



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

Zamawiający
Zarząd Dróg Miasta Krakowa
ul. Centralna 53, 31-586 Kraków
NIP: 679-259-74-29
e-mail: sekretariat@zdmk.krakow.pl

Odwołujący
Budimex S.A.
ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa
KRS: 0000001764
reprezentowany przez:
r.pr. Magdalenę Maksimiuk
adres do doręczeń:
BUDIMEX S.A.
ul. Siedmiogrodzka 9, 01-204 Warszawa
e-mail: [magdalena.maksimiuk@budimex.pl](mailto:magdalenamaksimiuk@budimex.pl)

Dotyczy: **Modernizacja oświetlenia drogowego w Krakowie w formule partnerstwa publiczno prywatnego** – numer referencyjny: **1/IX/2023**.

sygn. KIO 2805/23

Odpowiedź Zamawiającego na odwołanie

Działając na podstawie art. 521 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 poz. 1605 ze zm.) dalej zwanej: ustawą PZP, Zamawiający odpowiada na odwołanie wniesione przez Budimex S.A. z siedzibą w Warszawie na treść ogłoszenia o zamówieniu w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: **„Modernizacja oświetlenia drogowego w Krakowie w formule Partnerstwa Publiczno - Prywatnego”**, prowadzonego w trybie dialogu konkurencyjnego.

Zamawiający informuje, że w dniu 2 października 2023 r. dokonał modyfikacji treści ogłoszenia o zamówieniu oraz Opisu Potrzeb i Wymagań, w związku z czym wygasł substrat zaskarżenia, zaś odwołanie jest bezprzedmiotowe.

W związku z powyższym Zamawiający wnosi o umorzenie postępowania odwoławczego.

Z ostrożności, w poniższym uzasadnieniu Zamawiający wskazał na zmiany, które wprowadził do treści ogłoszenia o zamówieniu oraz Opisu Potrzeb i Wymagań, w kontekście zarzutów podniesionych przez Odwołującego.

W załączeniu Zamawiający przedstawia dowody na okoliczność przekazania do publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

Uzasadnienie

Odwołujący Wykonawca we wniesionym odwołaniu z dnia 22 września 2023 r., postawił zarzuty naruszenia przez Zamawiającego:

I art. 99 ust. 4 ustawy Pzp, art. 112 ust. 1 w zw. z art. 112 ust. 2 pkt 4) w zw. z art. 116 ust. 1 w zw. z art. 16 pkt 1) – 3) ustawy Pzp poprzez sformułowanie warunków udziału w Postępowaniu w zakresie doświadczenia wymaganego od Wykonawcy, o którym mowa odpowiednio w Sekcji III.1.3. pkt 1. i 2 Ogłoszenia oraz pkt 8.3.1. – 8.3.2. OPIW w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nadmierny dla zweryfikowania zdolności do należytego wykonania przedmiotowego zamówienia, a co za tym idzie w sposób dyskryminujący Wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia i naruszający zasadę równego traktowania i uczciwej konkurencji

II art. 174 ust. 1 pkt 5) ustawy Pzp w zw. z art. 177 ust. 2 ustawy Pzp w zw. art. 16 pkt 1) – 3) ustawy Pzp poprzez ustalenie kryteriów selekcji determinujących zaproszenie do udziału w dialogu, opisanych odpowiednio w Sekcji II.2.9 Ogłoszenia oraz pkt 18.2.1 – 18.2.4 OPIW w sposób uniemożliwiający efektywne i realne konkutowanie w jego ramach, a w konsekwencji w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Ad. I

Zamawiający dokonał zmiany ogłoszenia o zamówieniu oraz OPIW poprzez modyfikację warunków udziału w postępowaniu, o których mowa w pkt 8.3.1. – 8.3.2. w taki sposób, że nadał im brzmienie:

8.3.1. nie wcześniej niż w okresie ostatnich **8 lat**, licząc wstecz od dnia, w którym upływa termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie zrealizował co najmniej jedno przedsięwzięcie, obejmujące dostawę lub zainstalowanie opraw oświetleniowych typu LED w liczbie minimum **10.000 sztuk (w ramach maksymalnie trzech umów)**;

8.3.2. nie wcześniej niż w okresie ostatnich **8 lat**, licząc wstecz od dnia, w którym upływa termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy, w tym okresie zrealizował co najmniej jedną usługę, która polegała na zarządzaniu energią dla opraw oświetleniowych typu LED w liczbie minimum **5.000 sztuk (w ramach maksymalnie dwóch umów)** przez okres co najmniej 12 miesięcy.

Uwaga!

Zamawiający wyjaśnia, że przez „zarządzanie energią” należy rozumieć wykonywanie usług polegających na dostawie lub wdrożeniu systemu pomiarowego i informatycznego, który

jest eksploatowany celem monitorowania i optymalizowania zużycia energii (w tym identyfikacja stanów awaryjnych i ich usuwanie) poprzez zainstalowanie infrastruktury telekomunikacyjnej, umożliwiającej indywidualne sterowanie poziomem oświetlenia każdej z lamp **w ramach oświetlenia zewnętrznego**.

