

**UCHWAŁA Nr XXI/189/2016
RADY MIEJSKIEJ W KARCZEWIE
z dnia 2 czerwca 2016 r.**

**w sprawie uchylenia uchwały nr XV/144/2016 Rady Miejskiej w Karczewie z dnia
28 stycznia 2016 r.**

Na podstawie art. 18 ust. 1 w związku z art. 7 ust. 1 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r., poz. 446) w związku z art. 4 ustawy z dnia 21 czerwca 2001 r. o ochronie praw lokatorów, mieszkaniowym zasobie gmin i o zmianie Kodeksu cywilnego (Dz. U. z 2014 r., poz. 150 z późn. zm.¹) oraz art. 2 i art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2016 r., poz. 573) uchwała się, co następuje:

§ 1. Uchyla się Uchwałę Nr XV/144/2016 Rady Miejskiej w Karczewie z dnia 28 stycznia 2016 r. w sprawie powierzenia spółce Komunalne Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Karczewie obowiązkowego zadania własnego gminy polegającego na administrowaniu mieszkaniowym zasobem Gminy Karczew.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Karczewa.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady
Danuta Trzaskowska

¹ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2015 r. poz. 1322, poz. 1777, Dz. U. z 2016 r. poz. 8.

UZASADNIENIE

Uchwałą Nr XV/144/2016 z dnia 28 stycznia 2016 r. Rada Miejska w Karczewie powierzyła spółce Komunalne Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Karczewie obowiązkowe zadanie własne gminy polegające na administrowaniu mieszkaniowym zasobem Gminy Karczew.

Powodem podjęcia powyższej uchwały było wprowadzenie przez Parlament Europejski nowej dyrektywy klasycznej (Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych), a w szczególności regulacji dotyczących zamówień *in house*, określonych w art. 12 Dyrektywy. Regulacje te umożliwiają udzielanie osobom prawnym zamówień z wolnej ręki, jeżeli spełnione są wszystkie poniższe warunki:

- 1) zamawiający sprawuje kontrolę nad osobą prawną podobną do kontroli nad własnymi jednostkami,
- 2) **ponad 80% działalności kontrolowanej osoby prawnej** jest prowadzone w ramach wykonywania zadań powierzonych jej przez instytucję zamawiającą sprawującą kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tę instytucję zamawiającą,
- 3) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego, z wyjątkiem form udziału kapitału prywatnego o charakterze niekontrolującym i nieblokującym, wymaganych na mocy krajowych przepisów ustawowych, zgodnie z Traktatami, oraz nie wywierających decydującego wpływu na kontrolowaną osobę prawną.

Dostosowując przepisy polskiej ustawy o zamówieniach publicznych do wymogów nowej dyrektywy klasycznej, Sejm RP w dniu 13 maja 2016 r. uchwalił nowelizację ustawy Prawo zamówień publicznych, która została skierowana do dalszych prac parlamentarnych w Senacie. Powyższą nowelizacją wprowadzono do art. 67 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych punkt 12-ty, uprawniający do udzielenia zamówienia z wolnej ręki, w przypadku, gdy zamówienie udzielane jest osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- 1) zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez zamawiającego w taki sam sposób,
- 2) **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 pkt 1,
- 3) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

Określony znowelizowaną ustawą procentowy udział zadań publicznych powierzonych przez zamawiającego kontrolowanej przez niego spółce ustalony został na poziomie wyższym, tj. 90%, aniżeli określony w art. 12 wskazanej wyżej dyrektywy klasycznej. Zakładane przez polskie przepisy podwyższenie progu przewidzianego dyrektywą klasyczną do 90% w istotny

sposób wpływa na możliwość powierzenia spółce KPEC Sp. z o.o. przez Gminę zadań własnych określonych w przedmiotowej uchwale w trybie *in house*, co było intencją uchwały. Spółka KPEC Sp. z o.o. uzyskuje także dochody z działalności innej niż realizacja zadań własnych gminy, a udział tych dochodów w stosunku do dochodów z realizacji zadań własnych Gminy ulegnie jeszcze zwiększeniu w perspektywie przystąpienia przez spółkę do realizacji projektu z zakresu budownictwa społecznego (TBS). Z powyższych względów zakres zadań powierzonych spółce KPEC Sp. z o.o. przez Gminę Karczew nie będzie przekraczał progu 90%, co – w przypadku wejścia w życie art. 67 ust. 1 pkt. 12 ustawy Prawo zamówień publicznych – wyłączy możliwość udzielenia spółce zamówień z wolnej ręki na podstawie tego przepisu.

Wobec powyższego zasadnym jest uchylenie Uchwały Nr XV/144/2016 z dnia 28 stycznia 2016 r. Rady Miejskiej w Karczewie, gdyż z uwagi na wskazane wyżej zmiany ustawowe, nie będzie możliwe wykonywanie uchwały zgodnie z założeniami, które legły u podstaw jej podjęcia przez Radę Miejską.

Konsekwencją uchylenia przez Radę Miejską przedmiotowej uchwały będzie konieczność zmiany aktu założycielskiego spółki KPEC Sp. z o.o. poprzez wykreślenie z niego zadań powierzonych spółce w wykonaniu uchwały Rady Miejskiej w Karczewie Nr XV/144/2016 z dnia 28 stycznia 2016 r.

Przewodnicząca Rady
Danuta Trzaskowska