

RCKiK/DAG/3490/2022

Wałbrzych, dnia 26.08.2022r.

Dot. postępowania na zadanie ZP/21/2022 pn. "Odbiór, transport i unieszkodliwienie odpadów medycznych w okresie 12 miesięcy, pochodzących z działalności Regionalnego Centrum Krwiodawstwa i Krwiolecznictwa w Wałbrzychu"

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 roku poz. 1129, z późn. zm.) Regionalne Centrum Krwiodawstwa i Krwiolecznictwa w Wałbrzychu informuje, że w dniu 25 sierpnia 2022r. wpłynęło (pocztą elektroniczną) pismo Wykonawcy zawierające pytania dotyczące specyfikacji warunków zamówienia.

Przytaczając poniżej ich treść, Zamawiający równocześnie udziela odpowiedzi:

1) W rozdziale VIII Zapytania Zamawiający podał w jaki sposób będzie oceniał złożone oferty.

Zgodnie z zapisami w ust. 2 Zamawiający dokona oceny ofert na podstawie następujących kryteriów:

„CENA – 100,00% - maksymalną ilość punktów otrzyma oferta z najniższą ceną za realizację przedmiotu zamówienia, pozostałe proporcjonalnie mniej.”

Ponieważ w przypadku odpadów medycznych zakaźnych odległość miejsca unieszkodliwiania od miejsca ich wytwarzania jest istotnym elementem wyboru Wykonawcy proponujemy dodanie dodatkowego pozacenowego kryterium oceny ofert, tj. „Odległość do spalarni”. Stosując takie kryterium Zamawiający będzie miał możliwość dokonać weryfikacji tzw. „zasady bliskości”, o której mowa w art. 20 ustawy o odpadach.

W związku z powyższym proponujemy dodanie do kryteriów oceny ofert kryterium odległości i zastosowanie następujących kryteriów oceny ofert:

Kryterium	Znaczenie w %
Cena (C)	95%
Odległość do spalarni (OD)	5%

Wzór obliczania kryterium cena (C):

$$C = \frac{(cena\ min \times max\ ilość\ pkt\ 100) \times 95\%}{(cena\ oferty\ badanej)}$$

Wzór obliczania kryterium „odległość do spalarni” (OD):

$$OD = \frac{(min.\ wskazana\ odległość \times max\ ilość\ pkt\ 100) \times 5\%}{(odległość\ wskazana\ w\ badanej\ ofercie)}$$

Uwaga

Wykonawca wyliczy „Odległość do spalarni” przy użyciu przeglądarki internetowej Google Maps <https://www.google.com/maps>, wskazując odległość pomiędzy siedzibą Zamawiającego (Wałbrzych, ul. Chrobrego 31), a podaną w ofercie spalarnią odpadów.

Zastosowanie takiego kryterium miało miejsce w postępowaniu ogłoszonym przez Stobrawskie Centrum Medyczne w Kup, położone w województwie opolskim, które stało przed problemem pogodzenia ustawy o odpadach z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Ostatecznie w postępowaniu w sprawie KIO 3534/21, w wyroku z dnia 22 grudnia 2022 r. Izba odniosła się do zaistniałego problemu. KIO wskazała, że „regulacja wynikająca z art. 20 ust. 6 zd. 2 ustawy o odpadach, która znajduje zastosowanie w przypadku, gdy obiektywnie nie można zapewnić unieszkodliwienia zakaźnych odpadów medycznych na terenie województwa ich wytworzenia, powinna być tak interpretowana, aby nie wykluczać konkurencji” (wyrok z dnia 22 grudnia 2022 r., KIO 3534/21). Ponadto, skoro Zamawiający uwzględnił w ramach kryteriów oceny ofert odległość od spalarni to „należy stwierdzić, że warunki tego zamówienia, które ma być udzielone w trybie podstawowym, czyli de facto w wyniku przeprowadzenia przetargu nieograniczonego, nie tylko dopuszczają, ale wręcz zakładają, że wykonawcy będą konkurować nie tylko ceną, ale i odległością spalarni, w której oferują unieszkodliwianie odpadów medycznych od głównego miejsca ich wytwarzania przez Zamawiającego. (...) Nawet przy skrajnie formalistycznej interpretacji zasady bliskości w odniesieniu do zakaźnych odpadów medycznych, prezentowanej przez Odwołującego, art. 20 ust. 6 ustawy o odpadach nie powoduje, że warunki tego przetargu ustalone przez Zamawiającego nie są wiążące zarówno dla niego jako organizatora, jak i dla wykonawców, którzy złożyli oferty, w tym dla Odwołującego.”

Podobne stanowisko przyjęła KIO w wyroku z dnia 10.06.2022 r. (sygn. KIO 1318/22) w postępowaniu ogłoszonym przez Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej MSWiA w Opolu, ul. Krakowska 44, 45-075 Opole oraz w wyroku z dnia 23 czerwca 2022 roku (sygn. KIO 1533/22) w postępowaniu ogłoszonym przez Szpital Powiatowy im. Prałata J. Głowatzkiego w Strzelcach Opolskich, ul. Opolska 36A, 47-100 Strzelce Opolskie

Jak wynika z powyższego zastosowanie kryterium „Odległość od spalarni” jest jak najbardziej zasadne i pozwala w sposób rzetelny, bez ograniczania konkurencji, wyłonić i ocenić wykonawcę.

W związku z powyższym wnosimy o zastosowanie kryteriów oceny ofert jak powyżej.

Odpowiedź Zamawiającego: NIE. Zamawiający nie wyraża zgody.

2) Wzór umowy w § 5 ust 1 i 2 Zamawiający określił kary umowne w następujący sposób:

„W razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy:

1. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

- a) w wysokości 10% niezrealizowanej wartości umowy brutto, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca,
- b) w wysokości 0,2% wartości umowy brutto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w odbiorze odpadów medycznych.

2. Zamawiający zobowiązuje się zapłacić Wykonawcy kary umowne:

- a) w wysokości 10% niezrealizowanej wartości umowy brutto, w razie odstąpienia przez Wykonawcę od

umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający.”

Zaproponowana przez Zamawiającego kara nie są proporcjonalne do przewinienia i do ewentualnych strat na jakie Zamawiający byłby narażony w przypadku, o którym mowa powyżej.

Należy zauważyć, że żądanie wysokich kar umownych może okazać się niekorzystne nie tylko dla Wykonawcy, ale również dla samego 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 cytowanego powyżej zapisu w następujący sposób:

- 1. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:
 - c) w wysokości 5% niezrealizowanej wartości umowy brutto, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca,*
 - d) w wysokości 100,00 zł brutto za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w odbiorze odpadów medycznych.**
- 3. Zamawiający zobowiązuje się zapłacić Wykonawcy kary umowne:
 - b) w wysokości 5% niezrealizowanej wartości umowy brutto, w razie odstąpienia przez Wykonawcę od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający.”**

Odpowiedź Zamawiającego: NIE. Zamawiający nie wyraża zgody.

