

Ogłoszenie nr 550071678-N-2020 z dnia 27-04-2020 r.

Frombork: świadczenie kompleksowej usługi oświetlenia wraz z modernizacją opraw świetlnych na terenie Gminy Frombork OG/ OSZENIE O ZAMIARZE ZAWARCIA UMOWY -

Zamówienie dotyczy projektu lub programu współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej
nie

Postępowanie przeprowadza centralny zamawiający

nie

Postępowanie przeprowadza podmiot, któremu zamawiający powierzył/powierzyli
przeprowadzenie postępowania

nie

Postępowanie jest przeprowadzane wspólnie przez zamawiających

nie

Postępowanie jest przeprowadzane wspólnie z zamawiającymi z innych państw członkowskich Unii Europejskiej

nie

Informacje dodatkowe:

SEKCJA I: ZAMAWIAJĄCY

I. 1) NAZWA I ADRES: Gmina Frombork, Krajowy numer identyfikacyjny 170747974, ul.

Młynarska 5a, 14-530 Frombork, woj. warmińsko-mazurskie, państwo Polska, tel. 55 244 06 70,
e-mail fundusze@frombork.pl, faks 55 244 06 61.

Adres strony internetowej (url): www.frombork.pl

I. 2) RODZAJ ZAMAWIANIA:

Administracja samorządowa

SEKCJA II: PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA

II.1) Nazwa nadana zamówieniu przez zamawiającego: świadczenie kompleksowej usługi oświetlenia wraz z modernizacją opraw świetlnych na terenie Gminy Frombork

Numer referencyjny PF.271.3.2020

Przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia nie przeprowadzono dialogu technicznego

II.2) Rodzaj zamówienia

Usługa

II.3) Informacja o możliwości składania ofert częściowych:

Zamówienie podzielone jest na części:

Nie

II.4) Krótki opis przedmiotu zamówienia (wielkość, zakres, rodzaj i ilość dostaw, usług lub robót budowlanych lub określenie zapotrzebowania i wymagań):

Określenie wielkości lub zakresu zamówienia: Przedmiotem zamówienia jest świadczenie kompleksowej usługi oświetlenia ulic, dróg i innych otwartych terenów publicznych na terenie Gminy Frombork urządzeniami oświetleniowymi w porze od zmierzchu do wschodu oraz modernizacja opraw świetlnych. Zakres świadczenia kompleksowej usługi oświetlenia obejmuje:
- utrzymanie urządzeń oświetleniowych tzn. prowadzenie ruchu, eksploatację, konserwację i remonty w zakresie niezbędnym do utrzymania w należytym stanie technicznym wynikającym z obowiązujących przepisów i zasad obowiązujących u wykonawcy, - zakup i dystrybucję energii elektrycznej na cele oświetlenia, - modernizację 524 szt. opraw świetlnych z uwzględnieniem wymiany na oprawy energooszczędne.

II.5) Główny Kod CPV: 50232100-1

Dodatkowe kody CPV:

65310000-9,

09300000-2

II.6) Całkowita wartość zamówienia (jeżeli zamawiający podaje informacje o wartości zamówienia):

Wartość bez VAT:

Waluta:

SEKCJA III: PROCEDURA

III.1) Tryb udzielenia zamówienia:

Zamówienie z wolnej ręki

III.2) Podstawa prawna

Postępowanie wszczęte zostało na podstawie art. 67 ust.1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

III.3 Uzasadnienia wyboru trybu

Należy podać uzasadnienie faktyczne i prawne wyboru trybu oraz wyjaśnić, dlaczego udzielenie zamówienia jest zgodne z przepisami:

