

## **WYKONAWCY UBIEGAJACY SIĘ O ZAMÓWIENIE**

### ***Dot. Przetarg nieograniczony na: "Dostawa energii elektrycznej na potrzeby Opary Wrocławskiej ". Znak postępowania: ZP/PN/28/2016***

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015, poz. 2164 oraz 2016 r. poz. 831, 996 i 1020) Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania Wykonawców:

#### **Pytanie nr 1:**

Mam pytanie dotyczące przetargu na dostawę energii elektrycznej. Czy wyrażają Państwo zgodę na podpisanie umowy na drukach sprzedającego?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża na podpisanie umowy na drukach Wykonawcy, pod warunkiem że znajdują się w nim zapisy dotyczące Istotnych Postanowień Umowy. Istotne Postanowienia umowy stanowią oddzielny załącznik do pytań.

Zamawiający ze względu na mnogość pytań dotyczących wzoru umowy, postanawia zaproponować jedynie Istotne Postanowienia Umowy.

Zamawiający wobec powyższego dokonuje stosownej modyfikacji SIWZ, Ogłoszenia oraz brzmienia Załącznika nr 7.

#### **Pytanie nr 2:**

Proszę o odpowiedź w sprawie kontraktowania energii elektrycznej, czy wyrażacie Państwo zgodę, w razie wygranego przetargu przez firmę Wykonawcy, aby umowy zostały podpisane na naszych drukach. W załączniku wzór umowy.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Odpowiedź jak w odpowiedzi na pytanie nr 1.

#### **Pytanie nr 3:**

##### 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, 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
- numer ewidencyjny w systemie bilingowym dotychczasowego Sprzedawcy

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 Zamawiającego:**

Zamawiający przekaze stosowne informacje w dniu podpisania umowy, jednocześnie informuje, iż zostanie zmieniony termin rozpoczęcia świadczenia usług na rzecz Zamawiającego.

**Pytanie nr 4:**

Dotyczy procedury zmiany sprzedawcy cd.

Czy jest to pierwsza czy kolejna procedura zmiany sprzedawcy energii elektrycznej dla punktów poboru energii objętych przedmiotowym zamówieniem?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający po raz pierwszy będzie prowadził procedurę zmiany sprzedawcy energii elektrycznej.

**Pytanie nr 5 :**Dotyczy układów pomiarowo-rozliczeniowych

Czy układy pomiarowo-rozliczeniowe objęte postępowaniem przetargowym są dostosowane do zasady TPA?

W zależności czy układy pomiarowo-rozliczeniowe są dostosowane do zdalnej transmisji danych uzależniony jest czas wejścia w życie przyszłej umowy sprzedażowej. Obowiązek dostosowania układów pomiarowo-rozliczeniowych spoczywa na właścicielu układu pomiarowo-rozliczeniowego. W przypadku klientów zasilanych na niskim napięciu właścicielem układów jest OSD, który zobowiązany jest do dostosowania tych układów na swój koszt. W przypadku pozostałych klientów zasilanych na średnim i najwyższym napięciu, prace te wykonują oni własnym kosztem i staraniem (w przyp. niniejszego przedmiot zamówienia dotyczy punktów poboru należących do grup taryfowych Bxx) Taki Klient/Odbiorca jest zobowiązany do dostosowania układów pomiarowo-rozliczeniowych przed zgłoszeniem do OSD umowy sprzedaży energii elektrycznej zawartej przez Odbiorcę z wybranym sprzedawcą. W przypadku nie dostosowanych układów pomiarowo - rozliczeniowych istnieje możliwość dłuższego przesunięcia w czasie przeprowadzenia i spełnienia wymogów procedury zmiany sprzedawcy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, są dostosowane do zasady TPA.

**Pytanie nr 6 :**Dotyczy ofert promocyjnych

Czy Zamawiający do obecnie obowiązujących umów przyjął oferty promocyjne lub lojalizacyjne? W przypadku, gdy Zamawiający korzysta z takich promocji to czy okres ich obowiązywania nie koliduje z terminem realizacji przedmiotu zamówienia?

Wcześniejsze rozwiązanie umów, dla których obowiązują programy lojalnościowe lub promocje może wiązać się z koniecznością zapłaty przez Zamawiającego kar umownych za wcześniejsze rozwiązanie takich umów.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, przyjął. Stosowna informacja została zawarta w OPZ, z informacją kiedy kończą się umowy promocyjne. Zamawiający przyjmuje, że należy dokonać zmiany sprzedawcy w chwili kiedy kończą się umowy lokalizacyjne. Z chwilą podpisania umowy Zamawiający udostępni umowy obowiązujące do wglądu dla Wykonawcy.

