

Ełk, dnia 31.01.2022 r.

Prezes

Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Podmiot publiczny – Zamawiający:

Gmina Ełk, ul. Tadeusza Kościuszki 28 A, 19-300 Ełk

tel.: 87 619-45-00

e-mail: ug@elk.gmina.pl

www.elk.gmina.pl

Odwołujący: KOMA Ełk sp.z.o.o., ul. Krzemowa 8B, 19-300 Ełk

KRS 0000667940, e-mail: zamowienia@koma.pl

zastępowana przez radcę prawnego Marcina Bogdana

z Kancelarii Radców Prawnych Marcin Bogdan i Wspólnicy

ul. Wojska Polskiego 53/4, 19-300 Ełk

email: bogdan@kancelaria-mb.pl

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego przez Gminę Ełk na odbiór i transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk KZP.271.3.1.2022 (znak postępowania: 2022/BZP 00022576/01 z dnia 17-01-2022, publikacja ogłoszenia o zamówieniu nastąpiła w Dz.Urz. UE pod numerem Dz.U./S 2022/S016-039064)

Odpowiedź

Zamawiającego na odwołanie

W imieniu Gminy Ełk (Zamawiający), w związku ze złożeniem w dniu 24.01.2022 r. przez KOMA Ełk sp.z.o.o., ul. Krzemowa 8B, 19-300 Ełk odwołania w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Odbiór i transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk znak postępowania KZP.271.3.1.2022”, od czynności Zamawiającego polegającej na wyborze trybu zamówienia z wolnej ręki w zakresie udzielenia zamówienia publicznego na podstawie art. 521 ust. 1 ustawy z 11.9.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm. [obecnie t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.], dalej: PrZamPubl), wnoszę o oddalenie odwołania w całości.

Uzasadnienie

Zamawiający jakim jest Gmina Ełk ogłosił w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 17 stycznia 2022 r. ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy pod numerem 2022/BZP 00022576/01 na zadanie pn. „Odbiór i transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk”

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

- 1) art. 214 ust. 1 pkt 11 PZP w związku z art. 216 ust. 1 PZP oraz ust. 4 pkt 2 Załącznika nr 2 do Rozporządzenia Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2439) poprzez niewyczerpujące uzasadnienie prawne i faktyczne wyboru trybu udzielenia zamówienia publicznego w Ogłoszeniu o zamiarze zawarcia umowy,
- 2) art. 214 ust. 1 pkt 11 lit a) PZP poprzez zamierzenie udzielenia zamówienia spółce Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z o. o., w której nie posiada dominującego wpływu na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej,
- 3) art. 214 ust. 1 pkt 11 lit b) PZP poprzez zamierzenie udzielenia zamówienia spółce Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z o. o., w której mniej niż 90% średniego rocznego przychodu z działalności za ostatnie 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia pochodzi z zadań powierzonych przez zamawiającego,

Odnosząc się do poszczególnych zarzutów opisanych w odwołaniu Zamawiający wyjaśnia, iż Odwołujący przyjął błędną analizę stanu faktycznego.

Przedmiotem zamówienia objęta jest usługa odbioru i transportu odpadów komunalnych w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 888). Konkretyzując zakres zamówienia obejmuje odbiór i transport odpadów komunalnych „u źródła”, z kategorii nieruchomości o których mowa w art. 6c ust. 1 u.c.p.g. (nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy) oraz 6c ust. 2b u.c.p.g. (nieruchomości, które w części stanowią nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, a w części nieruchomości na których nie zamieszkują mieszkańcy). Zgodnie z art. 6d ust. 1 u.c.p.g. tak określony zakres zamówienia, może stać się przedmiotem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego udzielanego w każdym z trybów znanych przepisom ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: „p.z.p.”) w tym w trybie zamówienia z wolnej ręki (nie wyłączając udzielenia zamówienia in-house w oparciu o art. 214 ust. 1 pkt 11 P.z.p.).

