

Warszawa, 2021/11/08

Znak: MAE/375/2021

Dot.: postępowania nr 2021/S 206-535714

**Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do specyfikacji warunków zamówienia w przetargu
nieograniczonym na**

**„Zakup Energii Elektrycznej dla podmiotów samorządowych i innych
XXXVIII Grupa Zakupowa MAE”**

Mazowiecka Agencja Energetyczna Sp. z o.o., zwana dalej „Pełnomocnikiem Zamawiającego”, informuje, że Wykonawcy zwrócili się z prośbą o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, zwanej dalej „SWZ”. Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: Dz. U. 2021 poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą”, Pełnomocnik Zamawiającego przedstawia poniżej treść zapytań wraz z odpowiedziami, bez ujawniania źródła zapytania, oraz publikuje je na <http://www.mae.com.pl/bip>

Pytanie 1

SWZ, Rozdział 5 pkt. 5.4 lit. a) – Wykonawca zwraca się o usunięcie zapisu „oraz ustalania w imieniu Zamawiającego wszelkich niezbędnych informacji w zakresie wypowiedzenia dotychczas obowiązującej umowy sprzedaży energii elektrycznej i świadczenia usług dystrybucji (umowa kompleksowa)”. Informujemy, że to Zamawiający odpowiada za prawidłowe przygotowanie postępowania przetargowego oraz opisu przedmiotu zamówienia tak, by Wykonawcy mogli rzetelnie przygotować ofertę. Wykonawca pozyskuje wszelkie informacje dotyczące danego postępowania wyłącznie z dokumentacji przetargowej przedstawionej przez Zamawiającego. Jednocześnie wnosimy o wskazanie okresów wypowiedzeń dla punktów poboru, które mają zawarte umowy kompleksowe.

Odpowiedź 1

Zamawiający przygotowują i przekazują wszelkie niezbędne informacje Wykonawcy, jednakże w sytuacji braków lub niezgodności Wykonawca posiadający dostęp do systemów informatycznych ma możliwość samodzielnego ustalenia stanu faktycznego i podjęcia niezbędnych działań. Zapis pozostaje bez zmian.

Okresy wypowiedzeń umów kompleksowych są zgodne z okresami stosowanymi przez sprzedawcę tj. PGE Obrót i wynoszą zwykle 1 lub 3 miesiące, w zależności od taryfy i OWU.

Pytanie 2

SWZ, Rozdział 5 pkt. 5.5 lit. j) - Czy Zamawiający zgodzi się na podpisanie umowy w formie elektronicznej z wykorzystaniem kwalifikowanego podpisu elektronicznego?

Dodatkowo zwracamy się z pytaniem czy klienci samodzielnie będą odsyłać do Wykonawcy podpisane umowy (co ze względu na dużą liczbę umów może spowodować, że umowa nie wejdzie w życie w terminie) czy

też Pełnomocnik Klientów będzie koordynował podpisanie tych umów i co się z tym wiąże skompletuje wszystkie umowy i prześle zbiorczo do Wykonawcy celem podpisania?

Odpowiedź 2

Kwalifikowany podpis elektroniczny jak najbardziej może być zastosowany do podpisania umowy, jednakże nie wszyscy Zamawiający go posiadają i wykorzystują.

Umowy które będą podpisywane tradycyjnie, drogą korespondencyjną, po podpisaniu przez Zamawiającego zostaną **przez niego wysłane bezpośrednio do wyłonionego Wykonawcy** razem z dokumentami formalnymi: NIP, REGON, dokument umocowania dla osoby podpisującej, służącymi do poprawnego przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy. Pełnomocnik monitoruje proces podpisywania umów, jednakże nie prowadzi zbiorczego ich kompletowania.

Pytanie 3

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 6 ust. 4 i ust. 5 - Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie ww. zapisów. Zapisy dotyczą kompetencji OSD za które wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności.

Odpowiedź 3

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, iż umieszczone zapisy precyzują zasady rozliczeń między Stronami mogące wystąpić w związku z ewentualnymi istotnymi błędami wskazań lub odczytów układów pomiarowo – rozliczeniowych u OSD. Precyzyjne określenie tych zasad jest istotne dla Stron, szczególnie w przypadku gdy Wykonawca wystawia fakturę sprzedażową w oparciu o rażąco błędne dane otrzymane z OSD.

