

## Informacja o udzieleniu zamówienia

Na podstawie art. 67 ust. 13 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 Prawo zamówień publicznych  
(t.j. Dz.U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.)

Irg.271.12.2020

Data: 02.12.2020 r.

### 1. Zamawiający

Gmina Sępólno Krajeńskie  
ul. T. Kościuszki 11  
89-400 Sępólno Krajeńskie

### 2. Przedmiot zamówienia

Remont drogi gminnej nr 020414C relacji Lutowo – Radońsk na odcinku od km 1+000 do km 2+980  
w obrębie działek nr ew.587 – obręb Lutowo, 32/2 – obręb Radońsk w Gminie Sępólno Krajeńskie.

#### 2.1. Ogólny zakres prac w zakresie przebudowy drogi:

W ramach realizacji niniejszego projektu przewiduje się do wykonania:

- roboty nawierzchniowe,
- montaż oznakowania pionowego.

Projekt przewiduje remont drogi gminnej w zakresie wykonania nowej nawierzchni jezdni z betonu asfaltowego, co skutkować będzie również zwiększeniem jej nośności i parametrów użytkowych. Ułożona zostanie nowa w-wa wiążąca gr. 3 cm z bet. asfaltowego oraz warstwa ścieralna gr. 3 cm z bet. asfaltowego. Szerokość jezdni nie ulegnie zmianie (5 m). Ponadto dla podniesienia bezpieczeństwa pieszych wyznaczone zostanie nowe przejście dla pieszych wyposażone w oznakowanie aktywne. Zmianie nie ulegną pozostałe charakterystyczne parametry drogi.

### Ilościowe zestawienie projektowanego zagospodarowania

Długość przebudowy	1980 m
Nawierzchnia jezdni z betonu asfaltowego	9 900,00m <sup>2</sup>
Pobocza z kruszywa	2 970,00 m <sup>2</sup>
Reprofilacja rowów	3 000,00 m <sup>2</sup>

### Odwodnienie drogi

Odwodnienie jezdni, realizowane będzie poprzez powierzchniowy spływ do rowów i na przyległy teren. Powierzchnia zlewni nowoprojektowanej nie uleganie zmianie w stosunku do stanu pierwotnego.

### 3. Obowiązki Wykonawcy związane z wykonywanymi robotami budowlanymi:

- 1) zorganizowanie placu budowy z uwzględnieniem bezpieczeństwa przechodniów i pracowników,
- 2) uporządkowanie terenu i przywrócenie do stanu pierwotnego,

- 3) zapewnienie dozoru nad wszelkimi materiałami i urządzeniami, w tym zapewnienia dozoru przez pracownika dozoru,
- 4) ubezpieczenie terenu budowy od następstw nieszczęśliwych wypadków oraz katastrof budowlanych,
- 5) usunięcie wszelkich szkód powstałych w wyniku prowadzonych prac,
- 6) Wykonawca jest odpowiedzialny za jakość, zgodność z warunkami technicznymi i jakościowymi opisanymi dla przedmiotu zamówienia. Wymagana jest należyta staranność przy realizacji zobowiązań umowy.
- 7) Wykonawca zobowiązany będzie do prezentacji postępów robót na forum rad technicznych zwoływanych przez Zamawiającego co najmniej raz na dwa tygodnie, a także do niezwłocznego zgłaszania na piśmie wszelkich problemów związanych z realizacją zamówienia, przy czym przedstawiciele Zamawiającego wymienieni w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz umowie będą mieli prawo do zapoznawania się z przebiegiem i postępem robót w każdym czasie ich realizacji.
- 8) Wykonawca odpowiedzialny jest za przedstawienie Zamawiającemu dokumentów dopuszczających do stosowania w budownictwie, zastosowanych do realizacji przedmiotu zamówienia materiały budowlane.
- 9) Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za szkody wyrządzone przez Wykonawcę podczas wykonywania przedmiotu zamówienia.
- 10) Projekt czasowej organizacji ruchu na czas wykonania robót związanych z realizacją przedmiotu zamówienia zostanie opracowany staraniem i kosztem Wykonawcy. Na Wykonawcy spoczywać będzie również obowiązek jego wprowadzenia kosztem własnym w miejscu prowadzenia robót i utrzymania go również kosztem własnym przez cały czas ich trwania.

