



Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów  
Dyrektor Generalny  
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Warszawa, 24 września 2021 r.

**BBA-2.262.20.2021**

### **Wszyscy uczestnicy postępowania**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego 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**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskami o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

#### **Wniosek nr 1:**

Prosimy o usunięcia zapisów o karach umownych, określonych w par. 10 wzoru umowy. Wyjaśniamy, że zgodnie z zapisami Rozporządzenia Ministra Klimatu z dnia 7 kwietnia 2020 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf, w przypadku niedotrzymania przez przedsiębiorstwo energetyczne warunków umowy kompleksowej, odbiorcy przysługują bonifikaty, co Zamawiający zapisał w par. 11 wzoru umowy. Taryfa dla ciepła XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX została skalkulowana w oparciu o wyżej opisane regulacje i nie uwzględnia kar umownych wykraczających poza przywołane rekompensaty.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że pozostaje przy dotychczasowych zapisach SWZ. Wskazane przez Wykonawcę postanowienia rozporządzenia Ministra Klimatu z dnia 7 kwietnia 2020 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf, nie wykluczają stosowania w relacjach umownych kar umownych**



za określone w umowie przypadki niewykonania lub nieprawidłowego wykonania zobowiązania o charakterze niepieniężnym.

#### **Wniosek nr 2:**

W związku z kryterium "Termin przeglądu", czy Zamawiający oczekuje żeby to sprawdzenie odbywało się w dni robocze czy również w weekendy, święta? W jakich godzinach może być wykonywane takie sprawdzenie? W godzinach pracy Zamawiającego np. 8:00-16:00? Niestety te kwestie nie zostały doprecyzowane w SWZ.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że** w związku z kryterium „Termin przeglądu” Wykonawca dokona sprawdzenia prawidłowości wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego w miejscu jego zainstalowania, w przypadku powzięcia przez Zamawiającego wątpliwości co do prawidłowości wskazań, w terminie od jednego do trzech dni roboczych. W związku z powyższym weekendy i święta nie wliczają się do terminu wykonania przeglądu. Zamawiający oczekuje żeby sprawdzenie odbywało się w dni robocze w godzinach 7-17.

#### **Wniosek nr 3:**

Czy Zamawiający ma świadomość funkcjonowania cennika usług dodatkowych za usługi wykraczające poza przedmiot zamówienia (np. za regulację węzła w przypadku zmiany mocy zamówionej) i wyraża na niego zgodę?

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że** przedmiot zamówienia został określony w SWZ, zaś Wykonawca ma w ofercie zaoferować ceny za tak określony przedmiot zamówienia. Kwestia cennika usług dodatkowych pozostaje zatem poza zakresem przedmiotowego postępowania.

#### **Wniosek nr 4:**

W zakresie warunku udziału w postępowaniu zawartego w Części II A 2.2. b) informujemy, że do realizacji zamówienia nie jest konieczna koncesja w zakresie przesyłania i dystrybucji ciepła. Zdolność do wykonania tego typu zamówienia ma również przedsiębiorstwo energetyczne posiadające zawartą tzw. „Umowę Przesyłową” z innym przedsiębiorstwem posiadającym koncesję w zakresie przesyłania i dystrybucji ciepła.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że** modyfikuje zapisy SWZ w cz. II lit. A pkt 2.2. b) poprzez nadanie brzmienia: „ Wykonawca wykaże, iż posiada aktualną koncesję w zakresie przesyłania i dystrybucji ciepła na podstawie ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2021 r. poz. 162 ze zm.) oraz ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r., Prawo energetyczne (Dz. U. z 2021 r., poz. 716 ze zm.), udzieloną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki lub Wykonawca przedstawi oświadczenia o posiadaniu aktualnej umowy podpisanej z dystrybutorem sieci na świadczenie usług przesyłania



i dystrybucji ciepła na obszarze, na którym znajduje się miejsce dostarczania ciepła, tj. do obiektu Zamawiającego i obowiązującą w całym okresie wykonywania przedmiotu zamówienia (w przypadku Wykonawców nie będących właścicielami sieci dystrybucyjnej/przesyłowej).