Pytanie 4

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 6 ust. 8 - Wykonawca informuje, że zgodnie z możliwościami działania systemu bilingowego, na fakturach wskazane będą dane Nabywcy (nazwa, adres, Nr NIP), natomiast dane Odbiorcy (nazwa i adres) zostaną wpisane pod pozycją "Adres korespondencyjny". Prosimy o potwierdzenie, że takie rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

Odpowiedź 4

Większość Zamawiających obecnego postępowania podlega wymogom ustawy z dnia 5 września 2016r. o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług (t. j. Dz. U. z 2018 r. poz. 280 z późn. Zm.) więc prawne wyodrębnienie na fakturze Nabywcy i Odbiorcy jest dla nich niezbędne. Zamawiający nie wnika w systemy bilingowe Wykonawcy ale akceptuje i dopuszcza formę prezentowania danych Odbiorcy na wystawianych fakturach VAT powszechnie stosowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 5

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 7 ust. 7 - Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Energii z dnia 6 marca 2019 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną, w przypadku przekroczenia 14 dniowego terminu rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego, Odbiorcy przysługuje bonifikata. Reklamacja nie może zostać uwzględniona automatycznie. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisu do treści: W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowych zapisów do treści: „Wykonawca zobowiązany jest do udzielania bonifikat za niedotrzymanie przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi odbiorcy w terminie 30 dni od dnia, w którym nastąpiło niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców”

Odpowiedź 5

Pełnomocnik Zamawiającego oczekuje, szybkiego i sprawnego rozpatrywania reklamacji, a mając na uwadze fakt, iż tego typu zapisy w umowach sprzedaży energii są praktykowane na rynku, Pełnomocnik Zamawiającego nie widzi podstaw do uwzględnienia proponowanej zmiany. Zapis pozostaje bez zmian.

Pytanie 6

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 8 ust. 1 - 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 wskazanego 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 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 6

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, iż zapisy zawarte w §8 ust 1 oraz ust.2 zabezpieczają interesy Zamawiającego, a ewentualne zawiadomienie i wezwanie dłużnika do zapłaty nie obciążają w sposób nadmierny Wykonawcy, są natomiast przejawem dobrych praktyk handlowych. Nie są również one w żaden sposób sprzeczne z ustawą Prawo Energetyczne, gdyż można je zastosować rozszerzająco. Pełnomocnik Zamawiającego nie uwzględni wniosku Wykonawcy. Projekt Umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 7

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 10 ust. 3 - Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo rozwiązania umowy. 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 7

Wskazany zapis mówi o możliwości rozwiązania umowy przez każdą ze stron, jedynie w wyniku rażącego i uporczywego naruszania warunków Umowy i to dopiero po pisemnym wezwaniu do ich przestrzegania. Nie ma więc mowy o dowolnym rozwiązaniu umowy bez wskazania przyczyny. Obawy Wykonawcy są wobec tego bezpodstawne. Zapis pozostaje bez zmian.

Pytanie 8

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 11 ust. 1 - Informujemy, iż z uwagi na konieczność zawarcia umowy w terminach określonych w art. 264 lub art. 308 ust. 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, a następnie na konieczność przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy trwającej - zgodnie z dyspozycją art. 4j ust. 6 ustawy Prawo energetyczne - 21 dni, termin rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej od dnia 01.01.2022 r. nie jest możliwy do spełnienia przez Wykonawcę. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę terminu rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej na dzień 01.02.2022r., lecz nie

wcześnie niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD.

Odpowiedź 8

Pełnomocnik Zamawiającego nie wyraża zgody na przesunięcie okresu rozpoczęcia sprzedaży, gdyż obecne umowy obowiązują do 31.12.2021r. Przy sprawnej organizacji procesu z obydwu stron, termin prawidłowego zgłoszenia umów do OSD zgłoszenia jest możliwy do dotrzymania.

