# WCPiT/EA/381-38/23 Poznań, 2023-05-30

Uczestnicy postępowania

**dotyczy: przetargu nieograniczonego "dostawa energii elektrycznej dla Wielkopolskiego Centrum Pulmonologii I Torakochirurgii – szpitali w Poznaniu, Ludwikowie I Chodzieży łącznie 2 449,78 mwh na rok z prawem opcji na zwiększenie ilości o 10 % tj. 2 694,76 mwh"**

Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019r. (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ udziela wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz na podstawie art. 137 ust.1-2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych zmienia treść SWZ.

**Pytanie 1 –** Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA")

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a)         Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji dla wszystkich PPE?

b)         Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony dla wszystkich PPE?

c)         Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej dla poszczególnych PPE?

d)         Na jaki okres została zawarta obecna umowa sprzedaży energii elektrycznej?

e)         Czy obowiązujące umowy (umowa) sprzedaży wymagają wypowiedzenia? Jeśli tak, jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów sprzedaży energii elektrycznej?

f)          Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też 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 termie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?

h)         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?

i)           Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej
w terminach przewidzianych w SWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?

**Odpowiedź: Zamawiający udziela następujących informacji:**

1. **Zamawiający posiada aktualne umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji.**
2. **Zamawiający informuje iż, aktualne umowy dystrybucyjne są zawarte na czas nieokreślony.**
3. **Dotychczasowy sprzedawca energii elektrycznej to: ENEA S.A. z siedzibą w Poznaniu 60-198, przy ul. Pastelowej 8**
4. **Zamawiający informuje że, obecna umowa sprzedaży została zawarta na okres 9 miesięcy i kończy się dnia 31.07.2023**
5. **Obowiązująca umowa sprzedaży nie wymaga wypowiedzenia.**
6. **Za procedurę zmiany sprzedawcy energii elektrycznej odpowiada wykonawca z którym zostanie podpisana umowa. Zamawiający przekaże niezbędne dokumenty w wersji elektronicznej najpóźniej w dniu podpisania umowy w celu skutecznej zmiany sprzedawcy energii elektrycznej.**
7. **Zamawiający nie ma potrzeby samodzielnego zawierania umowy o świadczenie usług dystrybucji. Umowa dystrybucji została zawarta na czas nieokreślony.**
8. **Zamawiający nie ma potrzeby samodzielnego zawierania umowy o świadczenie usług dystrybucji. Umowa dystrybucji została zawarta na czas nieokreślony.**
9. **Zamawiający nie ma zawartych umowy/ aneksów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SWZ.**

**Pytanie 2 –** Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA"), Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia")

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: Zamawiający potwierdza, że przekaże niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy. Za procedurę zmiany sprzedawcy energii elektrycznej odpowiada wykonawca z którym zostanie podpisana umowa.**

**Pytanie 3 –**§9 ust. 5 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), Rozdział VI ("Termin wykonania zamówienia")

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 (druk w załączeniu)? W przypadku braku zgody na powyższe proszę o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

Równocześnie zwracam się z prośbą o załączenie (udostępnienie) wzoru Pełnomocnictwa do zgłoszenia umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający przedstawi treść pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonywania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany**

**sprzedawcy w OSD, za którego treść Zamawiający będzie ponosił odpowiedzialność. Dokument udostępniony zostanie po wyborze Wykonawcy.**

**Pytanie 4 –** §9 ust. 4 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), Rozdział VI SWZ ("Termin wykonania zamówienia")

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.

Równocześnie termin realizacji zamówienia musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert opartych o rzetelną kalkulację cenową. 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 proszę o uszczegółowienie terminu realizacji zamówienia, poprzez podanie terminu rozpoczęcia (01.08.2023 r.) i zakończenia realizacji zamówienia (data 31.07.2024 r. winna być datą końca umowy/końca realizacji zamówienia) oraz o modyfikację/ujednolicenie zapisów do treści:

*„1. Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem 01.08.2023 r., lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, po pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD. Umowa niniejsza zawarta zostaje na czas określony do dnia 31.07.2024 r.****".***

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 5 –** §4, §9 ust. 5 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA")

Wykonawca zwraca sią z prośbą o udzielenie informacji, czy podane przez Zamawiającego w Załączniku nr 1 do SWZ i w §4 Załącznika nr 5 do SWZ parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenia usług dystrybucji, wydanymi przez właściwego OSD?

