

PZPZ/ 533 /LG/2016

Bytom, 17.03.2016r.

**Uczestnicy
postępowania przetargowego****Dotyczy: postępowania nr PRZZ/0351.**

Działając zgodnie z Regulaminem udzielenia zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o., Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawa 33 kpl. nowych sekcji liniowych obudowy zmechanizowanej o zakresie pracy od nie więcej niż 1,4 m do co najmniej 2,4 m dla WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. KWK Bobrek-Piekary Ruch Bobrek, udziela odpowiedzi do treści SIWZ.

Pytanie nr 1

Zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w poniższym zakresie.

Z pkt II.1. SIWZ wynika, iż postępowanie prowadzone jest w oparciu o Regulamin udzielania zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.. Ustawę stosuje się m.in. do udzielania zamówień publicznych o wartości przekraczającej wyrażoną w złotych równowartość kwoty 30.000 euro (art.4 pkt 8 pzp), jednakże w stosunku do zamówień sektorowych, zgodnie z art. 133 ust. 1 pzp, ustawę stosuje się, jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust.8, tj. wyrażona w złotych równowartość kwoty 418 000 euro (dla dostaw lub usług). Taka właśnie sytuacja ma miejsce w niniejszym postępowaniu na Dostawę 33 kpl. nowych sekcji liniowych obudowy zmechanizowanej o zakresie pracy od nie więcej niż 1,4 m do co najmniej 2,4 m dla potrzeb WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. KWK Bobrek-Piekary Ruch Bobrek. Z uwagi na ilość sekcji obudów zmechanizowanych objętych przetargiem i średnie ceny rynkowe można zakładać, iż wartość zamówienia z pewnością przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 pzp, a mimo to SIWZ wyraźnie wskazuje, iż podstawą prowadzenia postępowania jest Regulamin.

Wnoszę o potwierdzenie przez Zamawiającego, czy wartość niniejszego postępowania jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, tj. wyrażona w złotych równowartość kwoty 418 000 euro, a jeżeli przekracza – dodatkowo o wyjaśnienie dlaczego pomimo tego Zamawiający nie prowadzi postępowania w oparciu o ustawę pzp. tylko o Regulamin. Ponadto w przypadku potwierdzenia, iż postępowanie powinno być prowadzone w oparciu o ustawę – wnoszę o unieważnienie postępowania i ogłoszenie go na nowo, z odpowiednią korektą SIWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, iż WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich nie jest zobowiązany do stosowania ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn.zm.), zwanej dalej „uPzp”, z uwagi na to, że nie posiada statusu jednostki sektora finansów publicznych czy innego podmiotu w rozumieniu przepisów art. 3 pkt 1-5 i 7 uPzp.

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.www.weglokoks Kraj.pl**KWK BOBREK-PIEKARY**ul. Gen. Jerzego Ziętka T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-48-65 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618
41-940 Piekary Śląskie F: +48 32 768 06 22 REGON 270034633 Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN41-905 Bytom T: 32 7181 000, F: 32 7181 781
ul. Konstytucji 76 bobrekiekary@weglokoks Kraj.pl

Jak wynika z treści wpisu do Krajowego Rejestru Sądowego – Rejestru Przedsiębiorstw pod nr KRS 0000080618, prowadzonego w Sądzie Rejonowym w Gliwicach X Wydział Gospodarczy, WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich została utworzona w celu prowadzenia działalności zarobkowej w zakresie handlu oraz wzbogacenia produktów węglowych i nie jest jednoosobową spółką Skarbu Państwa jak WĘGLOKOKS S.A., posiadającą w Spółce Zamawiającego 100 % udziałów. Obie spółki są zupełnie odrębnymi podmiotami prawa.

