



ET/221/56/24

Znak sprawy: EZ/694/ET/24

dotyczy: odpowiedzi na wniosek z dnia 02.07.2024 r. w sprawie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Usługa odbioru i utylizacji odpadów medycznych”.

PYTANIE DO TREŚCI SWZ

Wykonawca działając na podstawie art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm., dalej jako „Pzp”) zwraca się z prośbą o modyfikację treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

Przedmiotem niniejszego postępowania jest świadczenie usług odbioru, transportu i unieszkodliwiania odpadów medycznych o kodach wymienionych w treści dokumentów zamówienia. Sposób unieszkodliwiania odpadów medycznych szczegółowo opisuje ustawa z dnia 14 grudnia 2014 r. o odpadach (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1587 ze zm., dalej jako „ustawa o odpadach”) oraz akty wykonawcze wydane do tej ustawy. Zamawiający prowadząc przetarg, którego przedmiotem są powyższe usługi powinien **na etapie składania ofert zweryfikować gdzie wykonawca składający ofertę będzie unieszkodliwiał odpady medyczne wytworzone przez Zamawiającego i czy będzie to następowało zgodnie z ustawą o odpadach, w tym w szczególności zgodnie z wynikającą ze wskazanej ustawy zasadą bliskości.**

Miejsce unieszkodliwiania odpadów jest essentialia negotii zawieranej w wyniku przeprowadzenia postępowania publicznego umowy o zamówienie publiczne, która w przedmiotowym przypadku będzie dotyczyć świadczenia usług odbioru, transportu i unieszkodliwiania odpadów medycznych.

Zamawiający w opublikowanej w dniu 25 czerwca 2024 r. dokumentacji postępowania nie przewidział - na etapie badania oferty - weryfikacji miejsca unieszkodliwiania odpadów zaoferowanego przez potencjalnego wykonawcę, co może prowadzić do daleko idących skutków włącznie z odpowiedzialnością karną Zamawiającego wynikającą z ustawy o odpadach (art. 172).

Tym samym Zamawiający, przy obecnym brzmieniu dokumentacji zamówienia, nie jest w stanie na etapie weryfikacji ofert sprawdzić czy wykonawca oferuje realizację zamówienia zgodnie z bezwzględnie obowiązującymi przepisami ustawy o odpadach w zakresie zasady bliskości opisanej w art. 20 tejże ustawy. Wobec tego wykonawca w ofercie nie określa essentialia negotii, które będą stanowiły trzon umowy w sprawie zamówienia publicznego zawieranej w przedmiotowym postępowaniu, co może skutkować wręcz unieważnieniem umowy. Stosownie do §4 ust. 3 projektu umowy (Załącznik nr 6 do SWZ) „Wykonawca oświadcza, że odpady medyczne odbierane od Zamawiającego zgodnie z przepisami Ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz. U. z 2023, poz. 1587) **będą poddane utylizacji w instalacji termicznego unieszkodliwiania odpadów w**”.



Odnosząc się do pogrubionego zwrotu „**będą poddane utylizacji w instalacji termicznego unieszkodliwiania odpadów w**” – tylko nie wiadomo jakie to zobowiązanie jest w zakresie miejsca unieszkodliwiania odpadów medycznych wytworzonych przez Zamawiającego, gdyż wykonawca składając ofertę nie jest zobowiązany przez Zamawiającego do jego podania.

Jak wykonawca na etapie składania oferty nie jest zobowiązany do złożenia deklaracji o miejscu unieszkodliwiania odpadów to Zamawiający „oficjalnie” nie wie gdzie wykonawca będzie unieszkodliwiał odpady i w przypadku naruszania zasady bliskości Zamawiający nie będzie w stanie wyciągnąć żadnych skutków wobec takiej oferty (odrzuć jej jako niezgodnej co do treści z warunkami zamówienia na podstawie art. 226 ust. 1 pkt 5 Pzp).