Jednocześnie Zamawiający modyfikuje SWZ w cz. II lit. C pkt 1.6. poprzez nadanie brzmienia: „koncesję w zakresie przesyłania i dystrybucji ciepła na podstawie ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2021 r. poz. 162 ze zm.) oraz ustawy z dnia 10.04.1997 r., Prawo energetyczne (Dz. U. z 2021 r., poz. 716 ze zm.), udzieloną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki lub oświadczenie w oryginale w postaci dokumentu elektronicznego o posiadaniu aktualnej umowy podpisanej z dystrybutorem sieci na świadczenie usług dystrybucji/ przesyłania ciepła na obszarze, na którym znajduje się miejsce dostarczania ciepła, tj. do obiektu Zamawiającego i obowiązującą w całym okresie wykonywania przedmiotu zamówienia.

Jednocześnie Zamawiający modyfikuje SWZ w cz. IV poprzez dodanie pkt 3.7. w brzmieniu: „Wykonawca nie będący właścicielem sieci dystrybucyjnej/przesyłowej przed zawarciem umowy zostanie zobowiązany do przedłożenia Zamawiającemu umowy z właścicielem sieci na świadczenie usług przesyłu i dystrybucji energii cieplnej na obszarze na którym znajduje się miejsce dostarczania ciepła, tj. do obiektu Zamawiającego.”

#### **Wniosek nr 5:**

Prosimy o złagodzenie wymogu zatrudnienia osoby niepełnosprawnej określonego w par. 9 pkt 3 projektowanych postanowień umowy. W przypadku nagłego zaprzestania świadczenia pracy przez osobę niepełnosprawną – bardzo prawdopodobne jest, że Wykonawca nie będzie w stanie zatrudnić nowej osoby niepełnosprawnej w ciągu 14 dni. Proponowany zapis powinien uwzględniać realne warunki zatrudniania pracowników w sektorze przedsiębiorstw i być adekwatny do długości procesu rekrutacyjnego.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że pozostaje przy dotychczasowych zapisach SWZ. Zatrudnienie osoby niepełnosprawnej stanowi kryterium oceny ofert, a § 9 projektowanych postanowień umowy ma zastosowanie jedynie wtedy, gdy Wykonawca zobowiąże się do zatrudnienia przy realizacji niniejszej Umowy osoby/osób niepełnosprawnych. W przypadku zadeklarowania przez Wykonawcę osób niepełnosprawnych do realizacji zamówienia, zadaniem Wykonawcy jest ciągłe zapewnienie wykonywania czynności związanych z faktyczną realizacją zamówienia przez osoby spełniające wskazane kryterium społeczne.**



### **Wniosek nr 6:**

Odnosnie Formularza ofertowego (załącznik nr 4 do SWZ) cena oferty może zawierać koszty dostawy i przesyłu ciepła wynikające bezpośrednio z taryfy dla ciepła zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki, pozostałe koszty nie są do wyliczenia, czy w związku z powyższym, Zamawiający akceptuje Cennik usług zewnętrznych i opłat dodatkowych (druk w załączeniu). Usługi okołocieplownicze w tym np. regulacja zmiany mocy (zwiększenie /zmniejszenie mocy zamówionej), są usługami komercyjnymi (cennikowymi) za realizację, których Wykonawca obciąży Zamawiającego zgodnie z wyżej wymienionym cennikiem.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi we wniosku nr 3.**

### **Wniosek nr 7:**

Projektowane postanowienia umowy par 13 ust 1 pkt 1) proszę o zmianę i dodanie, iż zmiany stawki podatku VAT dotyczących przedmiotu zamówienia nie wymagają aneksowania, a jedynie pisemnego powiadomienia Zamawiającego przez Wykonawcę. Wyjaśniamy, że zasady wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia z art. 439 ustawy PZP nie muszą polegać na tym, że strony umowy w sprawie zamówienia publicznego będą wprowadzać je poprzez zawarcie stosownego aneksu do umowy. Wręcz przeciwnie – rekomendowane jest, aby działały one niejako automatycznie, tj. również bez konieczności każdorazowego wyrażenia na nie pisemnej zgody przez obie strony kontraktu. Zmiana stawki podatku VAT, jest zmianą wprowadzoną w trybie ustawy, Zamawiający miałby problem z prawidłowym przeprowadzeniem aneksu do umowy, tak aby został on podpisany przez obie strony we właściwym czasie.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że dokonuje modyfikacji § 13 ust. 1 poprzez nadanie brzmienia:**