Pytanie nr 7:

Dotyczy rozdziału II SIWZ § 6 ust. 1 oraz § 14 ust. 2 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Zgodnie z procedurą zmiany sprzedawcy określoną w IRiESD Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgłoszenie umowy sprzedaży energii elektrycznej musi nastąpić na minimum 21 dni przed rozpoczęciem sprzedaży energii elektrycznej. Warunkiem dokonywania zgłoszenia zawarcia umowy sprzedaży jest zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucyjnych dla każdego PPE objętego przedmiotowym postępowaniem. Operator Systemu Dystrybucyjnego sporządza umowę dystrybucyjną w terminie do 21 dni od złożenia wniosku przez Klienta/Pełnomocnika. W związku z tym aby sprzedaż mogła się rozpocząć z dniem 01.01.2017r., zgłoszenie nowej umowy sprzedaży musiałyby nastąpić najpóźniej w dniu 09.12.2016r.

Przy terminie składania ofert ustalonym na dzień 15.11.2016r., 3 dniowym terminie dla Wykonawców do przesłania oświadczenia o przynależności lub braku przynależności do tej samej grupy kapitałowej, 5 dniowym terminie do złożenia przez Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona na wezwanie Zamawiającego dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw do wykluczenia, 5 dniowym terminie od ogłoszenia wyników postępowania, po którym możliwe będzie zawarcie umowy oraz 21 dniowym terminie na zawarcie umów dystrybucyjnych już teraz można stwierdzić, iż rozpoczęcie sprzedaży w ramach nowej umowy od dnia 01.01.2017r. nie będzie możliwe.

Zwracamy się tym samym z prośbą o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza zmianę terminu rozpoczęcia sprzedaży w ramach niniejszego postępowania, nie wcześniej niż z dniem skutecznego rozwiązania aktualnie obowiązujących umów, zawarciu umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej oraz pozytywie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dopuszcza zmianę sprzedaży w ramach niniejszego postępowania. Na termin nie wcześniej niż z dniem skutecznego rozwiązania aktualnie obowiązujących umów, zawarciu umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej oraz pozytywie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy. Procedura zmiany sprzedawcy musi zakończyć się w terminie do 60 dni od dnia podpisania umowy.

**Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne postanowienia umowy, w których uwzględnił wnioski Wykonawcy.**

#### **Pytanie nr 8:**

Dotyczy pkt. 6 rozdziału XV SIWZ oraz § 16 ust. 6 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o usunięcie następującego zapisu:

*„ceny jednostkowe składników cenowych za świadczone usługi dystrybucji mogą ulec zmianie w przypadku zmiany „Taryfy dla usług dystrybucji energii elektrycznej” właściwego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki.”*

Przedmiotem zamówienia jest sprzedaż energii elektrycznej, tym samym składniki cenowe za usługi dystrybucyjne oraz warunki ich zmian nie mają zastosowania w przedmiotowym postępowaniu.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokona zmiany zapisu, zgodnie z informacją Wykonawcy.

**Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w których uwzględnił wniosek Wykonawcy.**

**W przedmiotowym zakresie dokona także zmiany ogłoszenia i SIWZ**

Pytanie nr 9:

Dotyczy załącznika nr 2 do SIWZ „Opis przedmiotu zamówienia”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu:

*„Rozliczenie za pobraną energię elektryczną we wszystkich punktach przyłączeniowych ma się odbywać na podstawie comiesięcznych odczytów zużycia energii”*

na następujący:

*„Rozliczenie za pobraną energię elektryczną we wszystkich punktach przyłączeniowych ma się odbywać na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych Wykonawcy przez OSD.”*

Rozliczenia za pobraną przez Zamawiającego energię elektryczną odbywają się na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazanych Wykonawcy na Platformie Wymiany Informacji przez OSD. Wykonawca nie ma wpływu na częstotliwość dokonywania odczytów przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego.

Wykonawca ponadto zauważa, że Zamawiający zawarł zapis w formie proponowanej przez Wykonawcę w załączniku nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”. Zapisy SIWZ wydają się tym samym niespójne.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający przychylił się do wniosku wykonawcy.

**Zamawiający w związku z powyższym dokona stosownej korekty Załącznika nr 2 do SIWZ – Opis przedmiotu zamówienia.**

#### **Pytanie nr 10:**

Dotyczy § 12 ust. 1 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu poprzez odstąpienie od wymogu dołączania do faktury danych o wskazaniach układu pomiarowo-rozliczeniowego (stan początkowy/stan końcowy).

