

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

Irg.271.5.2020

Data: 10.08.2020 r.

**1. Zamawiający**

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

**2. Przedmiot zamówienia**

Przebudowa ulic Bergera (nr 020603C) od km 0+009 do km 0+385,85 Bukowej (nr 020606C) od km 0+000,00 do km 0+188,14 oraz ul. Matejki (nr 020626C) od km 0+000,00 do km 0+175,83 w Sępólnie Krajeńskim.

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

Zadanie polegać ma na :

- 1) wykonaniu robót przygotowawczych, do których zaliczyć należy m. in.: roboty pomiarowe i roboty rozbiórkowe,
- 2) zawężeniu istniejących jezdni,
- 3) zmodyfikowaniu ich geometrii pionowej w celu zagwarantowania poprawnego odwodnienia;
- 4) wykonaniu nowych warstw konstrukcyjnych nawierzchni jezdni,
- 5) przebudowaniu zjazdów do nieruchomości przyległych;
- 6) wyniesieniu tarcz wlotów ulic podporządkowanych,
- 7) wyniesieniu tarczy skrzyżowania ul. Bergera, Lipowej i Broniewskiego,
- 8) wybudowaniu ciągu pieszo – rowerowego;
- 9) przebudowie istniejących ciągów pieszych,
- 10) wykonaniu nowych studzienek wpustowych w nowych lokalizacjach i likwidacji starych;
- 11) wyposażeniu ulic w kompletne i poprawne co do jakości oznakowanie poziome i pionowe;
- 12) wyposażeniu ulic w urządzenia bezpieczeństwa ruchu drogowego.

**CHARAKTERYSTYKA PRZEKROJÓW KONSTRUKCYJNYCH:**

jezdni:

- betonowa kostka brukowa gr. 8 cm,
- podsypka cem-piask. gr. 3 cm,
- mieszanka z kruszyw niezwiązanych gr. 20 cm C<sub>90/3</sub>,
- w-wa stabilizująca podłoże gr. 15 cm z gruntocementu C<sub>1,5/2,0</sub>,

ciąg pieszo-rowerowy:

- betonowa kostka brukowa gr. 8 cm – czerwona bezfazowa,
- podsypka cem-piask. gr. 4 cm,
- mieszanka z kruszyw niezwiązanych gr. 10 cm C<sub>90/3</sub>,
- w-wa stabilizująca podłoże gr. 15 cm z gruntocementu C<sub>1,5/2,0</sub>,

zjazdu:

- betonowa kostka brukowa gr. 8 cm – czerwona bezfazowa śladzie przebiegu ciągu pieszo-rowerowego, poza nim grafitowa fazowana,
- podsypka cem-piask. gr. 4 cm,
- mieszanka z kruszyw niezwiązanych gr. 15 cm C<sub>90/3</sub>,
- w-wa stabilizująca podłoże gr. 15 cm z gruntocementu C<sub>1,5/2,0</sub>,

chodnik:

- betonowa kostka brukowa gr. 6 cm,
- podsypka cem-piask. gr. 5 cm,
- mieszanka z kruszyw niezwiązanych gr. 10 cm C<sub>90/3</sub>,
- podsypka piaskowa gr. 15 cm,

opaska:

- kostka kamienna regularna 8/11 cm,
- podsypka cem-piask. gr. 5 cm,
- mieszanka z kruszyw niezwiązanych gr. 10 cm C<sub>90/3</sub>,
- podsypka piaskowa gr. 15 cm.

**Ilościowe zestawienie projektowanego zagospodarowania**

Długość zsumowana przebudowywanych ulic	740,18 m
Nawierzchnie jezdni	3 853,74 m <sup>2</sup>
Nawierzchnie ciągów pieszo-rowerowych	1 010,86 m <sup>2</sup>
Nawierzchnie zjazdów	607,51 m <sup>2</sup>
Nawierzchnie chodników	1 396,00 m <sup>2</sup>
Pasy zieleni	328,28 m <sup>2</sup>

2.2. 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) pełna obsługa geodezyjna w trakcie realizacji zadania wraz z przedłożeniem Zamawiającemu 3 egz. inwentaryzacji powykonawczej zadania,

8) 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.

9) Wykonawca odpowiedzialny jest za przedstawienie Zamawiającemu dokumentów dopuszczających do stosowania w budownictwie, zastosowanych do realizacji przedmiotu zamówienia materiały budowlane.

10) Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za szkody wyrządzone przez Wykonawcę podczas wykonywania przedmiotu zamówienia.

11) 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**

1 615 536,75 zł netto (tj. 1 987 110,20 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. 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**

Roboty budowlane będące przedmiotem postępowania zostaną przez Wykonawcę wykonane osobiście przy użyciu sprzętu i osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę (będących w zasobach Wykonawcy).

*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 całość 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 usamodzielnąć 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 VII 2020 do VI 2023 r. wynosi 93%. Ponadto przychód za okres VII- XII 2017 r. wynosił 93%, I-XII 2018 r – wynosił 92 %, I-XII 2019 wynosił 93 %, I-VI 2020 wynosił 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.

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

Od dnia podpisania umowy do 30.06.2021 r.

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

**8. Ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy**, o którym mowa w art. 66 ust. 2 ustawy zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 550134732-N-2020 w dniu 23.07.2020 r. oraz zostało zamieszczone na stronie internetowej Biuletynu Informacji Publicznej i tablicy ogłoszeń Zamawiającego.

**9. Ogłoszenie o udzieleniu zamówienia**, o którym mowa w art. 95 ust. 1 ustawy zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 510149559-N-2020. w dniu 11.08.2020..... r. oraz zostało zamieszczone na stronie internetowej Biuletynu Informacji Publicznej i tablicy ogłoszeń Zamawiającego.

**10. 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

45.23.20.00-2 Roboty pomocnicze w zakresie rurociągów i kabli

45.10.00.00-8 Przygotowanie terenu pod budowę

45.23.32.53-7 Roboty w zakresie nawierzchni dróg dla pieszych

BURMISTRZ

WALDEMAR SŁUPAŁKOWSKI

KIEROWNIK  
Referatu Inwestycji  
i Rozwoju Gospodarczego

mgr Anna Sotkiewicz-Tumanik