Zgodnie z treścią art. 18 ust 1 pkt 3 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997r Prawo energetyczne (t.j. Dz. U. z 2018r. poz. 755 ze zm.) do zadań własnych gmin w zakresie zaopatrzenia w energię elektryczną należy finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. Obowiązek ten wynika również z art. 7 ust.1 pkt 3 ustawy z 8 marca 1990 o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 994 ze zm.) w szczególności przepis ten stanowi, że zadania własne gminy obejmują m.in. sprawy zaopatrzenia w energię elektryczną. Poprzez finansowanie oświetlenia zgodnie art. 3 pkt 22 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r Prawo energetyczne należy rozumieć finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty oświetlenia oraz koszty ich budowy i utrzymania. Niezależnie od tego kto jest właścicielem urządzeń oświetleniowych na terenie gminy oś zawsze gmina realizująca zadania własne jest zobowiązana do finansowania kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty oświetlenia oraz kosztów ich i utrzymania a więc eksploatacji i konserwacji urządzeń oświetleniowych. Przepisy prawa nie nakładają na właścicieli majątku oświetleniowego innych niż Gminy obowiązku nieodpłatnego udostępnienia takiego majątku na potrzeby wykonania zadań własnych gminy. Gmina Frombork (dalej Gmina) pismem znak BGK.7031.1.2019 z dnia 03.12.2019r. wystąpiła do ENERGA Oświetlenie Spółka z o.o. w Sopocie z wnioskiem o wyrażenie zgody na konserwację urządzeń oświetlenia drogowego oraz zakup energii elektrycznej na cele oświetlenia bieżącego własności Spółki zlokalizowanego na terenie Gminy Frombork przez osoby fizyczne lub prawne wybrane przez Gminę Frombork trybem konkurencyjnym zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych (dalej ustawa Pzp). Spółka ENERGA Oświetlenie pismem znak EO -10337/SP-TD/2019 z dnia 11.12.2019r. (data wpływu) bieżącym właścicielem majątku oświetleniowego zlokalizowanego na terenie Gminy

Frombork nie wyraził zgody na ogłoszenie przetargu na dostawę energii elektrycznej oraz utrzymanie, konserwację i eksploatację urządzeń oświetleniowych ulic i innych otwartych obiektów publicznych na terenie Gminy Frombork do urządzeń oświetleniowych budowanych przez Spółkę. Z przepisów Kodeksu cywilnego oraz Prawa energetycznego, wynika prawo zakazane dla właściciela urządzeń do podejmowania decyzji odnośnie podmiotu, która prowadzi będzie prace związane z utrzymaniem punktów oświetleniowych w należytym stanie technicznym. Prawo podmiotowe jest prawem bezwzględnym i jego naruszenie rodzi po stronie właściciela roszczenia określone w Kodeksie cywilnym. Zgodnie z decyzją Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Katowicach (decyzja z dnia 14 lipca 2006 r., sygn. Akt RKT-411-25/06/MF) odmowa przedsięwzięcia energetycznego udostępnienia swoich urządzeń do eksploatacji osobom trzecim, nie stanowi praktyki ograniczającej konkurencję. W przypadku, gdy przedsięwzięcie jest właścicielem całości urządzeń, realizacja zadania w zakresie oświetlenia ulic, placów i dróg powinna nastąpić poprzez zlecenie usługi oświetleniowej przedsięwzięciu dysponującemu taką infrastrukturą. Zgodnie z art. 4j ustawy Prawo energetyczne odbiorcy paliw gazowych lub energii elektrycznej mają prawo zakupu paliw lub energii od wybranego przez siebie sprzedawcy. Oznacza to, że każdy odbiorca jest uprawniony do wyboru dowolnego sprzedawcy energii elektrycznej. Jednakże w tym przypadku, Gmina nie jest właścicielem ani dzierżawcą instalacji oświetleniowej należącej do Spółki, a więc w świetle art. 3 pkt 13 cytowanej wyżej ustawy nie jest odbiorcą energii. W takich okolicznościach nie może korzystać z przywilejów, które w świetle art. 7 ust. 3 ustawy Prawo energetyczne przysługują jedynie podmiotom, które posiadają tytuł prawny do korzystania z obiektów, do których energia ma być dostarczana. Przedmiot zamówienia obejmuje usługę utrzymania urządzeń oświetleniowych (eksploatację i konserwację urządzeń oświetlenia ulicznego), dystrybucję energii elektrycznej, dostawę energii elektrycznej na cele oświetlenia oraz modernizację opraw oświetleniowych. Pojęciem urządzeń oświetleniowych (infrastruktury oświetleniowej), rozumie się rozdzielnicę oświetleniową, linie oświetleniowe (kablowe i napowietrzne), słupy, urządzenia aparatury zasilającej, pomiarowej i sterowniczej, oprawy oświetleniowe itp. Na moment podejmowania decyzji o wyborze trybu o udzielenie przedmiotowego zamówienia, dysponując przywołanym wyżej brakiem zgody Spółki, Zamawiający nie może z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze oraz z przyczyn związanych z

ochron praw wy€cznych (prawa w€sno ci) wybra trybu konkurencyjnego.

