

Wyjaśnienia i zmiana treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i art. 137 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 z późn zm.), Instytut Ogrodnictwa – Państwowy Instytut Badawczy, Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: **Dostawa energii elektrycznej na potrzeby zasilania obiektów Instytutu Ogrodnictwa – Państwowego Instytutu Badawczego, nr postępowania 14/ZP/2023**, udziela odpowiedzi na otrzymane od Wykonawców pytania:

Pytanie nr 1

Wobec postępowania na dostawę energii elektrycznej, Wykonawca wnosi o rozbić w formularzu cenowym ceny jednostkowej na podział ceny na poszczególne lata dostawy tj. możliwości złożenia innej ceny energii elektrycznej dla dostawy w 2023 r. oraz innej w 2024 r., wobec ustawy z dnia 27-10-2022 r. o środkach nadzwyczajnych mających na celu ograniczenie wysokości cen energii elektrycznej oraz wsparciu niektórych odbiorców w 2023 roku.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający dokonał zmiany Załączników nr 1.1. i 1.2 do SWZ – Formularz ofertowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający dopuści usunięcie zapisu o karach umownych za odstąpienie od umowy z winy Zamawiającego i Wykonawcy? W chwili obecnej kary są rażąco wygórowane. Jednocześnie powoduje to, że wykonawcy nie mają żadnej racjonalnej możliwości oceny ryzyka w zakresie kar umownych. Jest to o tyle niekorzystne dla Zamawiającego, że spowoduje złożenie oferty przez podmiot/y które założą ogromne kwoty skrajnie zwiększając cenę oferty albo brak będzie jakichkolwiek rozsądnych ofert w postępowaniu.

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający informuje, że nie zmienia postanowień Załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający posiada:

a) status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. 2020 r. poz. 261 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,

b) 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. 2020 r. poz. 261 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. 2020 r. poz. 443 ze zm.)?

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający informuje, że posiada status wytwórcy, o którym mowa w art. 2 ust. 39 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii.



Pytanie nr 4

Dotyczy procedury zmiany sprzedawcy

Czy Zamawiający przekaże Wykonawcy do dnia podpisania umowy, niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, dane i dokumenty z jednostek objętych postępowaniem przetargowym w wersji elektronicznej (Word, 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
- numer ewidencyjny w systemie bilingowym dotychczasowego Sprzedawcy
- numer ewidencyjny wg ewidencji OSD (nr z faktury)
- wybrany sprzedawca rezerwowo dla danego OSD inny niż sprzedawca, z którym będzie zawierana umowa sprzedaży energii elektrycznej

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
- numer rachunku bankowego

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający informuje, że najpóźniej z dniem podpisania umowy w Wykonawcą wyłonionym w niniejszym postępowaniu przekaże niezbędne dane i dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej.

Pytanie nr 5

Dotyczy rozdziału IV „SWZ Opis przedmiotu zamówienia”

Wykonawca przypomina się, że dla Zamawiających posiadających mikroinstalacje fotowoltaiczne obowiązuje wymóg bilansowania handlowego przez jeden, ten sam Podmiot Odpowiedzialny za Bilansowanie Handlowe zarówno w kierunku sprzedaż energii do Klienta jak i wytwarzane energii przez Klienta.

Przedmiotem niniejszego postępowania jest sama sprzedaż energii elektrycznej bez świadczenia usług dystrybucyjnych. Zwracamy się tym samym z wnioskiem o potwierdzenie, że Zamawiający poza umową sprzedaży energii do Klienta zgodnie z projektem stanowiącym zał. nr 7 do SWZ zawrze również umowę na sprzedaż energii elektrycznej wytworzonej w mikroinstalacji (odkup energii przez Wykonawcę) według wzoru powszechnie stosowanego przez Wykonawcę?

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy na odkup po cenie rynkowej wynikającej z indywidualnej wyceny ustalonej w oparciu o rodzaj/moc źródła, wraz z zobowiązaniem do pokrycia opłaty za bilansowanie?

