

Warszawa, 11 października 2021 r.

KZGW/KUE/173/2021

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

Dotyczy: postępowania na realizację zamówienia: „**Dostawa energii elektrycznej dla potrzeb 11 jednostek organizacyjnych Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie w 2022 r.**”, nr zamówienia KZGW/KUE/173/2021.

Zamawiający – Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, Krajowy Zarząd Gospodarki Wodnej, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129, z późn. zm.), dalej „ustawy”, zawiadamia, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz dokonuje zmiany treści SWZ. Poniżej treść pytań wraz z odpowiedziami oraz zmiany treści SWZ.

Pytanie 1

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 (Word, Exel). 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;
- numer ewidencyjny w systemie bilingowym dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer ewidencyjny wg ewidencji OSD (nr z faktury);
- wybrany sprzedawca rezerwowy dla danego OSD inny niż Sprzedawca, z którym będzie zawierana umowa sprzedaży energii elektrycznej;

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;
- numer rachunku bankowego.

Odpowiedź

Dane wymienione w pytaniu dla każdego punktu poboru energii w wersji elektronicznej, w zakresie niezbędnym do przygotowania oferty zawiera załącznik nr 1 do SIWZ.

Zamawiający informuje, że przed zawarciem umowy z wybranym w przetargu Wykonawcą udostępni:

- a) dane dotychczasowego Sprzedawcy, z wyłączeniem numerów ewidencyjnych w systemach bilingowych Sprzedawcy oraz numerów ewidencyjnych wg ewidencji OSD.
- b) dokumenty niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany Sprzedawcy, dotyczące jednostki objętej postępowaniem.

Pytanie 2

Dotyczy wskazania sprzedawcy rezerwowego

Wykonawca wskazuje, że zgodnie ze zmianami w Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej Operatorów Systemu Dystrybucyjnego, Wykonawca dokonując powiadomienia o zawarciu umowy sprzedaży jest zobowiązany do wskazania sprzedawcy rezerwowego, co jest jednoznaczne ze złożeniem oświadczenia w przedmiocie dokonania przez Zamawiającego wyboru sprzedawcy rezerwowego.

Dotychczas Odbiorcy posiadający umowy dystrybucyjne nie mieli możliwości wyboru sprzedawcy rezerwowego z uwagi na fakt, że tylko jeden sprzedawca działający na właściwym obszarze danego Operatora Systemu Dystrybucyjnego deklarował w ramach Generalnej Umowy Dystrybucyjnej taką gotowość. W związku z tym, że pojawili się nowi sprzedawcy deklarujący chęć świadczenia usług sprzedaży rezerwowej, Odbiorcy zyskali możliwość wyboru sprzedawcy rezerwowego. Odbiorcy mogą wybrać sprzedawcę rezerwowego na etapie zawarcia umowy dystrybucyjnej. Natomiast sprzedawca - zgłaszając umowę sprzedaży i działając w imieniu klienta, będzie mógł zmienić ten wybór.

Zamawiający wskazuje wybranego przez siebie sprzedawcę rezerwowego z wykazu sprzedawców rezerwowych dostępnego na stronie internetowej danego OSD innego niż sprzedawca będący Stroną Umowy sprzedaży energii elektrycznej. Upoważnia tym samym Operatora Systemu Dystrybucyjnego do zawarcia w jego imieniu i na jego rzecz – w przypadku wygaśnięcia lub zaprzestania wykonywania umowy sprzedaży przez dotychczasowego sprzedawcę – umowy sprzedaży rezerwowej ze wskazanym przez siebie sprzedawcą rezerwowym.

Wymóg by sprzedawcą rezerwowym mógł być tylko inny sprzedawca niż sprzedawca będący stroną zawartej umowy sprzedaży - nie dotyczy przypadku, gdy wykaz sprzedawców rezerwowych dla danego OSD obejmuje tylko jednego sprzedawcę.

Zwracamy się tym samym z zapytaniem czy Zamawiający po wyborze najkorzystniejszej oferty, na etapie podpisywania umowy każdorazowo wskaże wybranego sprzedawcę rezerwowego?

Wskazanie wybranego sprzedawcy rezerwowego na etapie zgłaszania umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD warunkuje pozytywną weryfikację zgłoszenia zmiany sprzedawcy.

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że po wyborze najkorzystniejszej oferty, wskaże wybranego sprzedawcę rezerwowego dla PPE będących przedmiotem postępowania, ponadto udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa w tym zakresie.

Pytanie 3

Dotyczy procedury zmiany sprzedawcy

Czy układy pomiarowo-rozliczeniowe dla wszystkich punktów poboru w grupach taryfowych Bxx objętych postępowaniem przetargowym są dostosowane do zasady TPA?

Która ze stron postępowania będzie odpowiedzialna za wypowiedzenie obecnie obowiązujących umów kompleksowych i zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucyjnych, Zamawiający czy Wykonawca?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że układy pomiarowo-rozliczeniowe punktów opisanych w przedmiocie zamówienia są lub będą dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia.

