

WYJAŚNIENIA DO SWZ

Dotyczy postępowania: Dostawa energii elektrycznej dla Teatru im. Jana Kochanowskiego w Opolu. SZP-26-1/2022

Zgodnie z art. 284 ust. 2 Zamawiający udziela wyjaśnień do wniosku wykonawcy o wyjaśnienie SWZ z dnia 14.02.2022 r.

Pytanie 1

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże 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;
- wybranego przez Zamawiającego sprzedawcę rezerwowego;

b) dokumentów dla każdej jednostki objętej postępowaniem:

- pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy do OSD wraz z upoważnieniem OSD do zawarcia umowy rezerwowej ze wskazanym sprzedawcą rezerwowym w sytuacjach określonych w ustawie prawo energetyczne;
- dokument nadania numeru NIP;
- dokument nadania numeru REGON;
- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
- dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane, skutkiem czego może okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 3 ust. 29a ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź: Tak Zamawiający przekaże wykonawcy niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy.

Pytanie 2

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?

Odpowiedź: Zamawiający posiada aktualnie umowę kompleksową.

b) Czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie jest to pierwsza zmiana sprzedawcy.

c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony czy nieokreślony?

Odpowiedź: Nie dotyczy w chwili obecnej.

d) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej?

Odpowiedź: Tauron Sprzedaż sp z o.o.

e) Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów kompleksowych/ umów sprzedaży energii elektrycznej.

Odpowiedź: Obowiązuje jednomiesięczny okres wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.

f) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?

Odpowiedź: Jeśli zaistnieje taka potrzeba Zamawiający upoważni do tej czynności Wykonawcę.

g) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?

Odpowiedź: Tak Zamawiający jest obecnie w trakcie procedury zmierzającej do zawarcia odpowiedniej umowy dystrybucyjnej w trybie z wolnej ręki zgodnie z przepisami Pzp.

h) 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?"

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 nie ma zawartych umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych itp.

Pytanie 3

Czy Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający ponosić będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę.

Pytanie 4

W przypadku punktów poboru energii, dla których zmiana sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy oraz w przypadku punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna jest zawarta na

czas określony i braku zgody na udzielenie pełnomocnictwa na wzorze zaproponowanym przez Wykonawcę prosimy o informację czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?

Nie dotyczy.

Pytanie 5

Informujemy, że dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie została zawarta na czas nieokreślony oraz braku zgody na wzór pełnomocnictwa zaproponowany przez Wykonawcę, w przypadku braku zgody na zawarcie w udzielonym pełnomocnictwie oświadczenia woli uprawnającego

Wykonawcę do zawarcia umowy z OSD lub braku możliwości zawarcia umowy dystrybucyjnej na podstawie oświadczenia woli, Zamawiający powinien wziąć pod uwagę, że Wykonawca będzie mógł zainicjować proces PZS tylko wtedy, gdy do OSD zostanie dostarczona podpisana przez klienta umowa dystrybucyjna. Zgodnie z IRiESD OSD na przygotowanie i przesłanie do klienta umowy dystrybucyjnej ma czas do 21 dni kalendarzowych. Po przesłaniu takiej umowy przez OSD klient powinien ją podpisać i odesłać zwrotnie do OSD. Informujemy, że w przypadku braku zwrotu do OSD umowy dystrybucyjnej i zgłoszenia przez Wykonawcę procesu zmiany sprzedawcy, taki proces zostanie zweryfikowany negatywnie. W związku z powyższym zwracamy się zapytaniem czy Zamawiający przewidział czas niezbędny na zawarcie umowy dystrybucyjnej dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie jest zawarta na czas nieokreślony? Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę z OSD w terminie umożliwiającym skuteczną realizację procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż przewidział czas niezbędny na zawarcie umowy dystrybucyjnej dla punktów poboru energii, dla których umowa dystrybucyjna nie jest zawarta na czas nieokreślony.

