ oraz odpowiedzi udzielone przez
Zamawiającego
3 października 2022 roku**

dot: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Dostawa energii elektrycznej na potrzeby Gminy Miejskiej Legionowo”

Treść pytań przesłanych drogą elektroniczną 28 września 2022 roku oraz odpowiedzi udzielone przez zamawiającego.

Pytanie 1:

SWZ § 4.11 oraz umowy B §2.7,8 oraz 14.12,13 oraz A §11.4 – mając na względzie charakter fizyczny zamawianych dóbr – sprzedawana energia elektryczna dostarczana jest samoczynnie przez linie energetyczne bez konieczności udziału w tym jakichkolwiek pojazdów, prosimy o usunięcie przedmiotowych zapisów. W przypadku braku zgody na usunięcie Wykonawca wnosi o dokładne wskazanie okoliczności określonych w ustawie o elektromobilności i paliwach.... wraz z dokładną podstawą prawną, których zaistnienie spowoduje konieczność zastosowania przez Wykonawcę wymagań w szczególności wymienionych w przedmiotowych paragrafach i konieczność złożenia oświadczenia.

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 68 ust. 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych „Jednostka samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 35 ust. 2, od dnia 1 stycznia 2022 r. wykonuje, zleca lub powierza wykonywanie zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1, podmiotom, których łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%. Przepisu nie stosuje się do zlecenia lub powierzania wykonania zadania publicznego, do którego nie stosuje się ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, oraz do wykonywania, zlecenia lub powierzania zadań publicznych dotyczących letniego i zimowego utrzymania dróg polegającego na mechanicznej metodzie oczyszczania jezdni ulic, w szczególności zamiataniu i zmywaniu oraz zapobieganiu i zwalczaniu śliskości zimowej, w tym gołoledzi i usuwaniu śniegu.”. W tym celu aby zapewnić procentowy udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym Wykonawca zobowiązany jest złożyć oświadczenie (zgodne z załącznikiem do umowy). Jeżeli Wykonawca przy wykonywaniu zadania publicznego nie korzysta z pojazdów samochodowych, składa oświadczenia, że nie będzie używać pojazdów samochodowych w rozumieniu ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. Prawo o ruchu drogowym, przy wykonywaniu przedmiotu umowy (zgodnie z załącznikiem do umowy).

Pytanie 2:

Umowa § 7 ust 5- Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Energii z dnia 6 marca 2019 r.w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną, w przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje bonifikata. Reklamacja nie może zostać uwzględniona automatycznie. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy umowy w zakresie § 7 ust 5.

Pytanie 3:

Umowa §7.7 i 5.2 – 1) Z uwagi na fakt, że Wykonawca przedstawia wartość umowy w oparciu o szacowaną przez Zamawiającego ilość energii, w przypadku, gdy Zamawiający zużyje większą niż szacowana ilość energii, powinien uiścić opłatę za faktycznie zużytą energię. Ponadto ustalenie dokładnego dnia, w którym szacowana ilość energii zostanie faktycznie przekroczone, jest fizycznie niemożliwe (Wykonawca otrzymuje informację o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści: „W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w §... Umowy, rozwiązanie Umowy następuje z ostatnim dniem okresu rozliczeniowego, następującym po okresie, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu dotarło do Wykonawcy. Zamawiający zobowiązany jest do uregulowania wszelkich należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania Umowy.” Czy Zamawiający samodzielnie kontrolował będzie wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków?

Odpowiedź:

W wzorze umowy:

- 1) stanowiącej załącznik nr 11A w § 5 dodaje się ust. 3 w brzmieniu „Dopuszcza się zmianę maksymalnej wartości zobowiązania Zamawiającego wynikającego z przedmiotowej umowy, określonej w ust. 2, w przypadku wyczerpania się środków finansowych przeznaczonych na realizację zamówienia przed końcem terminu obowiązywania umowy.”
- 2) stanowiącej załącznik nr 11B w § 7 dodaje się ust. 9 w brzmieniu „Dopuszcza się zmianę maksymalnej wartości zobowiązania Zamawiającego wynikającego z przedmiotowej umowy, określonej w ust. 7, w przypadku wyczerpania się środków finansowych przeznaczonych na realizację zamówienia przed końcem terminu obowiązywania umowy.”

