

Warszawa, dnia 31.10.2018 r.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

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

Dostawa energii cieplnej do budynków Szkoły Podstawowej nr 157 im. Adama Mickiewicza przy ul. Kazimierzowskiej 16, 02-589 Warszawa i przy ul. Tynieckiej 25, 02-615 Warszawa w okresie 01.01.2019 r. – 31.12.2019 r.

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986) Zamawiający wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w następujący sposób.

Pytanie 1.

Czy Zamawiający akceptuje Zlecenie na dostawę ciepła (wzór w załączniku) jako załącznik nr.1 – pozwalający na precyzyjne określenie technicznych warunków dostaw ciepła?

Odpowiedź:

We wzorze umowy Zamawiający nie uwzględnił treści załącznika nr 1 do umowy oznaczając go jedynie jako zamówienie/zaopatrzenie na dostarczenie ciepła. W przypadku wyboru oferty danego Wykonawcy, Zamawiający uzgodni z Wykonawcą szczegółową treść załącznika nr 1, który będzie stanowić precyzyjne określenie warunków dostawy ciepła na formularzach przedstawionych przez Wykonawcę.

Pytanie 2.

SIWZ – dział I informacje ogólne – pkt 7

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie opisu sposobu obliczania ceny: wszystkie wartości powinny być liczone z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku, np. {0,455~0,46; 0,454~0,45}

Odpowiedź:

Zamawiający oświadcza, iż obliczenie ceny z uwzględnieniem wartości liczonych z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku nastąpi zgodnie z ogólną, powszechną zasadą wyrażaną w matematyce, wyrażającą się w regule: 0,455~0,46; 0,454~0,45.

Pytanie 3.

Wzór umowy - §2 ust. 1

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

Odpowiedź:

SAX

Zamawiający oświadcza, iż będzie we własnym zakresie monitorował możliwość wyczerpania środków finansowych i w konsekwencji wcześniejsze zakończenie umowy. W przypadku zbliżania się wartości końcowej umowy, Zamawiający poinformuje Wykonawcę o dacie zakończenia umowy i konieczności zaprzestania świadczenia dostawy przez Wykonawcę na rzecz Sprzedającego.

Pytanie 4.

Wzór umowy - §3 ust.4

W związku z treścią zapisu §3 ust. 4, Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający akceptuje dostarczenie faktur drogą elektroniczną (eFAKTURA)? Powyższa forma otrzymywania faktur umożliwi szybszy dostęp do uzyskania informacji związanych z płatnościami za w/w usługę.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie faktury drogą elektroniczną.

Pytanie 5.

Wzór umowy - §6 ust. 4 pkt 1)

Wykonawca zwraca się z prośbą o odstąpienie od zapisu dotyczącego kar umownych ze względu na fakt, iż dostawy ciepła do obiektów podłączonych do miejskich sieci ciepłowniczych prowadzone są w trybie ciągłym, a ewentualne przerwy w dostawie mogą wynikać z nieprzewidzianych awarii i w przypadku ich wystąpienia Zamawiającemu przysługują bonifikaty określone w §44 Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 22 września 2017 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń z tytułu zaopatrzenia w ciepło Prawo Energetyczne (Dz.U. z 2017 r. pz 1988). Podkreślamy, że Wykonawca jest sprzedawcą koncesjonowanym i związanym realizować dostawy ciepła z aktualnie obowiązującym prawem.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na odstąpienie od postanowień umownych dotyczącego kar umownych. Kara umowna może zostać naliczona z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę w przypadku odstąpienia od umowy (wymóg Skarbnika m.st. Warszawa w stosunku do jednostek m.st. Warszawy) lub w przypadku zwłoki w reakcji na sprawdzenie prawidłowości wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego w miejscu jego instalacji, jako konsekwencja przyjętego kryterium pozacenowego.

Pytanie 6.

Wzór umowy - §9 ust.1

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie zapisu w §3 ust 1, prosimy o dopisanie: „Wszelkie zmiany umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem sytuacji określonej w ust 3, przedmiotowe zmiany nie wymagają podpisania aneksu”.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia zmiany treści § 9 ust. 1 wzorca umowy. Ww. postanowienie umowne należy interpretować z uwzględnieniem treści art. 76 i 77 kc. Zatem co do zasady wszelkie zmiany do umowy dla odniesienia skutku wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności. Zakres zmian do umowy, określony w § 9 ust. 3 wzorca umowy, nie ma rygoru nieważności, zaś zgodnie z art. 76 zdanie drugie k.c., ma wyłącznie walor dowodowy. W przypadku zaistnienia zmian określonych w ust. 3 wzorca umowy, brak zawarcia aneksu między stronami nie będzie skutkowało nieważnością zmian w tym zakresie. Nie oznacza to jednak, iż Zamawiający w zakresie zmian określonych w § 9 ust. 3 wzorca umowy rezygnuje z chęci zawarcia aneksu do umowy. Inny jest jednak skutek dokonywanych zmian co do formy danej czynności prawnej.

