

Numer sprawy:
ORG.271.7.2019

INFORMACJA O ZAMIARZE ZAWARCIA UMOWY

o której mowa w art. 67 ust. 11 Ustawy Prawo zamówień publicznych

1. Nazwa i adres zamawiającego:

Gmina Lubicz z siedzibą Urzędu Gminy Lubicz w Lubiczu Dolnym, ul. Toruńska 21, 87-162 Lubicz.

2. Określenie przedmiotu zamówienia i wielkości lub zakresu zamówienia:

Powierzenie spółce Lubickie Wodociągi Sp. z o.o. realizacji zadań własnych Gminy poprzez świadczenie na jej rzecz:

- 1) usług w zakresie zarządzania oraz gospodarowania nieruchomościami do których prawo przysługuje Gminie,
- 2) usług w ramach zapewnienia obsługi funkcjonowania punktu selektywnej zbiórki odpadów komunalnych,
- 3) usług w zakresie gospodarki komunalnej,
- 4) usług związanych z utrzymaniem świetlic
- 5) usług w zakresie utrzymania obiektów sportowych, placów zabaw oraz siłowni zewnętrznych
- 6) usług w zakresie utrzymania nawierzchni dróg, chodników, drogowych obiektów inżynierskich, urządzeń zabezpieczających ruch i innych urządzeń związanych z drogami.

Zakres zamówienia określono w załącznikach do niniejszej informacji

3. Szacunkowa wartość zamówienia: 7 762 940 zł

4. Nazwa i adres wykonawcy, któremu zamawiający zamierza udzielić zamówienia:

Lubickie Wodociągi sp. z o.o., ul. Toruńska 56, 87-162 Lubicz

5. Podstawa prawna i uzasadnienie wyboru trybu udzielania zamówienia z wolnej ręki:

Podstawą prawną wyboru trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki jest art. 67 ust. 1 pkt 12 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 1843)

Uzasadnienie wyboru trybu:

Zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 12 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 1843) jednostka samorządu terytorialnego (zamawiający) może udzielić zamówienia bezpośrednio danej osobie prawnej jeżeli są spełnione następujące warunki:

- a) Zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegająca na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotycząca zarządzania sprawami tej osoby prawnej.
- b) Ponad 90 % działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną nad którą ten zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit a)
- c) W kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

W przypadku relacji istniejących pomiędzy Gminą Lubicz, a spółką Lubickie Wodociągi Sp. z o.o. powyższe warunki są spełnione z następujących względów:

Ad a) Gmina Lubicz posiada 100 % udziałów w spółce Lubickie Wodociągi Sp. z o.o. Już sam fakt posiadania wszystkich udziałów w spółce sugeruje, że taki wspólnik wywiera dominujący wpływ na funkcjonowanie Spółki¹. Poza tym analizując relacje pomiędzy Gminą, a Spółką nie można tracić z pola widzenia specyfiki stosunków w jakich pozostaje spółka gminna z jej wspólnikiem i założycielem. W istocie bowiem rzeczy status prawny spółki gminnej jest pochodną statusu prawnego jej wspólnika i założyciela zarazem, czyli jednostki samorządu terytorialnego. Jakkolwiek tego rodzaju relacja i zależność pomiędzy spółką i jej założycielem zawsze występuje, to w przypadku spółek komunalnych jest ona przez ustawodawcę szczególnie silnie eksponowana, a wynika to z ustawy o samorządzie gminnym oraz ustawy o gospodarce komunalnej. Wiąże się to z faktem, że spółka wykonuje zadania należące do gminy, w zakresie spółce powierzonym, a jej działanie nie jest nastawione przede wszystkim na zysk, lecz ma zaspokajać zbiorowe potrzeby wspólnoty samorządowej. Spółka prawa handlowego, podobnie jak i zakład budżetowy, to tylko formy wykonywania przez jednostki samorządu terytorialnego tychże zadań².

