

Kraków, dn. 22 marca 2021 r.

## **Wykonawcy w postępowaniu**

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o udzielenie zamówienia publicznego na: „Zakup energii elektrycznej dla Małopolskiej Agencji Rozwoju Regionalnego S.A. w Krakowie” zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2019, poz. 2019 ze zm.), zwaną dalej: ustawą.

Małopolska Agencja Rozwoju Regionalnego S.A. – Zamawiający – informuje, iż w dniu 16 marca 2021r., wpłynęły zapytania do przedmiotowego postępowania. Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy, Zamawiający przekazuje treść zapytania wraz z odpowiedzią.

### **Pytanie 1.**

*Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ – Formularz oferty pkt 2. Wykonawca zwraca się z prośbą o poprawę nomenklatury zgodnego ze stanem obecnym oraz podanie poprawnego Rozdz. SWZ zawierającego wolumeny, do których to jest odniesienie w Formularzu. Ponadto wykaz załączników i ich nazewnictwo też jest pomieszane.*

### **Odpowiedź na pytanie 1:**

Zamawiający informuje, iż dokonuje modyfikacji zapisu pkt 2. Formularza oferty. „Formularz oferty” ze zmianami stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień (*Załącznik nr 1*).

### **Pytanie 2.**

*Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ – Formularz oferty pkt 12. Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie poprawnego terminu związania ofertą.*

### **Odpowiedź na pytanie 2:**

Zamawiający informuje, iż dokonuje modyfikacji zapisu pkt 12. Formularza oferty. „Formularz oferty” ze zmianami stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień (*Załącznik nr 1*).

### **Pytanie 3.**

*Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ – Formularz oferty pkt 13, 18a. Wykonawca zwraca się z prośbą o poprawę nomenklatury zgodnego ze stanem obecnym*

### **Odpowiedź na pytanie 3:**

Zamawiający informuje, iż dokonuje modyfikacji zapisu pkt 13 i 18a. Formularza oferty. „Formularz oferty” ze zmianami stanowi załącznik do niniejszych wyjaśnień (*Załącznik nr 1*).

### **Pytanie 4**

*Dotyczy Załącznika nr 1 do SWZ – Formularz oferty pkt 20. Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie w jakim celu Wykonawca już na etapie złożenia oferty upoważniania Zamawiającego do wyszczególnionych czynności lub usunięcie powyższego pkt?*

**Odpowiedź na pytanie 4:**

Zgodnie z art. 127 ust. 1 pkt. 1 ustawy, Zamawiający nie wzywa do złożenia podmiotowych środków dowodowych jeżeli może je uzyskać za pomocą bezpłatnych i ogólnodostępnych baz danych, o ile wykonawca wskazał dane umożliwiające dostęp do tych dokumentów. W tym punkcie jest mowa o czynnościach Zamawiającego, które staną się niezbędne w trakcie badania i oceny oferty celem uznania jej za najkorzystniejszą oczywiście w granicach określonych SWZ i ustawy.

**Pytanie nr 5.**

*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? 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? PEŁNOMOCNICTWO z dnia .....*

*NAZWA FIRMY .....*

*ADRES .....*

*NIP .....*

*REGON .....*

*KRS .....*

*Działając w imieniu i na rzecz firmy... udzielamy pełnomocnictwa na rzecz: .... wpisaną do Rejestru Przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego prowadzonego przez Sąd Rejonowy w ... pod numerem KRS .... NIP .... o kapitale zakładowym w całości wpłaconym w wysokości ...PLN, do dokonania następujących czynności związanych ze zmianą sprzedawcy energii elektrycznej:*

- 1. Zgłoszenia odpowiedniemu Operatorowi Systemu Dystrybucyjnego do realizacji zawartej z ... Umowy Sprzedaży Energii Elektrycznej.*
- 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), 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, przyjmują do wiadomości że pełnomocnik nie udziela za nie poręczenia, w tym w zakresie długu przyszedłego, 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, jakie będą konieczne 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 .....*

*Niniejszym potwierdzam(y) prawdziwość złożonych danych. Za niezgodność danych ze stanem faktycznym, która może mieć wpływ na poprawność zgłoszenia wniosku zmiany sprzedawcy oraz wyniki 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 ustawą o ochronie danych osobowych.*

*Podpis(y) Mocodawcy*

### **Odpowiedź na pytanie 5:**

Zamawiający informuje, że wzór pełnomocnictwa, który stanowi załącznik nr 3 do wzoru umowy, może ulec modyfikacji jeżeli Wykonawca najpóźniej w dniu zawarcia umowy wykaże, że jest to konieczne aby skutecznie przeprowadzić procedurę zmiany sprzedawcy. Treść pełnomocnictwa zostanie ustalona z wybranym w postępowaniu Wykonawcą. Na tym etapie Zamawiający podtrzymuje treści opublikowaną wraz z SWZ.