Jednocześnie informujemy, że zawarcie umów o świadczenie usług dystrybucji może nastąpić na obecnych parametrach. Zmiana parametrów dystrybucyjnych nie jest częścią procesu zmiany sprzedawcy.

Równocześnie mając na względzie zobowiązanie Wykonawcy wskazane w §9 ust. 5 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z prośbą o uwzględnienie równoważnego zapisu dotyczącego zobowiązania Zamawiającego o treści *„Zamawiający ponosi odpowiedzialność za terminowość i poprawność przekazanych danych i dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy."*

Informuję, że odpowiedzialność za terminowość i prawidłowość przekazanych danych niezbędnych do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dotyczących poszczególnych punktów poboru energii leży wyłącznie po stronie Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ i projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

# Pytanie nr 6 §5 ust. 2 lit a), §8 ust. 2, §1 pkt. 5, §9 ust. 6 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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 (również skorygowanych danych pomiarowych na skutek stwierdzenia błędów w pomiarze lub odczycie) 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 za wskazany przez OSD okres.

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 udostępnionych (przekazywanych) wykonawcy przez OSD za wskazany przez OSD okres?

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację §5 ust. 2 lit a), §8 ust. 2 Załącznika nr 5 do SWZ do treści:

*„2. Rozliczenia między Stronami za sprzedaną w ramach Umowy energię odbywać się będą na podstawie:*

*a) ilości energii ustalonych na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych uzyskanych z układów pomiarowo-rozliczeniowych wymienionych w Tabeli nr 2 w § 4
i udostępnionych Sprzedawcy przez OSD za wskazany okres rozliczeniowy określony przez Zamawiającego w SWZ;*

*(...)";*

*„2. Sprzedawca dokonuje korekty uprzednio wystawionych faktur VAT w przypadku:*

*a) udostępnienia przez OSD skorygowanych danych pomiarowo-rozliczeniowych za wskazany przez OSD okres,*

*b) przyjęcia do rozliczeń danych pomiarowo-rozliczeniowych niezgodnych ze stanem faktycznym,*

*c) przyjęcia do rozliczeń błędnych cen lub stawek opłat.*

oraz modyfikację §1 pkt. 5:

*„Okres rozliczeniowy – przedział czasowy pomiędzy dwoma kolejnymi odczytami rozliczeniowymi układu pomiarowo-rozliczeniowego – zgodny z okresem rozliczeniowym wskazanym przez OSD i określonym przez Zamawiającego w SWZ."*

i modyfikację §9 ust. 6 *„Rozpoczęcie sprzedaży energii następuje po przyjęciu do realizacji Umowy przez OSD"*

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 7 –** §5 ust. 10 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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.

Równocześnie Wykonawca informuje, że wskazany przez Zamawiającego termin na wystawienie faktury w terminie do 14 dni po zakończeniu każdego okresu rozliczeniowego może nie zostać dotrzymany z uwagi na fakt, iż Sprzedawca nie ma wiedzy dotyczącej długości trwania okresu rozliczeniowego - nie zawsze pokrywa się on z miesiącem kalendarzowym, natomiast OSD może udostępnić dane pomiarowo-rozliczeniowe
w terminie uniemożliwiającym terminowe wystawienie faktury np. po 14 dniach od zakończenia okresu rozliczeniowego.