Pytanie 6

Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, jednak w swoim bilingu Wykonawca zmuszony jest do prawidłowego wprowadzenia danych dotyczących okresu rozliczeniowego/cyklu przekazywania danych pomiarowych przez OSD. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego/cyklu przekazywania danych pomiarowych w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu: czy wynosi on odpowiednio np. 1 miesiąc, 2 miesiące (parzyste/nieparzyste), czy 6 miesięcy (ze wskazaniem miesiąca odczytowego)? Informacja, że okres rozliczeniowy jest zgodny z OSD jest niewystarczająca do prawidłowej parametryzacji rozliczeń.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że okres rozliczeniowy wynosi 1 (jeden) miesiąc.

Pytanie 7

Czy Zamawiający zgodzi się na podpisanie umowy w formie elektronicznej z wykorzystaniem kwalifikowanego podpisu elektronicznego?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na podpisanie umowy w wersji elektronicznej i przypomina, że osobiste stawiennictwo na podpisanie umowy nie jest konieczne, z uwagi na dopuszczenie formy korespondencyjnej, na zasadach wskazanych w par. 16 ust 1 SWZ.

Pytanie 8

SWZ – Rozdział 7 w zw. Załącznikiem nr 4 do SWZ - §15 ust. 1

Termin realizacji zamówienia musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert, inaczej zamówienie nie jest udzielane z przestrzeganiem zasad jego udzielania w postaci zapewnienia

zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowanie wykonawców oraz przejrzystości. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o uszczegółowienie terminu realizacji zamówienia, poprzez podanie terminu rozpoczęcia i zakończenia realizacji zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający dokonał odpowiedniej zmiany w SWZ oraz PPU. Skorygowane dokumenty zostały umieszczone na stronie postępowania (miniportal) oraz na stronie BIP Zamawiającego.

Pytanie 9

Załącznik nr 1 do SWZ

Formularz cenowy Wykonawcy

Zwracamy się z prośbą o wskazanie stawki VAT, jaką należy zastosować w ofercie – czy ma to być tymczasowa obniżona stawka wynikająca z przepisów tzw. Tarczy Antyinflacyjnej, tj. 5%, czy może zwykła stawka 23%?

Powyższa odpowiedź pozwoli na uniknięcie sytuacji, w której Wykonawcy zaoferują różne % stawki podatku VAT, co będzie wiązało się z brakiem możliwości porównania ofert. Jednocześnie informujemy, że rozliczenia za pobraną energię elektryczną prowadzone będą wg obowiązujących przepisów prawnych.

Odpowiedź: Zamawiający wskazuje, iż obowiązuje stawka 23%. Zamawiający dokonał odpowiedniej zmiany formularza ofertowego. Skorygowany dokument został umieszczony na stronie postępowania (miniportal) oraz na stronie BIP Zamawiającego.

Pytanie 10

Załącznik nr 1 do SWZ

Informujemy, że w przypadku jednostki rozliczeniowej jaką jest kWh wszystkie przedsiębiorstwa obrotu energią elektryczną stosują podawanie cen jednostkowych z dokładnością do czwartego miejsca po przecinku, zgodnie z obowiązującymi Taryfami za sprzedaż i dystrybucję energii elektrycznej. Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający dopuści podanie ceny jednostkowej w zł/kWh z dokładnością do czterech miejsc po przecinku, natomiast ceny ogólnej za całość zamówienia brutto oraz wartości netto i kwoty VAT z tytułu sprzedaży energii podanie z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza podanie ceny jednostkowej w zł/kWh z dokładnością do czterech miejsc po przecinku, natomiast ceny ogólnej za całość zamówienia brutto oraz wartości netto i kwoty VAT z tytułu sprzedaży energii podanie z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku.