Zamówienie, będące przedmiotem postępowania, na potrzeby którego sporządzono niniejsze ogłoszenie, udzielane jest przez Gminę Ełk, Zakładowi Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 P.z.p., zgodnie z którym *„Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust 1 pkt 1, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:*

- a) *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,*
- b) *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 lit. a,*

c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego"

Opublikowane przez Gminę Ełk w dniu 17 stycznia 2022 r. ogłoszenie w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 2022/BZP 00022576/01 zawiera wszystkie elementy określone Rozporządzeniem Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2439).

W szczególności biorąc pod uwagę załącznik nr 2 w/w Rozporządzenia gdzie w ust. 4 „Tryb udzielania zamówienia” określone zostały elementy:

1) informacja o trybie udzielania zamówienia oraz o podstawie prawnej zgodnie z ustawą;

zamawiający upublicznił w ogłoszeniu następujące informacje:

Zamówienie udzielane jest w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 214 ust. 1 pkt. 11 ustawy

2) uzasadnienie faktyczne i prawne wyboru trybu negocjacji albo zamówienia z wolnej ręki;

zamawiający upublicznił w ogłoszeniu następujące informacje:

Zamówienie w trybie z wolnej ręki zostanie udzielone na podstawie art. 214 ust. 1 pkt. 11 ustawy Prawo zamówień publicznych (Pzp). Spełnione są łącznie wszystkie warunki określone w art. 214 ust. 1 pkt. 11 ppkt a-c ustawy Pzp:

1. Zamówienie udzielane jest przez zamawiającego Gminę Ełk, o którym mowa w art. 4 i art 5 ust.1 pkt. 1 Pzp, osobie prawnej – Zakładowi Usług Gminnych Gmina Ełk sp. z o.o. (ZUG Gmina Ełk sp. z o.o.)
2. Kontrolę prawną nad ZUG Gmina Ełk sp. z o.o. odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami sprawuje Gmina Ełk która posiada w niej 100% udziałów
3. Ponad 90% działalności ZUG Gmina Ełk sp. z o.o. dotyczy zadań powierzonych przez Gminę Ełk i została ona powołana w celu realizacji zadań powierzonych przez Gminę Ełk 4) W ZUG Gmina Ełk sp. z o.o. nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

3) identyfikator wcześniejszego postępowania lub konkursu (jeżeli dotyczy)

zamawiający upublicznił w ogłoszeniu następujące informacje:

identyfikator poprzedniego postępowania o identycznym zakresie rzeczowym

Zamawiający odnosząc się do zarzutów i biorąc pod uwagę uzasadnienia do wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 stycznia 2022 (sygn. akt. KIO 3666/21 r. (data wpływu do tut. Urzędu 27 stycznia 2022 r.) uzupełnił dane w zakresie uzasadnienia w ogłoszeniu BZP w terminie umożliwiającym odwołującemu na zapoznanie się i analizą nowej treści ogłoszenia wraz z jego uzasadnieniem. Treść zmienionego ogłoszenia w załączeniu do odpowiedzi na odwołanie.

Poniższe dane w najwyższym stopniu potwierdzają i uzasadniają stan faktyczny pozwalający potwierdzić, iż udzielenie zamówienia spółce komunalnej Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk spółka z.o.o. w trybie zamówienia z wolnej ręki zgodnie z art. 214 ust. 1 pkt. 11 jest zgodne z obowiązującymi przepisami Prawa Zamówień Publicznych.

Należy zauważyć bardzo ważną rzecz, iż odwołujący zarzut w zakresie naruszenia art. 214 ust.11 pkt. b opiera na wyliczeniach opartych na sprawozdaniach finansowych (w tym przypadku w oparciu o sprawozdanie finansowe Spółki ZUG Gmina Ełk za lata 2018-2020). natomiast zgodnie z art. 214 ust. 5 „

do obliczania procentu działalności, o której mowa w ust. 1 pkt. 11 b uwzględnia się średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia.” W przedmiotowym zamówieniu są to lata 2019-2021.