Wykonawca wystawia faktury VAT za sprzedaż energii elektrycznej na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych otrzymywanych od Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Jednocześnie informujemy, że Wykonawca nie ma dostępu do wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany zapisu, zgodnie z wnioskiem Wykonawcy.

**Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w których uwzględnił wniosek Wykonawcy.**

#### **Pytanie nr 11:**

Dotyczy § 12 ust. 2 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu na następujący:

*„Okres rozliczeniowy będzie każdorazowo **zgodny z okresem rozliczeniowym OSD.** Rozliczenia będą dokonywane oddzielnie dla każdego punktu odbioru.”*

Zamawiający w § 12 ust. 1 jednoznacznie wskazuje, iż rozliczenia za pobraną energię elektryczną odbywać się będą zgodnie z okresem rozliczeniowym stosowanym przez OSD działającym na danym terenie. Zapisy SIWZ są tym samym niespójne.

Ponadto, w sytuacji, gdy okres rozliczeniowy OSD jest inny niż miesięczny będzie to prowadziło do konieczności wystawiania faktur z szacunkowym zużyciem energii elektrycznej i późniejszym korygowaniu faktur po otrzymaniu danych pomiarowo-rozliczeniowych od OSD.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na dokonanie zmiany zapisu, zgodnie z wnioskiem Wykonawcy.

**Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w których uwzględnił wniosek Wykonawcy.**

### **Pytanie nr 12:**

Dotyczy § 12 ust. 4 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu na następujący:

*„Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie 14 dni roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej, z terminem płatności do ..... dni **od daty wystawienia faktury.**”*

Uzależnienie terminu płatności od daty wpływu faktury do Zamawiającego będzie rodziło wiele trudności w rozliczeniach, ponieważ Wykonawca nie będzie posiadał informacji o tym, kiedy Zamawiający otrzymał fakturę a co za tym idzie nie będzie mógł określić poprawnie terminu płatności. Ponadto systemy bilingowe automatycznie określają termin płatności od daty wystawienia faktury.

Zwracamy się ponadto z wnioskiem o jednoznacznie określenie terminu płatności faktur. Zgodnie z rozdziałem XI SIWZ, termin płatności nie stanowi dodatkowego, poza ceną kryterium wyboru ofert. Określony przez Zamawiającego termin płatności ma bezpośredni wpływ na wycenę przedmiotu zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę (sprzedaż) energii elektrycznej.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

### **Pytanie nr 13**

Dotyczy § 12 ust. 5 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu na następujący:

*„Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest **dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.**”*

Zlecenie przelewu dla Banku Zleceniodawcy nie jest jednoznaczne z dokonaniem zapłaty gdyż realizacja przelewu może być dokonana dopiero w dniu następnym. Dlatego też trudno jest uznać, że Zamawiający dokonał zapłaty za fakturę VAT w sytuacji, w której Wykonawca faktycznie nie otrzymał za nią środków pieniężnych.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

### **Pytanie nr 14:**

Dotyczy § 13 ust. 2 załącznika nr 6 do SIWZ

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu na następujący:

*„Wykonawca może wstrzymać sprzedaż energii elektrycznej do danego punktu poboru, gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektrycznej co najmniej **30 dni** po upływie terminu płatności faktury.”*

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z przepisem art. 6b ust. 2 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo Energetyczne przedsiębiorstwo energetyczne wykonujące działalność gospodarczą w zakresie przesyłania lub dystrybucji paliw gazowych lub energii, na żądanie sprzedawcy paliw gazowych lub energii wstrzymuje, z zastrzeżeniem art. 6c, dostarczanie paliw gazowych lub energii, jeżeli odbiorca zwleka z zapłatą za świadczone usługi

lub za pobrane paliwo gazowe lub energię, co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.

Dodatkowe powiadomienie oraz 14 dniowy termin na zapłatę dotyczą jedynie dostaw energii elektrycznej do odbiorców w gospodarstwach domowych, co uzasadnia dokonanie postulowanej przez Wykonawcę zmiany.