SPF

Pytanie 7.

Wykonawca zwraca się z prośbą o przyjęcie jako załącznika do umowy obowiązku informacyjnego, wynikającego z przepisów Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i ich swobodnego przepływu. (wzór w załączeniu).

Odpowiedź:

Zgodnie z obowiązującymi u Zamawiającego procedurami w zakresie ochrony danych osobowych, przyjęcie ww. załącznika do umowy jest zbędne. W postanowieniach umownych Zamawiający zawarł wystarczające postanowienia umowne (§ 11 umowy).

Pytanie 8.

W związku z ustaleniem przez Zamawiającego kryterium oceny ofert "Czas reakcji na sprawdzenie prawidłowości wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego w miejscu jego instalacji" Wykonawca wskazuje, że jest to kryterium, które w sposób nieuzasadniony narusza uczciwą konkurencję w postępowaniu.

Wykonawca wskazuje, że co prawda Zamawiający ma sporą dowolność w kreowaniu dokumentacji postępowania, w tym w szczególności w ustaleniu kryteriów oceny ofert, jednak nie może działać z naruszeniem przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 - dalej "ustawa PZP") oraz ogólnych zasad takich jak konkurencyjność, czy proporcjonalność. Jedną z zasad prowadzenia postępowania, to zasada wymieniona w art. 7 ust. 1 ustawy PZP, zgodnie z którą zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Zasada ta powinna być stosowana przez Zamawiającego na wszystkich etapach postępowania: od jego przygotowania, określenia warunków udziału w postępowaniu oraz kryteriów oceny ofert, poprzez samą ocenę i wybór oferty najkorzystniejszej. Oznacza to, że ustalając m.in. kryteria oceny ofert (art. 91 ustawy PZP), Zamawiający ma obowiązek zapewnienia ich niedyskryminującego charakteru. Tak m.in. orzekła KIO w wyroku z 14 sierpnia 2013 r. (KIO 1819/13, KIO 1835/13, KIO 1893/13):

"Zamawiający ma prawo do ustalenia takich kryteriów oceny ofert, które są niezbędne do dokonania wyboru oferty w największym stopniu spełniającej cele prowadzonego postępowania. Przepis art. 91 ust. 2 Pzp nie określa zamkniętego katalogu kryteriów, jakimi można się kierować przy wyborze oferty. Prawo to doznaje jednak pewnych ograniczeń w kontekście zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Zasada powyższa wyraża się bowiem m.in. w obowiązku jednakowego traktowania wszystkich wykonawców (a więc również oceny ich ofert wg tych samych zasad) oraz prowadzenia postępowania w sposób pozwalający na zweryfikowanie prawidłowości postępowania zamawiającego, w tym w zakresie oceny ofert. Ocena ofert w zgodzie z zasadą uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców może być dokonana tylko przy użyciu jasno opisanych, mierzalnych kryteriów oraz dokładnie określonego sposobu ich stosowania. Opis kryteriów oceny ofert oraz opis sposobu oceny ofert, zgodnie z zasadą określoną w art. 7 ust. 1 Pzp musi zapewniać obiektywną ocenę oraz porównywalność złożonych ofert, dając tym samym wykonawcom możliwość weryfikacji prawidłowości dokonanej oceny i wyboru oferty najkorzystniejszej (vide wyrok Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 18 marca 2004 r., sygn. akt V Ca 264/04)".

SAK

Wykonawca zwraca uwagę Zamawiającego na okoliczność, że właścicielem układów pomiarowo-rozliczeniowych jest Veolia Energia Warszawa S.A., a termin wykonania sprawdzenia, który Zamawiający określił jako kryterium oceny ofert zależy właśnie od właściciela urządzeń. Powyższe oznacza, że ww. kryterium w sposób oczywisty faworyzuje tylko jednego wykonawcę (w nieuzasadniony sposób stwarza jego przewagę nad konkurentami), co jest niezgodne z zasadą wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy PZP.