Ponadto powyższy przepis literalnie wprost zatem stwierdza, że chodzi w nim o przychód osiągnięty przez osobę prawną w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych a nie zaś ogół przychodów tej osoby prawnej, o których mowa w art. 12 ustawy z dnia 15 lutego 1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (dalej ust. CIT). W sprawozdaniu finansowym spółki publikowanym w KRS ujmuje się zaś ogół przychodów o których mowa w art. 12 ust. CIT. Ustalając w oparciu o art. 214 ust. 5 PZP średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego **w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych** za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia to jest za lata 2019-2021r. wyłączone zatem zgodnie z tym przepisem pozycję przychodów w rozumieniu art. 12 ust. CIT nie odnoszące się do usług, dostaw lub robót budowlanych m.in.: z zaokrążeń podatkowych sald (podatku VAT), refundacji wynagrodzeń pracowników z Powiatowego Urzędu Pracy, odszkodowań (komunikacyjnych), odsetek z terminowej lokaty Spółki, umorzenia przez Gminę Ełk podatku od nieruchomości czy umorzenia składek przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych, wcześniej przyjętych jako koszty.

Mając na uwadze zarzuty odwołującej w zakresie przychodów Spółki z tytułu przejętej przez Spółkę w ramach cesji umowy Gminy Ełk zawartej z PUK Prostki tranzytu wody dzierzonymi sieciami Gminy Ełk na mocy porozumienia międzygminnego wskazać należy że Spółka sporządziła tabelę zawierającą Symulację średniego przychodu osiągniętego przez Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za lata 2019-2021r. o którym mowa w art. 214 ust. 5 ustawy z 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (PZP) z wyłączeniem przychodu z zadania przejętego na podstawie umowy cesji od Gminy Ełk polegającego na tranzyście wody dla PUK Prostki - wodociągiem Gminy Ełk z procentu działalności, o którym mowa w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. b PZP i uwzględnieniem go jako przychodu z zadań z działalności pozostałej. **Z symulacji tej wynika, że również w tym przypadku spełniony został warunek z art. 214 ust. 1 pkt. lit b) wz. z art. 214 ust.5 ustawy Pzp**

Zestawienia tabelaryczne na potwierdzenie spełnienie warunku z art. 214 ust. 1 pkt. lit b) wz. z art. 214 ust.5 ustawy Pzp w załączeniu do odpowiedzi na odwołanie. /załącznik nr 1/.

Wskazać w tym miejscu należy na podniesioną w uzasadnieniu odwołania wadliwą ocenę przez odwołującego struktury przychodów potwierdzających spełnienie powyższego warunku, poprzez sugerowany argument że przychody Spółki ZUG Gmina Ełk z tytułu świadczenia usług dostaw wody i odprowadzanie ścieków na rzecz odbiorców indywidualnych nie mieszczą się w kategorii przychodów wynikających z zadań powierzonych przez gminę. Jak wynika z ugruntowanego poglądu Krajowej Izby Odwoławczej zawieranie umów o zaopatrzenie w wodę lub odprowadzanie ścieków z os. fizyczną (na mocy art. 6 ust. 2 ustawy 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę oraz zbiorowym odprowadzaniu ścieków dalej jako u.o.z.z.w.z.o.ś.) i na podstawie umów (art. 6 ust. 1 u.o.z.z.w.z.o.ś.) mieści się w zakresie realizacji zadań powierzonych przez gminę. Zgodnie bowiem z definicja odbiorców usług, jest nim każdy kto korzysta z usługi (art. 2 pkt 3 1 u.o.z.z.w.z.o.ś.), czyli jest to konsekwencja jej powierzenia spółce. Kwestia uiszczania opłaty przez usługobiorców nie podważa tego. W tym zakresie, powołać się należy na pogląd zawarty w wyroku TSUE z 11.05.2006 r., (Carbotermo SpA, Consorzio Alisei vs. Comune di Busto Arsizio, AGESP SpA, C-340/04) które wskazało, że: „jeśli chodzi o kwestę, czy w tym kontekście należy uwzględnić tylko przychód uzyskany od kontrolującej jednostki samorządu terytorialnego, czy też przychód uzyskany z tytułu działalności wykonywanej na obszarze jej właściwości, to należy uznać, że decydujący charakter ma przychód uzyskany przez przedsiębiorstwo dzięki decyzjom jednostki kontrolującej o udzieleniu mu zamówień, obejmujący przychód uzyskany od beneficjentów usług w wykonaniu tych decyzji. W istocie, uwzględnić należy wszelką działalność przedsiębiorstwa, któremu instytucja zamawiająca udzieliła zamówienia

