

Do:
Wykonawcy postępowania
o udzielenie zamówienia publicznego

dotyczy: Przetarg nieograniczony nr TP.382.025.2023 BS – usługa unieszkodliwiania odpadów medycznych

W imieniu Szpitala Wojewódzkiego w Koszalinie informuję, że w dniu 06.03.2023 r. do postępowania na unieszkodliwiania odpadów medycznych firma ECO - ABC Sp. z o.o. ul. Przemysłowa 7, 97 - 400 Belchatów, wniosła odwołanie wobec treści postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia polegającej na naruszeniu przepisów ustawy Pzp tj.: art. 242 ust. 1 w zw. z art. 16 pkt 1) ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez określenie kryteriów oceny ofert w sposób, który nie będzie uwzględniał stosunku jakości do ceny w sytuacji, gdy w postępowaniu złożona zostanie wyłącznie 1 oferta na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego.

Zgodnie z art. 524 ustawy Prawo zamówień publicznych wzywam Wykonawców uczestniczących w postępowaniu o udzielenie zamówienia do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W załączeniu treść odwołania.

z up. p.o. DYREKTORA
Szpitala Wojewódzkiego w Koszalinie
mgr Magdalena Sikora
Z-C.A. DYREKTORA
ds. Technicznych i Administracyjnych

Łódź, dnia 6 marca 2023 roku

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17 a
02 - 676 Warszawa

Zamawiający:
Szpital Wojewódzki Im. Mikołaja Kopernika
ul. T. Chałubińskiego 7, 75 – 581 Koszalin
NIP: 669-10-44-410
tel. 94 34 88 104,
e-mail: bozena.sterczynska@swk.med.pl

Odwołujący:
ECO - ABC Sp. z o.o.
ul. Przemysłowa 7, 97 - 400 Bełchatów
nr KRS: 0000126774
Telefon: 44/633 37 72
e-mail: biuro@eco-abc.com.pl
reprezentowana przez radcę prawnego Edytę Głowińską
e-mail: edyta@madejczyk.biz
tel. 531483595

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.
Unieszkodliwianie odpadów medycznych, Znak sprawy: TP.382.025.2023 BS*

Ogłoszenie o zamówieniu 120754-2023-PL z dnia 27 lutego 2023 r.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu ECO - ABC Sp. z o.o., w oparciu o art. 513 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej ustawą Pzp (tekst jednolity Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 z późn. zm.), na

Biuro w Bełchatowie:

Al. Księdza Kardynała Wyszyńskiego 17a, 97-400 Bełchatów
(44) 635 03 25

Biuro w Łodzi:

ul. Ks. Bp. Wincentego Tymienieckiego 20, 90-349 Łódź
(42) 206 88 44

XX Wydział Gospodarczy KRS Sąd Rejonowy dla Łodzi Śródmieścia w Łodzi
KRS 0000687729 NIP 7692229000 I REGON 368074476
Konto depozytowo-zaliczkowe: 66 1050 1461 1000 0090 3130 4794
Konto bankowe Kancelarii: 13 1050 1461 1000 0090 3130 4778

podstawie udzielonego mi pełnomocnictwa, wnoszę odwołanie wobec treści postanowień Specyfikacji Warunków Zamówienia w prowadzonym przez Zamawiającego postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. Unieszkodliwienia odpadów medycznych w zakresie rozdziału XVII:

1. Przy wyborze oferty Zamawiający będzie kierował się następującymi kryteriami:

- 1) zasadą bliskości zgodnie z działem II, rozdziałem 3 ustawy o odpadach z dn. 14 grudnia 2012 r. (Dz.U.2022.699 t.j.);
- 2) w przypadku gdy w postępowaniu złożone zostaną 2 lub więcej ofert na unieszkodliwienie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego Zamawiający dokona oceny oferty na podstawie poniższego kryterium

LP	KRYTERIUM	PKT	SPOSÓB OBLICZANIA
1	Cena	60	Najniższa cena spośród ważnych ofert ----- X 60 Cena badanej oferty
2	Możliwość utylizacji odpadów o dodatkowych kodach	40	Zamawiający oceniał będzie możliwość utylizacji odpadów o następujących kodach: 13 02 08 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 14 06 03 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 15 01 02 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 20 01 25 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt.

