

## WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

W związku z wpływieniem do Zamawiającego wniosku Wykonawcy o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”) w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji pn. **„Dostawa energii elektrycznej dla Muzeum Historii Żydów Polskich POLIN, ul. Anielewicza 6, 00-157 Warszawa w okresie 1.01.2022- 31.12.2024”**

Zamawiający, Muzeum Historii Żydów Polskich POLIN, działając zgodnie z treścią art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 19 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, przekazuje poniżej treść wniosku wraz z wyjaśnieniami.

### **Pytanie 1:**

#### **Dotyczy procedury zmiany sprzedawcy**

Czy Zamawiający przekaze Wykonawcy do dnia podpisania umowy, niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dane i dokumenty z jednostek objętych postępowaniem przetargowym w wersji elektronicznej (Excel). Wykonawca będzie potrzebował następujących:

#### a) danych:

- adres siedziby i adres korespondencyjny danej jednostki
- numer NIP
- numer REGON
- adres punktu poboru – (miejscowość, ulica, kod pocztowy)
- przeznaczenie punktu poboru
- grupa taryfowa
- kod PPE
- roczny wolumen energii elektrycznej
- numer licznika
- numer aktualnie obowiązującej umowy

b) dokumentów:

- pełnomocnictwo
- dokument nadania numeru NIP
- dokument nadania numeru REGON
- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka
- dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, Zamawiający przekaze wskazane dokumenty.

**Pytanie 2:**

Czy Zamawiający zgadza się na zawarcie umów drogą korespondencyjną?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

**Pytanie 3:**

**Dotyczy: Termin wykonania Zamówienia**

**Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający zmianę terminu realizacji z 36 miesięcy na maksymalnie 24 miesiące**

W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiocie oraz okresie realizacji Zamówienia podają Państwo termin od 1 stycznia 2022r. na okres 36 miesięcy.

**Uzasadnienie:**

Zgodnie z SIWZ termin zakończenia sprzedaży energii przypadłby na dzień 31.12.2024 roku. Proponujemy zmianę terminu okresu realizacji zamówienia z 36 miesięcy na maksymalnie na 24 miesiące. Takie rozwiązanie, zgodnie z naszym wieloletnim doświadczeniem leży w interesie publicznym, gdyż maksymalnie obniża koszty i cenę jednostkową energii elektrycznej.

Ustawodawca zgodnie z Art. 142 PZP dopuszcza możliwość zawierania umowy której przedmiotem są świadczenia okresowe lub ciągłe na okres oznaczony do 4 lat. Jednakże 4

letni okres umowy na zakup energii elektrycznej spowoduje, że Wykonawcy w przedmiotowym zamówieniu nie będą w stanie przedstawić oferty na tak długi okres czasu jak na zamówienie o tej charakterystyce lub do kosztów energii elektrycznej doliczane zostanie ryzyko na wypadek wzrostu cen energii w roku 2022 i 2023. Ponadto uważamy, iż wliczanie ryzyka w cenę jest niekorzystne dla Zamawiającego, może spowodować to przedstawienie oferty o cenie znacznie przewyższającej aktualne ceny rynkowe i skazać Zamawiającego na dodatkowe koszty zamiast oszczędności.

Najczęstszym okresem realizacji umowy dostawy energii gwarantującym jednocześnie korzystną cenę jednostkową to okres 12 lub 24 miesięcy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający pozostawia okres realizacji umowy 1.01.2022- 31.12.2024.

**Pytanie 4:**

Czy w wykazie punktów poboru znajdują się ppe z instalacją fotowoltaiczną?

Wykonawca wnosi o wyłączenie ppe z działająca na zasadzie prosumenckiej fotowoltaiką. (aby Zamawiający mogli zachować umowy prosumenckie)

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Nie, w wykazie punktów poboru nie znajdują się ppe z instalacją fotowoltaiczną.

**Pytanie 5:**

**Dotyczy pełnomocnictwa do procedury zmiany sprzedawcy.**

Czy Zamawiający dopuści podpisanie pełnomocnictwa na wzorze Wykonawcy ?

Do procedury zmiany sprzedawcy potrzebne będzie Pełnomocnictwo, które Zamawiający podpisze wraz z umową i udzieli wyłonionemu Wykonawcy. Umocowuje ono Wykonawcę do czynności niezbędnych do zgłoszenia umowy sprzedawcy do Operatora Systemu Dystrybucyjnego.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

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. Zamawiający nie może jednak ustosunkować się do kwestii treści takiego pełnomocnictwa, ponieważ nie jest ono znane Zamawiającemu, a ponadto ujawnienie jego treści prowadziłoby do naruszenia zasady nieujawniania źródła niniejszych pytań.