wykonywaną przez to przedsiębiorstwo w ramach zamówienia i to niezależnie, czy na rzecz samej instytucji zamawiającej, czy na rzecz beneficjentów usług. Nie ma znaczenia, kto płaci wynagrodzenie temu przedsiębiorstwu – jednostka samorządu terytorialnego sprawująca kontrolę, czy też osoby trzecie będące beneficjentami usług świadczonych na podstawie koncesji lub innych stosunków prawnych nawiązanych przez tę jednostkę. Również bez znaczenia jest, na jakim obszarze usługi te są świadczone”. Podobnie w wyroku KIO z 04.10.2019 r., KIO 1842/19, w którym Izba wskazała, że: „w ocenie Izby okoliczność, że wpływy pochodzą od opłat od mieszkańców, a nie bezpośrednio od Zamawiającego, pozostaje bez znaczenia dla oceny pełnienia przez Przystępującego wymaganego w art. 67 ust. 1 pkt 12 lit. b ustawy Pzp poziomu przychodów z działalności dotyczącej wykonywania zadań powierzonych przez Zamawiającego. Ww. przepis nie uzależnia możliwości zaliczenia określonej działalności jako dotyczącej wykonywania zadań powierzonych przez zamawiającego sprawującego kontrolę od źródła przychodu. Istotne jest to czy przychód jest związany z konkretnym poleceniem podmiotu Zamawiającego, Zamawiający nie musi być płatnikiem za daną usługę”. Powyższe należy także odnieść w kontekście definicji przywołanej powyżej („każdy”) nie tylko do os. fizycznych, ale także podmiotów prowadzących działalność gospodarczych, czy spółdzielni mieszkaniowych. Jednocześnie przez zbiorowe zaopatrzenie w wodę i odprowadzanie ścieków rozumie się według art. 3 ust. 1 u.o.z.w.z.o.ś. „działalność polegającą na ujmowaniu, uzdatnianiu i dostarczaniu wody, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne”, „działalność polegającą na odprowadzaniu i oczyszczaniu ścieków, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne”. Nie wynika więc żadne ograniczenie w realizacji powierzonych jej zadań własnych. Potwierdza to także orzecznictwo Izby wyrok KIO z 24.01.2020 r., sygn. akt: 2642/19 „Przepisy ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków nie odróżniają w tym zakresie budynków zamieszkiwanych przez mieszkańców od budynków zbiorowego zamieszkania, budynków urzędowych, budynków użyteczności publicznej, innych budynków dostępnych publicznie itp.” oraz wyrok KIO z 04.10.2019 r. „Jak wynika z art. 3 ust. 1 ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków jest zadaniem własnym gminy. Zgodnie z art. 2 pkt 21 ww. ustawy przez zbiorowe zaopatrzenie w wodę rozumie się działalność polegającą na ujmowaniu uzdatnianiu i dostarczaniu wody, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne. Z kolei zgodnie z art. 2 pkt 20 ww. ustawy przez zbiorowe odprowadzanie ścieków rozumie się działalność polegającą na odprowadzaniu i oczyszczaniu ścieków, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne. Ustawa nie wprowadza wyłączeń wskazujących, że zadaniem własnym gminy jest jedynie dostarczanie wody do gospodarstw domowych czy odprowadzanie jedynie ścieków bytowych. Co więcej, przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne jest obowiązane do zawarcia umowy o zaopatrzenie w wodę lub odprowadzanie ścieków z osobą, której nieruchomości została przyłączona do sieci i która wystąpiła z pisemnym wnioskiem o zawarcie umowy (art. 6 ust. 2 ww. ustawy).” (...) „idąc tokiem rozumowania Odwołującego, należałoby uznać, że działalność spółki, która realizuje zadanie własne gminy z zakresu zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków na podstawie uchwały organu stanowiącego i która ustawowo zobowiązana jest do bezpośredniego pobierania opłat od odbiorców usług, nie mogłaby być w ogóle traktowana jako działalność dotycząca wykonywania zadań powierzonych. Powyższe jawi się jako całkowicie nieuzasadnione i nie znajdujące żadnego oparcia w obowiązujących przepisach”. Nadto, podważanie wyliczeń przedstawionych w ogłoszeniu o zamiarze zawarcia umowy zawartego w odwołaniu w kontekście taryfy jest chybione, gdyż odnosi się ona do działalności objętej taryfą, zdefiniowana jak (art. 2 pkt 12 u.o.z.w.z.o.ś.): „zestawienie ogłoszonych publicznie cen i stawek opłat za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków oraz warunki ich stosowania;”. Taryfa więc odnosi się do usług realizowanych w ramach zadania własnego i nie obejmuje innych usług. Jest nadto, zatwierdzona przez organ regulacji (Państwowe Gospodarstwa Wodne Wody Polskie - art.24b ust. 1 u.o.z.w.z.o.ś). Ma więc przymiot legalności.