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie przepisów ustawy Pzp tj.: **art. 242 ust. 1 w zw. z art. 16 pkt 1) ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez określenie kryteriów oceny ofert w sposób, który nie będzie uwzględniał stosunku jakości do ceny w sytuacji, gdy w postępowaniu złożona zostanie wyłącznie 1 oferta na unieszkodliwienie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego.**

W związku z w/w zarzutami Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonanie modyfikacji treści SWZ w zakresie rozdziału XVII i nadania mu następującego brzmienia:

- 1) Zamawiający dokona oceny oferty na podstawie poniższych kryteriów:

LP	KRYTERIUM	PKT	SPOSÓB OBLICZANIA
1	Cena	60	Najniższa cena spośród ważnych ofert ----- X 60 Cena badanej oferty
2	Możliwość utylizacji odpadów o dodatkowych kodach	35	Zamawiający oceniał będzie możliwość utylizacji odpadów o następujących kodach: 13 02 08 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 14 06 03 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 15 01 02 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 20 01 25 - tak – 5 pkt., nie – 0 pkt.
3.	Odległość od spalarni	5	Liczba punktów oferty ocenianej =

			<p>liczba kilometrów do spalarni najbliższej zlokalizowanej spośród wszystkich ofert podlegających ocenie</p> <p>----- x 5</p> <p>liczba kilometrów do spalarni wskazanej w badanej ofercie</p> <p>Wykonawca podaje odległość od miejsca wytworzenia odpadów (siedziba Zamawiającego) do miejsca ich unieszkodliwiania w kilometrach zaokrąglonych do jednego miejsca po przecinku. Liczbę kilometrów należy ustalić w oparciu o Google Maps (https://www.google.com/maps)</p>
--	--	--	--

- 2) wpłaty na rzecz Odwołującego zgodnej z przepisanyymi normami kwoty stanowiącej uzasadnione koszty poniesione przez Odwołującego z tytułu wpisu od odwołania;

Odwołujący oświadcza, że ma interes w uzyskaniu zamówienia, ponieważ prowadzi działalność w zakresie m.in. transportu i unieszkodliwiania odpadów i zamierza złożyć ofertę w postępowaniu. Czynności Zamawiającego podjęte w toku postępowania z naruszeniem przepisów ustawy Pzp, mogą uniemożliwić Odwołującemu uzyskanie zamówienia. Jeżeli bowiem w postępowaniu wpłynie wyłącznie jedna oferta ofert na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego, wówczas oferta Odwołującego w ogóle nie zostanie oceniona.

Termin na wniesienia odwołania

Odwołujący powziął wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę do wniesienia odwołania w dniu 27 lutego 2023 roku, kiedy to Zamawiający ogłosił postępowanie i opublikował dokumenty zamówienia na stronie prowadzonego postępowania.

Odwołanie wniesione zostaje w dniu 6 marca 2023 roku, czyli w terminie przewidzianym w art. 515 ust. 2 pkt 1) ustawy Pzp. Kopia odwołania została przekazana Zamawiającemu w dniu 6 marca 2023 roku.

UZASADNIENIE

1. Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. Unieszkodliwienie odpadów medycznych. Ogłoszenie o zamówieniu i dokumenty zamówienia zostały opublikowane w dniu 27 lutego 2023 r.
2. W rozdziale XVII SWZ Zamawiający określił kryteria oceny ofert wskazując, że „przy wyborze oferty Zamawiający będzie kierował się następującymi kryteriami:
 - 1) zasadą bliskości zgodnie z działem II, rozdziałem 3 ustawy o odpadach z dn. 14 grudnia 2012 r. (Dz.U.2022.699 t.j.);
 - 2) w przypadku gdy w postępowaniu złożone zostaną 2 lub więcej ofert na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego Zamawiający dokona oceny oferty na podstawie poniższego kryterium:

LP	KRYTERIUM	PKT	SPOSÓB OBLICZANIA
1	Cena	60	Najniższa cena spośród ważnych ofert ----- X 60 Cena badanej oferty
2	Możliwość utylizacji odpadów o dodatkowych kodach	40	Zamawiający oceniał będzie możliwość utylizacji odpadów o następujących kodach: 13 02 08 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 14 06 03 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 15 01 02 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt. 20 01 25 - tak – 10 pkt., nie – 0 pkt.

