Warszawa, 23.10.2019 r.

Pełnomocnik Zamawiającego:

New Power Sp. z o.o.  
ul. Chełmżyńska 180A  
04-464 Warszawa

Reprezentujący:

Gminę Miączyn

Miączyn 107

22-455 Miączyn

ODPOWIEDZI NR 1 NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Pełnomocnik Zamawiającego – Gminy Miączyn prowadząc postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania: *„***ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY GMINY MIĄCZYN I JEJ JEDNOSTEK ORGANIZACYJNYCH***”* przesyła niniejszym pismem treść zapytań, które drogą elektroniczną w dniu 23.10.2019 r. wpłynęły do Pełnomocnika Zamawiającego, dotyczących przedmiotowego postępowania wraz z odpowiedziami, dotyczących ogłoszenia, nr ogłoszenia w BZP 613189-N-2019 z dn. 22.10.2019 r.

**Pytanie 1.**

Dotyczy § 2 ust. 2 Wzoru umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego zapisu. W ramach wyjaśnień informujemy, że Wykonawca nie ma możliwości prawnych na zobowiązanie OSD do terminowego przekazywania danych pomiarowych.

**Odpowiedź 1.**

Pełnomocnik Zamawiający informuje, że zapis § 2 ust. 2 Załącznika nr 4 do SIWZ pozostaje bez zmian.

**Pytanie 2.**

Dotyczy § 6 wzoru umowy. 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, przy czym Wykonawcy (sprzedawcy energii) nie mają wpływu na regulacje wynikające z umów dystrybucyjnych Zamawiającego, zgodnie z przepisami przyjmując 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?

**Odpowiedź 2.**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Zamawiający uwzględni obowiązujące przepisy Prawa energetycznego i aktów wykonawczych w zakresie prowadzenia rozliczeń na podstawie danych pomiarowo-rozliczeniowych przekazywanych Wykonawcy przez OSD.

**Pytanie 3.**

Dotyczy § 6 pkt 9 Wzoru umowy. Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, 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.

Ponadto zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji odnośnie terminu wystawienia faktur wskazanego w § 6 ust. 9 Wzoru umowy. Jeśli OSD nie udostępni odczytów i Wykonawca nie będzie mógł wystawić faktury /nie z własnej winy/, to czy kara umowna będzie również naliczana ?. Ponadto zwracamy się z prośbą o zmianę § 6 ust. 9 Wzoru umowy na zapis o treści: „ 9. Strony ustalają następujący sposób rozliczeń, w którym Wykonawca wystawia Zamawiającemu na koniec okresu rozliczeniowego w terminie 14 dni od daty otrzymania danych pomiarowych od OSD.......“

**Odpowiedź 3.**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że nie wyraża zgody na usunięcie zapisu w § 6 ust. 9. Jeżeli Wykonawca pomimo starań nie otrzyma odczytów od OSD, i tym samym nie będzie mógł wystawić faktury zgodnie z terminem umownym, kara umowna nie zostanie naliczona. Wykonawca będzie jednak zobowiązany udowodnić na piśmie Zamawiającemu, iż nie mógł pozyskać danych i rzeczywiście nie wystawił faktury nie z własnej winy.

**Pytanie 4.**

Dotyczy § 11 pkt 3 Wzoru umowy. Wykonawca informuje, że to obowiązkiem Zamawiającego jest udostępnienie Wykonawcy wszelkich danych niezbędnych do skutecznego przeprowadzenia procedury zgłoszenia umowy sprzedaży energii elektrycznej dla poszczególnych PPE. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowego zapisu.

**Odpowiedź 4.**

Pełnomocnik Zamawiającego informuje, że Wykonawca otrzyma załączniki do umów, w których zawarte są dane niezbędne do skutecznego zgłoszenia zmiany sprzedawcy oraz wypowiedzenia obecnie obowiązujących umów. Wykonawca zobligowany jest do wypowiedzenia umów kompleksowych, zgłoszenia zmiany sprzedawcy u OSD, a otrzymując od OSD ewentualne informację na temat chociażby negatywnych weryfikacji punktów poboru podczas zgłaszania, winien niezwłocznie skontaktować się z Zamawiającym w celu wyjaśnienia nieprawidłowości. Zapis § 11 ust. 3 Załącznika nr 4 do SIWZ pozostaje bez zmian.

/-/Ewa Pacek

Pełnomocnik Zamawiającego