W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób:

*Strony zgodnie ustalają następujący sposób rozliczeń:*

*a) w terminie 14 dni od udostępnienia (otrzymania) danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD Sprzedawca wystawi fakturę obejmującą należności za dany okres rozliczeniowy;*

*b) faktura płatna będzie w terminie 37 dni od daty wystawienia faktury, jednak nie dłuższym niż 30 dni od jej otrzymania przez Kupującego. Fakt udokumentowania wpływu faktury w terminie krótszym niż 30 dni od terminu płatności ciąży na Kupującym."*

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 8 –** §5 ust. 10 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Czy Zamawiający dopuszcza wystawianie faktur zbiorczych nie dla wszystkich punktów poboru energii elektrycznej PPE (w przypadku nie udostepnienia danych pomiarowo-rozliczeniowych przez OSD dla wszystkich PPE jednocześnie w tym samym czasie, bądź w przypadku gdy PPE mają zróżnicowane okresy rozliczeniowe)? Wówczas wystawiona faktura nie będzie uwzględniała wszystkich wymienionych punktów poboru.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 9 –** §5 ust. 2, lit b) Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), Załącznik nr 2b do SWZ ("Formularz asortymentowo-cenowy") – Załącznik nr 1 do umowy („formularz cenowy")

Wykonawca informuje, iż jednostką energii elektrycznej powszechnie stosowaną w rozliczeniach dla punktów poboru w grupach taryfowych: C21 i C22a jest *kilowatogodzina* [*kWh*].

Czy Zamawiający dopuszcza / wyraża zgodę na prowadzenie rozliczeń energii elektrycznej dla punktów w ww. grupach taryfowych w jednostkach im dedykowanych, tj. wyrażonych w *zł/kWh* netto *(1 MWh=1000 kWh)* tożsamychz ceną jednostkową określoną w formularzu cenowym wyrażoną w zł/MWh?

Informujemy, że brak zgody na powyższe może stanowić ograniczenie zasady uczciwej konkurencji z uwagi na ograniczenie możliwości złożenia oferty wykonawcom, którzy są zdolni do wykonania zamówienia poprzez stawianie przez Zamawiającego w SWZ wymogów, które spełni tylko ograniczona liczba Wykonawców.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapisy załącznika nr 2b formularz asortymentowo-cenowy, uwzględniając informację iż jednostką energii elektrycznej powszechnie stosowaną w rozliczeniach dla punktów poboru w grupach taryfowych Bxx (B21, B22, B23) jest Megawatogodzina [MWh], natomiast dla obiektów w grupach taryfowych C2x (C21, C22a) jest kilowatogodzina [kWh].**

**Zamawiający umieszcza zmodyfikowany Załącznik nr 2b formularz asortymentowo-cenowy na stronie internetowej pod nazwą „30.05.2023 Załącznik nr 2b formularz asortymentowo-cenowy”.**

**Pytanie 10 –** §5 ust. 12 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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. 2022 poz. 931 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 pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 11** – Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA"), Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia")

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 proszę o potwierdzenie okresu rozliczeniowego w odniesieniu do każdego PPE występującego w postępowaniu: czy wynosi on 1 miesiąc? Czy 1-miesięczny okres rozliczeniowy jest zgodny z miesiącem kalendarzowym dla każdego PPE?

 **Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 12 –** Rozdział XX, pkt 1 SWZ ("Informacje o formalnościach, ...)

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy drogą korespondencyjną poprzez przesłanie dokumentu jednostronnie podpisanej umowy (wraz z niezbędnymi do jej zgłoszenia dokumentami) do Wykonawcy?

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy drogą elektroniczną z wykorzystaniem kwalifikowanego podpisu elektronicznego?

Czy Zamawiający przygotuje ww. dokument umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie umowy drogą korespondencyjną a także dopuszcza podpisanie umowy drogą elektroniczną. Zamawiający przygotuje niezbędne dokumenty umowy.**

**Pytanie 13 –** Załącznik nr 2b do SWZ ("Formularz asortymentowo-cenowy"), Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA"), Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), 2 ust. 3 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Wykonawca zwraca się z prośbą o weryfikację przedmiotu zamówienia w zakresie podanej ilości energii objętej przedmiotem zamówienia. W Załącznik nr 2b do SWZ ("Formularz asortymentowo-cenowy") oraz w Załączniku nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA") wskazano sumaryczne ilości: 2 454,780 MWh, natomiast w Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §2 ust. 3 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), tytule SWZ oraz tytułach poszczególnych Załączników 2 449,78 MWh (prawdopodobnie nie został ujęty wolumen PPE w grupie taryfowej C21 – 5 MWh).