Pytanie 11

Załącznik nr 4 do SWZ – §5 ust. 3

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: Zamawiający zgadza się na modyfikację zapisów. Poprawiony załącznik nr 4 został zamieszczony na stronie postępowania (mini portal) oraz na BIP Teatru

Pytanie 12

Załącznik nr 4 do SWZ - §6 ust. 1

Zamawiający wskazał, że dostawy energii elektrycznej mają rozpocząć się od dnia 01.02.2021 r. Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisu do przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający dostosował zapis do przedmiotu zamówienia. Poprawiony załącznik nr 4 został zamieszczony na stronie postępowania (mini portal) oraz na BIP Teatru

Pytanie 13

Załącznik nr 4 do SWZ - §8 ust. 1

Wykonawca nie ma dostępu do układów pomiarowo – rozliczeniowych, zapis dotyczy świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego a nie Sprzedawcy energii elektrycznej (Wykonawcy) i w związku z powyższym w tym zakresie powinien zostać wykreślony.

[Odpowiedź: zapis został wykreślony. Skorygowany załącznik nr 4 został zamieszczony na stronie postępowania \(mini portal\) oraz na BIP Teatru.](#)

Pytanie 14

Załącznik nr 4 do SWZ - §9 ust. 4

Wykonawca informuje, że bonifikaty udzielane są przez Sprzedawcę wskutek niedotrzymania standardów jakościowych obsługi odbiorców oraz wskutek niedotrzymania przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej, określonych w odrębnych przepisach. Bonifikaty udzielane są w terminie 30 dni od dnia, w którym wystąpiła przesłanka do ich naliczenia. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: Wykonawca zobowiązany jest do udzielania bonifikat za niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców oraz niedotrzymanie przez OSD parametrów jakościowych energii elektrycznej, w terminie 30 dni od dnia, w którym zaistniała przesłanka do ich naliczenia".

[Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zmodyfikował przedmiotowy zapis do treści według wniosku Wykonawcy. Skorygowany załącznik nr 4 został zamieszczony na stronie postępowania \(mini portal\) oraz na BIP Teatru.](#)

Pytanie 15

Załącznik nr 4 do SWZ - §11 ust. 3 w zw. z §17 oraz §19 ust. 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Ceny energii elektrycznej pozostaną niezienne w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy".

[Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.](#)

Pytanie 16

Załącznik nr 4 do SWZ - §12 ust. 3 – 5

Informujemy, że faktury korygujące wystawiane są na podstawie skorygowanych danych pomiarowo-rozliczeniowych, udostępnianych Wykonawcy przez OSD. Wykonawca nie dokonuje przeliczeń w sposób wskazany przez Zamawiającego. Z uwagi na powyższe, zwracamy się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu.

[Odpowiedź: Zamawiający wykreślił przedmiotowy zapis. Skorygowany załącznik nr 4 został zamieszczony na stronie postępowania \(mini portal\) oraz na BIP Teatru.](#)

Pytanie 17

Załącznik nr 4 do SWZ - §12 ust. 6

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 ilość dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji narażając 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. 2018 poz. 2174 ze 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: „Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie ... dni od daty wystawienia”.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że dokonał zmiany zapisu w Załącznik nr 4 do SWZ - §12 ust. 6. Skorygowany załącznik nr 4 został zamieszczony na stronie postępowania (mini portal) oraz na BIP Teatru.

Pytanie 18

Załącznik nr 4 do SWZ - §12 ust. 6

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zgodę na udostępnianie Zamawiającemu faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych na podany adres poczty elektronicznej, zgodnie z ustawą z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2020 poz. 106 z późn. zm.), na zasadach określonych w Regulaminie 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: Zamawiający informuje, że wprowadził zapis w Załączniku nr 4 do SWZ – 12 ust. 6 umożliwiający Wykonawcy udostępnianie faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych tj. mailowo.

Pytanie 19

Załącznik nr 4 do SWZ - §14 ust. 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 bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie”. 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 dokonał zmiany w Załączniku nr 4 do SWZ - §14 ust. 2.

