

Opinia

Dot.: wniosków Komisji Rozwoju Gospodarczego Rady Miejskiej w Słubicach, odnoszących się do działań zarządu PUK Sp. z o.o. w Słubicach

Wnioskami z dnia 23.05.2017 r. oraz z dnia 19.06.2017 r. KRG RM w Słubicach zwróciła się do Burmistrza Słubic o podjęcie pilnych i stanowczych działań i wyjaśnienie kwestii poruszonych we wniosku z dnia 23.05.2017 r. oraz o natychmiastową dymisję Prezesa Zarządu PUK Sp. z o.o. wobec naruszenia przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych oraz ustawy o finansach publicznych.

1. Wobec zastrzeżeń KRG w pierwszej kolejności wyjaśnić należy, że Prezes Zarządu PUK Sp. z o.o. nie narusza przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, albowiem posiadane przez niego udziały w spółce prawa handlowego nie stanowią więcej niż 10% kapitału zakładowego (art.2 pkt. 6) oraz art. 4 pkt.5). Spółka, w której Prezes zarządu posiada do 10% udziałów nie prowadzi także działalności konkurencyjnej wobec PUK Sp. z o.o., co wynika z ujawnionego w rejestrze przedsiębiorców KRS przedmiotu działalności, a zatem nie stanowi to naruszenia art. 211 § 1 Kodeksu spółek handlowych.
2. PUK Sp. z o.o. jest spółką komunalną z udziałem Gminy Słubice wynoszącym ponad 90%, lecz nie jest podmiotem podlegającym rygorom zamówień publicznych, ponieważ nie spełnia wymogów wskazanych w ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z art. 3 ustawę stosuje się do udzielania zamówień publicznych, zwanych dalej "zamówieniami", przez m.in. osoby prawne, utworzone w szczególnym celu zaspokajania potrzeb o charakterze powszechnym niemających charakteru przemysłowego ani handlowego, jeżeli:

- 1) jednostki sektora finansów publicznych posiadają ponad połowę udziałów i mają prawo do powoływania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego, ale tylko w sytuacji, gdy osoba prawna nie działa w zwykłych warunkach rynkowych, jej celem nie jest wypracowanie zysku i nie ponosi strat wynikających z prowadzenia działalności,
- 2) ponad 50% wartości udzielanego przez nie zamówienia jest finansowane ze środków publicznych lub przez podmioty będące

jednostkami sektora finansów publicznych – w tym przypadku Gminę Słubice.

Warunków tych PUK Sp. z o.o. nie spełnia, gdyż spółka działa w zwykłych, konkurencyjnych warunkach rynkowych, a jej celem jest wypracowanie zysku, co nie wyklucza możliwości ponoszenia strat z prowadzonej działalności, a nadto nie korzysta ze środków publicznych.

3. Wobec powyższego Spółka może dokonywać zakupów lub zamówień ze środków własnych, o ile nie korzysta przy ich realizacji ze środków publicznych, dotacji na zadania zlecone lub innych form korzystania ze środków publicznych. Nie podlega zatem także i rygorom przewidzianym w ustawie z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych.

Dlatego też stwierdzić należy, że PUK Sp. z o.o. nie miał obowiązku stosowania procedur przetargowych w myśl przepisów Pzp. Przy czym zaznaczyć należy, że nawet w przypadku istnienia takiego obowiązku ustawy nie stosuje się do zamówień o wartości poniżej 30.000 Euro.

Natomiast o konieczności zakupu pojazdów oraz zakresie ich gospodarczego wykorzystania decyduje Zarząd Spółki, który na podstawie art. 200 § 1 Ksh prowadzi sprawy spółki, co oznacza bieżące zarządzanie działalnością spółki.

Reasumując - zarząd Spółki w analizowanych przypadkach nie naruszył prawa i działał w granicach swoich kompetencji. Nie wyklucza to – co oczywiste – wyjaśnienia kwestii poruszonych przez komisje Rady Miejskiej, gdyż Gmina Słubice dysponuje zdecydowaną większością udziałów i z tego tytułu sprawuje nadzór właścicielski nad PUK Sp. z o.o., ale uprawnienia te wykonuje bezpośrednio Burmistrz Słubic.

W załączeniu – wyciąg z przepisów przywołanych powyżej.

Słubice, dnia 11 lipca 2017 r.

Sporządził:

Robert Zubczewski- Bogdanow

Radca prawny