

**Zespół ds. Przetargów Publicznych**

ul. Strzeszyńska 58, 60-479 Poznań, tel. +48 / 61 884 54 50, faks +48 / 61 884 59 53, przetargi@enea.pl

DO/SE/SZ/TK/2012/653



Poznań, 15.11.2012 r.

Gmina Pogorzela  
Rynek 1  
63-860 Pogorzela

W nawiązaniu do ogłoszonego dnia 12 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 tytuł prawny rozumiemy szeroko tj. może go stanowić zarówno stosunek cywilnoprawny o charakterze prawnorzeczym (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.

Z poważaniem

ENEA S.A.  
Departament Handlu  
Zespół ds. Przetargów Publicznych  
Kierownik  
Przemysław Nowacki

**UWAGA:**

Zgodnie z Ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych Art. 27 ust. 2 uprzejmie prosimy o potwierdzenie otrzymania treści niniejszego dokumentu poprzez jego odesłanie faksem na nr 061 884 59 53 wraz z wypełnioną poniższą klauzulą.

Treść niniejszego dokumentu otrzymano dnia 16. 11. 2012.....  
podpis

ENEA S.A.  
ul. Górecka 1, 60-201 Poznań  
REGON 630139960  
NIP 777-00-20-640  
www.enea.pl

Sąd Rejonowy Poznań - Nowe Miasto i Wilda  
w Poznaniu VIII Wydział Gospodarczy  
Krajowego Rejestru Sądowego nr KRS: 0000012483  
Kapitał zakładowy: 441 442 578 PLN  
Kapitał wpłacony: 441 442 578 PLN