

Szczecin, 24 luty 2020 r.

DS/SS/SU/NL/2020

**Akademia Górniczo-Hutnicza  
Im. Stanisława Staszica  
w Krakowie  
Al. Mickiewicza 30  
30-059 Kraków**

W związku z Państwa odpowiedziami na zadane przez Wykonawców pytania do SIWZ uprzejmie informujemy, iż ogłoszone przez Państwa postępowanie przetargowe pn. „dostawę energii elektrycznej na okres 24 miesięcy dla Akademii Górniczo-Hutniczej, Politechniki Krakowskiej, Uniwersytetu Rolniczego, Uniwersytetu Ekonomicznego oraz Fundacja Studentów i Absolwentów Akademii Górniczo – Hutniczej w Krakowie ACADEMICA – KC-zp.272-20/20”, obarczone jest wadą, która uniemożliwia naszemu przedsiębiorstwu przedstawienie oferty, **tym samym preferuje lokalnego albo dotychczasowego Sprzedawcę.**

Wada zawarta jest w załączniku nr 1 do SIWZ „Wykaz odbiorów” oraz w odpowiedziach na pytania do SIWZ z dnia 13-02-2020 i 19-02-2020 r. Zamawiający wymaga przedstawienia ceny ofertowej dla grup taryfowych C21, C22a, C22b, C23, C11, C12a, C12b, C13 i Gxx wskazując zużycie energii generalnie dla całości bez podziału na taryfę, na strefy czasowe oraz lata. Intencją Wykonawcy w postępowaniu przetargowym na dostawę tj. energii elektrycznej jest uzyskanie wiedzy na temat zużycia energii elektrycznej w poszczególnych grupach taryfowych oraz strefach czasowych doby po to, aby mógł dokładnie obliczyć cenę za sprzedaż energii elektrycznej. W przypadku, kiedy Zamawiający nie poda powyższych danych, Wykonawca nie będzie mógł dokładnie obliczyć cen oferty, a tym samym przedstawić oferty Zamawiającemu. Dodatkowo aby wycenić produkt transzowy konieczne są grafiki dobowo – godzinowe punktów w grupie taryfowej Bx. Takie grafiki ma w swoim posiadaniu Zamawiający albo dotychczasowy sprzedawcy. Nie udostępnienie tych danych również wskazuje na działania ograniczające uczciwą konkurencję.

W zakresie opisu przedmiotu zamówienia w opinii Urzędu Zamówień Publicznych dokonywany przez Zamawiającego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia opis przedmiotu zamówienia **wpływa na przebieg postępowania o udzielenie zamówienia publicznego oraz stanowi o istotnych postanowieniach późniejszej umowy.** Stąd też, na zamawiającym spoczywa obowiązek jasnego i precyzyjnego określenia przedmiotu zamówienia, a co za tym idzie, wykorzystania do jego opisu standardowych określeń technicznych, które są zwykle używane w danej dziedzinie, zrozumiałych dla wszystkich osób trudniących się działalnością w danej branży.

Art. 29 ust. 1 ustawy Pzp nakłada na zamawiającego obowiązek opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględnienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zapis ten służy realizacji ustawowych zasad uczciwej konkurencji a co za tym idzie zasady równego dostępu do zamówienia, wyrażonych w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. Biorąc pod uwagę zapis art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, wystarczy do stwierdzenia faktu nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem, jedynie zaistnienie możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów w specyfikacji, niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji

Jeżeli więc zamawiający opisał przedmiot zamówienia nie w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, z uwzględnieniem wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty jak wymaga tego ustawa, ale poprzez wskazanie znaku towarowego, mimo, iż nie było to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia ani tym, że nie mógł on opisać przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń - dokonał wyboru oferty z rażącym naruszeniem przepisów ustawy Pzp. Zamawiający stwierdzając tę okoliczność, ma obowiązek unieważnienia postępowania.

Według naszej opinii powyższe narusza art. 7 oraz art. 29 ust. 2 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych zgodnie, z którymi przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, a Zamawiający powinien przygotować i przeprowadzić postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie Wykonawców.

W związku z tym, aby Zamawiający mógł skorzystać ze zmiany Sprzedawcy zgodnie z ustawą Prawo Energetyczne na zasadzie równoprawnego traktowania wszystkich Sprzedawców, Zamawiający powinien dokonać stosownej zmiany opisu przedmiotu zamówienia.

W przypadku braku odpowiedzi na powyższe pytania ENEA S.A. nie będzie mogła przedstawić oferty, a tym samym wziąć udział w postępowaniu przetargowym. Prosimy o ustosunkowanie się do powyższego oraz przekazanie stosownej informacji na adres:

ENEA S.A. Departament Sprzedaży  
Biuro Przetargów Publicznych  
ul. Malczewskiego 5/7, 71-616 Szczecin  
fax: 91 424 80 98, tel. 91 332 11 57  
e-mail: [przetargi@enea.pl](mailto:przetargi@enea.pl)

Z poważaniem

**ENEA S.A.**  
Departament Sprzedaży  
Biuro Przetargów Publicznych  
Młodszy Specjalista ds. Przetargów

Natalia Lisowska-Duszek

k.o.:

1) DS/SS/SU

2) Urząd Zamówień Publicznych, ul. Postępu 17a, 02-676 Warszawa