Pytanie 9

Załącznik nr 3 do SWZ – projekt umowy - § 11 ust. 11 - Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmianie stawki podatku VAT lub opodatkowania energii podatkiem akcyzowym, Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu do treści: "Wszelkie zmiany do umowy, z zastrzeżeniem § 5 ust. 2 Umowy oraz za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego, wymagają pisemnego aneksu pod rygorem nieważności. W przypadku 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 9

Istniejące zapisy umowne w pełni wyczerpują kwestię ewentualnej zmiany podatku akcyzowego i/lub stawki podatku VAT, nie ma więc konieczności zapisywania tego w innej formie. Zapisy pozostają bez zmian.

Pytanie 10

Załączniki nr 1 do SWZ - Szczegółowy opis Przedmiotu Zamówienia - 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. 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.

Odpowiedź 10

W przypadku, gdy w powiadomieniu do Operatora Systemu Dystrybucyjnego o zawartej umowie sprzedaży, wymagane będzie wskazanie sprzedawcy rezerwowego, to jako wybranego sprzedawcę rezerwowego należy wskazać Sprzedawcę, który pełni rolę sprzedawcy z urzędu na obszarze OSD na którym znajdują się PPE Zamawiającego.

Pytanie 11

Załączniki nr 1 do SWZ - Szczegółowy opis Przedmiotu Zamówienia – Zwracamy się z prośbą o wskazanie obecnego sprzedawcy dla wskazanych punktów poboru.

Odpowiedź 11

Obecnym sprzedawcą dla wszystkich Zamawiających jest PGE Obrót.

Pytanie 12

Załącznik nr 3.2a – Załącznik nr 2a do projektu umowy – Pełnomocnictwo dla Wykonawcy do dokonania

zgłoszeń u OSD - 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?

Wzór pełnomocnictwa:

PEŁNOMOCNICTWO z dnia

NAZWA FIRMY/ IMIĘ I NAZWISKO:

ADRES:

NIP/PESEL:

KRS:

Działając w imieniu i na rzecz:

udzielam(y) pełnomocnictwa na rzecz:

.....
do dokonania następujących czynności związanych ze zmianą sprzedawcy energii elektrycznej:

1. Zgłoszenia odpowiedniemu Operatorowi Systemu Dystrybucyjnego do realizacji zawartej z Umowy Sprzedaży Energii Elektrycznej oraz wybranego sprzedawcę rezerwowego, zgodnie ze złożonym poniżej oświadczeniem.

2. Wypowiedzenia dotychczas obowiązującej Umowy Sprzedaży Energii Elektrycznej i Świadczenia Usług Dystrybucyjnych, Umowy Sprzedaży Energii Elektrycznej dotychczasowemu sprzedawcy lub Umowy Świadczenia Usług Dystrybucyjnych.

3. Zawarcia Umowy o Świadczenie Usług Dystrybucji (zawierającej m.in. umocowanie Operatora Systemu Dystrybucyjnego do zawarcia w imieniu Odbiorcy umowy sprzedaży energii elektrycznej ze sprzedawcą rezerwowym wskazanym przez mocodawcę w treści nin. pełnomocnictwa), w tym przez złożenie Operatorowi Systemu Dystrybucyjnego wyłącznie wymaganego oświadczenia według wzoru skutkującego zawarciem takiej umowy pomiędzy mocodawcą i Operatorem Systemu Dystrybucyjnego. Powołane oświadczenie złożone przez pełnomocnika w imieniu mocodawcy zawierać będzie m.in. bezwarunkową zgodę na zawarcie pomiędzy mocodawcą, a Operatorem Systemu Dystrybucyjnego umowy na czas nieoznaczony na warunkach wynikających ze wzoru umowy zamieszczonego na stronie internetowej Operatora Systemu Dystrybucyjnego oraz na warunkach obowiązującej taryfy Operatora Systemu Dystrybucyjnego i Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej jak również w zakresie warunków technicznych świadczenia usługi dystrybucji, grupy taryfowej, okresu rozliczeniowego aby były to warunki dotychczasowe. Powołane oświadczenie zawierać będzie także zobowiązanie o przestrzeganiu przez mocodawcę warunków korzystania z usług dystrybucji energii elektrycznej oraz zobowiązanie do terminowej zapłaty należności za usługi dystrybucyjne świadczone przez OSD. Należności za usługi dystrybucji z zawartej umowy uiszcza sam mocodawca, i mocodawca oraz inne podmioty, którym pełnomocnictwo zostanie przedłożone, przyjmując do wiadomości, że pełnomocnik nie udziela za nie poręczenia, w tym w zakresie długu przyszłego, i składanego oświadczenia nie można rozumieć w ten sposób, że pełnomocnik takiego poręczenia udzielił.