### **3. Wartość zamówienia**

921 241,67 zł netto (tj. 1 133 127,25 zł brutto)

### **4. Nazwa i adres Wykonawcy, z którym została zawarta umowa**

Zakład Transportu i Usług Sp. z o.o.

ul. Baczyńskiego 6

89-400 Sępólno Krajeńskie

### **5. Data podpisania umowy**

23.11.2020 r.

### **6. Podstawa prawna i uzasadnienie wyboru trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki**

#### **Podstawa prawna**

Postępowanie wszczęte zostało na podstawie 67 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp.

#### **Uzasadnienia wyboru trybu**

*Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 3 ust. 1 pkt 1-3a, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:*

- a) *zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzji dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego w takim sam sposób (Powiązanie natury organizacyjnej);*
- b) *ponad 90 % działalności kontrolowanej osoby prawnej, dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a (Powiązanie natury gospodarczej),*

c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

#### Ad. a) Powiązanie natury organizacyjnej

Wymóg kontroli przewidziany w przepisach prawa polskiego ma na celu zagwarantowanie, że podmiot powierzający danemu podmiotowi zadanie sprawuje nad nim rzeczywistą kontrolę. Kontrola ta powinna się rozciągać zarówno na cele strategiczne podmiotu, jak i na ważne decyzje. Innymi słowy instytucja zamawiająca musi być w stanie sprawować strukturalną i funkcjonalną kontrolę nad tą jednostką. Niezbędne jest również by kontrola ta była skuteczna (Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z dnia 29 listopada 2012 r. w sprawie C-182/11 i C-183/11 Econord SpA, ECLI:EU:C:2012:758, pkt 27).

W oparciu o właściwe orzecznictwo Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej:

- Gmina posiada całość kapitału zakładowego spółki, której udzielona zamówienia (*Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z 11 maja 2006 r. w sprawie C-340/04 Carbotermo SpA, ECLI:EU:C:2006:308, pkt 37*),
- Zarząd Spółki składa się z osoby wyznaczonej przez Gminę działającą jako Zgromadzenie Wspólników (*Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z dnia 13 listopada 2008 r. w sprawie C-324/07 Coditel Brabant, ECLI:EU:C:2008:621, pkt 41.*),
- Została dokonana zmiana aktu założycielskiego spółki oraz reorganizacja jej działalności w ten sposób, że obszar działania Spółki został ograniczony do obszaru Gminy, natomiast przedmiot działania został ograniczony co do zasady do zadań spoczywających na Gminie jako zadania własne (*Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z dnia 10 września 2009 r. w sprawie C-573/07 Sea Srl, ECLI:EU:C:2009:532, pkt 73-76*),
- Wysokość wynagrodzenia uiszczanego na rzecz Spółki z tytułu realizowanych przez nią zamówień został ograniczony (*Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z dnia 19 kwietnia 2009 r. w sprawie C-295/05 Asemfo, ECLI:EU:C:2007:227, pkt 50*)
- Gmina działająca jako Zgromadzenie Wspólników posiada prawo do decydowania o zaciąganiu zobowiązań i rozporządzenia prawem o wartości powyżej 500.000 zł,
- Dodatkowa działalność, wykraczająca poza usługi w interesie publicznym jest ograniczona i ma charakter akcesoryjny (*Wyrok Trybunału Sprawiedliwości z dnia 10 września 2009 r. w sprawie C-573/07 Sea Srl, ECLI:EU:C:2009:532, pkt 79-80*).

Obowiązujące obecnie postanowienia aktu założycielskiego Spółki jasno wskazują, że z jednej strony Gmina posiada decydujący wpływ na całokształt jej działalności, a z drugiej strony, że działania Spółki nie są zorientowane na rynek, lecz na zaspokajanie potrzeb Gminy.