Wskazana umowa jest wymagana również w sytuacji docelowego zużycia energii na potrzeby własne w celu zabezpieczenia nieplanowanej sytuacji oddania części energii do sieci dystrybucyjnej.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający zawrze umowę na sprzedaż energii elektrycznej wytworzonej w mikroinstalacji (odkup energii przez Wykonawcę) według wzoru powszechnie stosowanego przez Wykonawcę, po akceptacji jej treści przez radcę prawnego Zamawiającego.

Pytanie nr 6**Dotyczy rozdziału VII SWZ „Termin wykonania zamówienia”**

Czy Zamawiający uzależnia długość trwania umowy od wyczerpania wartości umowy netto/brutto?

Czy Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował wydatkowanie środków w ramach niniejszej umowy, odpowiednio wcześniej poinformuje Wykonawcę o zbliżającym się terminie przekroczenia maksymalnego wynagrodzenia oraz zobowiązuje się do zapłaty należności za całość zrealizowanej dostawy do wyznaczonej daty zakończenia umowy?

Wskazujemy, iż systemy bilingowe Wykonawców nie posiadają funkcjonalności umożliwiającej kontrolowanie wydatkowania środków w ramach danej umowy do odgórnie przyjętej wartości netto/brutto.

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający będzie samodzielnie kontrolował wydatkowanie środków finansowych w ramach zawartej umowy i poinformuje Wykonawcę na piśmie o wykorzystaniu maksymalnego wynagrodzenia. Powyższe kwestie reguluje § 3 ust. 4 Załącznika nr 7 do SWZ - Projekt umowy, który stanowi, że: „W przypadku wykorzystania kwoty, o której mowa w § 7 ust. 1, rozwiązanie Umowy następuje z ostatnim dniem okresu rozliczeniowego, w którym została wykorzystana maksymalna kwota wynagrodzenia, o której mowa w § 7 ust. 1. Zamawiający zobowiązany jest do uregulowania wszystkich należności za dostarczoną energię do dnia rozwiązania Umowy, przy czym należność za energię wykorzystaną ponad kwotę maksymalną, naliczana będzie wg cen jednostkowych określonych w niniejszej Umowie. Kontrolę wykorzystania maksymalnej kwoty wynagrodzenia prowadzi Zamawiający.”

Pytanie nr 7**Dotyczy sposobu podpisania umowy**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umową drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej z podpisem elektronicznym kwalifikowanym?

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy drogą korespondencyjną lub w formie elektronicznej z podpisem elektronicznym kwalifikowanym.

Pytanie nr 8**Dotyczy załącznika nr 1.1 oraz 1.2 do SWZ – Formularz ofertowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o weryfikację i poprawę wzoru do wyliczenia Wartości brutto w tabeli Formularza ofertowego dla poszczególnych części zamówienia na “(6 + (6x7))”

Wzór w formie przyjętej przez Zamawiającego prowadzi do wyliczenia wartości podatku VAT.

Zwracamy się ponadto z wnioskiem o modyfikację tabeli „Formularza oferty” poprzez wyszczególnienie szacowanego wolumenu zamówienia oddzielnie dla dostawy w roku 2023 i 2024 umożliwiając Wykonawcy podanie różnych cen jednostkowych dla danego roku dostawy.

Wskazana propozycja wynika z przepisów 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 (Dz.U. 2022 poz. 2243).

Wykonawca zgodnie z wiedzą, że Zamawiający posiada status Odbiorcy uprawnionego, na etapie wyceny przedmiotu zamówienia przed złożeniem oferty zobowiązany jest do oddzielnej wyceny dostawy w roku 2023 i 2024.

W sytuacji gdy cena sprzedaży dla roku 2023 z aktualnej wyceny będzie wyższa niż ustawowa cena maksymalna, to w praktyce wycena nie będzie rzeczywista gdyż rekompensata dla Wykonawcy, zgodnie z ustawą będzie liczona od miesięcznej ceny referencyjnej publikowanej przez Towarową Giełdę Energii S.A.

