


<p style="text-align: center;"><b>DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH UNIWERSYTETU JAGIELLOŃSKIEGO</b> ul. Straszewskiego 25/3 i 4, 31-113 Kraków tel. +4812-663-39-03 e-mail: <a href="mailto:bzp@uj.edu.pl">bzp@uj.edu.pl</a> <a href="https://www.uj.edu.pl">https://www.uj.edu.pl</a> ; <a href="https://przetargi.uj.edu.pl">https://przetargi.uj.edu.pl</a></p>	
--	---

Kraków, dnia 18 kwietnia 2023 r.

*Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez możliwości negocjacji na podstawie art. 275 pkt. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.), którego przedmiotem jest wylonięcie wykonawcy w zakresie odbioru, transportu odpadów biologicznych z jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Jagiellońskiego, ich przetwarzanie oraz dzierżawa kontenerów, w podziale na części– nr 80.272.102.2023.*

### **PYTANIA, ODPOWIEDZI, MODYFIKACJA DO SWZ**

Szanowni Państwo,

Informujemy, iż Zamawiający przedstawia poniżej treść pytań i udzielonych odpowiedzi do treści SWZ, które wpłynęły do Zamawiającego :

#### **Pytanie nr 1:**

Zamawiający zapisami rozdz. VI pkt 4 SWZ, rozdz. VIII pkt 4. 1a) tiret trzecie SWZ oraz rozdz. VIII pkt 4. 1b) tiret piąte SWZ określił warunek dotyczący doświadczenia, który muszą spełnić Wykonawcy w brzmieniu: „w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert o udzielenie zamówienia, a w przypadku, gdy okres prowadzenia działalności jest krótszy w tym okresie, wykonali lub wykonują co najmniej dwie usługi polegające na transporcie oraz przetwarzaniu przez termiczne unieszkodliwienie odpadów o kodach wskazanych w załączniku A do SWZ, o łącznej wartości dwóch usług nie mniejszej niż 200 000,00 PLN brutto (słownie: dwieście tysięcy złotych 00/100). Zamawiający dopuszcza, iż wykazane usługi nie będą zawierać wszystkich kodów odpadów wskazanych w załączniku A do SWZ” oraz „w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert o udzielenie zamówienia, a w przypadku, gdy okres prowadzenia działalności jest krótszy w tym okresie, wykonali lub wykonują co najmniej dwie usługi polegające na transporcie, zbieraniu i/lub przetwarzaniu odpadów o kodach wskazanych w załączniku B do SWZ (w zakresie co najmniej trzech kodów) o łącznej wartości dwóch usług nie mniejszej niż 200 000,00 PLN brutto (słownie: dwieście tysięcy złotych 00/100). Zamawiający dopuszcza, iż wykazane usługi nie będą zawierać wszystkich kodów odpadów wskazanych w załączniku B do SWZ”.

Prosimy, aby w stosunku do Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia (np. konsorcjum firm) w odniesieniu do warunku dotyczącego doświadczenia Zamawiający wyraził zgodę na łączne spełnianie warunku przez Wykonawców, tzn. że wystarczające jest spełnienie warunków w zakresie doświadczenia przez jednego z członków konsorcjum.

#### **Odpowiedź nr 1:**

Zamawiający informuje, że potencjał Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia (tzw. konsorcjum) w zakresie warunków udziału w postępowaniu dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, co do zasady może podlegać łączeniu, przy uwzględnieniu

Pytania i odpowiedzi do SWZ – Wyłonienie wykonawcy w zakresie odbioru, transportu odpadów biologicznych z jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Jagiellońskiego, ich przetwarzanie oraz dzierżawa kontenerów, w podziale na części

