

Ogłoszenie nr 510080053-N-2020 z dnia 11-05-2020 r.

**Gmina Frombork: wiadczenie kompleksowej usługi o wietlenia wraz z modernizacją opraw wietlnych na terenie Gminy Frombork**

## **OGŁOSZENIE O UDZIELENIU ZAMÓWIENIA - Usługi**

**Zamieszczanie ogłoszenia:**

obowi zkowe

**Ogłoszenie dotyczy:**

zamówienia publicznego

**Zamówienie dotyczy projektu lub programu współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej**  
nie

**Zamówienie było przedmiotem ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych:**

tak

Numer ogłoszenia: 550071678-N-2020

**Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych:**  
nie

## **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](http://www.frombork.pl)

### **I.2) RODZAJ ZAMAWIAJĄCEGO:**

Administracja samorządowa

## **SEKCJA II: PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA**

### **II.1) Nazwa nadana zamówieniu przez zamawiającego:**

wiadczenie kompleksowej usługi o wietlenia wraz z modernizacją opraw wietlnych na terenie Gminy Frombork

**Numer referencyjny (jeżeli dotyczy):**

PF.271.3.2020

### **II.2) Rodzaj zamówienia:**

Usługi

**II.3) Krótki opis przedmiotu zamówienia (wielkość, zakres, rodzaj i ilość dostaw, usług lub robót budowlanych lub określenie zapotrzebowania i wymagań) a w przypadku partnerstwa innowacyjnego - określenie zapotrzebowania na innowacyjny produkt, usług lub roboty budowlane:**

Określenie wielkości lub zakresu zamówienia: Przedmiotem zamówienia jest wiadczenie kompleksowej usługi o wietlenia ulic, dróg i innych otwartych terenów publicznych na terenie Gminy Frombork urzędzeniami o wietleniowymi w porze od zmierzchu do wiatu oraz modernizacja opraw wietlnych. Zakres wiadczenia kompleksowej usługi o wietlenia obejmuje:  
- utrzymanie urzędzeń o wietleniowych 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 o wietlenia, - modernizację 524 szt. opraw wietlnych z uwzględnieniem

wymiany na oprawy energooszcz dne.

**II.4) Informacja o cz ciach zamówienia:**

**Zamówienie by 6 podzielone na cz ci:**  
nie

**II.5) G 6wny Kod CPV: 50232100-1**

**Dodatkowe kody CPV: 65310000-9, 09300000-2**

## **SEKCJA III: PROCEDURA**

**III.1) TRYB UDZIELENIA ZAMÓWIENIA**

Zamówienie z wolnej r ki

**III.2) Og 6szenie dotyczy zako czenia dynamicznego systemu zakupów**  
nie

**III.3) Informacje dodatkowe:**

## **SEKCJA IV: UDZIELENIE ZAMÓWIENIA**

**IV.1) DATA UDZIELENIA ZAMÓWIENIA: 07/05/2020**

**IV.2) Ca 6kowita warto zamówienia**

**Warto bez VAT 1049079.68**

**Waluta PLN**

**IV.3) INFORMACJE O OFERTACH**

Liczba otrzymanych ofert: 1

w tym:

liczba otrzymanych ofert od ma 6ych i rednich przedsi biorstw: 1

liczba otrzymanych ofert od wykonawców z innych pa stw cz 6nkowskich Unii Europejskiej:  
0

liczba otrzymanych ofert od wykonawców z pa stw nie b d cych cz 6nkami Unii Europejskiej:  
0

liczba ofert otrzymanych drog 6lektroniczn : 0

**IV.4) LICZBA ODRZUCONYCH OFERT: 0**

**IV.5) NAZWA I ADRES WYKONAWCY, KTÓREMU UDZIELONO ZAMÓWIENIA**

Zamówienie zosta 6 udzielone wykonawcom wspólnie ubiegaj cym si o udzielenie:  
nie

Nazwa wykonawcy: ENERGA - O wietlenie Spółca z o.o.

Email wykonawcy:

Adres pocztowy: ul. Rzemie lnicza 17/19

Kod pocztowy: 81-855

Miejscowo : Sopot

Kraj/woj.: pomorskie

Wykonawca jest ma 6ym/ rednim przedsi biorc :

tak

Wykonawca pochodzi z innego pa stwa cz 6nkowskiego Unii Europejskiej:

nie

Wykonawca pochodzi z innego pa stwa nie b d cego cz 6nkiem Unii Europejskiej:

nie

**IV.6) INFORMACJA O CENIE WYBRANEJ OFERTY/ WARTO CI ZAWARTEJ  
UMOWY ORAZ O OFERTACH Z NAJNI SZ I NAJWY SZ CEN /KOSZTEM**

**Cena wybranej oferty/warto umowy 1290368.01**

Oferta z najniższą ceną /kosztem 1290368.01  
Oferta z najwyższą ceną /kosztem 1290368.01  
Waluta: PLN

#### IV.7) Informacje na temat podwykonawstwa

Wykonawca przewiduje powierzenie wykonania części zamówienia podwykonawcy/podwykonawcom  
nie

Wartość lub procentowa część zamówienia, jaka zostanie powierzona podwykonawcy lub podwykonawcom: nie

#### IV.8) Informacje dodatkowe:

### IV.9) UZASADNIENIE UDZIELENIA ZAMÓWIENIA W TRYBIE NEGOCJACJI BEZ OGRANICZENIA, ZAMÓWIENIA Z WOLNEJ ROKI ALBO ZAPYTANIA O CENĘ

#### IV.9.1) Podstawa prawna

Postępowanie prowadzone jest w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust.1 pkt 1 lit. a) i b) ustawy Pzp.