Brak podziału wolumenu oddzielnie dla danego roku dostawy bez możliwości podania różnych cen jednostkowych sprawia, że Wykonawca jest zmuszony do podania wyższej, faktycznej ceny jednostkowej odpowiadającej dostawie w roku 2024, co w konsekwencji sprawia, że wartość oferty i cena sprzedaży energii w roku 2023 będzie znacznie zawyżona co z całą pewnością nie jest z korzyścią dla Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający dokonał zmiany Załączników nr 1.1. i 1.2 do SWZ – Formularz ofertowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 9**Dotyczy § 7 ust. 11 załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy**

Zwracamy się z wnioskiem o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza prowadzenie rozliczeń na podstawie faktur papierowych?

Wykonawca jednocześnie wskazuje, że możliwa jest funkcjonalność e-faktury w ramach Elektronicznego Biura Obsługi Klienta (e-BOK).

Wykonawca może ponadto zapewnić przekazywanie faktur na adres e-mail poprzez przesyłanie obrazu faktury (kopia) niezwłocznie po jej wystawieniu z jednoczesnym doręczeniem faktury w wersji papierowej. Wykonawca nie posiada jednak funkcjonalności umożliwiającej przesyłanie faktury elektronicznej na adres e-mail.

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający dopuszcza przekazywanie faktur w formie papierowej z jednoczesnym przesłaniem ich obrazu na wskazany adres e-mail, niezwłocznie po ich wystawieniu. W związku z powyższym Zamawiający dokonał zmiany postanowień § 7 ust. 11 Załącznika nr 7 – Projekt umowy.

Pytanie nr 10**Dotyczy § 7 ust. 12 załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy**

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu na następujący: *“Zapłata zostanie dokonana przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w treści faktury w terminie 30 dni od dnia wystawienia przez Wykonawcę prawidłowej faktury.”*

Uzależnienie terminu płatności od daty dostarczenia faktury będzie rodziło wiele trudności w rozliczeniach, ponieważ Wykonawca nie będzie posiadał informacji o tym kiedy Zamawiający otrzymał fakturę a co za tym idzie nie będzie mógł określić poprawnie terminu płatności. Ponadto systemy bilingowe automatycznie określają termin płatności od daty wystawienia faktury.

Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający informuje, że nie zmienia postanowień § 7 ust. 12 Załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy na treść wnioskowaną przez Wykonawcę.

Pytanie nr 11**Dotyczy § 7 ust. 14 załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy**

Zwracamy się z wnioskiem o zmianę przedmiotowego zapisu na następujący: *“Za dzień dokonania zapłaty uznaje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”*

Obciążenie rachunku bankowego Zamawiającego nie jest jednoznaczne z dokonaniem zapłaty gdyż realizacja 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 na pytanie nr 11

Zamawiający informuje, że nie zmienia postanowień § 7 ust. 14 Załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy na treść wnioskowaną przez Wykonawcę.

Pytanie nr 12**Dotyczy § 9 ust. 2 pkt 6 załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy**

Zwracamy się z wnioskiem o usunięcie § 9 ust. 2 pkt 6 Projektu umowy, dotyczącego zmiany terminu obowiązywania umowy w tym jednokrotnego przedłużenia.

Wykonawca zabezpiecza wolumen zamówienia na podstawie aktualnych notowań produktów bazowych Towarowej Giełdy Energii dla danego okresu dostawy. Nie ma tym samym możliwości przedłużenia terminu wykonania umowy bez potencjalnej straty Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 12

Zamawiający informuje, że nie zmienia postanowień § 9 ust. 2 pkt 6 Załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy.

