

## Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na usługi odbioru, transportu oraz unieszkodliwiania odpadów medycznych

Samodzielny Publiczny Wojewódzki Szpital Specjalistyczny w Chełmie zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) udziela odpowiedzi na pytania dotyczące treści SWZ.

**Pytanie nr 1**

W rozdziale 17 SWZ Zamawiający dokonał opisu kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert.

Zgodnie z zapisami w rozdziale 17, ust. 1 przy dokonywaniu wyboru najkorzystniejszej oferty Zamawiający stosować będzie kryterium cena 100%

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:

- cena 98% (C),
- odległość do spalarni odpadów zakaźnych 2% (OD).

Proponujemy modyfikację ust. 17.3 SWZ w następujący sposób:

„17.3 Punkty przyznawane za poszczególne kryteria będą liczone według wzorów:

<p>1 - Cena</p> <p>Liczba punktów = <math>(C_{min}/C_{of}) * 100 * \text{waga (98\%)}</math></p> <p>gdzie:</p> <ul style="list-style-type: none"><li>- <math>C_{min}</math> - najniższa cena spośród wszystkich ofert</li><li>- <math>C_{of}</math> - cena podana w ofercie</li></ul>
<p>2 – Odległość do spalarni</p> <p>Liczba punktów = <math>(OD_{min}/OD_{of}) * 100 * \text{waga (2\%)}</math></p> <p>gdzie:</p> <ul style="list-style-type: none"><li>- <math>OD_{min}</math> – najkrótsza odległość do spalarni wskazana w ważnej ofercie</li><li>- <math>OD_{of}</math> – odległość do spalarni wskazana w badanej ofercie</li></ul>

Wyliczenie ostatecznej ilości punktów (P) dla rozpatrywanej oferty nastąpi wg wzoru:

$$P = C + OD$$

Zastosowanie „odległość do spalarni odpadów zakaźnych” umożliwi Zamawiającemu dokonania weryfikacji tzw. „zasady bliskości”, o której mowa w art. 20 ustawy o odpadach, a ponadto pozwalałby respektować zasadę konkurencyjności, której ustawodawca nie wyłączył na gruncie ustawy o odpadach. Należy jednocześnie nadmienić, że na terenie województwa lubelskiego, brak jest instalacji do unieszkodliwiania odpadów zakaźnych.

W tym miejscu wskazać należy na wyrok KIO z dnia 8 maja 2023 r., sygn. akt KIO 1112/23, który zapadł w niemal identycznym stanie faktycznym tj. dotyczącym sytuacji, gdy na terenie województwa nie ma instalacji do unieszkodliwiania odpadów. Izba wskazała w ww. wyroku:

*„Z pewnością nie można powiedzieć, że oferta nie czyni zadość zasadzie bliskości, ponieważ Przystępujący wskazał spalarnię dalej położoną. Wykonawca wiedząc jakie ustalono w postępowaniu kryteria, zdawał sobie sprawę jaki wpływ może mieć to na ocenę jego oferty.*

**Podanie spalarni dalej położonej nie jest jednak złamaniem zasady bliskości. Samo podanie spalarni dalej położonej, jeżeli w danym województwie nie funkcjonuje spalarnia odpadów medycznych lub funkcjonująca nie ma mocy przerobowych, nie jest złamaniem zasady bliskości, lecz działaniem w granicach dopuszczonych przez przepisy wyjątków od ustalonej zasady.”**

W wyroku z dnia 22 grudnia 2021 r. w sprawie o sygn. akt KIO 3534/21, Izba stwierdziła, że wynikająca z art. 20 ust. 3 pkt 2 w zw. z ust. 6 zd. 1 ustawy z 2012 r. o odpadach zasada bliskości, powinna być tak interpretowana, aby nie wykluczać konkurencji.

Również w wyroku z dnia 23 czerwca 2022 r., sygn. akt KIO 1533/22, Izba dała wyraz takiej interpretacji, która pozwala pogodzić zasadę bliskości i zasadę konkurencyjności.