#### IV.9.2) Uzasadnienie 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 oświeślenie zawsze gmina realizując zadania własne jest zobowiązana do finansowania kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty oświetlenia oraz kosztów ich budowy i utrzymania a więc eksploatacji i konserwacji urządzeń oświetleniowych. Przepisy prawa nie nakładają na właścicieli majątku oświetleniowego innych niż Gminy obowiązków 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 w całości 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 wyraziła 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 bieżących w całości Spółki. Z przepisów Kodeksu cywilnego oraz Prawa energetycznego, wynika prawo zakładu bieżącego właścicielem urządzeń do podejmowania decyzji odnośnie podmiotu, która prowadzi bieżące 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 takimi infrastrukturami. 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 i napraw oświetleniowych. Pod pojęciem urządzeń oświetleniowych (infrastruktury oświetleniowej), rozumie się rozdzielnie oświetleniowe, linie oświetleniowe (kablone i napowietrzne), słupy, urządzenia aparatury zasilającej, pomiarowej i sterowniczej, naprawy 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 ochroną praw wyłącznych (prawa własności) wybrać trybu konkurencyjnego. Zamówienia na świadczenie kompleksowej usługi, Gmina zamierza udzielić w trybie z wolnej ręki. Podstawą do udzielenia Spółce w/w zamówienia z wolnej ręki jest art. 67 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, zaś w okolicznościach przedmiotowej sprawy spełnione są kumulatywnie dwie niezależne od siebie przesłanki udzielenia zamówienia w tym trybie tj. określone 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 zamówień publicznych, Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli dostawy, usługi lub roboty budowlane mogą być świadczone tylko przez jednego wykonawcę z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze ó przy jednoczesnym nieistnieniu rozsądnego rozwinięcia alternatywnego lub rozwinięcia zastępczego, a brak konkurencji nie jest wynikiem celowego zawężania parametrów zamówienia. Ze względu na istniejący monopol brak jest możliwości wyboru przedsięwzięcia energetycznego zajmującego się świadczeniem usługi dystrybucji energii elektrycznej. Urządzenia oświetleniowe znajdujące się na terenie Gminy są w większości własnością Spółki, która nie wyraża zgody na dostawę energii elektrycznej oraz utrzymanie, konserwację i eksploatację urządzeń oświetleniowych na terenie Gminy będących własnością Spółki przez inny podmiot, a w stosunku do urządzeń Gminy nie zezwala na zmianę eksploatatora i dostawcy bez zmiany warunków przyłączenia i odłączenia sieci Gminy od sieci Spółki poprzez dobudowanie osobnych układów zasilania i sterowania. Oświetlenie uliczne w Gminie stanowi spójną całość, jest systemem urządzeń oświetleniowych połączonych ze sobą. Sterowanie oświetleniem (niezależnie od tytułu własności) odbywa się poprzez system kaskadowy Spółki. Urządzenia oświetleniowe będące własnością Gminy są powiązane pod względem technicznym i funkcjonalnym z pozostałą infrastrukturą oświetleniową będącą własnością Spółki tj. są zasilane i sterowane w połączeniu z urządzeniami będącymi własnością Spółki, podłączone do szaf oświetleniowych (PBE) będących własnością Spółki wspólnych dla oświetlenia Gminy i Spółki itp. Urządzenia oświetleniowe stanowiące własność Gminy tracą jakkolwiek skuteczność w oderwaniu od pozostałych elementów infrastruktury oświetleniowej, stanowiących własność Spółki. Każda próba czynienia z tych urządzeń użytku wymaga uruchomienia pozostałych elementów infrastruktury oświetleniowej, co w przypadku braku zgody właściciela na taki rozruch, stanowiłoby naruszenie prawa wyłącznego właściciela ó Spółki. Nerozerwalna więź pomiędzy obiema częściami jest na tyle ścisła, iż funkcjonowanie elementów infrastruktury