Zapis w formie proponowanej przez Zamawiającego jest niezgodny z art. 6b.2 ustawy prawo energetyczne z 10 kwietnia 1997 r.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

### **Pytanie nr 15:**

Dotyczy § 17 ust. 1 oraz 4 załącznika nr 6 do SIWZ „Wzór umowy”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o odstąpienie od przyjętych kar umownych. Zamawiający winien mieć świadomość, iż ewentualne ryzyko poniesienia kar we wskazanej wysokości będzie miało odzwierciedlenie w cenie jednostkowej, jaką jest w stanie zaoferować każdy z Wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**



Zamawiający nie wyraża zgody na całkowite odstąpienie od kar umownych.

Jednakże modyfikuje kary umowne. Nowe brzmienie kar umownych zostało zawarte w Istotnych Postanowieniach Umowy, które zastępują wzór umowy.

#### **Pytanie nr 16**

Ogłoszenie o zamówieniu Sekcja II ust. II.4), pkt 2, SIWZ rozdz. I ust. 2 - Wykonawca informuje, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, odpowiedzialność za dotrzymanie parametrów jakościowych dostarczanej energii elektrycznej ponosi Operator Systemu Dystrybucyjnego, będący właścicielem sieci dystrybucyjnej. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za działania OSD zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów w całości.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę OPZ w przedmiotowym zakresie.

Wobec powyższego dokona stosownej zmiany ogłoszenia oraz SIWZ.

#### **Pytanie nr 17**

Załącznik nr 3 do SIWZ - W celu prawidłowego skalkulowania wartości zamówienia Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji na temat szacowanej ilości energii w rozbiciu na poszczególne strefy czasowe dla każdego punktu poboru energii, który nie jest rozliczany całodobowo.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający informuje, iż wszystkie punkty poboru są rozliczane całodobowo

#### **Pytanie nr 18**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 3 ust. 4 - Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z obowiązku, o którym mowa w przedmiotowym zapisie lub o określenie, że Wykonawca na wezwanie Zamawiającego przedłoży oświadczenie o posiadaniu aktualnej umowy generalnej zawartej z OSD i/lub aktualną koncesją na obrót energią elektryczną.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

**Pytanie nr 19**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 6 ust. 2 - W związku z nałożeniem na Wykonawcę obowiązku dokonania wszelkich czynności koniecznych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy 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 do wskazanego zapisu sformułowania o treści: „Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na przedmiotowy zapis. Wprowadzi stosowny zapis do Istotnych Postanowień Umowy.

**Pytanie nr 20**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 10 ust. 3 - Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są na wniosek Zamawiającego, po uznaniu jego zasadności przez Sprzedawcę. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie ma wpływu na termin złożenia wniosku przez Zamawiającego oraz ze względu na termin 30 dni na rozpatrzenie takiego wniosku przez Sprzedawcę, uwzględnienie bonifikaty na fakturze za ten sam okres, którego bonifikata dotyczy lub też za okres bezpośrednio następujący po tym okresie, może nie być możliwe do zrealizowania. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu w całości.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

**Pytanie nr 21**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 11 ust. 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 informacji o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie do wskazanego paragrafu zapisu o treści: „W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w ust. 1, 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.”

Prosimy ponadto o wskazanie, 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 Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

**Pytanie nr 22**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 11 ust. 2 – Stanowiąc o stałości cen energii elektrycznej, Zamawiający zawarł odwołanie do § 16 pkt 1 (powinno być: ust. 1) umowy. Wskazujemy, iż zapis zawarty w przedmiotowym odwołaniu traktuje o wymogu zachowania formy pisemnej dla ważności zmian umowy, natomiast kwestia waloryzacji cen w przypadku ustawowych zmian stawki podatku VAT bądź podatku akcyzowego znajduje odniesienie w § 16 ust. 3 pkt 3.1. Prosimy o doprecyzowanie przedmiotowego odwołania.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element został uogólniony, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy do uszczegółowienia zapisu.

Zamawiający częściowo uwzględni wniosek Wykonawcy.

**Pytanie nr 23**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 12 ust. 1 - Wnosimy o usunięcie zapisu odnoszącego się do konieczności uwzględnienia na fakturach VAT wskazań układu pomiarowo - rozliczeniowego (stan początkowy/stan końcowy) zaznaczając, iż nie jest to obowiązującym elementem faktury, zgodnie z art. 106e ustawy o podatku od towarów i usług (w tej kwestii ustawa wskazuje w ust. 1 pkt. 8 jedynie na podanie miary i ilości (liczby) dostarczonych towarów lub zakres wykonywanych usług). Ponadto wskazujemy, iż obowiązek wyznaczania danych pomiarowo - rozliczeniowych należy do OSD, a Sprzedawca wystawia faktury w oparciu o dane przekazane od OSD poprzez platformę elektroniczną. Informujemy ponadto, iż zgodnie z § 35 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną, przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się świadczeniem usług dystrybucji wystawiając odbiorcy

fakturę, w rozliczeniu dołączonym do faktury przedstawia m. in. informację o wielkości zużycia energii elektrycznej w okresie rozliczeniowym, na podstawie której została wyliczona kwota należności. Z uwagi na powyższe prosimy o stosowną modyfikację kwestionowanego zapisu, poprzez usunięcie frazy „stan początkowy/stan końcowy”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element został uwzględniony.