„1. Strony zobowiązują się dokonać zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o którym mowa w § 4 ust. 1 umowy, w formie pisemnego aneksu, każdorazowo w przypadku wystąpienia jednej z następujących okoliczności:

- 1) zmiany stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- 3) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
- 4) zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych.

Zmiana wysokości wynagrodzenia przewidziana w pkt 2-3 wymaga zawarcia pisemnego aneksu. Zmiana wysokości wynagrodzenia określona w pkt 1 nie wymaga zawarcia aneksu.”



### **Wniosek nr 8:**

Odnosnie zapisów Części III pkt 1.7 SWZ, dotyczącego zaokrąglenia do 2 miejsc po przecinku. Prosimy o doprecyzowanie, że cena zawarta w ofercie podana do drugiego miejsca po przecinku ma być zaokrąglona do pełnych groszy, przy czym końcówki poniżej 0,5 grosza pomija się, a końcówki 0,5 i wyższe zaokrągla się do 1 grosza.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że** cena zawarta w ofercie podana do drugiego miejsca po przecinku ma być zaokrąglona do pełnych groszy, przy czym końcówki poniżej 0,5 grosza pomija się, a końcówki 0,5 i wyższe zaokrągla się do 1 grosza.

### **Wniosek nr 9:**

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX wnosi o zmianę kryterium oceny ofert „zatrudnienie do realizacji zamówienia osób niepełnosprawnych” zgodnie bowiem z art. 241 ust. 1 PZP: "**Kryteria oceny ofert muszą być związane z przedmiotem zamówienia**". Brak związku pomiędzy zatrudnianiem osób niepełnosprawnych a świadczeniem usług polegających na dostawie energii cieplnej jest zaś ewidentny. Wręcz przeciwnie, specyfika funkcjonowania przedsiębiorstwa energetycznego, jakim jest XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, sprawia, że do niektórych zadań „bezpośrednio związanych” z przedmiotem zamówienia w niniejszym postępowaniu. Podkreślamy, że przedmiotem zamówienia w tym przypadku jest Dostawa energii cieplnej, (w tym przesył, dystrybucję) do węzłów cieplnych zainstalowanych w budynkach będących w trwałym zarządzie MON. Trudno byłoby wskazać argumenty, które potwierdzałyby, że zatrudnianie osób niepełnosprawnych posiada jakikolwiek "związek z realizacją zamówienia" o takim charakterze. Z powyższego wynika, że określenie w przedmiotowym postępowaniu kryterium społecznego w postaci liczby zatrudnionych osób niepełnosprawnych jest w sposób oczywisty sprzeczne zarówno z art. 96 ust. 1 zw. z ust. 2 lit. e PZP, jak też z art. art. 241 ust. 1 w zw. z art. 242 ust. 2 pkt 2 PZP. Pozostawienie tego wymagania stanowić będzie przesłankę unieważnienia postępowania.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że** pozostaje przy dotychczasowych zapisach SWZ. Wymagania w zakresie zatrudnienia odnoszą się do zaangażowania osoby niepełnosprawnej do realizacji przedmiotu zamówienia przez powierzenie tej osobie czynności związanych z faktyczną realizacją zamówienia. Tym samym, kryterium społeczne w przedmiotowym postępowaniu jest związane z przedmiotem zamówienia, ponieważ czynności powierzone osobie niepełnosprawnej mają być związane z faktyczną realizacją zamówienia. Zgodnie z art. 242 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, najkorzystniejsza oferta może zostać wybrana na podstawie kryterium jakościowego oraz ceny lub kosztu. Ustawodawca w art. 242 ust. 2 ustawy Pzp, wskazał otwarty katalog kryteriów jakościowych, a w nim aspekty społeczne. Należy zauważyć, iż aspekty społeczne to kwestie, jakie ze względu na realizację szczególnych potrzeb społecznych, mogą być uwzględniane na poszczególnych etapach procesu udzielenia zamówienia publicznego - poczynając od możliwości istniejących przy definiowaniu przedmiotu zamówienia,



