
Łódź, dnia 7 listopada 2023 roku

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

Zamawiający:
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji
w Białymstoku

im. Mariana Żyndrama-Kościalkowskiego
15-471 Białystok, ul. Fabryczna 27
Tel.: (47) 710 41 00 fax: (47) 710 41 01
NIP 542-25-13-061
zamowienia@zozmswia.bialystok.pl

Odwołujący:
Konsorcjum firm:
1. ECO - ABC Sp. z o.o. (Lider Konsorcjum)
ul. Przemysłowa 7, 97 - 400 Bełchatów
nr KRS: 0000126774
Telefon: 44/633 37 72

2. Olsztyński Zakład Komunalny Spółka z ograniczoną
odpowiedzialnością (Konsorcjant)
ul. Lubelska 43D, 10-410 Olsztyn
KRS: 0000259650
e-mail: biuro@eco-abc.com.pl
reprezentowana przez radcę prawnego Edytę Głowińską
e-mail: edyta@madejczyk.biz
tel. 531483595

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

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia w trybie podstawowym na usługę odbioru, załadunku, transportu i utylizacji odpadów medycznych, niebezpiecznych, wytwarzanych w SP ZOZ MSWiA w Białymstoku im. Mariana Zyndrama-Kościńskiego, DZP.2344.49.2023

Ogłoszenie o zamówieniu nr 2023/BZP 00447953/01 z dnia 2023-10-17

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Konsorcjum firm ECO - ABC Sp. z o.o. i Olsztyński Zakład Komunalny Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością (dalej zwani łącznie „Odwołujący”), w oparciu o art. 513 ustawy z dnia 11 września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej ustawą Pzp (tekst jednolity Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 z późn. zm.), na podstawie udzielonego mi pełnomocnictwa, wnoszę **odwołanie wobec dokonanej przez Zamawiającego w dniu 2 listopada 2023 roku czynności odrzucenia oferty złożonej przez Konsorcjum firm ECO - ABC Sp. z o.o. i Olsztyński Zakład Komunalny Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością.**

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie przepisów ustawy Pzp tj.: **art. 226 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych w zw. z art. 20 ust. 3 i 5-6 ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach** – poprzez odrzucenie oferty złożonej przez Odwołującego, pomimo iż treść oferty jest zgodna z wszystkimi warunkami zamówienia.

W związku z w/w zarzutami Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu:

- 1) unieważnienie czynności odrzucenia oferty Odwołującego;
- 2) dokonanie ponownej oceny ofert i zaproszenie do składania ofert dodatkowych również Odwołującego;
- 3) wpłaty na rzecz Odwołującego zgodnej z przepisnymi 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 złożył ważną ofertę w przedmiotowym postępowaniu. Czynności Zamawiającego podjęte w toku postępowania z naruszeniem przepisów ustawy Pzp, uniemożliwiają Odwołującemu uzyskanie tego zamówienia co oznacza, że Odwołujący w wyniku naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy Pzp może ponieść szkodę. W świetle ustalonych przez Zamawiającego kryteriów oceny ofert, oferta Odwołującego jest oferta najkorzystniejszą.

Odwołujący powziął wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę do wniesienia odwołania w dniu 2 listopada 2023 roku. Odwołanie wniesione zostaje w dniu 7 listopada 2023 roku, czyli w terminie przewidzianym w art. 515 ust. 1 pkt 2) ustawy Pzp.

Kopia odwołania została przekazana Zamawiającemu w dniu 7 listopada 2023 roku.

UZASADNIENIE

1. Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest usługa odbioru, załadunku, transportu i utylizacji odpadów medycznych, niebezpiecznych.