Czy prawo opcji zakładające zwiększenie ilości o 10 % będzie uwzględniało wolumen 2 694,76 MWh czy 2700,26 MWh?

**Odpowiedź: Ilości w załącznikach na które zwrócił uwagę Wykonawca, są właściwe. Różnica 5MWh, pomiędzy ilością podaną w umowie i w załączniku nr 1 do SWZ, wynika z tego, że ilość ta dotyczy przewidywanego zużycia energii na linii rezerwowej, która załącza się tylko, w przypadku awarii lub wyłączenia linii podstawowej.**

**Prawo opcji zakładające zwiększenie ilości o 10% będzie uwzględniało wolumen 2694,76 MWh.**

**Pytanie 14 –** §7 ust. 1 i 4  Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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 z §7 ust. 1 i 4 frazy: „(...) pomimo uprzedniego powiadomienia przez Sprzedawcę na piśmie o zamiarze wypowiedzenia Umowy i wyznaczenia dodatkowego, dwutygodniowego terminu zapłaty zaległych i bieżących należności – po jego bezskutecznym upływie". Bez zawnioskowanej zmiany zapis jawi się jako nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień bowiem obejmuje ochroną zamawiającego nie będącego odbiorcą w gospodarstwie domowym, bez powodu, tak jak ochrona przewidywana prawem wyłącznie dla odbiorcy w takim gospodarstwie domowym".

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 15 –** §7 ust. 2 lit a) Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych wyszczególnionych w art. 456 Prawa zamówień publicznych, 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 i w ten sposób godząc w zasadę proporcjonalności mająca zastosowanie w zamówieniach publicznych. Możliwość zerwania przez zamawiającego kontraktu z błahych powodów daje temu zamawiającemu nie proporcjonalne uprawnienie w świetle oczekiwanej trwałości umowy rozchwiewając równowagę stron i ekwiwalentność świadczeń.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 16 –** §7 ust. 5 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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 należy. 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. Ponadto zgodnie z art. 433 pkt. 4 PZP wymagane jest określenie minimalnej wartości zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 17 –**§6 ust. 4 pkt 1) Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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. Poszkodowany nie może wzbogacać się wartością odszkodowań. Taki zapis jest sprzeczny z przepisami kodeksu cywilnego o naprawianiu szkody i rażąco nieproporcjonalny w świetle zasad udzielania zamówień publicznych.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 18 –**§6 ust. 4 pkt 1) Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za zwłokę w skutecznym przeprowadzeniu procedury zmiany sprzedawcy, 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: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 19 –**§6 ust. 4 pkt 2) Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 20 –**§6 ust. 4-6 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

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 zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 21 –**§6 ust. 3 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Wykonawca informuje, że zgodnie z § 44 Rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska z dnia 29 listopada 2022 r. w sprawie sposobu kształtowania i kalkulacji taryf oraz sposobu rozliczeń w obrocie energią elektryczną bonifikaty udzielane są przez Sprzedawcę wskutek niedotrzymania przez Sprzedawcę standardów jakościowych obsługi odbiorców. Bonifikaty udzielane są w terminie 30 dni od dnia, w którym nastąpiło niedotrzymanie standardów jakościowych obsługi odbiorców. W związku z powyższym zwracamy się z prośba 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: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 22 –** Rozdział IV, pkt 1 SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), §2 ust. 5-7 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY"), Załącznik nr 2b do SWZ ("Formularz asortymentowo-cenowy") – Załącznik nr 1 do umowy („formularz cenowy")

Informujemy, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa oraz poglądami doktryny, instytucja prawa opcji sprowadza się do założenia (odmiennie niż zostało to określone w zapisie kwestionowanym), iż zamawiający każdorazowo określa minimalny poziom zamówienia, który zostanie na pewno zrealizowany, wskazując jednocześnie dodatkowy zakres, którego realizacja jest uzależniona od wskazanych w kontrakcie okoliczności, stanowiąc uprawnienie zamawiającego, z którego może, ale nie musi skorzystać. Co więcej, art. 31 ust. 2  ustawy PZP stanowi, iż „Przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji oraz wznowień.". Z uwagi na powyższe istotne jest unormowanie zawarte w art. 99 ust. 1 ustawy PZP, zgodnie z którym „przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.". Mając na względzie powyższe, proszę o uwzględnienie w formularzu cenowym największego możliwego zakresu tego zamówienia z uwzględnieniem opcji.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 23 –**§5 ust. 7 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Wykonawca informuje, iż może nie być w posiadaniu rzeczywistych danych pomiarowo-rozliczeniowych na dzień ewentualnej zmiany cen energii elektrycznej. Mając powyższe na uwadze zwraca się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu do treści:

