Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 t. j.) zwracamy się z prośbą, jako Wykonawca, o wyjaśnienie i modyfikację zapisów treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ).

Pytanie 1

Ogłoszenie o zamówieniu Sekcja I – W związku z deklaracją Zamawiającego o prowadzeniu przedmiotowego postępowania wspólnie z zamawiającymi z innych państw członkowskich UE, prosimy o konkretnego państwa członkowskiego UE bądź o usunięcie omyłki pisarskiej.

Pytanie 2

SIWZ rozdz. III ust. I pkt 5 ppkt 1) oraz pkt 9 lit. a) - Wykonawca informuje, że w przypadku wystąpienia awarii w systemie, siły wyższej, działalności osób trzecich oraz z powodu wyłączeń dokonywanych przez OSD możliwe są przerwy w sprzedaży energii, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Ponadto, za dotrzymanie standardów jakościowych energii elektrycznej odpowiada OSD, a przedmiotowy zapis powinien znaleźć się w umowie o świadczenie usług dystrybucji zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu.

Pytanie 3

Wzór umowy § 2 ust. 8 – Informujemy, iż zapis zobowiązujący do uzyskania łącznie danych zużycia ze starego i nowego licznika elektrycznego powinien znaleźć się w umowie łączącej Zamawiającego z OSD, a nie jak, wskazał Zamawiający, w umowie, której stronami są Wykonawca i OSD. Co więcej, sposób ustalania danych przez OSD określony jest w umowie dystrybucyjnej zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD, przy czym Wykonawcy nie mają wpływu na regulacje w tym zakresie. Mając na uwadze powyższe, prosimy o całościowe wykreślenie kwestionowanego zapisu z postanowień umowy.

Pytanie 4

Wzór umowy § 4 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. Zwracamy się zatem z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: *„Wykonawca zobowiązany jest do udzielania, na pisemny wniosek Odbiorcy,*

Pytanie 15

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?

Pytanie 16

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. 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.

Pytanie 17

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Pytanie 18

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układ pomiarowo-rozliczeniowy w grupie taryfowej B jest dostosowany do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia? Jednocześnie informujemy, że w przypadku braku dostosowania przez odbiorcę układów pomiarowo-rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej sprzedaż energii jest niemożliwa.

Pytanie 19

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.

Pytanie 20

W celu prawidłowej wyceny przedmiotu zamówienia Wykonawca zwraca się z prośbą o poddanie zużycia na poszczególne strefy czasowe dla punktów poboru energii elektrycznej nie rozliczanych całodobowo.

Pytanie 21

Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający ma zawarte lub zamierza samodzielnie zawrzeć umowy dystrybucyjne , które będą obowiązywać w terminie 01.01.2017-31.12.2017 r ?

po rozpatrzeniu i uznaniu jego zasadności, bonifikat za niedotrzymanie przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi Odbiorców."

Pytanie 5

Wzór umowy § 6 ust. 6 - Informujemy, że Wykonawca w procesie fakturowania opiera się na danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, jednak w swoim bilingu parametryzuje długość trwania okresu rozliczeniowego. W związku z powyższym prosimy o wskazanie okresu rozliczeniowego w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu - czy wynosi on 10 dni, 1 miesiąc, 2 miesiące czy 6 miesięcy?

Pytanie 6

Wzór umowy § 8 ust. 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 zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: *„Termin realizacji przedmiotu zamówienia ustala się od dnia podpisania Umowy do dnia 31.12.2017 r. z zastrzeżeniem, że rozpoczęcie dostaw energii elektrycznej do poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej nastąpi z dniem 01.01.2017 r., **lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD**".*

Pytanie 7

Wzór umowy § 8 ust. 3, 5 - W ust. 3 zawarte zostało postanowienie traktujące o nałożeniu na Wykonawcę obowiązku poinformowania Zamawiającego w terminie 24 godzin o utracie ważności GUD lub prawa do bilansowania handlowego. Uprzejmie informujemy, iż z przyczyn obiektywnych i niezależnych od Wykonawcy dochowanie ww. terminu może nie być możliwe. Prosimy jednocześnie o zwolnienie Wykonawcy z podwójnego obowiązku informacyjnego poprzez wykreślenie zapisów stanowiących przesyłaniu informacji w formie elektronicznej. Z uwagi na powyższe wnosimy o modyfikację zapisu zawartego w ust. 3 do treści: „ W przypadku, gdy Wykonawca utraci prawo do bilansowania handlowego lub utraci ważność Generalna Umowa Dystrybucyjna wiążąca Wykonawcę z OSD, Wykonawca zobowiązany jest **niezwłocznie** poinformować o tym Zamawiającego w formie pisemnej."