### **Pytanie 6.**

*Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.) który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.*

### **Odpowiedź na pytanie 6:**

Zamawiający informuje, że dysponuje tytułem prawnym, który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia.

**Pytanie nr 7.**

*Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie, z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą, zapisy dotyczące zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe zaproponowane przez Wykonawcę?*

**Odpowiedź na pytanie 7:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmiany i podtrzymuje zapisy zawarte we wzorze umowy.

**Pytanie nr 8.**

*Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie, z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą, zapisy dotyczące ustanowienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy zaproponowane przez Wykonawcę?*

**Odpowiedź na pytanie 8:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmiany i podtrzymuje zapisy zawarte we wzorze umowy.

**Pytanie nr 9.**

*Dotyczy § 6 Wzoru Umowy. 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 umowie 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 na pytanie 9:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy.

**Pytanie nr 10.**

*Dotyczy § 6 Wzoru Umowy. 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 na pytanie 10:**

Zamawiający informuje, że kontrola wydatkowanych środków dokonywana będzie zarówno przez Wykonawcę jak i Zamawiającego.

**Pytanie nr 11.**

*Dotyczy § 7 ust. 1 Wzoru Umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o poprawę nomenklatury zgodnego ze stanem obecnym.*

**Odpowiedź na pytanie 11:**

Zamawiający informuje, iż dokonuje modyfikacji zapisu § 7 ust. 1 Wzoru Umowy i nadaje mu następujące brzmienie:

*„Strony ustalają, że sprzedaż energii elektrycznej będzie rozliczana zgodnie z cenami jednostkowymi netto za sprzedaż energii elektrycznej, podanymi i zagwarantowanymi przez Wykonawcę w ofercie, która stanowi Załącznik nr 2 do umowy (złożonej zgodnie ze wzorami stanowiącymi Załącznik nr 1 oraz 1a do SWZ) – w ramach grup taryfowych: C21 dla obiektu znajdującego się przy ul. Kordylewskiego 11 w Krakowie oraz B21 dla obiektu znajdującego się przy ul. Nad Drwiną 10 w Krakowie. Ceny jednostkowe netto dla każdego z okresów (za okres od dnia 1 czerwca do 31 grudnia 2021 roku oraz za okres od 1 stycznia do 31 maja 2022 roku) podane w Szczegółowym Formularzu Cenowym będą stałe i nie ulegają zmianom”.*

**Pytanie nr 12**

*Dotyczy § 8 ust. 1 Wzoru Umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie do przedmiotowego ust. zapisu o treści: „..., z zastrzeżeniem ust. 3 i 4“ z uwagi iż właśnie w tych przypadkach cena jednostkowa może ulec zmianie.*

**Odpowiedź na pytanie 12:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy. § 8 ust. 1 wzoru umowy nie dotyczy zmiany cen jednostkowych.

**Pytanie 13.**

*Dotyczy § 8 ust. 4 Wzoru Umowy oraz § 12 ust. 2 lit. e) Wzoru Umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie przedmiotowego ust., gdyż jest on dedykowany do zawartej umowy z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego, a Sprzedawca nie zmienia okresu rozliczeniowego. Ponadto informujemy, że rozliczenia za sprzedaną energię elektryczną dokonywane są na podstawie danych odczytowych udostępnionych Wykonawcy przez OSD.*

**Odpowiedź na pytanie 13:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy.

**Pytanie 14.**

*Dotyczy § 8 ust. 5 Wzoru Umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie z przedmiotowego ust. zapisu „... z przyczyn niezależnych po stronie Wykonawcy,... “ gdyż brak danych pomiarowych nie zależy w żadnej mierze od Wykonawcy.*