Termin zakończenia aktualnie obowiązujących umów kompleksowych oraz termin rozpoczęcia dostaw dla poszczególnych PPE zawiera załącznik nr 1 do SWZ. Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do zawarcia umów dystrybucyjnych w terminie umożliwiającym rozpoczęcie realizacji przedmiotu zamówienia w podanych terminach.

Pytanie 4

Dotyczy § 8 ust. 5 oraz § 12 ust. 1 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

Czy Zamawiający uzależnia długość trwania umowy od wyczerpania wartości umowy netto/brutto?

Czy Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował wydatkowanie środków w ramach niniejszej umowy, odpowiednio wcześniej poinformuje Wykonawcę o zbliżającym się terminie przekroczenia maksymalnego wynagrodzenia oraz zobowiązuje się do zapłaty należności za całość zrealizowanej dostawy do wyznaczonej daty zakończenia umowy?

Wskazujemy, iż systemy bilingowe Wykonawców nie posiadają funkcjonalności umożliwiającej kontrolowanie wydatkowania środków w ramach danej umowy do odgórnie przyjętej wartości netto/brutto.

Odpowiedź

Zgodnie z treścią pkt 6.3 SWZ Zamawiający wymaga, aby rozliczenie za pobraną energię odbywało się wg faktycznego zużycia. W przypadku wyczerpania środków zamówienia podstawowego, z uwagi na zwiększone od zakładanego zapotrzebowania na energię, w pierwszej kolejności Zamawiający skorzysta z prawa opcji w przypadku, w którym to będzie konieczne. Zakłada się, że

Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował wydatkowanie środków w ramach umowy. W związku z tym Zamawiający odpowiednio wcześniej poinformuje Wykonawcę o zbliżającym się terminie wykorzystania kwoty umowy, zgodnie z treścią § 12 ust. 1 załącznika nr 8 do SWZ.

Pytanie 5

Dotyczy § 9 ust. 8-15 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza rozliczanie na podstaw faktur papierowych, z kolei prowadzenie rozliczeń na podstawie faktur elektronicznych jest uprawnieniem Wykonawcy, z którego może ale nie musi skorzystać?

Czy Zamawiający dopuszcza spełnienie przez Wykonawcę wymogu przekazywania faktur drogą elektroniczną na adres e-mail poprzez przesyłanie obrazu faktury niezwłocznie po jej wystawieniu z jednoczesnym doręczeniem faktury w wersji papierowej?

Ponadto informujemy, iż w okresie realizacji zamówienia, na wniosek Klienta może zostać udostępniona funkcjonalność e-faktury w ramach Elektronicznego Biura Obsługi Klienta (e-BOK).

Odpowiedź

Zamawiając w treści umowy dopuszcza wystawianie faktur w wersji papierowej przy zapewnieniu przez Wykonawcę systemowego przesyłania obrazu faktury na wskazany adres e-mail Zamawiającego niezwłocznie po jej wystawieniu. Na Wykonawcy ciąży obowiązek zapewnienia autentyczności pochodzenia, integralności treści i czytelności faktury.

Pytanie 6

Dotyczy zawarcia umowy

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

Pytanie 7

Dotyczy załącznika 3c § 7 ust. 9 , załącznika 3 oraz 3b § 7 ust. 3

Zwracamy 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 Wykonawcy przesyłania faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych, przy jednoczesnej zgodzie na otrzymywanie informacji o tych fakturach. Powyższa zgoda zwolniłaby Wykonawcę z obowiązku wystawiania i dostarczania faktur VAT w formie papierowej. Dzięki temu rozwiązaniu Zamawiający otrzyma dokument w momencie jego wystawienia, zniwelowane zostanie ryzyko niedostarczenia przesyłki lub znacznego opóźnienia w jej dostarczeniu. Zmiana formy dostarczania faktur ma również aspekt ekologiczny, przyczyni się do wspólnego dbania o

środowisko naturalne poprzez zmniejszenie zapotrzebowania na produkcję papieru i ograniczenie transportu.

Odpowiedź

Przytoczony załącznik nie występuje w niniejszym postępowaniu przetargowym. Mając na uwadze treść zapytania, Zamawiający informuje, iż dopuszcza przesyłanie faktur drogą elektroniczną. Wnioskowany zapis znajduje się w § 9 ust. 8 – 15 Załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy.

Pytanie 8

Dotyczy sposobu realizacji umowy

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający całość energii elektrycznej będzie zużywał wyłącznie na potrzeby własne, czy może wystąpi także odsprzedaż?

Odpowiedź

Zamawiający informuje, że całość nabywanej energii będzie zużywał na potrzeby własne.