Zamówienia na wiadczenie kompleksowej us€gi, Gmina zamierza udzieli w trybie z wolnej r ki. Podstaw do udzielenia Spó€e w/w zamówienia z wolnej r ki jest art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, za w okoliczno ciach przedmiotowej sprawy spe€ione s kumulatywnie dwie niezale ne od siebie przes€anki udzielenia zamówienia w tym e trybie tj. okre lone w art. 67 ust.1 pkt 1 lit. a) oraz lit. b) ustawy Pzp. Zgodnie z przepisami art. 67 ust 1 pkt 1 lit a) ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówie Publicznych, Zamawiaj cy mo e udzieli zamówienia z wolnej r ki, je eli dostawy, us€gi lub roboty budowlane mog by wiadczone tylko przez jednego wykonawc z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze ó przy jednoczesnym nieistnieniu rozs dnego rozwizania alternatywnego lub rozwizania zast pczego, a brak konkurencji nie jest wynikiem celowego zaw ania parametrów zamówienia. Ze wzgl du na istniej cy monopol brak jest mo liwo ci wyboru przedsi biorstwa energetycznego zajmuj cego si wiadczeniem us€g dystrybucji energii elektrycznej.

Urz dzenia o wietleniowe znajduj ce si na terenie Gminy s w wi kszo ci w€sno ci Spó€i, która nie wyra a zgody na dostaw energii elektrycznej oraz utrzymanie, konserwacj i eksploatacj urz dze o wietleniowych na terenie Gminy b d cych w€sno ci Spó€i przez inny podmiot, a w stosunku do urz dze Gminy nie zezwala na zmian eksploatatora i dostawcy bez zmiany warunków przy€czenia i od€czenia sieci Gminy od sieci Spó€i poprzez dobudowanie osobnych uk€dów zasilania i sterowania. O wietlenie uliczne w Gminie stanowi spójn ca€ , jest systemem urz dze o wietleniowych po€czonych ci le ze sob . Sterowanie o wietleniem (niezale nie od tytu€ w€sno ci) odbywa si poprzez system kaskadowy Spó€i.

Urz dzenia o wietleniowe b d ce w€sno ci Gminy s powi zane pod wzgl dem technicznym i funkcjonalnym z pozosta€ infrastruktur o wietleniow b d c w€sno ci Spó€i tj. s zasilane i sterowane w po€czeniu z urz dzeniami b d cymi w€sno ci Spó€i, pod€czone do szaf o wietleniowych (PBE) b d cych w€sno ci Spó€i wspólnych dla o wietlenia Gminy i Spó€i itp. Urz dzenia o wietleniowe stanowi ce w€sno Gminy trac jak kolwiek u yteczno w oderwaniu od pozosta€ych elementów infrastruktury o wietleniowej, stanowi cych w€sno Spó€i. Ka da próba czynienia z tych urz dze u ytku wymaga uruchomienia pozosta€ych elementów infrastruktury o wietleniowej, co w przypadku braku zgody w€ ciciela na taki rozruch, stanowi €by naruszenie prawa wy€cznego w€ ciciela ó Spó€i.

Nierozzerwalna wiązłość pomiędzy obiema częściami jest na tyle duża, iż funkcjonowanie elementów infrastruktury oświetleniowej stanowi konieczność dla Gminy nie jest z technicznego punktu widzenia możliwe bez istnienia pozostałych części infrastruktury oświetleniowej stanowiącej własność Spółki. Funkcjonalne powiązanie poszczególnych elementów infrastruktury oświetleniowej Gminy i Spółki czyni technicznie i technologicznie niemożliwym wykonanie użytku z infrastruktury oświetleniowej Gminy bez wykorzystania infrastruktury oświetleniowej Spółki, albowiem faktem notoryjnym jest niemożliwość pobierania przez Gminę energii elektrycznej do własnej części infrastruktury oświetleniowej, bez wykorzystania infrastruktury oświetleniowej Spółki (np. linie zasilające, punkty poboru energii itp). Analogicznie wszelkie konserwacje infrastruktury oświetleniowej Gminy nie mogą odbywać się bez ingerencji w infrastrukturę oświetleniową Spółki. W związku z brakiem technicznej, a zarazem obiektywnej możliwości, aby inny podmiot na którego wybór nie ma żadnego wpływu w zakresie urządzeń oświetleniowych mógł świadczyć dostawę energii elektrycznej oraz usług dystrybucji i utrzymania urządzeń oświetlenia ulicznego na ich majątku, jedynym wykonawcą mogącym świadczyć dostawę energii elektrycznej oraz usługi utrzymania urządzeń oświetlenia ulicznego jest Spółka. Zgodnie z przepisami art. 67 ust 1 pkt 1 lit b) ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych, Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów o przy jednoczesnym nieistnieniu rozsądnego rozwinięcia alternatywnego lub rozwinięcia zastępczego, a brak konkurencji nie jest wynikiem celowego zawężania parametrów zamówienia. Na obszarze Gminy, Spółka jest właścicielem przewożących części urządzeń oświetleniowych tj. jest właścicielem rozdzielni oświetleniowych, linii oświetleniowych kablowych i napowietrznych, szafek zasilających i sterowniczych, PBE oraz właścicielem 525 opraw oświetleniowych. Jest równocześnie nie jedynym uprawnionym do dostaw energii i prowadzenia prac na swoim majątku w postaci infrastruktury oświetleniowej. W świetle postanowień art.140 Kodeksu cywilnego Gmina nie posiada tytułu prawnego do dysponowania, ani korzystania z urządzeń oświetleniowych Spółki. Co prawda z ustawy Prawo energetyczne nie wynika, aby Gmina dla zawarcia umowy z innym