możliwości zastrzeżenia zamówienia dla określonych podmiotów, poprzez elementy społeczne, jakie mogą być brane pod uwagę przy określaniu podmiotowych kryteriów dyskwalifikacji wykonawców oraz kryteriów zdolności technicznej, definiowaniu kryteriów oceny ofert czy badaniu ofert pod względem rażąco niskiej ceny, aż po uwzględnianie wymagań społecznych w warunkach realizacji zamówienia. Za pomocą kryteriów oceny ofert Zamawiający komunikuje Wykonawcom swoje preferencje. Zadaniem zaś Wykonawców jest złożenie oferty mającej największe szanse na wybór, a więc w maksymalnym stopniu odpowiadającej na potrzeby Zamawiającego. Stawianie wymagań Wykonawcom odbywa się za pomocą dwóch podstawowych narzędzi. Pierwszym z nich jest określenie wymagań za pomocą warunków, których spełnienia Zamawiający bezwzględnie wymaga. Drugim zaś jest określenie wymagań jako preferencji, za pomocą kryteriów oceny ofert, które służą do stwierdzenia w jakim stopniu wymóg jest spełniony. Reasumując, kryteria społeczne w zamówieniach publicznych wspierają realizację określonych celów społecznych, np. integrację społeczną i zawodową osób z tzw. grup defaworyzowanych, takich jak osoby niepełnosprawne, bezrobotne, członkowie mniejszości narodowych itp. Instrumentem, który w najszerszym zakresie może być wykorzystany do realizacji tak postawionych celów są klauzule społeczne. Zgodnie z powyższym, kryterium społeczne określone w przedmiotowym postępowaniu jest związane z przedmiotem zamówienia, zgodne z ustawą Pzp, oraz realizuje cel społeczny jakim jest integracja społeczna i zawodowa osób niepełnosprawnych.

#### **Wniosek nr 10:**

Odnosnie zapisów § 13 ust 1 pkt 1, Projektowanych postanowień umowy (zał. nr 6 do SWZ) proszę o zmianę i dodanie, iż zmiany stawki podatku VAT dotyczących przedmiotu zamówienia. nie wymagają aneksowania, a jedynie pisemnego powiadomienia Zamawiającego przez Wykonawcę. Wyjaśniamy, że zasady wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia z art. 439 ustawy PZP nie muszą polegać na tym, że strony umowy w sprawie zamówienia publicznego będą wprowadzać je poprzez zawarcie stosownego aneksu do umowy. Wręcz przeciwnie – rekomendowane jest, aby działały one niejako automatycznie, tj. również bez konieczności każdorazowego wyrażenia na nie pisemnej zgody przez obie strony kontraktu. Zmiana stawki podatku VAT, jest zmianą wprowadzoną w trybie ustawy, Zamawiający miałby problem z prawidłowym przepracowaniem aneksu do umowy, tak aby został on podpisany przez obie strony we właściwym czasie. Wobec powyższego prosimy o dopisanie w § 12 ust 3, ust 3, iż zmiana ta nie wymaga anektowania.

**W odpowiedzi na powyższy wniosek Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi we wniosku nr 7.**



Jednocześnie Zamawiający informuje, że powyższe odpowiedzi stanowią zmianę SWZ, termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na Platformie pod adresem <https://platformazakupowa.pl/pn/uokik> do dnia 4 października 2021 r. do godziny 11:00. Otwarcie ofert następuje w dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. 4 października 2021 r. o godz. 11:15.

*Katarzyna Prus-Stachyra  
Dyrektor Generalny  
Urzędu Ochrony  
Konkurencji i Konsumentów  
/podpisano elektronicznie/*