Znak sprawy 80.272.102.2023

brzmienia art. 117 ust. 3 i 4 ustawy PZP. Powyższe stanowisko znajduje swoje potwierdzenie w słowach Małgorzaty Sieradzkiej, która stwierdziła, że: „Jak stanowi art. 58 ust. 5 PrZamPubl, przepisy dotyczące wykonawcy stosuje się do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznego. Powyższe ma szczególne znaczenie, jeśli chodzi o spełnianie warunków udziału w postępowaniu, a także przepisów dotyczących wykluczenia z postępowania (art. 108 i 109 PrZamPubl). **Każdy z wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie musi wykazać, że nie podlega wykluczeniu. Natomiast konsorcjum jako wykonawcy powinno spełnić warunki dotyczące sytuacji ekonomicznej lub finansowej, a także zdolności technicznej lub zawodowej. W przypadku wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie publiczne dopuszczalne jest łączenie zasobów, co pozwala członkom konsorcjum na łączenie zasobów na potrzeby konkretnego zamówienia. Ustawa zawiera przepisy wskazujące, w jaki sposób powinno się oceniać spełnianie powyższych warunków w przypadku konsorcjum (zob. kom. do art. 117)”** (Małgorzata Sieradzka (red.), „Prawo zamówień publicznych. Komentarz”, Legalis 2022 r., teza nr 8 komentarza do art. 58). W myśl art. 117 ust. 3 ustawy PZP: „W odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia mogą polegać na zdolnościach tych z wykonawców, którzy wykonują roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane”. Istotę powyższej regulacji przedstawiła Małgorzata Sieradzka pisząc o tym, że: „Zgodnie z art. 117 ust. 3 PrZamPubl w odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia **wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia mogą polegać na zdolnościach tych z konsorcjantów, którzy wykonują roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane. Tym samym łączenie zdolności członków konsorcjum w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu w zakresie wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia wykonawcy oznacza, iż co najmniej jeden z członków konsorcjum spełnia te warunki i wykonana tę część zamówienia, co do której wymagane są te zdolności. W celu potwierdzenia spełnienia tych warunków wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia mają obowiązek złożenia wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo ofertą oświadczenia, z którego wynika, które roboty budowlane, dostawy lub usługi wykonują poszczególne współwykonawcy”** (Małgorzata Sieradzka (red.), „Prawo zamówień publicznych. Komentarz”, Legalis 2022 r., teza nr 5 komentarza do art. 117). Należy w tym miejscu dodać za Krajową Izbą Odwoławczą, iż: „1. Gdy wykonawca polega na doświadczeniu grupy wykonawców, której był członkiem, doświadczenie to należy oceniać w zależności od konkretnego zakresu udziału tego wykonawcy, a więc jego faktycznego wkładu w prowadzenie działań, które były wymagane od tej grupy w ramach danego zamówienia publicznego. Wykonawca nabywa realne doświadczenie nie przez sam fakt bycia członkiem grupy wykonawców i bez względu na to, jaki miał w tę grupę wkład, lecz wyłącznie poprzez bezpośredni udział w realizacji przynajmniej jednej z części zamówienia, do którego całościowego wykonania zobowiązana jest ta grupa wykonawców. Wykonawca nie może polegać, do celów wymaganego przez instytucję zamawiającą doświadczenia, na realizacji świadczeń przez innych członków grupy wykonawców, w których realizacji faktycznie i konkretnie nie brał udziału” (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej o sygn. akt KIO 1397/22 z dnia 22 czerwca 2022 r.). Zamawiający wymaga, aby Wykonawcy wspólnie ubiegający o udzielenie zamówienia w celu potwierdzenia spełnienia tych warunków wykonawcy wspólnie złożyli wraz z ofertą konsorcjum oświadczenie, o którym mowa w Rozdziale VIII ust. 2 pkt 1 SWZ.

**Pytanie nr 2:**

W związku z zapisem §5 ust. 5 Projektów Umowy cz. I oraz cz. II (zał.nr 2 do SWZ) prosimy o wyrażenie zgody na termin zapłaty 40 dni od daty wystawienia faktury, zamiast 30 dni od daty doręczenia.

Wykonawca wystawiając fakturę nie ma wiedzy, jaka będzie data doręczenia jej Zamawiającemu, co powoduje że Zamawiający jest zmuszony wystawiać do każdej faktury notę korygującą wraz z informacją do Wykonawcy, jaka była data doręczenia faktury.

Przyjęcie proponowanego przez nas terminu zapłaty 40 dni od daty wystawienia, przyspieszy obieg dokumentów i pozwoli na uniknięcie generowania dodatkowych dokumentów (noty korygujące).

**Odpowiedź nr 2:**

Zamawiający informuje, że wskazany w § 5 ust. 5 wzoru umowy, długość termin płatności oraz początkowy jego bieg, liczony od dnia doręczenia faktury poszczególnej jednostce Zamawiającego wynika wprost z art. 8 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t. j. Dz.U. 2022 poz. 893 ze zm.), stanowiącego, że: „Termin zapłaty określony w umowie nie może przekraczać 30 dni, liczonych od dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi, a w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym, termin ten nie może przekraczać 60 dni. W przypadku gdy strony ustalą harmonogram spełnienia świadczenia pieniężnego w częściach, termin ten stosuje się do zapłaty każdej części świadczenia pieniężnego”. Bartłomiej Ostrzechowski oraz Krzysztof Riedl słusznie zauważyli, że: „**Oдноśnie do transakcji handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny niebędący podmiotem leczniczym, maksymalny termin zapłaty, który może zostać uzgodniony przez strony w umowie wynosi 30 dni, zaś w przypadku transakcji handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym – 60 dni. W obu przypadkach terminy te liczone są od dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi. W związku z uchycieniem art. 8 ust. 3 NadmOpTransHandlU de lege lata terminy te mają charakter bezwzględny i nie mogą zostać w żadnym wypadku przedłużone**” (Bartłomiej Ostrzechowski oraz Krzysztof Riedl [w:] Konrad Osajda (red.), „Ustawa o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych. Komentarz”, Legalis 2021 r., teza nr 19 komentarza do art. 8). Ponadto Zamawiający zauważa, że Wykonawca będzie posiadać wiedzę o dacie doręczenia Zamawiającemu poszczególnej wystawienia przez niego faktury, bowiem dopuszcza się przesyłanie faktur elektronicznych za drogą elektroniczną (zob. odpowiedź nr 3). W konsekwencji treść § 5 ust. 5 wzoru umowy nie ulegnie zmianie.