Pytanie 9

Dotyczy § 8 ust. 3 pkt 3) i ust. 4 pkt 1) załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

Z uwagi na fakt, że Wykonawca dokonuje rozliczeń na podstawie danych przekazanych przez OSD, również korygujących tak więc zapisy nie dotyczą Wykonawcy prosimy o ich usunięcie.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia treść SWZ bez zmian w zakresie wniosku Wykonawcy.

Pytanie 10

Dotyczy § 9 ust. 6 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

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

Zamawiający pozostawia treść SWZ bez zmian w zakresie wniosku Wykonawcy.

Pytanie 11

Dotyczy § 11 ust. 6 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

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 pozostawia treść SWZ bez zmian w zakresie wniosku Wykonawcy.

Istotą art. 6b ust. 3 ustawy Prawo energetyczne (Dz.U.2021.716 t.j. z dnia 2021.04.19 z późn. zm.) jest ochrona odbiorców energii elektrycznej poprzez jednoznaczne sprecyzowanie warunków prowadzących do wstrzymania sprzedaży podstawowego dobra jakim jest energia elektryczna tj. uświadomienie Zamawiającemu o istnieniu zaległości, szczególnie gdy powstała ona wskutek przeoczenia lub okoliczności życiowych, zamiarze wypowiedzenia umowy przez Wykonawcę, a także udzielenie dodatkowego terminu na ich zapłatę, w tym również umożliwienie zabezpieczenia odpowiednich środków na pokrycie powstałej zaległości. Wypowiedzenie umowy ze strony Wykonawcy z powodu powstałych zaległości, stanowiłoby dla Zamawiającego wymierne niekorzystne skutki, na co Zamawiający, ze względu na wydatkowanie środków publicznych, nie może pozwolić. Przepis art. 6b przedmiotowej ustawy nie zakazuje stronom umowy sprzedaży energii uregulowania ww. obowiązku w przypadku pozostałej grupy odbiorców (innych niż gospodarstwa domowe). W związku z powyższym przedmiotowe postanowienie nie jest niezgodne z Prawem energetycznym.

Pytanie 12

Dotyczy § 12 ust. 1 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

- 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 przekroczona, 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.”

- 2) 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

- 1) Zamawiający pozostawia treść SWZ bez zmian w zakresie wniosku Wykonawcy o modyfikację treści wzoru umowy. Zamawiający w pozostałym zakresie ustosunkował się w odpowiedzi na zapytanie nr 4.
- 2) Zamawiający ustosunkował się do kwestii w odpowiedzi na zapytanie nr 4.

Pytanie 13

Dotyczy § 14 ust. 1 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym oraz zasadę proporcjonalności przy udzielaniu zamówień publicznych. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub o usunięcie wskazanych zapisów w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”. Informujemy jednocześnie, że zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia treść SWZ bez zmian w zakresie wniosku Wykonawcy.

Pytanie 14

Dotyczy § 14 ust. 3 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy

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. 1 pkt 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

Zamawiający informuje, że w przypadku naliczenia kar umownych, każdorazowo wystawi Wykonawcy notę obciążeniową.

Pytanie 15**Dotyczy § 18 załącznika nr 8 do SWZ – Wzór umowy**

- 1) Czy Zamawiający w przypadku wnoszenia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie gwarancji bankowej wyrazi zgodę na wniesienie gwarancji w formie elektronicznej, podpisanej podpisami kwalifikowanymi?
- 2) Czy Zamawiający w dniu rozstrzygnięcia postępowania lub w następnym dniu roboczym przekaże Wykonawcy informacje o adresie mailowym (w przypadku gwarancji wnoszonej w formie elektronicznej), adresie wraz ze wskazaniem osoby z imienia i nazwiska (w przypadku gwarancji wystawianej w formie tradycyjnej), na który zostanie przesłany dokument potwierdzający ustanowienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy oraz informację o rachunku bankowym, na który ma być wnoszone zabezpieczenie w formie pieniężnej?
- 3) Czy w trakcie trwania umowy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę formy zabezpieczenia.

Odpowiedź

- 1) Zamawiający wyraża zgodę na wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy w postaci gwarancji bankowej w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem osoby upoważnionej.
- 2) Zamawiający w § 19 ust. 4 załącznika nr 8 do SWZ wyznaczy osoby upoważnione do kontaktu z Wykonawcą i przekaże ich dane w terminie umożliwiającym dostarczenie dokumentu potwierdzającego zabezpieczenie należytego wykonania umowy przed datą zawarcia umowy.

Ponadto Zamawiający informuje, iż w pkt. 16.4 SWZ wskazany jest numer rachunku bankowego do wpłaty zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie pieniądza.

- 3) Zamawiający, działając na podstawie art. 451 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2021.1129 t.j. z dnia 2021.06.24 z późn. zm.), wyraża zgodę na zmianę formy zabezpieczenia pod warunkiem zachowania ciągłości zabezpieczenia i bez zmniejszenia jego wysokości.