4. Reprezentowania udzielającego pełnomocnictwa, przed Operatorem Systemu Dystrybucyjnego w sprawach związanych ze zmianą sprzedawcy energii elektrycznej.

5. Udzielania dalszych pełnomocnictw w zakresie w/w czynności pracownikom oraz innym osobom które bezpośrednio lub pośrednio są zobowiązane względem do wykonywania takich czynności oraz właściwemu Operatorowi Systemu Dystrybucyjnego i jego pracownikom, w zakresie zawarcia w imieniu Odbiorcy umowy sprzedaży rezerwowej ze sprzedawcą rezerwowym na warunkach określonych przez tego sprzedawcę.

6. Dokonania innych czynności, koniecznych do przeprowadzenia działań, o których mowa w pkt od 1 do 5.

Oświadczam(y), że:

- nie istnieją żadne przeszkody uniemożliwiające rozwiązanie z dotychczasowym sprzedawcą umowy sprzedaży energii elektrycznej/umowy kompleksowej,

- okres obowiązywania umowy z dotychczasowym sprzedawcą zakończy się z datą roku

- w przypadku, gdy w powiadomieniu o zawartej umowie sprzedaży do Operatora Systemu Dystrybucyjnego wymagane jest wskazanie sprzedawcy rezerwowego, jako wybranego sprzedawcę rezerwowego należy wskazać:

.....

Sprzedawcę, który na terenie OSD, na którym znajdują się PPE mocodawcy, pełni rolę sprzedawcy z urzędu, a w przypadku gdy sprzedawcą z urzędu jest pełnomocnik, pierwszego sprzedawcę rezerwowego, który nie jest pełnomocnikiem, z aktualnej na dzień zgłoszenia zmiany sprzedawcy listy sprzedawców rezerwowych opublikowanej przez OSD.

Niniejszym potwierdzam(y) prawdziwość złożonych danych. Za niezgodność danych ze stanem faktycznym, która może mieć wpływ na poprawność zgłoszenia wniosku zmiany sprzedawcy oraz wynikłe z tego konsekwencje biorę całkowitą odpowiedzialność, co potwierdzam własnoręcznym podpisem.

Niniejsze pełnomocnictwo udzielone zostaje na czas nieoznaczony jednak nie dłuższy niż czas obowiązywania umowy sprzedaży energii elektrycznej zawartej z

Wyrażam(y) zgodę na przetwarzanie danych osobowych do celów realizacji zmiany sprzedawcy energii elektrycznej, zgodnie z Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych).

Podpis(y) Mocodawcy:

Odpowiedź 12

Wzór Pełnomocnictwa (załącznik nr 3.2a do SWZ) wyczerpuje zakres działań Wykonawcy wobec OSD i jest od wielu lat bez zastrzeżeń akceptowany przez wszystkie OSD.

W przypadku braku akceptacji tego Pełnomocnictwa przez OSD, do umowy może zostać dodatkowo dołączone stosowne oświadczenie Zamawiającego o zgodzie na zawarcie umowy dystrybucyjnej przez Wykonawcę wg wzoru stosowanego przez danego OSD, lub też dodatkowe pełnomocnictwo stosowane przez Wykonawcę. W takich przypadkach będą to indywidualne ustalenia między Zamawiającym a wyłonionym Wykonawcą.

Prosimy o uwzględnienie wszystkich powyższych informacji przy sporządzaniu oferty przetargowej. Termin składania ofert nie ulega zmianie.

**Przewodniczący Komisji Przetargowej
(-)
Arkadiusz Piotrowski**