Tożsame poglądy zawarte są w wyroku KIO z 27.01.2021r. sygn. akt: KIO 3399/20. Wskazać należy że powyższe wyroki zachowują aktualność również w obecnie obowiązującym stanie prawnym.

Wszystkie wskazane w art. 214 ust. 11 pkt. a)-c) przesłanki muszą zaistnieć kumulatywnie, aby możliwe było udzielenie zamówienia. Jednocześnie katalog ww. przesłanek stanowi enumeratywne wyliczenie okoliczności warunkujących udzielenie tzw. klasycznego zamówienia in-house. Takie stanowisko wynika wprost z przepisów Pzp.

Na aktualność ww. interpretacji wskazała KIO w wyroku z dnia 16 grudnia 2020 r., KIO 3069/20. W przywołanym wyroku Izba uznała, że zdaniami składu orzekającego Izby. powyższe wypowiedzi są również aktualne w tej sprawie. pomimo powołania się przez Odwołującego na wyrok TSUE z 3 października 2019 r. w sprawie C-285/18 Irgita. (...) Generalnie w powyższym wyroku Trybunał po raz kolejny potwierdził, że państwa członkowskie mają swobodę w zakresie wyboru sposobu świadczenia usług, który uznają za najbardziej odpowiedni (co wynika jednoznacznie z pkt 31 preambuły dyrektywy klasycznej). (...) Powyższy wyrok TSUE nie oznacza przyznania wykonawcom dodatkowej ochrony przed decyzjami zamawiających o zastosowaniu wyłączenia in-house, rozumianej jako nałożenie na tych ostatnich obowiązku każdorazowego wykazania zaistnienia dodatkowych. w stosunku do wynikających z art. 12 dyrektywy klasycznej, jeżeli takie wprost nie zostały wprowadzone przez krajowego prawodawcy."

Łączne zaistnienie wszystkich ww. przesłanek warunkujących udzielenie zamówienia na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 P.z.p. wynika z tego, że:

- 1) Gmina Ełk, jest podmiotem obowiązany do stosowania ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: „P.z.p. ") w związku z kwalifikowaniem się go grona zamawiających na podstawie art. 4 pkt 1 P.z.p. (Gmina Ełk jest jednostką sektora finansów publicznych w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych — art. 9 pkt 2 wskazanej ustawy),
- 2) Zakład Usług Gminnych Sp. z o.o. posiadają osobowość prawną — art. 12 ustawy z dnia 15 września 2000 r. — Kodeks spółek handlowych w związku z uzyskaniem wpisu do KRS,
- 3) Gmina Ełk, sprawuje nad Zakładem Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej.

Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. jest spółką komunalną, powstałą na podstawie uchwały Rady Gminy Ełk Nr LII/366/2017 z dnia 29 września 2017 r.

W Spółce 100% udziałów posiada Gmina Ełk. Jak wskazuje się w doktrynie „Gminy niewątpliwie mają znaczny wpływ na określenie kierunków działalności spółki (np. statut, regulamin organizacyjny itd.), mogą też kontrolować jej poczynania (np. poprzez Radę Nadzorczą, uchwały Zgromadzenia Wspólników), pomimo to jednak spółka zachowuje autonomię, m.in. może podejmować działania o charakterze komercyjnym" (J. Pawelec, Komentarz do art. 12 dyrektywy 2014/24/UE [w:] Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE. Komentarz, Warszawa 2017, SIP Legalis).

„W istocie rzeczy status prawny spółki gminnej jest pochodną statusu prawnego jej współnika i założyciela zarazem, czyli jednostki samorządu terytorialnego. Jakkolwiek tego rodzaju relacja i zależność pomiędzy spółką i jej założycielem zawsze występuje, to w przypadku spółek komunalnych jest ona przez ustawodawcę szczególnie silnie eksponowana, a wynika to z ustawy o samorządzie gminnym oraz ustawy o gospodarce komunalnej. Wiąże się z faktem, że spółka wykonuje zadania należące do gminy, w zakresie spółce powierzonym, a jej działanie nie jest nastawione przede wszystkim na zysk, lecz ma zaspokajać zbiorowe potrzeby wspólnoty samorządowej. Powołane przepisy wskazują, że gospodarka komunalna jest to działalność jednostek samorządu terytorialnego polegająca na wykonywaniu nałożonych na nie ustawowo zadań określonego rodzaju. Natomiast spółka prawa handlowego, podobnie jak i zakład budżetowy, to Inko formy wykonywania przez jednostki samorządu terytorialnego tychże zadań. Z tego stwierdzenia nasuwa się wniosek, że spółka komunalna oraz zakład budżetowy, jedynie swoistymi instrumentami w rękach gminy, która decyduje o ich utworzeniu, przedmiocie ich działalności, a także o ich likwidacji. Ponadto funkcjonowanie spółki komunalnej nie musi oznaczać całkowitego pozbawienia rady gminy i jej organu, jakim jest komisja rewizyjna, prawa kontroli nad danym wycinkiem gospodarki komunalnej, co stanowi odrębną, nieprzewidzianą przepisami ksh metodę kontroli odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami”. (zob. wyrok KIO z dnia 21 kwietnia 2017 r., 1(10 625/17).

Na gruncie powszechnie obowiązujących przepisów prawa Gminie przysługuje m.in. uprawnienie do zmiany umowy Spółki, możliwość decydowania o podwyższeniu lub obniżeniu kapitału zakładowego, a także do rozpatrzenia i zatwierdzenia sprawozdania zarządu z działalności Spółki oraz sprawozdania finansowego. Gmina nie jest ograniczona w żaden sposób umową spółki w wykonywaniu prawa z posiadanych 100% udziałów. Ponadto, Gmina (na gruncie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków) posiada szereg uprawnień o charakterze administracyjno-prawnym, które pozwalają jej na sprawowanie pełniejszej kontroli nad Spółką, jako przedsiębiorstwem wodociągowo-kanalizacyjnym. Mianowicie, zgodnie z rzeczoną ustawą Gminie przysługuje uprawnienie do wydania zezwolenia na zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (patrz: art. 16 tej ustawy), a także uprawnienie do uchwalenia wieloletniego planu rozwoju i modernizacji urządzeń wodociągowych i urządzeń kanalizacyjnych. Gmina również na mocy przepisów ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków oraz ustawy o gospodarce komunalnej posiada również uprawnienia do ustalania lub zatwierdzania regulaminów świadczenia przez Spółkę kluczowych, stanowiących główny przedmiot działalności usług o publicznych (obecnie związanych ze zbiorowym zaopatrzeniem w wodę i zbiorowym odprowadzaniem ścieków) – (Uchwała LXX/469/2018 Rady Gminy z 31.08.2018r.