2. Pismem z dnia 2 listopada 2023 roku Zamawiający poinformował o odrzuceniu oferty Odwołującego powołując się na art. 26 ust. 1 pkt 5 ustawy Pzp. Z dość chaotycznej informacji o odrzuceniu oferty wynika, że powodem odrzucenia oferty było wskazanie przez Odwołującego Wykonawca w formularzu ofertowym wskazał instalację unieszkodliwiania zakaźnych odpadów medycznych w Olsztynie, ul. Lubelska 43 D tj. poza obszarem województwa, na którym odpady zostały wytworzone.
3. **Odwołujący wskazuje, że czynność odrzucenia oferty została dokonana z rażącym naruszeniem przepisów ustawy prawo zamówień publicznych oraz przepisów ustawy z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach.**
4. Zgodnie z załącznikiem nr 1 do umowy, stanowiącym jednocześnie formularz cenowy przedmiot zamówienia obejmuje: odbiór, załadunek, transport i unieszkodliwienie odpadów medycznych, z grupy 18 01 w tym 18 01 02, 18 01 03, 18 01 04, 18 01 06, 18 01 08, 18 01 09, 18 01 82. Łączna ilość odpadów 63.762,00 kg.
5. W rozdziale IV SWZ, Zamawiający zawarł opis przedmiotu zamówienia, w którym wskazał, że odpady muszą być unieszkodliwiane m.in. zgodnie z ustawą o odpadach i ustawą Prawo ochrony środowiska (rozdział IV pkt 7 SWZ). Jednocześnie, Zamawiający w rozdziale IV pkt 9 zaznaczył, że Zakaźne odpady medyczne, muszą być unieszkodliwiane zgodnie art. 20 – tj. „zasadą bliskości” ustawy 14 grudnia 2012 r. o odpadach, przytaczając treść art. 20 ustawy o odpadach.

Ponadto, w rozdziale VIII pkt 2.4. lit. b SWZ Zamawiający wskazał, że w celu spełnienia warunków udziału w postępowaniu wymaga, aby Wykonawca dysponował instalacją do unieszkodliwiania odpadów na terenie Województwa Podlaskiego, bądź na obszarze innego województwa, jeżeli odległość od miejsca wytwarzania odpadów do miejsca unieszkodliwiania położonego na obszarze innego województwa jest mniejsza niż odległość do miejsca unieszkodliwiania położonego na obszarze tego samego województwa. -zgodnie z art. 20 ust 6 Ustawy o odpadach. W warunkach udziału w postępowaniu Zamawiający nie przytoczył pełnego brzmienia art. 20 ustawy o odpadach, jednakże na skutek pytań do SWZ, w dniu 23 października 2023 r. doprecyzował, że również w ramach warunków udziału w postępowaniu należy uwzględnić pełną treść art. 20 ustawy o odpadach.

Dowód: odpowiedź na pytanie nr 7 – pismo Zamawiającego z dnia 23 października 2023 r. – w aktach postępowania.

6. To właśnie pełne brzmienie art. 20 ustawy o odpadach stanowi punkt wyjścia dalszych rozważań, a jednocześnie dowodzi, że odrzucenie oferty Odwołującego było nieuzasadnione.
7. Zakaźne odpady medyczne powinny być unieszkodliwiane zgodnie z zasadami wyrażonymi w art. 20 ust. 3 i 5-6 ustawy o odpadach, tj. unieszkodliwianie odpadów powinno następować na obszarze tego samego województwa, na którym odpady zostały wytworzone, względnie poza obszarem tego województwa, ale najbliżej miejsca ich wytwarzania.

I tak art. 20 ust. 3 ustawy o odpadach ustala zasadę regionalizacji zgodnie z którą zakazuje się unieszkodliwiania zakaźnych odpadów medycznych i zakaźnych odpadów weterynaryjnych — poza obszarem województwa, na którym zostały wytworzone. Wyjątki od powyższej zasady przewidują ust. 5-6 art. 20 ustawy o odpadach, zgodnie z którymi można nie stosować ustalonej w art. 20 ust. 3 zasady regionalizacji w następujących sytuacjach:

- a) jeżeli odległość od miejsca wytwarzania odpadów do miejsca stosowania położonego na obszarze innego województwa jest mniejsza niż odległość do miejsca stosowania położonego na obszarze tego samego województwa;
- b) na obszarze województwa innego niż to, na którym zostały wytworzone, **w najbliższej położonej instalacji, w przypadku braku instalacji do unieszkodliwiania tych odpadów na obszarze danego województwa lub gdy istniejące instalacje nie mają wolnych mocy przerobowych.**
8. **Zgodnie z treścią SWZ odpady będą wytwarzane na terenie województwa podlaskiego.** Miejsce odbioru odpadów zostało określone jako SP ZOZ MSWiA w Białymstoku im. Mariana Zyndrama Kościalkowskiego.
9. Odwołujący wskazał, że zakaźne odpady medyczne będą unieszkodliwiane w spalarni zlokalizowanej w Olsztynie przy ul. Lubelskiej 43D (województwo warmińsko – mazurskie). W postępowaniu wpłynęła również oferta złożona przez Konsorcjum firm MPO Sp. z o.o. i Replastik Sp. z o.o. Zgodnie z formularzem ofertowym, Konsorcjum zamierza unieszkodliwiać zakaźne odpady medyczne w spalarni odpadów medycznych w Hajnówce, ul. Doc. Adama Dowgirda 9, 17-200 Hajnówka. Spalarnia ta należy do MPO Sp. z o.o. i położona jest na terenie województwa podlaskiego.
10. **Instalacja do unieszkodliwiania odpadów, którą dysponuje Konsorcjum nie posiada jednak wolnych mocy przerobowych, a tym samym brak było podstaw do odrzucenia oferty Odwołującego jako niezgodne z treścią SWZ. W postępowaniu zachodzi wyjątek od zasady bliskości, o którym mowa w art. 20 ust. 6 ustawy o odpadach, który dał Odwołującemu możliwość złożenia ważnej oferty.**
11. MPO Sp. z o.o., które posiada instalację w Hajnówce, działa w oparciu o decyzję Marszałka Podlaskiego z dnia 31 grudnia 2014 r., zezwalającą MPO Sp. z o.o. na przetwarzanie odpadów w instalacji do przetwarzania odpadów w Hajnówce. Moc przerobowa instalacji do termicznego przekształcania odpadów wynosi 408,8 Mg, w tym moc przerobowa w zakresie zakaźnych odpadów medycznych wynosi 310 Mg/rok, co wynika z decyzji z dnia 31 grudnia 2014 r.
Dowód: decyzja z dnia 31 grudnia 2014 r.
12. Co istotne, MPO Sp. z o.o. wspólnie z Replastik Sp. z o.o. i RAF Ekologia Sp. z o.o. w maju 2023 r. złożyła ofertę w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym przez Uniwersytecki Szpital Kliniczny w Białymstoku, pn. Usługa odbioru, transportu i unieszkodliwienia odpadów medycznych niebezpiecznych z grupy 18 01, Znak sprawy: 16/2023. W postępowaniu tym Konsorcjum jako miejsce unieszkodliwiania zakaźnych odpadów medycznych wskazało również instalację w Hajnówce.
Dowód: oferta MPO Sp. z o.o., Replastik Sp. z o.o. i RAF Ekologia Sp. z o.o. złożona w postępowaniu w Uniwersyteckim Szpitalu Klinicznym w Białymstoku, znak sprawy: 16/2023.
13. Uniwersytecki Szpital Kliniczny w Białymstoku jest największym szpitalem na terenie województwa podlaskiego, a przedmiot zamówienia obejmował unieszkodliwienie 600 Mg ton odpadów. Umowa zwarta została w czerwcu 2023 r. na okres 12 miesięcy, a zatem można przypuszczać, że unieszkodliwionych zostało ok. połowy odpadów objętych tym zamówieniem. Do unieszkodliwiania pozostało ok. 300 Mg ton zakaźnych odpadów medycznych, a zatem tyle ile wynoszą moce przerobowe spalarni w Hajnówce.
14. **Wskazać również należy, że co do zasady na terenie województwa podlaskiego istnieją dwie instalacje do unieszkodliwiania odpadów, jednakże jedna z tych instalacji nie funkcjonuje.** Jak wskazał Podlaski Wojewódzki Inspektor Ochrony Środowiska w piśmie z dnia 25 października 2023 r. na terenie województwa

podlaskiego znajdują się dwie instalacje do termicznego przekształcania odpadów medycznych i weterynaryjnych:

- spalarnia Uniwersyteckiego Szpitala Klinicznego w Białymstoku przy ulicy Żurawiej 14, 15-540 Białystok (**obecnie nie funkcjonuje z uwagi na nieuregulowany stan formalno-prawny**),
- spalarnia zarządzana przez MPO Sp. z o.o. zlokalizowana na terenie Samodzielnego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej w Hajnówce przy ul. Adama Dowgirda 9, 17-200 Hajnówka (obecnie na etapie rozruchu technologicznego).

Dowód: pismo Podlaskiego Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska z dnia 25 października 2023 r.