**Pytanie nr 3:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przysyłanie faktur w PDF mailem na wskazany przez Zamawiającego adres poczty elektronicznej ?

**Odpowiedź nr 3:**

Zamawiający informuje, że dopuszcza możliwość wystawiania i przysyłania ustrukturyzowanych faktur elektronicznych, o czym świadczy treść § 5 ust. 9 wzoru umowy: „W przypadku wystawiania ustrukturyzowanych faktur elektronicznych w rozumieniu art. 6 ust. 1 ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publicznoprywatnym (t. j. Dz. U. 2020 poz. 1666 ze zm.) za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania dostępnej pod adresem: <https://efaktura.gov.pl/>, w polu „referencja”, Wykonawca wpisze adres e-mail wskazany w treści § 9 ust 1.1 umowy”. Niezależnie od przytoczonego postanowienia umownego Wykonawca może przesłać każdą wystawioną fakturę

**Pytanie nr 4:**

W §6 ust. 2 Projektów Umowy cz. I oraz cz. II (zał.nr 2 do SWZ) Zamawiający określił kary umowne w następujący sposób:

„2. Wykonawca, za wyjątkiem, gdy postawę naliczenia kar umownych stanowią jego zachowania niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem, oraz z zastrzeżeniem ust. 7 niniejszego paragrafu, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w poniższej wysokości w przypadku:

2.1 odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy niezależnych w wysokości 10% wartości brutto niewykonanego zakresu umowy,

2.2 niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, polegającego w szczególności na nie wywiezieniu odpadów zgodnie z ustaloną częstotliwością lub w ustalonych dniach wywozu, wskazanych w załączniku nr 1 do umowy, w wysokości 20% wynagrodzenia brutto poszczególnego zamówienia za każdy dzień zwłoki, jednak nie mniej niż 100,00 PLN (słownie: sto złotych 00/100), za każdy dzień zwłoki albo za każde z uchybień w wykonaniu umowy, jednak nie więcej niż 20% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,

2.3 niezłożenia Zamawiającemu, w wyznaczonym przez niego terminie, aktualnych dokumentów wskazanych w § 2 ust. 2.1 oraz § 2 ust. 3.1 niniejszej Umowy, które w trakcie jej realizacji stracą ważność, w wysokości 1% wynagrodzenia brutto przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 20% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,

2.4 zwłoki w przedłożeniu zanonimizowanych kopii dokumentów pracowników wykonujących czynności wskazane w § 1 ust. 12 umowy na wezwanie Zamawiającego, w wysokości 1% wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy za dostarczenie danego zlecenia na odbiór i transport odpadów, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po upływie terminu określonego w § 1 ust. 13 umowy, jednak nie więcej niż 20% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,

2.5 braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, będącej następstwem zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy, w wysokości 5% maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy brutto, przy czym łączna maksymalna wysokość kar umownych ze wszystkich tytułów wskazanych powyżej nie może przekroczyć 50% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy.”

Zaproponowane przez Zamawiającego kary nie są proporcjonalne do przewinięcia i do ewentualnych strat na jakie Zamawiający byłby narażony w przypadkach, o których mowa powyżej. Należy zauważyć, że żądanie wysokich kar umownych może okazać się niekorzystne nie tylko dla Wykonawcy, ale i dla Zamawiającego, gdyż może zniechęcić do składania ofert i stanowić przyczynę małego zainteresowania Wykonawców ubieganiem się o uzyskanie zamówienia, a to wpływa na konkurencyjność składanych ofert.