Mając powyższe na względzie, należy wskazać, za wyrokiem KIO z dnia 4 października 2019 r., KIO 1842/19, „okolicznością mogącą wpływać na to, że sam fakt posiadania 100% udziałów w spółce i wykonywania kompetencji przyznanych z tego Tytułu na gruncie właściwych przepisów kodeksu spółek handlowych, jest ograniczenie tych kompetencji na gruncie innych regulacji - czy to ustawowych czy wewnątrzorganizacyjnych. (..)”. W analizowanym stanie faktycznym takich rozwiązań limitujących nie ma (ani ustawowych ani korporacyjnych). W konsekwencji zasadne jest przyjęcie, że Gmina Ełk sprawuje nad Zakładem Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. kontrolę analogiczną.

Należy podkreślić również, że umocnienie kontroli analogicznej Gminy nad Spółką wynika również z więzi korporacyjnych które w umowie spółki nie zostały w żaden sposób ograniczone, m.in. z

tego, że Gmina jest jedynym podmiotem uprawnionym m.in. do: wyboru i odwołania członków rady nadzorczej, tworzenia funduszy w spółce, określania zasad kształtowania wynagrodzeń członków zarządu i członków rady nadzorczej, nabycia i zbycia nieruchomości, użytkowania wieczystego lub udziału w nieruchomości lub użytkowaniu wieczystym. Gmina powołała również w akcie założycielskim obecny Zarząd Spółki.

W Zakładzie Usług Gminnych Gmina Etk Sp. z o.o. nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego. Przywołany powyżej warunek udzielenia zamówienia na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 c) P.z.p., uzależnia zastosowanie wskazanego trybu od istnienia / nieistnienia w kontrolowanej osobie prawnej bezpośredniego udziału kapitału prywatnego. W stosunku do Spółki, w której całość udziałów (100%) należy do Gminy Bytów, warunek ten jest spełniony.

Nadmienić trzeba, że Zamawiający planując zlecenie zamówienia dla spółki komunalnej ZUG spółka z.o.o spełniającej wszystkie przesłanki prawne pozwalające na udzielenie zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki tzw. IN-HOUSE polegającego na „Odbiorze i transporcie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Etk, poniósł już w 2021 . wydatki w wysokości 4 506 720,00 zł brutto na zakup niezbędnego sprzętu do wykonywania zadań w zakresie gospodarki odpadami.

Mając na względzie powyższe, w zaistniałym stanie faktycznym spełniły się wszystkie wyrażone w art. 214 ust. 1 pkt 11 a)-c) P.z.p. przesłanki warunkujące udzielenie przez Gminę Etk, Zakładowi Usług Gminnych Sp. z o.o. zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki IN-HOUSE.

Zamawiający utrzyma opisane powyżej warunki, nie krócej niż do czasu zakończenia umowy o realizację zamówienia publicznego, w którym to celu przewidział m.in. rozwiązania kontraktowe mające zapewnić ten stan, jak również uchylić możliwość wystąpienia stanu przeciwnego.

W tym stanie rzeczy wnoszę o oddalenie odwołania w całości.

