

Uchwała Nr XVII / 154 / 2012

Rady Miejskiej w Kole

z dnia 25 stycznia 2012 roku

w sprawie rozpatrzenia wezwania do usunięcia interesu prawnego lub uprawnienia

Na podstawie art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) Rada Miejska w Kole uchwała, co następuje:

§1

Rada Miejska w Kole po rozpatrzeniu wezwania Pana Stanisława Opasa do usunięcia naruszenia interesu prawnego lub uprawnienia podjęciem przez Radę Miejską w Kole uchwały Nr XIV/122/2011 z dnia 30 listopada 2011 roku w sprawie: powierzenia jednoosobowej Spółce Gminy Miejskiej Koło pod nazwą „Miejski Zakład Usług Komunalnych Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Kole” niektórych zadań własnych Gminy Miejskiej Koło z zakresu gospodarki komunalnej uznaje, że uchwała nie narusza interesu prawnego ani uprawnienia wzywającego.

§ 2

Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Miasta Koła.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca

Rady Miejskiej w Kole



/ Urszula Pękacz /

UZASADNIENIE
do uchwały Nr XVII / 154 / 2012
Rady Miejskiej w Kole
z dnia 25 stycznia 2012 roku

W dniu 30.11.2011 roku Rada Miejska w Kole podjęła uchwałę Nr XIV/122/2011 w sprawie: **powierzenia jednoosobowej Spółce Gminy Miejskiej Kolo pod nazwą „Miejski Zakład Usług Komunalnych Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Kole” niektórych zadań własnych Gminy Miejskiej Kolo z zakresu gospodarki komunalnej.**

Z wezwaniem do usunięcia naruszenia interesu prawnego lub uprawnienia wymienioną wyżej uchwałą Rady Miejskiej w Kole wystąpił Pan Stanisław Opas, wskazując jednocześnie, że uchwała ta narusza przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych i jego interes prawny z uwagi na prowadzoną działalność gospodarczą w zakresie wskazanym w § 1 w/w uchwały.

Uchwała której dotyczy wezwanie podjęta została m. in. na podstawie art. 2 i art. 4 ustawy o gospodarce komunalnej i dotyczy wykonywania zadań własnych gminy z zakresu gospodarki komunalnej przez utworzoną w tym celu spółkę komunalną.

W przypadku gdy gmina wykonuje swoje zadania publiczne przy pomocy własnej jednostki organizacyjnej (spółka prawa handlowego), mamy do czynienia z samodzielnym wykonywaniem zadań przez gminę, tj. w imieniu i na rachunek gminy jako osoby prawnej. W takim przypadku, w świetle definicji zamówienia publicznego, rozumianego jako odpłatna umowa cywilnoprawna zawierana pomiędzy zamawiającym i wykonawcą, przy powierzeniu zadań publicznych własnej jednostce organizacyjnej nie dochodzi do udzielenia zamówienia publicznego, gdyż odbywa się ono bez powstania zobowiązania o charakterze cywilnoprawnym. Takie powierzenie mieści się w sferze władztwa wewnętrznego gminy, która samodzielnie decyduje o sposobie wykonywania zadań własnych. W takim przypadku mamy do czynienia z rozstrzygnięciem wewnątrz - organizacyjnym.

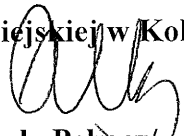
Tytułem do wykonywania przez spółkę określonych zadań komunalnych jest uchwała organu gminy oraz akt o jej utworzeniu. W takim przypadku gmina nie nabywa od spółki żadnych usług, dostaw czy też robót budowlanych. Relacje te mają charakter stosunków właścicielskich. Tak też wykonywanie zadań własnych gminy przez utworzoną w tym celu własną jednostkę organizacyjną wyposażoną w osobowość prawną nie stanowi zamówienia publicznego (art. 2 pkt 13 ustawy Prawo zamówień publicznych).

Tak więc utworzona spółka prawa handlowego będzie realizować zadania gminy z zakresu gospodarki komunalnej w imieniu własnym i na własny rachunek przy pomocy wniesionego lub powierzonego majątku komunalnego. Do powierzenia zadania użyteczności publicznej jednostce organizacyjnej gminy w drodze aktu kreującego tę jednostkę ustawa Prawa zamówień publicznych nie znajduje zastosowania. Takie też stanowisko zajął Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 11 sierpnia 2005 roku. W wyroku tym stwierdził, iż „Wykonywanie przez gminę zadań komunalnych we własnym zakresie przez utworzoną w tym celu jednostkę organizacyjną siłą rzeczy zawarcia umowy nie wymaga. Podstawą powierzenia wykonywania tych zadań jest bowiem sam akt organu gminy powołujący do życia tę jednostkę i określający przedmiot jej działania”. (vide: wyrok NSA z dnia 11.08.2005r., II GSK 105/05, ONSA i WSA 2006/2/62; wyrok WSA w W-wie z dn. 14.12.2005r., III SA/Wa 2815/05, LEX nr 200785).

W kwestii obowiązku stosowania przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych przez spółkę z o.o. utworzoną przez jednostkę samorządu terytorialnego, w celu wykonywania zadań własnych tej jednostki, wypowiedział się również Urząd Zamówień Publicznych wydając opinię prawną. Zgodnie ze stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych (opinia dostępna na stronie internetowej www.uzp.gov.pl), powierzenie zadań publicznych spółce prawa handlowego powołanej przez gminę w celu wykonywania tych zadań nie stanowi udzielenia zamówienia publicznego w rozumieniu przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych.

Podsumowując, należy przyjąć, że wykonywanie zadań własnych gminy przez utworzoną w tym celu własną spółkę prawa handlowego, przy założeniu, że gmina posiada cały kapitał zakładowy tej spółki nie stanowi zamówienia publicznego i nie wymaga stosowania procedur udzielenia zamówień publicznych określonych w ustawie Prawo zamówień publicznych.

Podjęta uchwała rady gminy w sprawie powierzenia spółce ze 100 – procentowym udziałem gminy zadań własnych gminy z zakresu gospodarki komunalnej nie może więc, naruszać przepisów tej ustawy.

Przewodnicząca
Rady Miejskiej w Kole

/Urszula Pękacz/