Kryteria oceny ofert nie mogą bez powodu ograniczać, czy eliminować konkurencji. Tymczasem sposób ukształtowania poszczególnych kryteriów w postępowaniu oraz ich waga może w konsekwencji doprowadzić do sytuacji, w której to właśnie kryterium "Czas reakcji na sprawdzenie prawidłowości wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego w miejscu jego instalacji" będzie miało decydujące znaczenie dla wyboru oferty najkorzystniejszej.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na ukształtowanie kryteriów oceny ofert w postępowaniu w sposób zgodny z wymaganiami ustawy PZP, tj. poprzez wykreślenie kryterium "Czas reakcji na sprawdzenie prawidłowości wskazań układu pomiarowo-rozliczeniowego w miejscu jego instalacji" i w konsekwencji proporcjonalne zwiększenie wagi pozostałych kryteriów? W nawiązaniu do par. 1 ust 4 IPU, prosimy o odstąpienie od wymogu przesyłania danych dystrybutora. Na terenie Warszawy występuje tylko 1 dystrybutor, którego dane są znane już na etapie postępowania. Nie a zatem powodu, aby przysyłać dodatkowe dokumenty w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia zmiany ww. kryterium wyboru oferty. Przedmiotowe kryterium spełnia warunek uczciwej konkurencyjności. Jak przyjmuje się w piśmiennictwie, zasada uczciwej konkurencji oznacza przede wszystkim zakaz ograniczania konkurencji w postępowaniu poprzez zawężenie kręgu wykonawców ponad potrzebę zapewnienia, iż zamówienie będzie wykonywać Wykonawca wiarygodny i zdolny do należytej realizacji, rozumianej jako zaspokojenie potrzeb zamawiającego. W analizowanym przypadku, do ograniczenia konkurencyjności doszłoby, gdyby Zamawiający dopuścił do udziału w zamówieniu wyłącznie podmiot, który jest właścicielem urządzeń pomiarowo – rozliczeniowych. Zamawiający ww. kryterium w żaden sposób nie ograniczył konkurencji, bowiem ofertę może złożyć każdy Wykonawca, który na obszarze m. st. Warszawy może świadczyć usługę dot. dostawy ciepła na rzecz Zamawiającego. Podkreślić należy, iż zapewnienie konkurencyjności w ramach ww. kryterium jest zagwarantowane chociażby w ten sposób, iż mimo iż właścicielem urządzeń pomiarowych jest jeden z podmiotów, usługę dostawy ciepła może świadczyć również inny podmiot. Okoliczność, iż jeden z podmiotów jest właścicielem przedmiotowego układu nie ogranicza konkurencji w ramach niniejszego postępowania, zaś zasady związane z czasem reakcji regulują ustalenia między stronami. O tym jakie są czasy reakcji na sprawdzenie prawidłowości układu pomiarowo – rozliczeniowego decydują możliwości organizacyjne i logistyczne danego wykonawcy oraz ustalenia stron, co w ocenie Zamawiającego jest odpowiednią podstawą do wyboru oferty z uwzględnieniem ww. kryterium. Zamawiający nie ma wpływu na dokonane między stronami ustalenia, zaś negocjowanie korzystniejszych ustaleń w tym zakresie leży po stronie Wykonawców, a nie Zamawiającego.

Pytanie 9.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na otrzymywanie faktur elektronicznych (e-faktura)?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie faktury drogą elektroniczną.

SPK

Pytanie 10.

W nawiązaniu do par. 4 pkt. 1 ust. 4c) wzoru umowy, prosimy o zastosowanie terminów zgodnych z par. 26 ust. 2) Rozporządzenia w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemów ciepłowniczych, tj.

- udzielania informacji na żądanie Odbiorcy w ciągu:
 - a) 12 godzin - w przypadku informacji telefonicznych o przewidywanym terminie usunięcia przerw i zakłóceń w dostarczaniu Ciepła,
 - b) 7 dni - w przypadku informacji pisemnych o przewidywanym terminie usunięcia przerw i zakłóceń w dostarczaniu Ciepła;
- udzielania odpowiedzi na reklamację złożoną przez Odbiorcę, dotyczącą niewykonania lub niewłaściwego wykonania Umowy, w terminie:
 - a) 12 godzin - w przypadku odpowiedzi telefonicznych na interwencje i skargi składane przez telefon lub informacji o przewidywanym terminie udzielenia pisemnego wyjaśnienia,
 - b) 14 dni - w przypadku odpowiedzi pisemnych na reklamację Odbiorcy składaną na piśmie oraz odpowiedzi na reklamację, która wymaga przeprowadzenia dodatkowych analiz,
 - c) 30 dni - w przypadku odpowiedzi pisemnych na reklamację Odbiorcy składaną na piśmie, która wymaga przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego w oparciu o wszelkie pozyskane lub posiadane przez Sprzedawcę dokumenty i informacje;

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 4 pkt. 1 ust. 4c) wzoru umowy. Tym samym wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 11.

Prosimy o odstąpienie od wymogu sporządzania protokołu, o czym mowa w par. 7 ust. 4 wzoru umowy. Również w przypadku zmiany dostawcy ciepła, układ pomiarowo-rozliczeniowy pozostaje ten sam. Odczyt końcowy wskazany w ostatniej fakturze dotychczasowej umowy będzie identyczny jak początkowy odczyt w pierwszej fakturze nowej umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 4 wzoru umowy. Tym samym wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 12.

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

Odpowiedź:

Zamawiający oświadcza, iż jest świadomy obowiązujących u Wykonawców (Sprzedawców) cenników usług zewnętrznych i opłat dodatkowych. Zamawiający w przypadku zaistnienia takiej potrzeby będzie stosował się do ww. cenników, o ile dana usługa nie będzie uwzględniona w obowiązującej taryfie Wykonawcy zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki.

p.o. DYREKTOR

mgr Barbara Dąbrowska