3. Z powyższego wynika, że Zamawiający dokona oceny ofert na podstawie kryterium ceny i jakości (*Możliwość utylizacji odpadów o dodatkowych kodach*) **wyłącznie w sytuacji**, w której w postępowaniu złożone zostaną 2 lub więcej ofert na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego. W sytuacji zaś, w której w postępowaniu wpłynie wyłącznie jedna oferta na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego, Zamawiający nie będzie stosował kryteriów oceny ofert wskazanych w ww. tabeli. Jeżeli w postępowaniu wpłynie jedna oferta na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego i jedna na terenie innego województwa, wówczas oferty pozostaną nieocenione. Obecny sposób sformułowania kryteriów oceny ofert uniemożliwi bowiem dokonanie oceny ofert w sytuacji gdy wpłyną dwie oferty na unieszkodliwianie odpadów w różnych województwach.
4. Powyższe narusza dyspozycję art. 242 ust. 1 ustawy Pzp. „Cena lub koszt zawsze muszą być bowiem kryterium oceny ofert, choć niekoniecznie kryterium o najwyższej wadze. Jego znaczenie określa samodzielnie zamawiający, który podejmując decyzję w tym zakresie, powinien się kierować wyrażoną w art. 17 p.z.p. oraz art. 44 ust. 3 u.f.p. zasadą oszczędnego i efektywnego gospodarowania środkami publicznymi” (Dzierżanowski Włodzimierz i in., *Prawo zamówień publicznych. Komentarz*).
5. W niniejszym postępowaniu dojdzie do paradoksalnej sytuacji, w której cena będzie stanowiła jedno z kryteriów oceny ofert wyłącznie w sytuacji, gdy zostaną złożone co najmniej dwie oferty na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego. Mając na uwadze, że na terenie tego województwa funkcjonuje obecnie wyłącznie jedna instalacja do unieszkodliwiania odpadów, Zamawiający nigdy nie będzie mógł dokonać oceny ofert na podstawie kryterium ceny i kryterium jakościowego. Zamawiający zamierza oprzeć się wyłącznie na zasadzie bliskości, co stanowi naruszenia art. 242 ust. 1 ustawy Pzp i zasad uczciwej konkurencji.
6. Zasada bliskości została wyrażona w art. 20 ustawy o odpadach. Unieszkodliwianie odpadów medycznych musi odbywać się z uwzględnieniem powyższej zasady, co nie oznacza jednak, że Zamawiający może z wykorzystaniem zasady bliskości wyeliminować konkurencję między Wykonawcami. „Zasada bliskości wynikająca z ustawy o odpadach nie wyklucza działania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, które wyrażone zostały w ustawie Pzp. Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym, co implikuje również obowiązek przestrzegania zasad jego prowadzenia określonych w ustawie Pzp. Zamawiający dał w SWZ wyraz honorowaniu zasady bliskości czyniąc ją kryterium oceny ofert, jednocześnie zachowując zasady konkurencji podał także inne kryteria mające wpływ na wybór oferty najkorzystniejszej” (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2022-06-23, KIO 1533/22).
7. Obecny sposób oceny ofert stanowi ponadto kuriozalną sytuację bezwzględnego przymusu wyboru oferty jednego podmiotu w sytuacji, gdy zostanie złożona wyłącznie jedna oferta na unieszkodliwianie odpadów na terenie województwa zachodniopomorskiego. Zamawiający w myśl postanowień SWZ, nie dokona bowiem

oceny ofert na podstawie ustalonych kryteriów oceny ofert, tylko wybierze ofertę z województwa zachodniopomorskiego, bez rozpatrywania innych kryteriów niż odległość, co samo w sobie jest sprzeczne nie tylko z przywołanymi wyżej przepisami prawnymi i zasadami prawa, ale wręcz podważa sens i cel gospodarki rynkowej oraz znakomitej części obrotu prawnego.

8. W związku z powyższym, Odwołujący wnosi o dokonanie modyfikacji treści SWZ w sposób, który zapewni zachowanie zasady bliskości, przy jednoczesnym przestrzeganiu reguł wynikających z ustawy Prawo zamówień publicznych.

Załączniki:

1. dowód uiszczenia wpisu od odwołania,
2. pełnomocnictwo wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej,
3. wydruk z KRS Odwołującego,
4. dowód doręczenia odwołania Zamawiającemu.



MAJEJCZYK
KANCELARIA
PRAWNA

Signed by /
Podpisano przez:

Edyta Anna
Głowińska

Date / Data:
2023-03-06 12:26