*„W przypadku zmiany cen Sprzedawca przyjmie jako podstawę do rozliczenia rzeczywiste dane pomiarowo-rozliczeniowe bądź w przypadku braku ich posiadania szacowane ilości energii elektrycznej z uwzględnieniem cen obowiązujących
w poszczególnych dniach okresu rozliczeniowego."*

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 24 –**Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA")

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2022 r. poz. 1378 ze zm.), co oznacza, że jest podmiotem wytwarzającym energię elektryczną lub ciepło z  odnawialnych źródeł energii lub wytwarza biogaz rolniczy w instalacjach odnawialnego źródła energii, w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

W przypadku posiadania przez Zamawiającego statusu wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2022 r. poz. 1387 z późn. zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej, Wykonawca informuje, że objęcie przedmiotem zamówienia na dostawę energii elektrycznej/dostawę energii elektrycznej oraz zapewnienie świadczenia usługi jej dystrybucji punktów poboru energii, w których wytwarzana jest energia elektryczna, może stanowić naruszenie dyspozycji art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.). W konsekwencji ww. przepisu, dokumentacja przetargowa powinna zawierać wyraźne i precyzyjne uregulowania wskazujące na przedmiot zamówienia, z uwzględnieniem wszystkich zobowiązań Wykonawcy związanych z posiadaną przez Zamawiającego instalacją odnawialnego źródła energii (dalej: Instalacja OZE).
W dokumentacji przetargowej brak jest postanowień dotyczących wskazania strony kupującej energię wytworzoną w Instalacji OZE oraz regulacji dotyczących zmiany podmiotu odpowiedzialnego za  bilansowanie handlowe zarówno na kierunku dostarczania energii elektrycznej jak i na kierunku jej poboru z Instalacji OZE. W powyższym zakresie wskazuje się, iż zgodnie z art. 9g ust. 6b ustawy Prawo energetyczne (Dz. U. 2022 r., poz. 1385 ze zm.) rozliczenia wynikające z  niezbilansowania energii elektrycznej pobranej, wprowadzonej lub pobranej i wprowadzonej dokonuje jeden podmiot odpowiedzialny za bilansowanie handlowe, co ma istotne znacznie w celu umożliwienia wykonania przedmiotu zamówienia przez Wykonawcę. Informujemy, iż pozostawienie zapisów dokumentacji zamówienia w obecnym brzmieniu uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty w zakresie dotyczącym ww. kategorii punktów poboru energii. W związku z powyższym, w celu umożliwienia złożenia Oferty, Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z przedmiotowego postępowania o  udzielenie zamówienia publicznego punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status wytwórcy.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że na dzień dzisiejszy nie posiada instalacji OZE oraz statusu wytwórcy o którym mowa w art.2 ust.39 ustawy z dnia 20 lutego 2015. o odnawialnych źródłach energii.**

**Pytanie 25 –**Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA")

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2022 r. poz. 1387 ze zm.), co oznacza, że jest odbiorcą  końcowym wytwarzającym energię elektryczną wyłącznie z odnawialnych źródeł energii na własne potrzeby w mikroinstalacji, pod warunkiem, że wytwarzanie o którym mowa powyżej, nie stanowi przedmiotu przeważającej działalności gospodarczej określonej zgodnie z przepisami wydanymi na podstawie art. 40 ust. 2 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o statystyce publicznej (Dz.  U. 2022 r. poz. 459 ze zm.) w stosunku do punktów poboru energii wymienionych przez Zamawiającego w dokumentacji przetargowej?