**Pytanie nr 24**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 12 ust. 3 - 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. Ponadto, systemy informatyczne wykonawców mogą nie posiadać możliwości automatycznej weryfikacji otrzymania danych od OSD, w związku z czym powiadomienie Zamawiającego o braku danych pomiarowych może być niemożliwe do realizacji. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów, a pozostawienie jedynie zapisu, iż „Wykonawca otrzymywać będzie wynagrodzenie z tytułu realizacji niniejszej umowy na podstawie danych pomiarowo- rozliczeniowych przekazanych przez OSD za dany okres rozliczeniowy.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element został uwzględniony.

**Pytanie nr 25**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 12 ust. 4 - Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić, w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę, co może powodować komplikacje przy ustalaniu prawidłowego terminu płatności. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych, określenie terminu płatności na liczbę dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, a to w konsekwencji naraża wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT. Art. 19a ust. 5 pkt. 4 ppkt a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2004 Nr 54 poz. 535 z późn. zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób: „Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie 14 dni

roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii elektrycznej, z terminem płatności do ..... dni od daty wystawienia faktury przez Wykonawcę”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

**Pytanie nr 26**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 12 ust. 5 - Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę zlecenia przelewu dla banku 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 wskazanego zapisu na następujący: „Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

**Pytanie nr 27**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 12 ust. 8 - Informujemy, że zapisy dotyczące zwrotu nadpłaconej kwoty nie są możliwe do spełnienia przez Wykonawcę. Nadpłata jest bowiem zaliczana na kolejne zobowiązania Zamawiającego lub zwracana na konto Klienta po uprzednim każdorazowym zgłoszeniu stosownego wniosku i wskazaniu rachunku bankowego. Wykonawca nie ma możliwości zwrócić nadpłaty automatycznie. Wskazany sposób rozliczania nadpłat jest zgodny §34 rozporządzenia z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną.

Informujemy ponadto, że błędy w pomiarze lub odczycie wskazań układu pomiarowo – rozliczeniowego mogą dotyczyć zarówno zawyżeń, jak i zaniżeń należności za pobraną energię elektryczną, a Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego - w takim przypadku może nastąpić zarówno nadpłata jak i niedopłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści: „W przypadku uwzględnienia reklamacji, Wykonawca niezwłocznie wystawi fakturę korygującą, a powstałą nadpłatę zaliczy na poczet płatności ustalonych na najbliższy

okres rozliczeniowy. Jeżeli Zamawiający zażąda jej zwrotu, nadpłata zostanie zwrócona na wskazany przez Zamawiającego numer rachunku bankowego. W przypadku powstania niedopłaty, będzie ona podlegała doliczeniu do pierwszej wystawianej faktury VAT.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementu postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

**Pytanie nr 28**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 12 ust. 9 - Zamawiający określił, iż złożona reklamacja w powoduje w określonych przypadkach wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie art. 488 Kodeksu Cywilnego, dotyczącym 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 pozostawienie określenia,

iż „Wniesienie przez Zamawiającego reklamacji do Wykonawcy nie zwalnia go z obowiązku terminowej zapłaty należności w wysokości określonej w fakturze.”

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, pomimo tego Zamawiający nie wyraża zgody na takie postanowienie umowy.

**Pytanie nr 29**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 13 ust. 2 – Informujemy, iż zgodnie z art. 6b. ust. 1 ustawy Prawo energetyczne, przedsiębiorstwo energetyczne wykonujące działalność gospodarczą w zakresie przesyłania lub dystrybucji energii może wstrzymać dostarczanie energii, jeżeli odbiorca zwleka z zapłatą za świadczone usługi, co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności. Wskazujemy zatem na niezgodność postanowienia zawartego we ww. zapisie umowy z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa i zaznaczamy jednocześnie, że z przywołanego artykułu ustawy Prawo energetyczne jasno wynika, iż 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 przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez zamianę terminu z „90 dni” na „30 dni” oraz usunięcie frazy „(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności”.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym ten element nie stanowi elementów postanowień, wobec czego Zamawiający zaakceptuje w tym zakresie propozycję Wykonawcy.

