



Katarzyna Prus - Stachyra
Dyrektor Generalny
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów

Warszawa, 22 października 2020 r.

BBA-2.262.36.2020

Wszyscy uczestnicy postępowania

W nawiązaniu do prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na **kompleksową dostawę (sprzedaż i przesył/dystrybucja) energii cieplnej do budynku biurowego Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów mieszczącego się przy Pl. Powstańców Warszawy 1 w Warszawie** informuję, że wpłynęły zapytania dotyczące zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) o następującej treści:

Pytanie 1:

Formularz ofertowy

Wykonawca prosi o odpowiedź, czy Zamawiający zaakceptuje Cennik usług zewnętrznych i opłat dodatkowych (w załączeniu)? Usługi około ciepłownicze w tym np. regulacja mocy (zwiększenie/zmniejszenie mocy zamówionej), są usługami komercyjnymi (cennikowymi) za realizację, których Wykonawca obciąża Odbiorcę zgodnie z wyżej wspomnianym cennikiem.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż zaakceptuje cennik usług zewnętrznych i opłat dodatkowych obowiązujący u Wykonawcy dla instytucji publicznych.

Pytanie 2:

SIWZ, Część III, pkt 3.2 – Kryterium „Zatrudnienie” (Z) oraz IPU §8a

XXXXXXXXXXXXXXXXX wskazuje, że Zamawiający, jako gospodarz postępowania, przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców, a także z zasadami proporcjonalności i przejrzystości (art. 7 ust. 1 PZP). Dla zachowania powyższych zasad kluczowe znaczenie ma ocena ofert w oparciu o zawarte w SIWZ kryteria, a także dobór tychże kryteriów. Przepisy PZP dają wprowadzić możliwość określenia w OPZ wymagań dotyczących realizacji zamówienia, jednakże kryteria oceny ofert odnosić się winny do przedmiotu zamówienia (art. 91 ust. 2 PZP). Jednocześnie wybrane przez Zamawiającego kryteria oceny ofert winny być jednoznaczne i zrozumiałe oraz mieć charakter przedmiotowy, a nie podmiotowy (tak m.in. wyrok KIO z dnia 30 października 2017 r. wydany w sprawie o sygn. akt: KIO2146/17 oraz wyrok KIO z dnia 18 października 2017 r. wydany w sprawie o sygn. akt: KIO 2045/17). W ocenie Wykonawcy zastosowane w postępowaniu kryterium

społeczne (zatrudnienia przez Wykonawcę osób niepełnosprawnych) odniesienie znajduje bezpośrednio do Wykonawcy, a nie do przedmiotu zamówienia. Stosując omawiane kryterium Zamawiający w sposób nie znajdujący uzasadnienia wpływa na sposób kształtowania przez Wykonawcę polityki zatrudnienia. Tytułem przykładu wskazać należy, że w wyroku z dnia 6 września 2018 r., wydanym w sprawie o sygn. akt: KIO 1696/16, KIO wskazało, że kryterium liczby pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę dotyczy wprost właściwości Wykonawcy i stanowi niedopuszczalną ingerencję w sposób i wewnętrzną organizację realizacji zamówienia przez danego wykonawcę. Podkreślić należy, że kryteria oceny ofert zawarte przez Zamawiającego w SIWZ nie mogą naruszać zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Specyfika rynku dostaw energii cieplnej na obszarze m.st. Warszawy powodować natomiast może, że stosowane przez Zamawiającego kryterium społeczne (zatrudnienia przez Wykonawcę osób niepełnosprawnych) realnie wpływać może na wybór oferty najkorzystniejszej.

Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wykreślenie przez Zamawiającego kryterium zatrudnienia przez Wykonawcę osób niepełnosprawnych.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż nie odstąpi od zastosowanego w postępowaniu kryterium społecznego dotyczącego zatrudnienia przez Wykonawcę osób niepełnosprawnych. Jednocześnie Zamawiający przypomina, że nie muszą to być osoby nowo zatrudnione, ale takie, które już pracują na rzecz Wykonawcy. Ustanawiając kryterium Zamawiający ma na celu aktywizację osób niepełnosprawnych (grupę osób defaworyzowanych), co jest w pełni dopuszczalne ustawą PZP. Zamawiający jednocześnie wyjaśnia, że w SIWZ nie wskazano, że osoby te mają być zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu art. 22 § 1 Kodeksu pracy.

Pytanie 3:

SIWZ

Wykonawca prosi o akceptację załącznika informacyjnego, w związku z obowiązywaniem Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i ich swobodnego przepływu, jako załącznik do umowy? (Druk przesyłamy w załączeniu). Równocześnie prosimy o rozszerzenie listy załączników w Istotnych postanowieniach umowy §18 o punkt nr 4) o nazwie „Załącznik informacyjny”.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż treść załącznika informacyjnego dotyczącego RODO zostanie ustalona na etapie podpisywania umowy z wybranym Wykonawcą. Lista załączników do umowy zostanie rozszerzona o niniejszy dokument.

Pytanie 4:

Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia oraz IPU §1 ust.3

Wykonawca prosi o odpowiedź, czy Zamawiający akceptuje Zlecenie na dostawę ciepła (druk w załączeniu) jako Załącznik nr 5 do Umowy (w miejsce Szczegółowego opisu przedmiotu umowy), który pozwala na precyzyjne określenie technicznych warunków dostaw ciepła



W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż po podpisaniu umowy, Zamawiający zobowiązuje się do akceptacji Zlecenia na dostawę ciepła przedstawionego przez wybranego Wykonawcę.

Pytanie 5:

IPU §3

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie, w jaki sposób Zamawiający ma zamiar określić moment wyczerpania środków przeznaczonych na realizację zamówienia?

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż będzie monitorował wydatkowanie środków przeznaczonych na realizację zamówienia.

Pytanie 6:

IPU §4 ust. 1

Wykonawca prosi o dodanie zapisu „Zamawiający jest odpowiedzialny za monitorowanie wydatkowanych środków”.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż monitorowanie wydatkowanych środków w ramach realizacji umowy jest prowadzone na bieżąco przez osoby wskazane do kontaktu ze strony Zamawiającego (paragraf 14 ust. 1 Istotnych postanowień umowy) i nie istnieje potrzeba zamieszczania dodatkowego zapisu we wzorze umowy.

Pytanie 7:

Istotne postanowienia umowy §7 ust. 2

Wykonawca prosi o wykreślenie zapisu dotyczącego kary umownej za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia. Zamawiający określając kryterium – czas reakcji na sprawdzenie prawidłowości wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego, zakłada zapewne, że chce aby prace zostały wykonane niezwłocznie. Określając wysokość kary można założyć, że czas reakcji i tak może zostać przez wykonawcę przekroczony pod warunkiem jednak, że uiszczy on karę umowną.

W odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający informuje, iż pozostaje przy dotychczasowych zapisach SIWZ.

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Dotychczasowy termin składania oraz otwarcia ofert ulega zmianie. **Oferty należy składać do dnia 28 października 2020 r. do godz. 11:00. Termin otwarcia ofert 28 października 2020 r. godz. 11:30.**

DYREKTOR GENERALNY
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Katarzyna Prus - Stachyra