

Sędziszów, 01.04.2014 r.

Gmina Sędziszów
ul. Dworcowa 20
28-340 Sędziszów

RDG-GK.ZP.271.1.2014

Uczestnicy postępowania przetargowego

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia na „Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów Gminy Sędziszów i jej jednostek organizacyjnych oraz Miejsko Gminnego Ośrodka Zdrowia w Sędziszowie”

W odpowiedzi na zapytania oferenta, które wpłynęły drogą elektroniczną w dniu 31.03.2014 r. Zamawiający – Gminy Sędziszów, w trybie art. 38 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 907) wyjaśnia, iż:

Pytanie 1.

Zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym do infrastruktury oświetleniowej ulic? W przypadku odpowiedzi negatywnej na to pytanie, prosimy o udzielenie informacji, kiedy Zamawiający zamierza uzyskać ten tytuł i czy podjął już niezbędne rozmowy w tym zakresie z właścicielem infrastruktury oświetleniowej ulic.

Wskazujemy, że pojęcie tytuł prawny rozumiemy szeroko tj. może go stanowić zarówno stosunek cywilnoprawny o charakterze prawnie – rzeczowym (np. własność), jak i obligacyjnym (np. najem). Nie ulega wątpliwości, że Zamawiającemu jako odbiorcy energii przysługuje prawo swobodnego wyboru sprzedawcy energii zgodnie z art. 4j ust. 1 ustawy prawo energetyczne. Zamawiającemu w celu skorzystania z tego prawa oraz dążąc do racjonalnego wydatkowania środków publicznych (zob. art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych) wszczął niniejsze postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego. Należy jednak wskazać, że w przypadku braku uzyskania przez Zamawiającego tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej ulic istnieje wysokie ryzyko prawne, że umowa sprzedaży energii zawarta z wybranym Wykonawcą nie będzie mogła zostać zrealizowana ze względu na działania faktyczne lub prawne podjęte przez właściciela infrastruktury oświetleniowej korzystającego z przysługującego mu prawa własności. Taka sytuacja może z kolei doprowadzić do powstania szkody po stronie Wykonawcy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Odpowiedź 1

Zamawiający wskazuje, że kwestia własności w tym zakresie nie ma większego znaczenia. Zgodnie z art. 4j ustawy z 9 kwietnia 1997 r. – Prawo energetyczne (t. j.: Dz. U. z 2012 r., Nr 1059 ze zm.), odbiorcy paliw gazowych lub energii mają prawo zakupu tych paliw lub energii od wybranego przez

siebie sprzedawcy. Zapewnienie oświetlenia ulicznego należy do zadań własnych miasta zgodnie z art. 18 ustawy Prawo energetyczne. Finansowanie oświetlenia, to finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz koszty ich budowy i utrzymania (art. 3 pkt 22). Kwestia własności poszczególnych „słupów” oświetlenia ulicznego, jest drugorzędna. Ponadto należy wskazać, iż ew. wątpliwości rozwiewa dyspozycja przepisu art. 48 kodeksu cywilnego.

Zamawiający również zwraca uwagę na dyspozycję przepisu art. 191 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym własność nieruchomości rozciąga się na rzecz ruchomą, która została połączona z nieruchomością w taki sposób, że stała się jej częścią składową. Z kolei zgodnie z art. 47 § 1 kc w zw. z art. 48 kc część składowa, do której należą w szczególności urządzenia trwale z gruntem związane, nie może być odrębnym przedmiotem własności i innych praw rzeczowych.

W konsekwencji powyższego, nie jest możliwe oderwanie prawa własności urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, linii elektroenergetycznej, linii oświetleniowej czy jakichkolwiek innych urządzeń składających się na ww. linie od prawa własności do gruntu, na którym ww. urządzenia są posadowione.

Niezależnie od problematyki prawa własności ponownie podkreślamy, iż zgodnie z art. 18 ust. 1 ust. 3 prawa energetycznego do zadań własnych gminy należy finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. W związku z powyższym Gmina Sędziszów ponosi i będzie ponosić wskazane koszty, niezależnie od tego, komu będzie przysługiwało prawo własności względem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, linii elektroenergetycznej, linii oświetleniowej czy jakichkolwiek innych urządzeń składających się na ww. linie.

Ponadto, zgodnie z art. 4j prawa energetycznego każdy odbiorca energii elektrycznej jest uprawniony do wyboru dowolnego sprzedawcy tej energii. W konsekwencji Gmina Sędziszów jest uprawniona do ogłoszenia przetargu na zakup energii elektrycznej.

Dodatkowo, przepis art. 4j prawa energetycznego nie uzależnia bowiem prawa do wyboru sprzedawcy energii od posiadania tytułu własności do urządzeń.

Warto dodać, iż na mocy przepisu art. 140 kc, nawet zakładając, iż Gmina Sędziszów nie byłaby właścicielem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, Gmina Sędziszów powinna co najwyżej uzyskać zgodę właściciela na zlecenie prac i usług związanych z oświetleniem oraz powinna zawrzeć odpowiednią, cywilnoprawną umowę w zakresie użytkowania przez Gminę Sędziszów ww. urządzeń. W żadnym jednak wypadku właściciel urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego nie uzyskałby prawa do ograniczenia Gminy Sędziszów w wyborze sprzedawcy energii elektrycznej.

Pytanie 2

Zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający ma zawarte umowy inne niż określone zapisami Prawo energetyczne, których wypowiedzenie może się okazać problematyczne?

Odpowiedź 2

Zamawiający informuje, że umowy, które ma zawarte są zgodne z zapisami określonymi w Prawo energetyczne.

BURMISTRZ
mgr inż. Włodzisław Szarek