

Gmina Drawsko
Ul. Powstańców Wlkp. 121
64-733 Drawsko

W nawiązaniu do ogłoszonego dnia 08 listopada 2012 r. przetargu nieograniczonego na „Zakup energii elektrycznej” zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwanej dalej SIWZ).

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 tytułu prawnego rozumiemy szeroko tj. może go stanowić zarówno stosunek cywilnoprawny o charakterze prawno-rzeczowym (np. własność), jak i obligacyjny (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. Zamawiający 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.

Zgodnie z art. 18 ust. 1 pkt. 3 ustawy prawo energetyczne do zadań własnych gminy w zakresie zaopatrzenia w energię elektryczną należy finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. Zgodnie z art. 3 pkt 22 wspomnianej ustawy przez finansowanie oświetlenia należy rozumieć finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz koszty ich budowy i utrzymania.

O ile przepisy ustawowe nakładają na Zamawiającego obowiązek finansowania kosztów energii elektrycznej, przepisy te nie przyznają Zamawiającemu tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej ulic, ani też nie nakładają na jej właściciela obowiązku nieodpłatnego udostępnienia jej Zamawiającemu. Uprzejmie prosimy o ustosunkowanie się do powyższych kwestii.

W przypadku udzielenia wyjaśnień i dokonania zmian, prosimy o przekazanie stosownej informacji na adres:

Odpowiedź na zadane pytania przez Wykonawcę

Zamawiający wskazuje, że kwestia własności w tym zakresie nie ma większego znaczenia. Zgodnie z art. 4j ustawy z 9 kwietnia 1997 r. – Prawo energetyczne (Dz. U. z 2006 r. nr 89, poz. 625 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 Drawsko 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 Drawsko 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 Drawsko nie byłaby właścicielem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, Gmina Drawsko 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 Drawsko ww. urządzeń. W żadnym jednak wypadku właściciel urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego nie uzyskałby prawa do ograniczenia Gminy Drawsko w wyborze sprzedawcy energii elektrycznej.

W O J T
mgr Marek Tchorzalski