**Pytanie 6:****Dotyczy załącznika do SWZ „Umowa”, §6 ust. 6– płatności.**

Zwracamy się z prośbą o modyfikację przedmiotowego zapisu na następujący:

*„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”*

Obciążenie konta bankowego Zamawiającego nie jest jednoznaczne z dokonaniem zapłaty gdyż realizacją przelewu może być dokonana dopiero w dniu następnym. Dlatego też trudno jest uznać, że Zamawiający dokonał zapłaty za fakturę VAT w sytuacji w której Wykonawca faktycznie nie otrzymał za nią środków pieniężnych.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający w treści **§6 ust. 6 Projektowanych Postanowień Umowy**, Zamawiający określił

*„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Zamawiającego”.*

Zamawiający podtrzymuje to postanowienie

**Pytanie 7:**

Wykonawca zwraca się z prośbą o informację, że Zamawiający dopuszcza podpisanie umów drogą korespondencyjną poprzez przesłanie dokumentów jednostronnie podpisanych umów

(wraz z niezbędnymi do ich zgłoszenia dokumentami) do Wykonawcy lub w formie elektronicznej.

Czy Zamawiający przygotowuje ww. dokumenty umów?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną.

**Pytanie 8:**

**Pytanie – Rozdział XXI SWZ, § 10 Załącznika nr 6 do SWZ**

Wykonawca wnosi o odstąpienie od zabezpieczeń i usunięcie zapisów dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy w całości i wprowadzenie zapisu o treści:  
*„Zamawiający nie wymaga wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy.”*

Pozostawienie zapisów dotyczących wymogu wniesienia zabezpieczenia wykonania umowy spowoduje konieczność podwyższenia ceny jaka składana będzie Państwu w ofercie

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na odstąpienie od wymogu zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

**Pytanie 9:**

**Rozdział XXI SWZ, § 10 Załącznika nr 6 do SWZ**

W przypadku braku zgody na usunięcie zapisów dotyczących zabezpieczenia należytego wykonania umowy:

Czy w przypadku wnoszenia zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie gwarancji bankowej wyrażą Państwo zgodę na wniesienie gwarancji w formie elektronicznej (zapisy załączonego wzoru istotnych postanowień gwarancji wskazują na gwarancję wystawioną w formie tradycyjnej), podpisanej podpisami kwalifikowanymi i czy Zamawiający w dniu rozstrzygnięcia postępowania lub w następnym dniu roboczym przekaże Wykonawcy

informację o adresie mailowym (w przypadku gwarancji wnoszonej w formie elektronicznej), adresie wraz ze wskazaniem osoby z imienia i nazwiska (w przypadku gwarancji wystawianej w formie tradycyjnej), na który zostanie przesłany dokument potwierdzający ustanowienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy w formie gwarancji bankowej w formie elektronicznej, podpisanej podpisami kwalifikowanymi. Zamawiający po rozstrzygnięciu postępowania przekaze Wykonawcy informację o adresie mailowym (w przypadku gwarancji wnoszonej w formie elektronicznej), na który zostanie przesłany dokument potwierdzający ustanowienie zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

**Pytanie 10:**

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx są lub będą dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia? Jeżeli nie każdy układ będzie dostosowany do zasady TPA, prosimy o podanie dokładnej daty, do kiedy Zamawiający dostosuje swoje układy pomiarowo-rozliczeniowe do zasady TPA. Jednocześnie informujemy, że w przypadku braku dostosowania przez Odbiorcę układów pomiarowo-rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej, sprzedaż energii jest niemożliwa.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, układy pomiarowe są dostosowane do zasady TPA, nie jest to pierwsza zmiana sprzedawcy, umowa kompleksowa jest już rozdzielona.

**Pytanie 11:**

**§ 6 ust. 6 Załącznika nr 6 do SWZ**

Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia

świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący:  
*„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje to postanowienie Projektowanych Postanowień Umowy.

**Pytanie 12:**

**§ 6 ust. 2 Załącznika nr 6 do SWZ**

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 Zamawiającego:**

Okres rozliczeniowy wynosi jeden miesiąc.