Zamawiający wyjaśnia, że przypadku usług nadal wykonywanych, obejmujących swoim zakresem zainstalowanie opraw oświetleniowych oraz świadczenie usług powiązanych, warunek uznaje się za spełniony w przypadku, jeżeli dany zakres został wykonany, pomimo że cała umowa nie została zakończona.

Zamawiający uzna spełnianie warunków udziału w postępowaniu również w sytuacji, gdy realizacja przedsięwzięcia obejmującego zainstalowanie opraw oświetleniowych typu LED oraz usługą zarządzania energią, zostaną wykazane w ramach realizacji 1 umowy, w tym również umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym lub umowy o poprawę efektywności energetycznej.

W ocenie Zamawiającego zmodyfikowane warunki udziału w postępowaniu umożliwiają wykazanie się doświadczeniem w realizacji zamówienia, albowiem korespondują ze wskazanymi w odwołaniu Wykonawcy przykładowymi postępowaniami, z uwzględnieniem liczby opraw, które stanowiły element przedmiotu zamówienia, mając na uwadze, że w świetle zmienionego warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w punkcie 8.3.1. średnia **wynosi, około 3,333 opraw**. W odwołaniu wykonawca wskazał na następujące postępowania:

3) Wymiana oświetlenia ulicznego ze sterowaniem logicznym wraz z skablowaniem sieci wysokiego i średniego napięcia – zmniejszenie zużycia energii elektrycznej i poprawa efektywności oświetlenia ulicznego: **5.054 szt.**

5) Montaż i instalacja efektywnego energetycznie oświetlenia ulicznego na terenie Gminy Sosnowiec: **7.694 szt.**

6) Modernizacja oświetlenia ulicznego na terenie Miasta Gdańsk - program Sowa: **3.932 szt.**

33) Modernizacja i optymalizacja oświetlenia ulicznego na terenie gminy Starachowice – część prac w systemie „zaprojektuj i wybuduj”: **4.073 szt.**

35) Modernizacja lamp i słupów oświetleniowych wyposażonych w system sterowania oświetleniem na terenie gminy Sosnowiec: **6.071 szt.**

38) SOWA – Energooszczędne oświetlenie ulicy w Krakowie: **4.242 szt.**

45) Wymiana opraw oświetleniowych w MOF Starogard Gdański: **4.086 szt.**

51) Energooszczędne oświetlenie uliczne i drogowe przy drogach publicznych gmin obszaru Ziemi Kłodzkiej: **8.334 szt.**

59) Energooszczędne oświetlenie uliczne na terenie Powiatu Dzierżoniowskiego: **3.421 szt.**

61) Zmniejszenie zużycia energii elektrycznej poprzez modernizację infrastruktury oświetlenia zewnętrznego na terenie 2 miast i 12 gmin w województwie wielkopolskim: **4.437 szt.**

62) Wymiana opraw oświetleniowych w Gdańsku: **3.945 szt.**

W odniesieniu do warunku w zakresie usługi zarządzania energią, Zamawiający wskazuje, że w aktualnym brzmieniu odpowiada on aktualnej sytuacji na rynku.

Biorąc pod uwagę fakt, że wykazane przez odwołującego projekty w zakresie instalacji opraw dotyczyły przedsięwzięć obejmujących powyżej 3,3 tys. opraw oświetleniowych, naturalnym jest, że istnieje na rynku potencjalna możliwość wykazania się doświadczeniem w zarządzaniu energią dla tego rozmiaru przedsięwzięć, zwłaszcza, że z aktualnego brzmienia warunku 8.3.2 wynika że możliwe jest wykazanie tego warunku na średnim poziomie 2,5 tysiąca opraw w ramach jednej umowy, zatem znacznie poniżej 3,3 tysiąca.

Zamawiający wydłużył ponadto okresy referencyjne dla obu warunków z 5 do 8 lat.

Ad II.

Zamawiający dokonał zmiany ogłoszenia o zamówieniu oraz OPIW w zakresie kryteriów selekcji określonych w Punktach 18.2.1. – 18.2.3, poprzez nadanie im następującej treści:

18.2.1 za doświadczenie Wykonawcy w zrealizowaniu, w okresie nie wcześniej niż w okresie ostatnich **8 lat**, licząc wstecz od dnia, w którym upływa termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, przedsięwzięcia obejmującego dostawę lub zainstalowanie opraw oświetleniowych typu LED w liczbie minimum 5.000 sztuk (w jednej umowie); za każde zainstalowane 5.000 sztuk opraw oświetleniowych zostanie przyznany 1 pkt.

Uwaga!