**Odpowiedź na pytanie 14:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy.

**Pytanie nr 15.**

*Dotyczy § 9 ust. 1 Wzoru Umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o określenie terminu płatności faktur.*

**Odpowiedź na pytanie 15:**

Zamawiający informuje, iż, dokonuje modyfikacji zapisu § 9 ust. 1 Wzoru Umowy i nadaje mu następujące brzmienie:

*„Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty należności za otrzymaną energię elektryczną, na podstawie prawidłowo wystawionej i doręczonej faktury VAT w wyznaczony terminie płatności, który wynosi 30 dni kalendarzowych, licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu faktury. Zamawiający dopuszcza możliwość otrzymywania od Wykonawcy faktur w formie elektronicznej na wskazany adres e-mail: ..... „*

**Pytanie nr 16.**

*Dotyczy § 9 ust. 4 Wzoru Umowy.*

*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 na pytanie 16:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy.

**Pytanie nr 17.**

*Dotyczy § 9 ust. 12 Wzoru Umowy. Wykonawca, informuje, iż w celu przetwarzania płatności w sposób masowy posługuje się tzw. rachunkami wirtualnymi, podawanymi na fakturach VAT. Każdy rachunek wirtualny jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym, który jest zarejestrowany w Urzędzie Skarbowym i znajduje się na udostępnionym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT. Zgodnie ze stanowiskiem Ministerstwa Finansów potwierdzonym w opublikowanych wyjaśnieniach (<https://www.gov.pl/web/finanse/dodatkowe-informacje-wswyказu-podatnikow-vat>) – rachunki wirtualne wykorzystywane do obsługi płatności z tytułu dostarczonych towarów i usług nie są zamieszczane w wykazie, gdyż nie są to rzeczywiste rachunki rozliczeniowe zgłaszane do urzędu skarbowego lub do CEiDG (nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.). Na tzw. białej liście prezentowany jest wyłącznie rachunek rozliczeniowy, z którymi dany rachunek wirtualny jest powiązany. Powiązanie rachunku wirtualnego z rozliczeniowym ustalane jest przez Ministerstwo Finansów na podstawie danych udostępnianych przez banki. Jeśli takie powiązanie istnieje Ministerstwo sprawdza czy rachunek rozliczeniowy z którym powiązany jest weryfikowany rachunek wirtualny został zgłoszony. Jeśli tak – system zwraca informację o treści „Figuruje w rejestrze VAT” . Oznacza to, że wpłaty dokonywane na tak zweryfikowany rachunek wirtualny będą traktowane jak wpłaty na rachunki rozliczeniowe znajdujące się na białej liście.*

*W związku z powyższym, w celu umożliwienia dokonania rozliczeń pomiędzy Wykonawcą a Zamawiającym, zwracamy się prośbą o modyfikację zapisu do treści „Wykonawca ma obowiązek wskazać odpowiedni do spełnienia świadczenia wynikającego z niniejszej Umowy rachunek bankowy lub rachunek wirtualny, który jest powiązany z rachunkiem rozliczeniowym*

*należącym do Wykonawcy znajdującym się w elektronicznym wykazie podmiotów prowadzonych przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej zgodnie z art. 96b ust.3 pkt 13 ustawy o podatku od towarów i usług (VAT).’’*

**Odpowiedź na pytanie 17:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy.

**Pytanie nr 18.**

*Dotyczy § 10 ust. 3 Wzoru Umowy. Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego 14dniowego 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 przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie słów „(...)pomimo uprzedniego bezskutecznego pisemnego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia umowy.’’*

**Odpowiedź na pytanie 18:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy. Zamawiający jest świadomy, że ustawa Prawo energetyczne nie nakłada obowiązku powiadomienia o zamiarze wstrzymania dostaw odbiorców innych niż odbiorcy w gospodarstwach domowych. Dlatego obowiązek ten został uregulowany w treści wzoru umowy, czego Prawo energetyczne nie zabrania.

**Pytanie nr 19.**

*Dotyczy § 12 ust. 2 lit d) Wzoru Umowy. Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści: „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 na pytanie 19:**

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację wzoru umowy i podtrzymuje zapis zawarty we wzorze umowy. Zamawiający udzielił bardziej szczegółowych wyjaśnień w tym zakresie w dniu 12 marca 2021 r.

**Zamawiający informuje, że nie przedłuży terminu składania ofert.**