UCHWAŁA NR XXV/230/2013
RADY GMINY ŚWIDWIN
z dnia 21 lutego 2013r.

w sprawie odmowy uwzględnienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa w uchwale Rady Gminy Świdwin

Na postawie 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.) uchwala się, co następuje:

§ 1. Odmawia się uwzględnienia wezwania z dnia 4 stycznia 2013r. wniesionego przez P.H.U. Eko-Fiuk s.c. Jadwiga Fiuk, Anna FIUK, Arkadiusz Fiuk, Tomasz Fiuk reprezentowane przez adwokata Andrzeja Turczyna dotyczącego usunięcia naruszenia prawa w uchwale nr XIII/113/2011 z dnia 29 grudnia 2011r. w sprawie powierzenia spółce Międzygminne Przedsiębiorstwo Gospodarki Odpadami Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wardyniu Górnym zadań własnych Gminy w zakresie gospodarki odpadami komunalnymi oraz wyrażenia zgody na zawarcie przez Gminę Świdwin umowy wykonawczej.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Świdwin.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Krzysztof Kaszuba

Kancelaria Radcy Prawnego
mgr Piotr Szczygielski
Radca Prawny

UZASADNIENIE

do Uchwały Nr XXV/230/2013

z dnia 21.02.2013r.

Rada Gminy Świdwin jako podstawę do niniejszej uchwały przyjmuje następujące przesłanki.

Uchwała jest zgodna z prawem, nie została zakwestionowana w tym zakresie przez organ nadzoru tj. Wojewodę Zachodniopomorskiego w trybie art. 91 ustawy o samorządzie gminnym.

Co do wyartykułowanych w wezwaniu poszczególnych naruszeń prawa Rada Gminy Świdwin przyjmuje następujące stanowisko.

I. Co do naruszenia **art. 6 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej oraz art. 22 Konstytucji RP** - zgodność uchwały z art. 19 ustawy z dnia 1 lipca 2011 r. (Dz. U. Nr 152, poz. 897) o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw uniemożliwia uznanie, iż ta uchwała narusza inne przepisy prawa tj. art. 6 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej oraz art. 22 Konstytucji RP.

II. Co do naruszenia **art. 3 a ust. 1 i 3 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach** (Dz. U. z 2005 r. Nr 236, poz. 2008 z późn. zm.) – uchwała tych przepisów nie narusza.

Zgodność uchwały z powołanymi przepisami wynika z art. 19 ustawy z dnia 1 lipca 2011 r. (Dz. U. Nr 152, poz. 897) o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw stanowiącego, iż :

W przypadku instalacji wskazanej w wojewódzkim planie gospodarki odpadami jako zakład zagospodarowania odpadów, dla której przed dniem wejścia w życie ustawy wydano decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach lub decyzję o warunkach zabudowy i zagospodarowania terenu, lub której budowa lub eksploatacja rozpoczęła się przed dniem wejścia w życie ustawy, przepisów art. 3a ustawy zmienianej w art. 1 nie stosuje się.

Zakład Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym prowadzony przez w 100 % udziałów spółkę komunalną Międzygminne Przedsiębiorstwo Gospodarki Odpadami sp. z o.o. w Wardyniu Górnym, której udziałowcem jest również Gmina Świdwin, został oddany do użytkowania w roku 2007.

Zakład ten jest ujęty również w Planie Gospodarki Odpadami Województwa Zachodniopomorskiego.

W tej sytuacji do istniejącego Zakładu Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym, Gmina zgodnie z cytowanym powyżej art. 19 nie stosuje przepisów art. 3 a ust. 1 i 3, z tej przyczyny uchwała powierzająca *„zagospodarowanie i unieszkodliwianie odpadów komunalnych z wykorzystaniem instalacji, urządzeń i wyposażenia Zakładu Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym"* nie jest sprzeczna z art. 3a ust. 1 i 3, a wręcz przeciwnie stanowi właśnie realizację zapisu art. 19 ustawy z dnia 1 lipca 2011 r. (Dz. U. Nr 152, poz. 897) o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw.

III. Brak również przesłanek do stwierdzenia, iż uchwała narusza art. 3 ust. 3 pkt 15c ustawy o odpadach, gdyż Zakład Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym funkcjonuje zgodnie z posiadanymi decyzjami, ujęty jest również w Planie Gospodarki Odpadami Województwa Zachodniopomorskiego.