W ramach ww. kryterium ocenie zostanie poddane doświadczenie ponad wykazane w celu potwierdzenia spełnienia warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w pkt 8.3.1. OPIW, (tj. zainstalowanie minimum 10.000 sztuk opraw oświetleniowych typu LED).

Zamawiający dopuszcza przedstawienie w celu oceny spełnienia kryterium selekcji więcej niż jednej umowy spełniającej ww. kryterium.

Maksymalna liczba punktów w tym kryterium wynosi 10 pkt.

oraz

18.2.2 za doświadczenie Wykonawcy w zrealizowaniu, w okresie nie wcześniej niż w okresie ostatnich **8 lat**, licząc wstecz od dnia, w którym upływa termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, co najmniej jednej usługi, która polegała na zarządzaniu energią dla opraw oświetleniowych typu LED w liczbie minimum **5.000 sztuk (w ramach maksymalnie dwóch umów)** przez okres co najmniej 12 miesięcy, zostanie przyznany 1 pkt.

Uwaga!

W ramach ww. kryterium ocenie zostanie poddane doświadczenie w realizacji usługi zarządzania energią ponad wykazane w celu potwierdzenia spełnienia warunku udziału w postępowaniu, o którym mowa w pkt 8.3.2. OPIW (tj. na zarządzaniu energią dla opraw oświetleniowych typu LED w liczbie minimum 5.000 sztuk przez okres co najmniej 12 miesięcy).

Zamawiający dopuszcza przedstawienie w celu oceny spełnienia kryterium selekcji więcej niż jednej umowy spełniającej ww. kryterium.

Maksymalna liczba punktów w tym kryterium wynosi 10 pkt.

Zamawiający informuje, że w wyniku dokonanych modyfikacji dotychczasowy pkt 18.2.3 zostaje usunięty, a w jego miejsce Zamawiający przenosi treść dotychczasowego pkt 18.2.4.

Zmianie ulega numeracja dotychczasowego pkt 18.2.4, tj. na pkt 18.2.3, który otrzymuje nowe brzmienie:

18.2.3 za doświadczenie Wykonawcy w realizacji, w okresie nie wcześniej niż w okresie ostatnich 10 lat, licząc wstecz od dnia, w którym upływa termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, projektu PPP lub projektu EPC (*Energy Performance Contract*) o całkowitej wartości umowy co najmniej 30.000.000,00 złotych brutto, zostanie przyznany 1 pkt.

Uwaga!

Przez realizację projektu PPP Zamawiający rozumie ogół czynności składających się na realizację projektu PPP lub projektu EPC, obejmujących co najmniej: zaprojektowanie, sfinansowanie, budowę i utrzymanie lub zarządzanie infrastrukturą publiczną, przy czym okres utrzymania lub zarządzania powinien trwać co najmniej 12 miesięcy. Pod pojęciem projektu PPP Zamawiający rozumie zarówno przedsięwzięcia realizowane na podstawie umów o partnerstwie publiczno-prywatnym, jak też umów o poprawę efektywności energetycznej (EPC).

Maksymalna liczba punktów w tym kryterium wynosi 10 pkt.

Zamawiający wyjaśnia, że w odniesieniu do kryteriów selekcji istotnie zmodyfikował ww. wymagania, uzależniając przyznanie dodatkowej punktacji za realizację dostaw lub instalacji opraw w istotnie dłuższym okresie referencyjnym w kryterium 18.2.1 oraz zmianę kryterium selekcji 18.2.2 poprzez przyznanie dodatkowych punktów za każdą dodatkową usługę, polegającą na zarządzaniu energią dla opraw oświetleniowych typu LED w liczbie minimum **5.000 sztuk (w ramach maksymalnie dwóch umów)**.

Zamawiający zmodyfikował ponadto kryterium selekcji 18.2.3 poprzez obniżenie wartości projektu PPP lub projektu EPC (*Energy Performance Contract*) do całkowitej wartości umowy co najmniej 30.000.000,00 złotych brutto. Należy wskazać, że wartość projektu PPP lub EPC dotyczy realizacji kompleksowej realizacji projektu, uwzględniającej nie tylko zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych, ale również zapewnienie finansowania i świadczenia usług utrzymania lub zarządzania przedsięwzięciem. Na rynku polskim i europejskim, realizowanych jest z powodzeniem kilkaset umów o PPP lub umów EPC, o wartości odpowiadającej tak sformułowanemu kryterium selekcji.

Otrzymują:
- Adresat
- NZ a/a

Zarząd Dróg Miasta Krakowa
tel. +48 12 616 70 00 (centrala) +48 12 616 75 55 (Centrum Sterowania Ruchem)
fax: +48 12 616 7417, sekretariat@zdmk.krakow.pl
31-586 Kraków ul. Centralna 53
ePUAP:/ZIKiT/SkrytkaESP
www.zdmk.krakow.pl