15. Jeżeli zatem MPO Sp. z o.o. unieszkodliwia zakaźne odpady medyczne z Uniwersyteckiego Szpitala Klinicznego (600 Mg), która to ilość prawie dwukrotnie przewyższa moce przerobowe spalarni w Hajnówce, a przy tym na terenie województwa podlaskiego nie ma innej funkcjonującej spalarni, to nie ma żadnych wątpliwości, że moce przerobowe spalarni położonej na terenie województwa podlaskiego są niewystarczające.
16. Z informacji zawartych w „Sprawozdaniu z realizacji Planu Gospodarki Odpadami Województwa Podlaskiego za lata 2017-2019” (rozdz. 3.1.4.2 Odpady medyczne i weterynaryjne) wynika, że moce przerobowe funkcjonujących na terenie woj. podlaskiego instalacji do przetwarzania odpadów medycznych i weterynaryjnych są niewystarczające do zagospodarowania ilości wytwarzanych tego strumienia odpadów (wg stanu na koniec 2018 r.)

Dowód: Sprawozdanie z realizacji Planu Gospodarki Odpadami Województwa Podlaskiego za lata 2017-2019;

Również z pism uzyskiwanych przez Odwołującego w 2022 r. z Podlaskiego Urzędu Marszałkowskiego wynika, że moce przerobowe instalacje na terenie województwa podlaskiego są niewystarczające. Wprawdzie Odwołujący nie dysponuje aktualnymi pismami z UM Województwa Podlaskiego, ale można przypuszczać, że skoro w czasie, kiedy funkcjonowały dwie spalarnie, moce przerobowe na terenie województwa były niewystarczające, to tym bardziej są one niewystarczające w czasie, kiedy na terenie województwa pozostała wyłącznie jedna czynna spalarnia.

Dowód: pisma z UM Województwa Podlaskiego z dnia 12.01.2022 r. i 12.07.2022 r.

17. Najbliżej położoną instalacją do unieszkodliwiania odpadów jest instalacja zaoferowana przez Odwołującego tj. instalacja położona w Olsztynie (województwo warmińsko – mazurskie). Pomimo iż, spalarnia, którą dysponuje Odwołujący położona jest na terenie innego województwa, to oferta Odwołującego jest zgodna z ustawą o odpadach. Wobec bowiem braku instalacji, która posiada wolne moce przerobowe na terenie województwa podlaskiego, Odwołujący uprawniony był do korzystania z wyjątku od zasady bliskości.
18. Tymczasem w przedmiotowym postępowaniu Zamawiający w ogóle nie zbadał, czy zachodzi wyjątek od zasady bliskości i bezrefleksyjnie przyjął, że oferta Odwołującego podlega odrzuceniu, ponieważ spalarnia zaproponowana przez Odwołującego znajduje się na terenie innego województwa. Co zaś zostało wykazane powyżej, w przedmiotowej sprawie zachodzi wyjątek od zasady bliskości, który umożliwił Odwołującemu złożenie oferty zgodnej z warunkami zamówienia.
19. Mając na uwadze powyższe, wnoszę jak na wstępie.

Załączniki:

1. dowód uiszczenia wpisu od odwołania,
2. pełnomocnictwo wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej,
3. wydruk z KRS Odwołującego (Lidera Konsorcjum i Konsorcjanta),
4. decyzja Marszałka Województwa Podlaskiego z dnia 31 grudnia 2014 r.,
5. pełnomocnictwo dla Jerzego Stasiaka z 28 czerwca 2023 r.,
6. pełnomocnictwo do umowy konsorcjum z dnia 24.10.2023 r.
7. oferta MPO Sp. z o.o., Replastik Sp. z o.o. i RAF Ekologia Sp. z o.o. złożona w postępowaniu
8. w Uniwersyteckim Szpitalu Klinicznym w Białymstoku, znak sprawy: 16/2023,
9. pismo Podlaskiego Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska z dnia 25 października 2023 r.,
10. Sprawozdaniu z realizacji Planu Gospodarki Odpadami Województwa Podlaskiego za lata 2017-2019,
11. pisma z UM Województwa Podlaskiego z dnia 12.01.2022 r. i 12.07.2022 r.,
12. dowód doręczenia odwołania Zamawiającemu.