Poza tym z samego faktu posiadania 100 % udziałów w spółce wynika, że zamawiający tworzy jeden z organów Spółki – Zgromadzenie Wspólników. To do Zgromadzenia Wspólników należy decydowanie o zakresie działalności Spółki. To Zgromadzeniu Wspólników przysługuje bowiem wyłączne prawo do zmian umowy spółki - znamiennym przykładem jest tutaj rozszerzenie zakresu zadań Spółki o realizację zadań własnych Gminy Lubicz obejmujących świadczenie usług w zakresie dotychczas realizowanym przez Zarząd Dróg, Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Lubiczu, które to działanie było efektem podjęcia przez Radę Gminy Lubicz uchwały nr XIII/162/19 z dnia 11 września 2019 r. w sprawie likwidacji jednostki budżetowej – Zarządu Dróg, Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Lubiczu oraz

¹ Zob. w tym względzie wyrok Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej z dnia 11 maja 2006 r. w sprawie C-340/04 *Carbotermo SpA*, ECLI:EU:C:2006:308, pkt 37.

² W ten sposób o relacji pomiędzy Gminą a jej spółkami wypowiedziała się Krajowa Izba odwoławcza w wyroku z dnia 7 lutego 2017 r., sygn. akt KIO 158/17 oraz z dnia 21 kwietnia 2017 r., sygn. akt KIO 625/17.

określenia nowej formy wykonywania zadań tej jednostki. Realizacja owej uchwały została powierzona do wykonania Wójtowi Gminy Lubicz. W powyższym kontekście należy podkreślić, że to Gmina (działając już bezpośrednio, a nie jako współnik) określa za pomocą aktu prawa miejscowego szczegółowe zasady świadczenia przez Spółkę usług z zakresu dostarczania wody i odbioru ścieków (Uchwała nr XII/143/19 Rady Gminy Lubicz z dnia 29 sierpnia 2019 r. w sprawie przyjęcia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Lubicz).

Ponadto, to właśnie Wójt Gminy Lubicz (jako podmiot uprawniony do wykonywania praw udziałowych w spółce) ustala zasady wynagradzania członków organu zarządzającego, co wynika z ustawy z dnia 9 czerwca 2016 r. o zasadach kształtowania wynagrodzeń osób kierujących niektórymi spółkami (Dz. U. 2016 poz. 1202 ze zm.). Ustawa ta reguluje sposób wykonywania uprawnień z akcji przysługujących m.in. jednostkom samorządu terytorialnego, w zakresie kształtowania wynagrodzeń członków organów zarządzających i organów nadzorczych, a także wybranych postanowień umów zawieranych z członkami organów zarządzających (art. 1 pkt 2), przy czym przez akcje należy rozumieć akcje lub udziały (art. 1 ust. 3 pkt 4). Jak wynika z art. 4 ww. ustawy, to właśnie podmiot uprawniony do wykonywania praw z akcji (udziałów) ustala w drodze uchwał część stałą wynagrodzenia członka organu zarządzającego oraz część zmienną, uzależnioną od poziomu realizacji celów zarządczych. Zasadą jest także, że to projekty uchwał w sprawie wynagrodzeń wyznaczają cele zarządcze, wagi tych celów, a także obiektywne i mierzalne kryteria ich realizacji i rozliczania (ust. 8). Powyższe przepisy rangi ustawowej potwierdzają istnienie kontroli zamawiającego nad Spółką odpowiadającej kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami.

Ad b) Gdy chodzi o przesłankę dotyczącą wykonywania ponad 90 % działalności przez Spółkę na rzecz Gminy to zgodnie ze sprawozdaniami finansowymi Spółki w ciągu ostatnich trzech lat udział przychodów generowanych z tytułu świadczenia usług poleconych przez Gminę w ogólnej kwocie przychodów generowanych przez Spółkę wyniósł:

- w roku 2016 – 100%
- w roku 2017 – 100%
- w roku 2018 – 100%

Ad c) W końcu gdy chodzi o brak kapitału prywatnego to jak wskazano powyżej 100 % udziałów w Spółce jest własnością Gminy.

6. Planowany termin realizacji zamówienia i czas trwania umowy

Okres realizacji zamówienia: 02.01.2020 r. – 31.12.2020 r.

Czas trwania umowy: 01.01.2020 r.– 31.05.2021 r.

- 7. Informacja o terminie i odpowiednio zamieszczeniu lub opublikowaniu ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy, o którym mowa w art. 66 ust. 2, jeżeli zostało zamieszczone lub opublikowane albo informacja, że takie ogłoszenie nie zostało zamieszczone lub opublikowane:**

Zamawiający nie opublikował ogłoszenia o zamiarze zawarcia umowy, o którym mowa w art. 66 ust. 2 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 poz. 1843).