#### Ad. b) Powiązanie natury gospodarczej

Wymóg by działalność danego podmiotu była skoncentrowana na realizacji zadań na rzecz podmiotu go kontrolującego tworzy więzi zależności ekonomicznej. Jest to o tyle istotne, że jak stwierdzono w doktrynie:

*przesłanka zależności ekonomicznej jest równie istotna jak możliwość sprawowania kontroli - prowadzenie działalności na rzecz zamawiającego powoduje, iż jednostka uzależnia swoje istnienie od realizacji umów świadczonych na rzecz zamawiającego i nie może poprzez zyski z rynku konkurencyjnego usamodzielnic się, ograniczając skutki kontroli organizacyjnej. Omawiana przesłanka potwierdza również, że dana jednostka została utworzona lub funkcjonuje faktycznie (niezależnie od nabytej osobowości prawnej) jako oddział lub*

*jednostka organizacyjna zamawiającego, a jej celem nie jest prowadzenie działalności na rynku konkurencyjnym w sposób uprzywilejowany. Zależność ekonomiczna nie wyklucza działalności rynkowej w wąskim zakresie, co w przypadku funkcjonowania przedsiębiorstw nastawionych na realizację zadań gospodarczych może być nie do uniknięcia. (Sołtysińska, Aleksandra. Art. 12. W: Komentarz do dyrektywy 2014/24/UE w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE, [w:] Europejskie prawo zamówień publicznych. Komentarz, wyd. III. Wolters Kluwer, 2016.)*

Z art. 67 ust. 1 pkt 12 lit b) p.z.p. wynika, że aby spełnić przedmiotową przesłankę

*ponad 90 % działalności kontrolowanej osoby prawnej, dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a*

W dalszych przepisach p.z.p. ustawodawca wyjaśnił, że do obliczenia wskazanego powyżej procentu uwzględnia się średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia (art. 67 ust. 8 p.z.p.) W przypadku gdy ze względu na dzień utworzenia lub rozpoczęcia działalności przez osobę prawną lub zamawiającego lub reorganizację ich działalności dane dotyczące średniego przychodu za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia są niedostępne lub nieadekwatne, procent działalności o którym mowa w przywołanym powyżej przepisie ustala się za pomocą wiarygodnych prognoz handlowych (art. 67 ust. 9 p.z.p.).

Przywołany unormowania p.z.p. umożliwiają zatem posłużenie się prognozami handlowymi w sytuacji, gdy ze względu na przeprowadzoną reorganizację działalności dotychczasowe dane dotyczące działalności Spółki nie są adekwatne. Reorganizacja taka może polegać na np. przekształceniu podmiotowym, reorganizacji struktury właścicielskiej, zmiany zakresu działalności (*Takie stanowisko zajął Prezes Urzędu Zamówień Publicznych w opinii pn.: „Współpraca publiczno-publiczna w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych”, str. 14.*). Co ważne zmiana polegająca na reorganizacji nie musi powodować, że sytuacja nowo zorganizowanego podmiotu będzie zbliżona do sytuacji nowo powstałego podmiotu. Jak stwierdziła Krajowa Izba Odwoławcza:

*(...) nie można się zgodzić z twierdzeniem wnoszącego odwołanie wykonawcy, że intencją ustawodawcy było aby reorganizacja o której mowa w art. 67 ust. 9 ustawy Pzp w swoich skutkach była porównywalna do sytuacji podmiotu nowopowstałego. Zdaniem Izby, jednym ze sposobów reorganizacji jest zmiana zakresu działalności jednostki (...)* - Wyrok KIO z dnia 7 lutego 2017 r. w sprawie o sygn. akt KIO 96/17.

W niniejszej sprawie zmiany dokonane w Spółce przez Gminę spełniają przesłankę reorganizacji – na skutek uchwały nr 2/2017 zostały wszak wprowadzone następujące zmiany:

- nastąpiła zmiana przedmiotu działalności Spółki i jego koncentracja na działaniach wchodzących w zakres zadań własnych Gminy,
- ograniczenie obszaru działalności co do zasady do obszaru Gminy,
- umożliwienie świadczenia dodatkowych usług jedynie na zasadzie akcesoryjności,
- ograniczenie wynagrodzenia przysługującego Spółce z tytułu prowadzonej działalności.

Takie zmiany w Spółce powodują, że dotychczasowe dane obrazujące skalę działalności Spółki nie są adekwatne do oceny tego, czy spełniona została jedna z przesłanek art. 67 ust. 1 pkt 12 p.z.p. Ze względu bowiem na wprowadzone zmiany modyfikacji ulegną dane finansowe Spółki, w tym zmianie ulegnie struktura przepływów finansowych.