Taki sposób przygotowania i prowadzenia postępowania przez Zamawiającego urąga podstawowym zasadom, gdyż Zamawiający może zostać zmuszony do wyboru oferty wykonawcy, który zaoferuje realizację zamówienia w sposób niezgodny z zasadą bliskości, co w prostej konsekwencji doprowadzi do naliczenia kar umownych (§10 ust. 1 pkt 2) oraz odstąpić od umowy w trybie natychmiastowym (§12 ust. 1 pkt 1). Celem prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nie jest zawarcie umowy, która de facto po jej podpisaniu będzie musiała zostać rozwiązana ze skutkiem natychmiastowym, o czym Zamawiający będzie miał wiedzę już po pierwszych dniach realizacji usługi unieszkodliwiania odpadów medycznych, a umowa ma zostać zawarta na okres 24 miesięcy.

Stosownie do art. 106 ust. 1 Pzp Zamawiający może żądać przedmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że oferowane usługi spełniają określone przez zamawiającego wymagania, cechy lub kryteria, jeżeli są one niezbędne do przeprowadzenia postępowania. Zamawiający wskazuje wymagane przedmiotowe środki dowodowe w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia.

Natomiast zgodnie z art. 106 ust. 2 Pzp Zamawiający żąda przedmiotowych środków dowodowych proporcjonalnych do przedmiotu zamówienia i związanych z przedmiotem zamówienia.

Zamawiający powinien żądać w niniejszym postępowaniu przedmiotowego środka dowodowego potwierdzającego, że **oferowane przez wykonawcę usługi czyli usługi unieszkodliwiania odpadów medycznych będą realizowane zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami ustawy o odpadach w zakresie wynikającym z zasady bliskości opisanej w art. 20 ww. ustawy.**

Żądanie zaś przez Zamawiającego oświadczenia wykonawcy o oferowanym miejscu unieszkodliwiania odpadów medycznych oraz odległości w kilometrach pomiędzy miejscem wytworzenia odpadów a miejscem ich unieszkodliwienia spełnia wymagania art. 106 ust. 2 i 3 Pzp. Oświadczenie złożone przez wykonawcę w treści formularza ofertowego jako essentialia negotii zostałoby wprost przepisane do umowy (§4 ust. 3). Żądanie wskazanego przedmiotowego środka dowodowego nie będzie ograniczać uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

W związku z powyższym, wnosimy o dokonanie modyfikacji treści SWZ poprzez zmianę lub dodanie następujących postanowień:

1. Rozdział II pkt 5 SWZ „Informacja o przedmiotowych środkach dowodowych” „Zamawiający wymaga złożenia przedmiotowych środków dowodowych, tj. oświadczenia w treści Formularza oferty stanowiącego Załącznik nr 2 do SWZ o miejscu unieszkodliwiania odpadów (adres) oraz odległości w kilometrach oferowanej instalacji do unieszkodliwiania odpadów od miejsca wytworzenia odpadów (siedziba Zamawiającego). Zamawiający żąda przedmiotowego środka dowodowego w postaci ww.

oświadczenia na potwierdzenie, że oferowane przez Wykonawcę usługi unieszkodliwiania odpadów medycznych będą realizowane zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami ustawy o odpadach w zakresie wynikającym z zasady bliskości opisanej w art. 20 ww. ustawy.”

2. Załącznik nr 2 do SWZ Formularz oferty

(np. w pkt 1 pod wartością brutto)

„Oświadczamy, że oferujemy unieszkodliwianie odpadów medycznych wytworzonych przez Zamawiającego w instalacji (adres: ulica, miasto) położonej km* od miejsca wytworzenia odpadów przez Zamawiającego (ul. Gen. Augusta Emila Fieldorfa 2, 54 – 049 Wrocław).

*odległość należy podać według wyliczenia „najkrótsza droga publiczna” przy użyciu przeglądarki internetowej Google Maps <https://www.google.com/maps>,”

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ, pozostawiając treści bez zmian.