Sytuacja prawna Zamawiającego odnośnie braku podstaw do stosowania ustawy - Prawo zamówień publicznych nie zmieniła się po nabyciu w dniu 8 maja 2015 r. części majątku Kompanii Węglowej S.A. w postaci zorganizowanej części przedsiębiorstwa (ZORG) - Oddziału KWK „Piekary” i Oddziału KWK „Bobrek” ze względu na treść przepisu art. 3 ust. 1 pkt 4 w zw. z ust. 2 uPzp. Po przeniesieniu prawa własności wskazanych wyżej Oddziałów, a także koncesji na wydobywanie węgla kamiennego, na rzecz Zamawiającego, WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. nie stał się podmiotem zamówień sektorowych wobec udzielanych w obecnie połączonej Kopalni zamówień, których wartość przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 uPzp. W myśl powołanego wyżej przepisu art. 3 pkt 4 podmioty inne niż określone w art. 3 pkt 1-3a powinni przestrzegać procedur uPzp, jeżeli zamówienie jest udzielane w celu wykonywania jednego z rodzajów działalności, o której mowa w art. 132, **a działalność ta jest wykonywana na podstawie praw szczególnych lub wyłącznych.**

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich nie spełnia łącznie powyższych przesłanek, a zatem nie udziela zamówień sektorowych.

Wskutek zmiany stanu prawnego tzw. „dyrektywy sektorowej”, dokonanej w ślad za orzecznictwem Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości, wyraźnie wskazano w przepisie w art. 3 ust. 2 uPzp, że prawami szczególnymi lub wyłącznymi w rozumieniu ust. 1 pkt 4 są prawa przyznane w drodze ustawy lub decyzji administracyjnej, polegające na zastrzeżeniu wykonywania określonej działalności dla jednego lub większej liczby podmiotów, jeżeli spełnienie określonych odrębnymi przepisami warunków uzyskania takich praw nie powoduje obowiązku ich przyznania.

W ramach polskich przepisów prawa materialnego należy zwłaszcza uwzględnić ustawę z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (Dz.U. z 2015 r. poz. 196 z późn.zm.), która w sposób wyraźny nie ogranicza liczby podmiotów, którym koncesja może być udzielona czy przeniesiona, a zatem kryteria jej przyznania mają charakter przejrzysty i niedyskryminacyjny.

Zamawiający informuje, iż w oparciu o przepis art. 36 ustawy – Prawa geologicznego i górniczego stosownymi decyzjami Ministra Środowiska z dnia 8 maja 2015 r. zostały przeniesione na rzecz WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich udzielone Kompanii Węglowej S.A. w Katowicach koncesje na wydobywanie węgla kamiennego z poszczególnych złóż. Przy przeniesieniu koncesji zostały więc zastosowane obiektywne i proporcjonalne podstawy, przy czym Minister Środowiska dokonał oceny, czy nie sprzeciwia się temu interes publiczny.

Wobec tego regulacje w ustawie z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze zachowują konkurencyjność pomiędzy podmiotami ubiegającymi o koncesję


Poza tym decyzja koncesyjna nie ma charakteru w pełni uznaniowego, albowiem podstawy odmowy udzielenia koncesji zostały w sposób wyczerpujący określone w przepisie art. 29 ustawy - Prawo geologiczne i górnicze, a także w art. 56 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz.U. z 2015 r. poz. 584 z późn.zm.).

Oznacza to, że w przypadku prowadzenia działalności eksploatacyjnej z wykorzystaniem zasobów węgla kamiennego przez podmioty inne niż prawa publicznego, wykonywanie tejże działalności nie następuje w oparciu o prawa szczególne lub wyłączne.

Zważywszy na przytoczone wyżej unormowania WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich nie wykonuje działalności na podstawie praw szczególnych lub wyłącznych, a zatem nie jest zobowiązany do stosowania przepisów ustawy - Prawo zamówień publicznych przy udzielaniu zamówień.

Z tych względów przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone jest tylko i wyłącznie na podstawie Regulaminu udzielania zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o.

Przewodniczący Komisji Przetargowej


PEŁNOMOCNIK
WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.
DYREKTOR ds. PRODUKCJI

Andrzej Malesza

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoksraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jerzego Ziętka T: +48 32 768 06 20
41-940 Piekary Śląskie F: +48 32 768 06 22

NIP: 653-000-48-65
REGON 270034633

Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618
Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN

41-905 Bytom T: 32 7181 000, F: 32 7181 781
ul. Konstytucji 76 bobrekiekary@weglokoksraj.pl