Pytanie 20

Załącznik nr 4 do SWZ - §15 ust. 1 w zw. z SWZ rozdział 2 pkt 6 oraz Załącznik nr 5 do SWZ § 10 pkt 1 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 modyfikowanie zapisu do treści: „Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru

z dniem 01.04.2022r., lecz nie wcześniej niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

Odpowiedź: Zamawiający dokonał odpowiednich zmian w zapisach dotyczący dat obowiązywania umowy. Skorygowany dokument SWZ oraz Załącznik nr 4 został umieszczony na stronie postępowania (miniportal) oraz na stronie BIP Teatru.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że w SWZ w rozdziale 2 nie ma pkt. 6 oraz dokumentacja nie zawiera Załącznika nr 5.

Pytanie 21

Załącznik nr 4 do SWZ - §16 ust. 2

Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Oznacza to, że Zamawiający oczekuje możliwości wypowiedzenia umowy zasadniczo w każdym czasie. Umowy w zamówieniach publicznych zasadniczo zawiera się na czas oznaczony, należy więc stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób należyty. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Zaproponowane w SWZ rozwiązanie jest niedopuszczalne w świetle istoty umowy sprzedaży (kompleksowej) zawieranej na czas oznaczony zarówno po myśli prawa cywilnego w zakresie zobowiązań jak i w świetle zasady udzielania zamówienia publicznego w sposób proporcjonalny. Mianowicie każde przedwczesne rozwiązanie umowy bez powodu powoduje u wykonawcy szkodę. Wykonawca bowiem nabywa wolumen energii hurtowo w celu odsprzedaży w całości na cały okres trwania umowy począwszy od jej zawarcia do zakończenia. Nie wykorzystany w opisanych realiach wolumen energii musi wykonawca, nieplanowo i ze stratą, odsprzedać na rynku hurtowym.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że w Załączniku nr 4 do SWZ - §16 ust. 2 nie ma zapisu mówiącego o tym, że „przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny”. Brzmienie zapisu mówi o: „2. Strony uprawnione są do wypowiedzenia niniejszej Umowy wyłącznie z ważnych przyczyn z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia.”

Pytanie 22

Załącznik nr 4 do SWZ - §18

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: W opinii Zamawiającego kary nie zostały określone w sposób nadmierny i nie naruszają naczelných zasad ustawy PZP, tym bardziej, że mogą zostać naliczone wyłącznie za zwłokę Wykonawcy, a zatem opóźnienie przez niego zawinione. Niemniej jednak Zamawiający pochyłając się nad wnioskiem Wykonawcy wprowadza zmiany jak w poniższych punktach.

Pytanie 23

Załącznik nr 4 do SWZ - §18 ust. 1

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień utraty przez Wykonawcę uprawnień, koncesji lub zezwoleń lub dokumentów, o których mowa w §3, 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: W zakresie kar wskazanych w PPU (Załącznik nr 4), §18, ust. 1 Zamawiający obniża wartość do 0,5%, w ust. 3 – obniża do 5%, natomiast w ust. 5 obniża limit kar do 20%.

Pytanie 24

Załącznik nr 4 do SWZ - §18 ust. 4

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 pozostawia ust. 4 w §18 (załącznik nr 4 do SWZ – PPU) bez zmian, niemniej Zamawiający wskazuje, iż nadrzędnym przepisem jest art. 15r(1) ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, który ogranicza możliwość potrącenia kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.

Pytanie 25

Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie nazwy skrzynki na platformie ePUAP.

Odpowiedź:

Identyfikator w epuap: TeatrOpole

Adres skrzynki: /TeatrOpole/skrytka

W związku z pytaniami wykonawcy Zamawiający, zgodnie z art.284 ust.3 ustawy z dnia 11 września 2019 r Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2021 r. poz.1129 ze zm.) przedłużył termin składania ofert do:

22.02.2022 r. do godz. 10.00

Otwarcie ofert nastąpi 22.02.2022 o godz. 10:30

Zamawiający dokonał zmiany ogłoszenia – 2022/BZP00058590/01 z 16.02.2022 r.

Zamawiający dokonał zmiany SWZ oraz załącznika 1 i 4 do SWZ.

SZP-26-1-2022

Skorygowane dokumenty zostały umieszczone na stronie postępowania – Mini Portal oraz na BIP Teatru