Pytanie nr 13**Dotyczy § 15 załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę § 15 załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy na następujący:

“1. Jeżeli wykonanie Umowy będzie wiązać się z jakimikolwiek operacjami na danych osobowych, Strony zobowiązują się postępować w tym zakresie zgodnie z obowiązującymi przepisami dotyczącymi ochrony danych osobowych, tj. w szczególności przepisami rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (EU) 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) (dalej: „RODO”) – a także przepisami Ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych, a w razie zastąpienia jej inną ustawą – ustawy, która ją zastąpi.

2. W związku z zawarciem, realizacją i monitorowaniem wykonywania niniejszej Umowy, każda ze Stron będzie przetwarzać dane osobowe osób zatrudnianych przez drugą Stronę lub współpracujących z drugą Stroną na innej podstawie, które zostaną jej udostępnione przez drugą Stronę.

3. Istotne informacje o zasadach przetwarzania przez Strony danych osobowych osób, o których mowa w ust. 2 oraz o przysługujących tym osobom prawach w związku z przetwarzaniem ich danych osobowych dostępne są:

- ze strony Zamawiającego na stronie internetowej pod adresem:

- ze strony Wykonawcy na stronie internetowej pod adresem:

Strony są zobowiązane poinformować te osoby o miejscu udostępnienia informacji, o których mowa w zdaniu poprzednim, bądź zapewnić przekazanie takiej informacji.

4. Wzajemne udostępnienie przez każdą ze Stron drugiej Stronie danych osobowych, o których mowa w ust. 2, następuje wyłącznie w celu zawarcia, realizacji i monitorowania wykonywania niniejszej Umowy i nie następuje w celu ich powierzenia do przetwarzania drugiej Stronie. Każda ze Stron przyjmuje do wiadomości, że jeśli będzie dokonywać przetwarzania udostępnionych przez drugą Stronę danych osobowych w innym celu, lub będzie zbierać inne dane osobowe od osób, o których mowa w ust. 2 lub je przetwarzać, będzie w tym zakresie administratorem takich danych i zobowiązana będzie wypełnić wszystkie obowiązki administratora danych osobowych wynikające z przepisów o ochronie danych osobowych. Żadna ze Stron nie będzie ponosić odpowiedzialności za niezgodne z przepisami działania i zaniechania drugiej Strony w zakresie ww. obowiązków.”

Wykonawca wyjaśnia, iż zapisy dot. przetwarzania danych osobowych w formie przyjętej przez Zamawiającego budzą wątpliwości pod względem ich poprawności.

W umowie na dostawę energii elektrycznej następuje relacja polegająca na wzajemnym udostępnieniu danych osobowych pracowników obu podmiotów, którzy zostają wskazani do zawarcia, obsługi i Wykonywania tej umowy. Wg. przepisów RODO, istotą udostępnienia danych osobowych jest to, że każda ze stron staje się ich odrębnym Administratorem, który samodzielnie decyduje o swoim celu oraz sposobach przetwarzania danych.

Zapisy w formie przyjętej przez Zamawiającego w § 15 – Projektu umowy odnoszą się w głównej mierze do powierzenia, gdzie występuje relacja typu Administrator, który ma własne cele przetwarzania i Podmiot Przetwarzający, który ich nie ma, i co do zasady wykonuje tylko w procesie przetwarzania polecenia Administratora Danych Osobowych. Wykonawca jest tym samym sprowadzany do roli podmiotu przetwarzającego.

Odpowiedź na pytanie nr 13

Zamawiający dokonał zmiany postanowień § 15 Załącznika nr 7 do SWZ – Projekt umowy.

Powyższe wyjaśnienia i zmiany należy uwzględnić przy składaniu ofert. Pozostałe postanowienia SWZ pozostają bez zmian. Załączniki nr 1.1 i 1.2 do SWZ – Formularz ofertowy oraz Załącznik nr 7 – Projekt umowy ze zmianami stanowią załączniki do niniejszych wyjaśnień.

Z poważaniem,

DYREKTOR
INSTYTUTU OGRODNICTWA
Stowarzyszenie
prof. dr hab. Dorota Koniopacka
③