Pytanie 4:

Umowa 11B §9.3a – Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, 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. 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że we wzorze umowy 11B nie ma § 9.3a.

Pytanie 5:

Informujemy, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii, leży wyłącznie po stronie Zamawiającego. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualną negatywną weryfikację zgłoszeń umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o wprowadzenie sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych, niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że we wzorze umowy:

- 1) stanowiącej załącznik nr 11A w § 2 ust. 3 dodaje się pkt 6) w brzmieniu "poprawnego i terminowego przekazania danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy."

- 2) stanowiącej załącznik nr 11B w § 2 ust. 3 dodaje się pkt 6) w brzmieniu "poprawnego i terminowego przekazania danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy."

Pytanie 6:

Umowa § 13.1 i 2 - 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 informuje, że podtrzymuje zapisy umowy w zakresie § 13 ust 1 i 2.

Pytanie 7:

Umowa 11A § 16.2 - Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazanie właściwych grup taryfowych, zgodnej z zawartą z OSD umową na dystrybucję energii elektrycznej, dla poszczególnych punktów poboru energii. Jednocześnie informujemy, że zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucji może nastąpić na obecnych parametrach. Zmiana parametrów dystrybucyjnych nie jest częścią procesu zmiany sprzedawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dokonanie ewentualnych zmian grupy taryfowej po dokonaniu procesu zmiany sprzedawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że we wzorze umowy stanowiącej załącznik nr 11A § 16 ust. 2 zapis wykreślono.

Pytanie 8:

Zwracamy się zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej (za pomocą podpisu elektronicznego).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dopuszcza zawarcie umowy w formie elektronicznej.

Ponadto Zamawiający dokonuje zmiany we wzorach umowy. I tak W wzorze umowy:

- 1) stanowiącej załącznik nr 11A, § 8 ust. 5 otrzymuje brzmienie „Wynagrodzenie Wykonawcy może ulec zmianie w przypadku:
 - 1) zmiany stawki podatku od towarów i usług w części dotyczącej podatku,
 - 2) wejścia w życie przepisów prawa regulujących ceny energii elektrycznej.”
- 2) stanowiącej załącznik nr 11B, § 7 ust. 8 otrzymuje brzmienie: „Wynagrodzenie Wykonawcy może ulec zmianie w przypadku:
 - 1) zmiany stawki podatku od towarów i usług w części dotyczącej podatku,
 - 2) wejścia w życie przepisów prawa regulujących ceny energii elektrycznej.”

Zamawiający na podstawie art. 137 ust. 6 ustawy Pzp przedłuża termin składania i otwarcia ofert oraz termin wniesienia wadium w treści SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w DUUE pod nr 2022/S 179-503882 w dniu 16 września 2022 r. (W przypadku gdy zmiany treści SWZ są istotne dla sporządzenia oferty lub wymagają od wykonawców dodatkowego czasu na

zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie ofert, zamawiający przedłuża termin składania ofert o czas niezbędny na zapoznanie się ze zmianą SWZ i przygotowanie oferty)

I tak po zmianie:

- termin składania ofert: 21.10.2022 r. do godz. 12.30
- termin wniesienia wadium: 21.10.2022 r. do godz. 12.30
- termin otwarcia ofert 21.10.2022 r. o godz. 13.00

Dokonana zmiana treści SWZ prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu (art. 137 ust. 4 ustawy Pzp) w sekcjach: IV.2.2 i IV.2.7 Treść sprostowania, ogłoszenia zmian lub dodatkowych informacji stanowi załącznik nr 1 do informacji.

Termin związania ofertą pozostaje bez zmian, tj. Wykonawca jest związany ofertą od dnia terminu składania ofert do 11 stycznia 2023 roku.

Prosimy o uwzględnienie powyższych informacji przy sporządzaniu oferty przetargowej.

Załączniki:

1. Treść sprostowania, ogłoszenia zmian lub dodatkowych informacji.