W przypadku posiadania statusu prosumenta, Wykonawca zwraca się z prośbą o wyłączenie z postępowania o  udzielenie zamówienia publicznego, bądź wydzielenie do odrębnej części zamówienia, punktów poboru energii, w stosunku do których Zamawiający posiada status prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art. 2 pkt 27a ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2022 r. poz. 1378 z późn. zm.) – dalej OZE.

Objęcie przedmiotem zamówienia na sprzedaż energii elektrycznej, punktów poboru energii z mikroinstalacją, powoduje konieczność świadczenia przez Wykonawcę dodatkowej usługi, w stosunku do ww. rodzaju punktów poboru energii, polegającej na rozliczaniu energii elektrycznej wprowadzonej przez Zamawiającego (prosumenta energii odnawialnej) do sieci OSD, wytworzonej w  mikroinstalacji wraz z zapewnieniem usługi odbioru na  warunkach wskazanych w ustawie OZE. W związku z powyższym, niemożliwe jest dokonanie przez Wykonawcę prawidłowej kalkulacji ceny w Ofercie, która uwzględni zarówno wynagrodzenie Wykonawcy za sprzedaż energii do punktów poboru energii Zamawiającego, jak i odkup od Zamawiającego energii wytworzonej w mikroinstalacji, co uniemożliwia złożenie przez Wykonawcę Oferty na warunkach wskazanych w treści SWZ.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że na dzień dzisiejszy nie posiada instalacji OZE oraz statusu prosumenta energii odnawialnej, o którym mowa w art.2 ust.27austawy z dnia 20 lutego 20115. o odnawialnych źródłach energii.**

**Pytanie 26 –** Rozdział IV SWZ ("Opis przedmiotu zamówienia"), Załącznik nr 1 do SWZ ("OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA")

Proszę o podanie informacji, czy wedle ustawy z dnia z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku ([https://orka.sejm.gov.pl/opinie9.nsf/nazwa/2697\_u/$file/2697\_u.pdf](https://orka.sejm.gov.pl/opinie9.nsf/nazwa/2697_u/%24file/2697_u.pdf)) są Państwo odbiorcą uprawnionym.

Czy dla każdego wymienionego PPE objętego przedmiotem zamówienia zostanie złożone Oświadczenie składane przez odbiorców uprawnionych, o których mowa w art. 2 pkt 2 lit. b–e ustawy z dnia 27 października 2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku, z którego wynikać będzie konieczność zastosowania ceny maksymalnej w stosunku do całości ilości energii sprzedanej do Zamawiającego?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający jest odbiorcą uprawnionym. Stosowne oświadczenia zostaną złożone.**

**Pytanie 27 –**§5 ust. 16 Załącznika nr 5 do SWZ ("UMOWA (WZÓR) NOWY")

Informujemy, że klauzula waloryzacyjna o której mowa w art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U 2022 poz. 1710 ze zm.) nie będzie miała zastosowania do przedmiotu niniejszego zamówienia. Ceny energii elektrycznej, zakupionej na Towarowej Giełdzie Energii, zaproponowane w złożonej ofercie, pozostają niezmienne w okresie obowiązywania umowy, za wyjątkiem nowelizacji przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT lub podatku akcyzowego. Dlatego też, wszelkie późniejsze zmiany cen energii elektrycznej będącej przedmiotem umowy pozostawałyby bez związku z wynagrodzeniem Wykonawcy i w ten sposób nie zachodzi ustawowa przesłanka do zawarcia w umowie postanowień dotyczących zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy bowiem zmiana cen materiałów lub kosztów nie jest związana z realizacją zamówienia i nie powoduje zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o usunięcie wskazanych zapisów.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

***----------------------------------------------------------------------------------------------***

Zamawiający zmienia zapisy SWZ w zakresie formularza asortymentowo-cenowego oraz publikuje zmodyfikowane załączniki pod nazwą, **„30.05.2023 załącznik nr 2b formularz asortymentowo-cenowy”.**

Zgodnie z art. 137 ust. 5 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019r., Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ przedłuża termin składania i otwarcia ofert do **14.06.2023 roku.** Godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian. Jednocześnie Zamawiający przedłuża termin związania z ofertą do **11.09.2023 roku.**