### **Pytanie nr 30**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 15 ust. 3 pkt 2 - Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienie wskazane w przywołanym punkcie § 15 nie przekłada się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu i w ten sposób zmianę umowy bądź Istotnych Postanowień Umowy.

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w których także te elementy są uwzględnione.

### **Pytanie nr 31**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 16 ust. 1 i 7, § 18 ust. 7, Ogłoszenie o zamówieniu Sekcja IV ust. IV.5) pkt 1 i 7, SIWZ rozdz. XV ust. 2 - Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dodanie do przedmiotowego zapisu sformułowania o treści: „(...) z zastrzeżeniem cen energii elektrycznej, które zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy”.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę brzmienia SIWZ, Istotnych Postanowień w tym zakresie oraz ogłoszenia.

### **Pytanie nr 32**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 17 ust. 1 – 4 - Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kar z tytułu zwłoki w przekazaniu dokumentów oraz 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. 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 powyższych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający dokonał zmiany wzoru umowy na Istotne Postanowienia Umowy, w którym elementy dotyczące kar umownych zostały zmodyfikowane. Zapisy dotyczące Istotnych Postanowień Umowy są uwzględnieniem w części wniosku Wykonawcy o zmianę.

#### **Pytanie nr 33**

Załącznik nr 6 do SIWZ § 17 ust. 5 - Wykonawca informuje, że ewentualną szkodę Zamawiającego stanowi różnica w cenie zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego w stosunku do ceny energii elektrycznej z oferty wyłonionego w postępowaniu wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę brzmienia zapisu umowy ani Istotnych postanowień w tym zakresie.

#### **Pytanie nr 34**

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych B 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 Zamawiającego:**

Tak, są dostosowane.

Odpowiedź wskazana w odpowiedzi Zamawiającego na pytanie nr 5

#### **Pytanie nr 35**

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający prześle niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy



najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa ;
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny PPE;
- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- 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.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane skutkiem czego może być konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Jak w odpowiedzi na pytanie nr 3.

#### **Pytanie nr 36**

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe, czy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji oraz czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?
- b) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony czy nieokreślony?
- c) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej?
- d) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

- a) Zamawiający posiada aktualnie umowy kompleksowe.
- b) Informacje o umowach znajdują się w Załączniku nr 2 Opis przedmiotu zamówienia
- c) Tauron S.A.
- d) Informacje o umowach/aneksach/promocjach znajdują się w Załączniku nr 2 Opis przedmiotu zamówienia

**Pytanie nr 37**

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 Zamawiającego:**

Tak, dysponuje.

**Pytanie nr 38**

Wykonawca informuje, iż w świetle przepisów prawa energetycznego i aktów wykonawczych, to OSD jest podmiotem odpowiedzialnym za pozyskiwanie i przekazywanie do sprzedawców danych pomiarowo- rozliczeniowych dla punktów poboru energii (PPE). Sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego i zgodnie z przepisami przyjmują do rozliczeń dane przekazane przez OSD. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie, czy Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych wykonawcy przez OSD?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, uwzględni. Dokonał już zmian w tym zakresie w SIWZ oraz Istotnych Postanowieniach umowy.

**Pytanie nr 39**

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 wg 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 Zamawiającego:**

Opera zgodnie z Istotnymi Postanowieniami Umowy udzieli pełnomocnictwa w zakresie wymaganym do wykonania zawartej umowy (może to również być na zaakceptowanym wzorze kontrahenta). W przypadku udzielenia pełnomocnictwa o treści określonej przez Operę, Opera oczywiście będzie odpowiadać za wynikające z tego konsekwencje.

II. Warunki zamówienia pozostają, zostają zmienione, zgodnie z odpowiedziami Zamawiającego na pytania, wobec czego Zamawiający przedstawi skorygowane Załączniki do SIWZ.

III. W związku z charakterem zadanych pytań, Zamawiający zmienia termin składania ofert i otwarcia ofert.

**NOWY TERMIN SKŁADANIA OFERT TO 22 LISTOPADA 2016 R. GODZ. 09:30**

**OTWARCIE OFERT NASTĄPI W DNIU 22 LISTOPADA O GODZ. 10:00.**

**Miejsce składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.**

Z poważaniem

Kazimierz Budzanowski

Zastępca Dyrektora

Opery Wrocławskiej