**Pytanie 13:****§ 6 ust. 5 Załącznika nr 6 do SWZ**

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.

W związku z tym, prosimy o modyfikację ostatniego zdania i wprowadzenie zapisu mówiącego o tym, że obowiązek poinformowania o doręczeniu faktury z opóźnieniem ciąży na Zamawiającym.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na takie postanowienie.

**Pytanie 14:**

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 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 Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur VAT za pośrednictwem kanałów elektronicznych.



**Pytanie 15:****§ 6 ust. 7 Załącznika nr 6 do SWZ**

Zamawiający określił, iż złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 488 Kodeksu cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia Odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu, poprzez określenie, iż: *„Złożenie reklamacji nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności.”*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający pozostawia przedmiotowe postanowienie. Celem postanowienia jest uzyskanie prawidłowego dokumentu księgowego, na podstawie Zamawiający będzie mógł dokonać zapłaty.

**Pytanie 16:****§ 7 ust. 1 Załącznika nr 6 do SWZ**

Z uwagi na fakt, że Wykonawca przedstawia wartość umowy w oparciu o szacowaną przez Zamawiającego ilość energii w przypadku, gdy Zamawiający zużyje większą niż szacowana ilość energii, powinien uiścić opłatę za faktycznie zużytą energię. Ponadto ustalenie dokładnego dnia, w którym szacowana ilość energii zostanie faktycznie przekroczona jest fizycznie niemożliwe (Wykonawca otrzymuje informacji o zużyciu energii od OSD po zakończeniu okresu rozliczeniowego). Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu o treści:

*„W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w § 5 ust. 1 umowy rozwiązanie umowy następuje z ostatnim dniem okresu rozliczeniowego następującym po okresie, w którym oświadczenie o wypowiedzeniu dotarło do Wykonawcy. Zamawiający zobowiązany jest do uregulowania wszelkich należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania umowy”.*

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu w umowie.

**Pytanie 17:****§ 7 ust. 1 Załącznika nr 6 do SWZ**

Czy Zamawiający samodzielnie kontrolował będzie wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, Zamawiający sam będzie kontrolował wydatkowanie środków przeznaczonych na sfinansowanie zamówienia, w sposób umożliwiający rozliczenie z tytułu faktycznie pobranej energii, przed wykorzystaniem ww. środków

**Pytanie 18:****§ 8 ust. 1, 2 Załącznika nr 6 do SWZ**

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 Zamawiającego:**

**Zamawiający zmienia treść § 8 Projektowanych Postanowień Umowy, poprzez nadanie mu następującego brzmienia:**

1. W przypadku odstąpienia od Umowy albo wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 5% kwoty maksymalnego wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy.
2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20 % maksymalnego wynagrodzenia, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy, w przypadku niemożliwości sprzedaży energii spowodowanej utratą koncesji na prowadzenie działalności gospodarczej w zakresie obrotu energią elektryczną wydaną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki lub innymi okolicznościami uniemożliwiającymi Wykonawcy dostawę energii elektrycznej Zamawiającemu.
3. Zapłata kary umownej nie wyłącza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych, przenoszącego wysokość zastrzeżonych kar umownych.
4. W przypadku, gdy nie nastąpi skuteczna zmiana sprzedawcy w ustawowym terminie z winy Wykonawcy, Wykonawca będzie zobowiązany do pokrycia kosztów różnicy ceny sprzedaży energii elektrycznej wynikającej z ceny zaoferowanej w ofercie przetargowej a ceną zakupu energii od dostawcy rezerwowego.
5. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy, na co Wykonawca wyraża bezwarunkową i nieodwoływalną zgodę.
6. Zapłata kar umownych nastąpi na podstawie noty obciążeniowej.
7. Maksymalna wysokość kar umowny nie przekroczy 100% maksymalnego wynagrodzenia wskazanego w par. 5 ust. 1 Umowy

**Pytanie 19:****§ 8 ust. 5, 6 Załącznika nr 6 do SWZ**

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 Zamawiającego:**

Zamawiający informuje, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową, co wskazał w treści Projektowanych Postanowień Umowy.

**Pytanie 20:**

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 ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

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. Zamawiający nie może jednak ustosunkować się do kwestii treści takiego pełnomocnictwa, ponieważ nie jest ono znane Zamawiającemu, a ponadto ujawnienie jego treści prowadziłoby do naruszenia zasady nieujawniania źródła niniejszych pytań.