podmiotem dla świadczenia przedmiotowych usług musiałyby być legitymowa
własnością. Wskazując na to, że jednak ustawa Prawo energetyczne w żadnej mierze
nie uchyla granic prawa własności, gdy nie uchybia zasadom określonym w
Konstytucji RP. O tym, że ograniczenia prawa własności mogą być wprowadzone
tylko w drodze ustawy i pod warunkiem, że nie godzą w istotę prawa własności
stanowi art. 64 ust. 3 Konstytucji RP. Zgodnie z treścią art. 140 Kodeksu
cywilnego, każdy właściciel może korzystać ze swojej rzeczy z wyłączeniem
innych osób. Gmina nie może zatem narzucić właścicielowi infrastruktury
o wietleniowej, wykonawcy, którego sama wybierze, gdy oznaczałoby to
naruszenie art. 140 Kodeksu cywilnego i rodziłoby po stronie Spółki roszczenie
określone w art. 222 kodeksu cywilnego. W obecnym stanie faktycznym nie
istnieje rozsądne rozwiązanie alternatywne lub rozwiązanie zastępcze, za brak
konkurencji nie jest wynikiem sztucznego zawężania parametrów zamówienia.
Rozwiązaniem alternatywnym lub zastępczym, które spowodowałoby, że dostawy
energii lub usługi konserwacji mogłyby być świadczone również przez innych
Wykonawców, byłoby wybudowanie przez potencjalnych Wykonawców albo
przez Gminę infrastruktury o wietleniowej alternatywnej, co pozwoliłoby na
wykonywanie przez Gminę zadań własnych z zakresu oświetlenia miejsc
publicznych bez korzystania z infrastruktury oświetleniowej Spółki. Wskaza
należy jednak, że nie jest to rozwiązanie wykonalne, albowiem proces budowy
własnej infrastruktury oświetleniowej wymagałoby nie tylko dużych nakładów
finansowych, ale również czasu na jego realizację. W przedmiotowej sprawie
brak jest rozsądnego rozwiązania alternatywnego lub zastępczego, które
niezależnie od konieczności posiadania infrastruktury
oświetleniowej Spółki, co z kolei wymusza respektowanie prawa własności Spółki
do tej infrastruktury oświetleniowej. Nie dochodzi również do sztucznego
zawężania parametrów, które miałyby wyeliminować pozostałych potencjalnych
wykonawców usług, dostaw, gdyż takowi na rynku po prostu nie występują -
nawet bowiem inny podmiot nie jest właścicielem alternatywnej infrastruktury
oświetleniowej, jak również żaden inny podmiot nie posiada i nie będzie posiadał
tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej, której właścicielem jest
Spółka. Wykazany stan faktyczny i prawny wskazuje na spełnienie przesłanek
określonych w art. 67 ust.1 pkt 1) lit. a) przyczyny technicznej o obiektywnym

charakterze) i lit. b) przyczyny związane z ochroną praw wyjątkowych ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018r., poz. 1986 ze zm.) dla udzielenia przedmiotowego zamówienia publicznego w celu zapewnienia realizacji zadania w interesie gminy. Jedynym wykonawcą mogącym świadczyć kompleksowe usługi oświetlenia ulic, dróg i innych otwartych terenów publicznych na terenie Gminy Frombork jest ENERGA Oświetlenie Sp. z o.o. w Sopocie, ul. Rzemie Inicza 17/19.

SEKCJA IV: ZAMIAR UDZIELENIA ZAMÓWIENIA

NAZWA I ADRES WYKONAWCY KTÓREMU ZAMAWIAJĄCY

ZAMIERZA UDZIELIĆ ZAMÓWIENIA:

ENERGA Oświetlenie Sp. z o.o., ul. Rzemie Inicza 17/19, 81-855, Sopot,
kraj/woj. pomorskie