Mając ponadto na uwadze zasadę ekwiwalentności stron stosunku cywilnoprawnego, prosimy o zmianę terminu zawartego w ust. 5 z *„7 dni"* na *„niezwłocznie"*.

Pytanie 8

Wzór umowy § 8 ust. 7 - Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego dwutygodniowego 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 usunięcie frazy *„(...)pomimo uprzedniego powiadomienia na piśmie o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego dwutygodniowego terminu do zapłaty zaległych należności"*.

Pytanie 9

Wzór umowy § 8 ust. 8 lit. a) – Zamawiający opisując przesłankę odstąpienia od umowy wskazał na odesłanie do § 7 ust. 1 umowy, traktującego o zasadach rozliczeń, podczas gdy postanowienia dotyczące terminu realizacji zamówienia zostały zawarte w § 8 ust. 1. Prosimy o usunięcie omyłki pisarskiej poprzez modyfikację ww. zapisu do treści: *„Wykonawca jest w zwłoce z rozpoczęciem wykonywania przedmiotu umowy przekraczającej okres 14 dni, z uwzględnieniem postanowień § 8 ust. 1 umowy"*.

Pytanie 10

Wzór umowy § 8 ust. 8 lit. d), e), f)- Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, obiektywnie przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia wskazane w przedmiotowych zapisach nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

Pytanie 11

Wzór umowy § 9 ust. 1, 3, 4 - Zwracamy się z uprzejmą prośbą o usunięcie zapisów stanowiących o możliwości nałożenia przez Strony kar umownych i jednoczesne wprowadzenie następującego sformułowania: *„Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)"*. Wskazujemy ponadto, iż zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego.

Prosimy jednocześnie o dodanie zapisu stanowiącego, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową. Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, a w związku z tym, w celu ich 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.

Pytanie 12

Wzór umowy § 10 ust. 1 pkt 1.7 lit. c) - Zamawiający zawarł zapis dopuszczający możliwość wprowadzenia zmian w zawartej umowie m.in. w przypadku, gdy *„rezygnacja z dostaw okaże się racjonalna z powodów funkcjonalnych lub ekonomicznych"*. Oznacza to, że Zamawiający będzie uprawniony do wprowadzenia określonych modyfikacji umowy praktycznie w każdym czasie. Mając na uwadze, iż pozostawienie danego zapisu w obecnym brzmieniu może doprowadzić do sytuacji obiektywnie przekładających się na niekorzyść Wykonawcy, prosimy o jego usunięcie.

Pytanie 13

Wzór umowy § 10 ust. 2 – Zamawiający zawarł we wskazanym ustępie zastrzeżenie stanowiące odesłanie do § 6 ust. 2. Podany przez Zamawiającego paragraf zawiera postanowienia dotyczące sposobu obliczania należności za zużytą energię elektryczną, podczas gdy w § 6 ust. 1 wprowadzono zapis będący podstawą do zmiany cen energii w przypadku nowelizacji ogólnie obowiązujących przepisów prawa.

Mając na uwadze nadrzędność przepisów podatkowych, prosimy o stosowną modyfikację zapisu zawartego w § 10 ust. 2 do treści: *„Wszelkie zmiany i uzupełnienia Umowy, z zastrzeżeniem § 6 ust. 2, wymagają formy pisemnego aneksu , pod rygorem nieważności"*.

Pytanie 14

Pełnomocnictwo ust. 4 - 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 weryfikacje 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."* Jednocześnie wnosimy o dodanie do § 5 obowiązku dostarczenia przez Zamawiającego danych niezbędnych do PZS .