IV. Brak jest przesłanek do stwierdzenia, iż uchwała narusza art. 4 ust. 1 pkt. 1 ustawy o gospodarce nieruchomościami.

Uchwała Nr XIII/113/2011 Rady Gminy Świdwin z dnia 29 grudnia 2011r. w swojej treści powierza „zagospodarowanie i unieszkodliwianie odpadów komunalnych z wykorzystaniem instalacji, urządzeń i wyposażenia Zakładu Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym". Przedmiotem Uchwały jest wyłącznie zagospodarowanie i unieszkodliwianie odpadów z wykorzystaniem instalacji, urządzeń i wyposażenia Zakładu Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym – zgodnie z powołanym powyżej art. 19 ustawy z dnia 1 lipca 2011 r. (Dz. U. Nr 152, poz. 897) o zmianie ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz niektórych innych ustaw. Przedmiotem uchwały nie jest powierzenie spółce zadań w zakresie „odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości" - w tej sytuacji brak jest podstaw do stwierdzenia,

iż przedmiotowa uchwała narusza art. 6d i 6e ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.

Zadania Gminy określone w art. 6d i 6e ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, w zakresie „ organizacji" przetargu na odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, to zadania wykonawczego organu gminy, które będą realizowane zgodnie z zapisami ustawowymi.

Uchwała nr XIII/113/2011 z dnia 29 grudnia 2011 r. Rady Gminy Świdwin nie dotyczy odbioru odpadów, który to „odbiór odpadów" zgodnie z art. 6d ust. 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach wyraźnie odróżnia od zagospodarowania odpadów. W art. 6d ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach jest rozróżnienie ustawowe między odbiorem odpadów oraz ich zagospodarowaniem. Zarzuty naruszenia uchwałą art. 6 d i 6 e ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach są nieuzasadnione.

Konieczność podjęcia uchwały w trybie § 44 Statutu ... wynikła z faktu, iż Spółka Międzygminne Przedsiębiorstwo Gospodarki Odpadami sp. z o.o. w Wardyniu Górnym ubiega się o dofinansowanie w ramach Programu Regionalnego dla rozwoju Pomorza Zachodniego (nr wniosku złożonego w dniu 30 listopada 2011 r. WND –RPZP.04.02.00-32-026/11)) projektu pn.: "Modernizacja Zakładu Gospodarki Odpadami w Wardyniu Górnym poprzez doposażenie sortowni" współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko

Umowa o świadczenie usług publicznych (tzw. „umowa wykonawcza") stanowi zobowiązanie podmiotu publicznego (Gminy) i podmiotu, któremu powierzono zadanie własne Gminy (zadanie polegające na świadczeniu usług w ogólnym interesie gospodarczym), w tym przypadku Międzygminne Przedsiębiorstwo Gospodarki Odpadami spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wardyniu Górnym, do odpowiedniego wykonywania tej usługi i, jeśli to konieczne, uzyskiwania sporadycznie i tylko, gdy jest to uzasadnione, dopłaty do tej usługi ze środków publicznych, zwanej rekompensatą. Powyższe wynika między innymi z postanowień Decyzji Komisji Europejskiej z dnia 28 listopada 2005 r. w sprawie stosowania art. 86 ust. 2 Traktatu WE do pomocy państwa w formie rekompensaty z tytułu świadczenia

usług publicznych, przyznawanej przedsiębiorstwom zobowiązanym do zarządzania usługami świadczonymi w ogólnym interesie gospodarczym (Dz. Urz. UE L 312 z 29.11.2005 r.) oraz uszczegółowione zostało w pkt 58 *Wytycznych w zakresie reguł dofinansowania z programów operacyjnych podmiotów realizujących obowiązek świadczenia usług publicznych (...)*, który stanowi, iż: „Finansowanie zadań wykonywanych przez spółkę komunalną następuje ze środków własnych tej spółki, (...) i/lub środków gminy. Wyposażenie spółki komunalnej w środki finansowe może nastąpić na podstawie mechanizmów przewidzianych w przepisach prawa, m. in. podwyższenia kapitału, dopłat, pożyczki wspólnika. Gmina może również przekazywać spółce komunalnej środki finansowe na podstawie łączących je umów cywilnoprawnych. Niniejsze postanowienia stosuje się odpowiednio do spółki komunalnej utworzonej przez więcej niż jedną gminę."

Nie podjęcie uchwały w sprawie powierzenia spółce Międzygminnego Przedsiębiorstwa Gospodarki Odpadami z siedzibą w Wardyniu Górnym zadań własnych Gminy w zakresie gospodarki odpadami komunalnymi oraz wyrażenia zgody na zawarcie przez Gminę Świdwin umowy wykonawczej powodowałoby negatywne konsekwencje dla majątku Gminy, która jest udziałowcem spółki w 10,6% udziałów. Zawarcie umowy wykonawczej jest jednym z istotnych wymogów procedury uzyskania dofinansowania z programów pomocowych UE, co oznacza, że podpisana umowa wykonawcza jest jednym z niezbędnych elementów wnioskowania o przedmiotowe środki pomocowe.