Warto w tym miejscu przytoczyć pogląd Krajowej Izby Odwoławczej, która stwierdziła:

(...) że reorganizacja to proces ze swojej istoty, z założenia raczej długofalowy, a w przypadku reorganizacji działalności, decydujące znaczenie ma wpływ dokonanych zmian na dane finansowe podmiotu, w tym na zmianę struktury przepływów finansowych. W związku z tak obiektywnie rozumianą reorganizacją działalności Spółki i zmianą w zakresie jej działalności polegającą na skoncentrowaniu wykonywanej działalności na rzecz Gminy Tarnów – Izba podzieliła pogląd strony zamawiającej, że dane finansowe z poprzednich trzech lat nie są danymi adekwatnymi do sytuacji obecnej (Wyrok KIO z dnia 7 lutego 2017 r. w sprawie o sygn. akt KIO 96/17)

Urząd Zamówień Publicznych przygotował opracowanie pn. "Współpraca publiczno – publiczna w rozumieniu ustawy prawo zamówień publicznych, rozpatrując zagadnienie momentu wykazania spełniania przesłanek przy udzielaniu zamówień typu "in-house": "Procent działalności określa się w oparciu o dane finansowe z ostatnich 3 lat poprzedzających zamówienie, co należy rozumieć jako dane o uzyskanych przychodach zawartych w sprawozdaniach finansowych za 3 lata poprzedzające rok udzielenia zamówienia. Tym samym, udzielenie zamówienia w 2017 r., oznaczać będzie dla zamawiającego przeanalizowanie źródeł przychodów za lata 2014 - 2016. Jeżeli zamówienie będzie udzielane przed dniem zatwierdzenia sprawozdania finansowego przez organ zarządzający, np. na miesiąc marzec 2017 r. i brak jest zatwierdzonego sprawozdania za 2016 r. - do analizy źródeł przychodów należy posłużyć się sprawozdaniem niezatwierdzonym" – źródło [https://sip.lex.pl/#/guideline/184902690?unitId=wo\(184902690\)](https://sip.lex.pl/#/guideline/184902690?unitId=wo(184902690)) Procent działalności określa się na podstawie pełnych 3 lat obrotowych.

Reorganizacja spółki odbyła się w czerwcu 2017 r. i dlatego procent działalności ustalono za pomocą wiarygodnych prognoz handlowych (art. 67 ust. 9 p.z.p.), – prognoza wyniku finansowego za okres od X 2020 do IX 2023 r. wynosi 93%. Ponadto przychód za okres VII- XII 2017 r. wyniósł 93%, I-XII 2018 r – wyniósł 92%, I-XII 2019 wyniósł 93%, I-IX 2020 wyniósł 95%.

#### *Ad c) Udział kapitału prywatnego*

Zgodnie z informacjami zamieszczonymi w Krajowym Rejestrze Sądowym Gmina Sępólno Krajeńskie posiada 798 udziałów w Spółce o łącznej wartości 798 000 zł. W ten sposób cały kapitał Spółki jest w posiadaniu Gminy, a co za tym idzie brak możliwości udziału w nim kapitału prywatnego.

#### **7. Termin realizacji zamówienia i czas trwania umowy**

Od dnia podpisania umowy do 30.09.2021 r.

#### **8. Projekt współfinansowany jest z Funduszu Dróg Samorządowych Województwa Kujawsko-Pomorskiego.**

**9. Ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy**, o którym mowa w art. 66 ust. 2 ustawy zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 550221731-N-2020 w dniu 06.11.2020 r. oraz zostało zamieszczone na stronie internetowej Biuletynu Informacji Publicznej i tablicy ogłoszeń Zamawiającego.

**10. Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia**, o którym mowa w art. 95 ust. 1 ustawy zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem ~~510531487-N-2020~~ w dniu ~~02.12.2020~~..... r. oraz zostało zamieszczone na stronie internetowej Biuletynu Informacji Publicznej i tablicy ogłoszeń Zamawiającego.

#### **11. Wspólny Słownik Zamówień – kod (CPV) –**

45.23.32.20-7 Roboty w zakresie nawierzchni dróg  
45.23.32.00-1 Roboty w zakresie różnych nawierzchni  
45.23.31.40-2 Roboty drogowe