o wietleniowej stanowi cych w asno Gminy nie jest z technicznego punktu widzenia mo liwe bez istnienia pozosta e j cz ci infrastruktury o wietleniowej stanowi cej w asno Spó e ci. Funkcjonalne powi zanie poszczególnych elementów infrastruktury o wietleniowej Gminy i Spó e ci czyni technicznie i technologicznie niemo liwym czynienie u ytku z infrastruktury o wietleniowej Gminy bez wykorzystania infrastruktury o wietleniowej Spó e ci, albowiem faktem notoryjnym jest niemo liwo pobierania przez Gmin energii elektrycznej do w asnej cz ci infrastruktury o wietleniowej, bez wykorzystania infrastruktury o wietleniowej Spó e ci (np. linie zasilaj ce, punkty poboru energii itp). Analogicznie wszelkie konserwacje infrastruktury o wietleniowej Gminy nie mog odbywa si bez ingerencji w infrastruktur o wietleniow Spó e ci. W zwi zku z brakiem technicznej, a zarazem obiektywnej mo liwo ci, aby inny podmiot na którego wybór nie ma adnego wp ywu w a ciciel urz dze o wietleniowych mó g e wiadczy dostawy energii elektrycznej oraz us g dystrybucji i utrzymania urz dze o wietlenia ulicznego na ich majtku, jedynym wykonawc mog cym wiadczy dostawy energii elektrycznej oraz us gi utrzymania urz dze o wietlenia ulicznego jest Spó e ca. Zgodnie z przepisami art. 67 ust 1 pkt 1 lit b) 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 zwi zanych z ochron praw wy e cznych, wynikaj cych z odr bnych przepisów ó przy jednoczesnym nieistnieniu rozs dnego rozwizania alternatywnego lub rozwizania zast pczego, a brak konkurencji nie jest wynikiem celowego zaw ania parametrów zamówienia. Na obszarze Gminy, Spó e ca jest w a cicielem przewa j cej cz ci urz dze o wietleniowych tj. jest w a cicielem rozdzielni o wietleniowych, linii o wietleniowych kablowych i napowietrznych, s t pów, szafek zasilaj cych i sterowniczych, PBE oraz w a cicielem 525 oprav o wietleniowych. Jest równocze nie jedynym uprawnionym do dostaw energii i prowadzenia prac na swoim majtku w postaci infrastruktury o wietleniowej. W wietle postanowie art.140 Kodeksu cywilnego Gmina nie posiada tytu e prawnego do dysponowania, ani korzystania z urz dze o wietleniowych Spó e ci. Co prawda z ustawy Prawo energetyczne nie wynika, aby Gmina dla zawarcia umowy z innym podmiotem dla wiadczenia przedmiotowych us g musia e si legitymowa w asno ci o wietlenia, to jednak ustawa Prawo energetyczne w adnej mierze nie uchyla granic prawa w asno ci, gdy nie uchylbia zasadom okre loneym w Konstytucji RP. O tym, e ograniczenia prawa w asno ci mog by wprowadzone tylko w drodze ustawy i pod warunkiem, e nie godz w istot prawa w asno ci o stanowi art. 64 ust. 3 Konstytucji RP. Zgodnie z tre ci art. 140 Kodeksu cywilnego, ka dy w a ciciel mo e korzysta ze swojej rzeczy z wy e czeniem innych osób. Gmina nie mo e zatem narzuci w a cicielowi infrastruktury o wietleniowej, wykonawcy, którego sama wybierze, gdy oznacza e by to naruszenie art. 140 Kodeksu cywilnego i rodzi e po stronie Spó e ci roszczenie okre lone w art. 222 kodeksu cywilnego. W obecnym stanie faktycznym nie istnieje rozs dne rozwizanie alternatywne lub rozwizanie zast pcze, za brak konkurencji nie jest wynikiem sztucznego zaw ania parametrów zamówienia. Rozwizaniem alternatywnym lub zast pczym, które spowodowa e by, e dostawy energii lub us ga konserwacji mog e by by wiadczone równie przez innych Wykonawców, by e by wybudowanie przez potencjalnych Wykonawców albo przez Gmin infrastruktury o wietleniowej alternatywnej, co pozwoli e by na wykonywanie przez Gmin zada w asnych z zakresu o wietlenia miejsc publicznych bez korzystania z infrastruktury o wietleniowej Spó e ci. Wskaza nale y jednak, e nie jest to rozwizanie wykonalne, albowiem proces budowy w asnej infrastruktury o wietleniowej wymaga e by nie tylko du ych nak adów finansowych, ale równie czasu na jego realizac . W przedmiotowej sprawie brak jest rozs dnego rozwizania alternatywnego lub zast pczego, które uniezale ni e by Gmin od konieczno ci pos e enia si infrastruktur o wietleniow Spó e ci, co z kolei wymusza respektowanie prawa w asno ci Spó e ci do tej infrastruktury o wietleniowej. Nie dochodzi równie do sztucznego zaw ania parametrów, które mia e by wyeliminowa pozosta e ch potencjalnych wykonawców us gi, dostaw, gdy takowi na rynku po prostu nie wyst puj - aden bowiem inny podmiot nie jest w a cicielem 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 związanej z ochroną praw wyodrębnionych 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 własnego gminy. Jedynym wykonawcą mogącym świadczyć kompleksowo usługi oświetlenia ulic, dróg i innych otwartych terenów publicznych na terenie Gminy Frombork jest ENERGA Oświetlenie Sp. z o.o. w Sopocie, ul. Rzemieślnicza 17/19.