*„W ocenie Izby Odwołujący dokonuje nieuprawnionej i niezasadnionej interpretacji zasady bliskości, a zwłaszcza ustalonego w ustawie o odpadach wyjątku od tej zasady. Jak już Izba podkreśliła, nie było sporne, że na terenie województwa nie ma odpowiedniej spalarni. Tak Odwołujący, jak i Przystępujący wskazali spalarnie spoza województwa - miejsca wytwarzania odpadów. Zamawiający oceniając oferty dokonał działań matematycznych, biorąc pod uwagę wagę ustalonego kryterium - odległość spalarni.”*

W wyroku nr 1552/23 Izba podzieliła pogląd wyrażony w wyrokach KIO 1112/23 oraz 1533/22 gdzie wskazano, że:

*„.... zasada bliskości wynikającą z ustawy o odpadach nie wyklucza działania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, które zostały wyrażone w ustawie Pzp. Dlatego skład orzekający doszedł do przekonania, że zamawiający prawidłowo dokonał wyboru oferty zgodnie z ustalonymi i niekwestionowanymi przez wykonawców **kryteriami oceny ofert**, którymi jest związany, podobnie jak wykonawcy”.*

Również w wyroku sygn. akt nr 1712/23 Izba dała wyraz zasadności stosowania kryterium „Odległość do spalarni” stwierdzając że:

*„Zamawiający dał w SWZ wyraz honorowania zasady bliskości czyniąc ją kryterium oceny ofert, jednocześnie zachowując zasady konkurencji podał także inne kryteria mające wpływ na wybór najkorzystniejszej. Izba nie dopatrywała się w takim działaniu nieprawidłowości i złamania zasad czy to ustawy o odpadach, czy ustawy Pzp”.*

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 tym wnosimy o zastosowanie kryteriów oceny ofert jak na wstępie.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

## **Pytanie nr 2**

W § 7 ust. 3-6 wzoru umowy Zamawiający określił kary w następujący sposób:

- „ 3. W przypadku zwłoki, która stanowi opóźnienie z winy Wykonawcy, Wykonawcy naliczone zostaną kary za każdy dzień zwłoki w wysokości 0,5 % wartości brutto faktury wystawionej za miesiąc, w którym doszło do naruszenia warunków umowy, nie mniej niż 100,00 zł dziennie, nie więcej jednak niż łącznie 20 % wartości umowy brutto.
4. W przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, zapłaci on Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20 % wartości brutto niezrealizowanej części umowy, nie mniej jednak niż 5 % wartości brutto całej umowy. Kary za zwłokę lub określone w ust. 3 dolicza się za okres do rozwiązania umowy, również w przypadku odstąpienia.
5. W przypadku odstąpienia Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.
6. W przypadku odstąpienia Wykonawcy od umowy z przyczyn leżących po jego stronie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

Zaproponowane przez Zamawiającego kary nie są proporcjonalne do przewinienia 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 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:

- „ 3. W przypadku zwłoki, która stanowi opóźnienie z winy Wykonawcy, Wykonawcy naliczone zostaną kary za każdy dzień zwłoki w wysokości 0,3 % wartości brutto faktury wystawionej za miesiąc, w którym doszło do naruszenia warunków umowy, nie mniej niż 100,00 zł dziennie, nie więcej jednak niż łącznie 5 % wartości umowy brutto.
4. W przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, zapłaci on Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5 % wartości brutto niezrealizowanej części umowy, ~~nie mniej jednak niż 5 % wartości brutto całej umowy (zapis usunięty)~~. Kary za zwłokę lub określone w ust. 3 dolicza się za okres do rozwiązania umowy, również w przypadku odstąpienia.
5. W przypadku odstąpienia Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.
6. W przypadku odstąpienia Wykonawcy od umowy z przyczyn leżących po jego stronie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ, w tym wzoru umowy.

Jednocześnie, Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 3 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 poz. 1320) informuje, że zmianie ulegają terminy:

- składania ofert – do dnia **2025-02-25** godz. **09:00**
- otwarcie ofert - dnia **2025-02-25** godz. **09:30**
- termin związania ofertą do 26.03.2025 r.

Dyrektor Samodzielnego Publicznego  
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego  
w Chełmie  
mgr Agnieszka Kruk /-/