W związku z powyższym proponujemy modyfikację cytowanych zapisów w następujący sposób:

„2. Wykonawca, za wyjątkiem, gdy postawę naliczenia kar umownych stanowią jego zachowania niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem, oraz z zastrzeżeniem ust. 7 niniejszego paragrafu, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w poniższej wysokości w przypadku:

2.1 odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy niezależnych w wysokości 5% wartości brutto niewykonanego zakresu umowy,

2.2 niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, polegającego w szczególności na nie wywiezieniu odpadów zgodnie z ustaloną częstotliwością lub w ustalonych dniach wywozu, wskazanych w załączniku nr 1 do umowy, w wysokości 50,00 PLN (słownie: pięćdziesiąt złotych 00/100), za każdy

*Pytania i odpowiedzi do SWZ – Wyłonienie wykonawcy w zakresie odbioru, transportu odpadów biologicznych z jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Jagiellońskiego, ich przetwarzanie oraz dzierżawa kontenerów, w podziale na części*

*Znak sprawy 80.272.102.2023*

*dzień zwłoki albo za każde z uchybień w wykonaniu umowy, jednak nie więcej niż 1% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,*

*2.3 niezłożenia Zamawiającemu, w wyznaczonym przez niego terminie, aktualnych dokumentów wskazanych w § 2 ust. 2.1 oraz § 2 ust. 3.1 niniejszej Umowy, które w trakcie jej realizacji tracą ważność, w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,*

*2.4 zwłoki w przedłożeniu zanonimizowanych kopii dokumentów pracowników wykonujących czynności wskazane w § 1 ust. 12 umowy na wezwanie Zamawiającego, w wysokości 50,00 PLN (słownie: pięćdziesiąt złotych 00/100), za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po upływie terminu określonego w § 1 ust. 13 umowy, jednak nie więcej niż 20% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,*

*2.5 braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, będącej następstwem zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy, w wysokości 5% maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy brutto, przy czym łączna maksymalna wysokość kar umownych ze wszystkich tytułów wskazanych powyżej nie może przekroczyć 50% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy.”*

#### **Odpowiedź nr 4:**

*Zamawiający informuje, że przychylając się do wniosku Wykonawcy nadaje § 6 ust. 2 i 5 wzoru umowy poniższe brzmienie:*

*niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem, oraz z zastrzeżeniem ust. 7 niniejszego paragrafu, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w poniższej wysokości w przypadku:*

*2.1 odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy niezależnych w wysokości 5% wartości brutto niewykonanego zakresu umowy,*

*2.2 niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, polegającego w szczególności na nie wywiezieniu odpadów zgodnie z ustaloną częstotliwością lub w ustalonych dniach wywozu, wskazanych w załączniku nr 1 do umowy, w wysokości 5% wynagrodzenia brutto poszczególnego zamówienia za każdy dzień zwłoki, jednak nie mniej niż 50,00 PLN (słownie: pięćdziesiąt złotych <sup>00</sup>/100), za każdy dzień zwłoki albo za każde z uchybień w wykonaniu umowy, jednak nie więcej niż 20% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,*

*2.3 niezłożenia Zamawiającemu, w wyznaczonym przez niego terminie, aktualnych dokumentów wskazanych w § 2 ust. 2.1 oraz § 2 ust. 3.1 niniejszej Umowy, które w trakcie jej realizacji tracą ważność, w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,*

*2.4 zwłoki w przedłożeniu zanonimizowanych kopii dokumentów pracowników wykonujących czynności wskazane w § 1 ust. 12 umowy na wezwanie Zamawiającego, w wysokości 50,00 PLN (słownie: pięćdziesiąt złotych <sup>00</sup>/100), za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia następnego po upływie terminu określonego w § 1 ust. 13 umowy, jednak nie więcej niż 20% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy,*

*2.5 braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcy z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, będącej następstwem zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy, w wysokości 5% maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy brutto, przy czym łączna maksymalna wysokość kar umownych ze wszystkich tytułów wskazanych powyżej nie może przekroczyć 50% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 4 ust. 2 umowy.*

*Pytania i odpowiedzi do SWZ – Wyłonienie wykonawcy w zakresie odbioru, transportu odpadów biologicznych z jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Jagiellońskiego, ich przetwarzanie oraz dzierżawa kontenerów, w podziale na części*

*Znak sprawy 80.272.102.2023*

*5. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przydatku odstąpienia od niniejszej umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego w wysokości 5% wartości brutto niewykonanego zakresu umowy”.*

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania, odpowiedzi, modyfikacja do treści SWZ stanowią jej integralną część, termin składania i otwarcia ofert ulegają zmianie na dzień 26 kwietnia 2023 r., przy czym godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian. Wykonawca jest związany złożoną ofertą od dnia upływu terminu składania ofert do dnia 25 maja 2023 r.

Z poważaniem,

*Anna Onderka*