W imieniu Zamawiającego
Zup. WÓJTA
ZASTĘPCA WÓJTA
GMINY ETK
Bożena Wołyńiec

Załączniki:

1. Odpis odpowiedzi na odwołanie.
2. Wyczerpanie w zakresie średniego przychodu ZUG Gmina Etk za lata 2019-2021.
3. Uchwała Rady Gminy Etk nr LII/366/2017 z dnia 29 września 2017 r. w sprawie wyrażenia woli utworzenia spółki komunalnej
4. Protokół Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Spółki Zakład Usług Gminnych Gmina Etk sp.z.o.o. z siedziba w Etku z dnia 14 stycznia 2020 r.
5. Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia BZP z dnia 31.01.2022
6. Porozumienie w sprawie określenia zasad współpracy i eksploatacji tranzytowej sieci wodociągowej.
7. Umowa przeniesienia praw i obowiązków
8. Decyzja Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody polskie
9. Uchwała RG VIII/44/2019 z dnia 28 marca 2019 r. w sprawie przyjęcia Regulaminu Dostarczania wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Etk.

Ełk, dnia 31.01.2022 r.

Prezes

Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Podmiot publiczny – Zamawiający:

Gmina Ełk, ul. Tadeusza Kościuszki 28 A, 19-300 Ełk

tel.: 87 619-45-00

e-mail: ug@elk.gmina.pl

www.elk.gmina.pl

Odwołujący: KOMA Ełk sp.z.o.o., ul. Krzemowa 8B, 19-300 Ełk

KRS 0000667940, e-mail: zamowienia@koma.pl

zastępowana przez radcę prawnego Marcina Bogdana

z Kancelarii Radców Prawnych Marcin Bogdan i Wspólnicy

ul. Wojska Polskiego 53/4, 19-300 Ełk

email: bogdan@kancelaria-mb.pl

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego przez Gminę Ełk na odbiór i transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk KZP.271.3.1.2022 (znak postępowania: 2022/BZP 00022576/01 z dnia 17-01-2022, publikacja ogłoszenia o zamówieniu nastąpiła w Dz.Urz. UE pod numerem Dz.U./S 2022/S016-039064)

Odpowiedź

Zamawiającego na odwołanie

W imieniu Gminy Ełk (Zamawiający), w związku ze złożeniem w dniu 24.01.2022 r. przez KOMA Ełk sp.z.o.o., ul. Krzemowa 8B, 19-300 Ełk odwołania w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Odbiór i transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk znak postępowania KZP.271.3.1.2022”, od czynności Zamawiającego polegającej na wyborze trybu zamówienia z wolnej ręki w zakresie udzielenia zamówienia publicznego na podstawie art. 521 ust. 1 ustawy z 11.9.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm. [obecnie t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.], dalej: PrZamPubl), wnoszę o oddalenie odwołania w całości.

Uzasadnienie

Zamawiający jakim jest Gmina Ełk ogłosił w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 17 stycznia 2022 r. ogłoszenie o zamiarze zawarcia umowy pod numerem 2022/BZP 00022576/01 na zadanie pn. „Odbiór i transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk”

Odwołujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów:

- 1) art. 214 ust. 1 pkt 11 PZP w związku z art. 216 ust. 1 PZP oraz ust. 4 pkt 2 Załącznika nr 2 do Rozporządzenia Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2439) poprzez niewyczerpujące uzasadnienie prawne i faktyczne wyboru trybu udzielenia zamówienia publicznego w Ogłoszeniu o zamiarze zawarcia umowy,
- 2) art. 214 ust. 1 pkt 11 lit a) PZP poprzez zamierzenie udzielenia zamówienia spółce Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z o. o., w której nie posiada dominującego wpływu na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej,
- 3) art. 214 ust. 1 pkt 11 lit b) PZP poprzez zamierzenie udzielenia zamówienia spółce Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z o. o., w której mniej niż 90% średniego rocznego przychodu z działalności za ostatnie 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia pochodzi z zadań powierzonych przez zamawiającego,

Odnosząc się do poszczególnych zarzutów opisanych w odwołaniu Zamawiający wyjaśnia, iż Odwołujący przyjął błędną analizę stanu faktycznego.

Przedmiotem zamówienia objęta jest usługa odbioru i transportu odpadów komunalnych w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 888). Konkretyzując zakres zamówienia obejmuje odbiór i transport odpadów komunalnych „u źródła”, z kategorii nieruchomości o których mowa w art. 6c ust. 1 u.c.p.g. (nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy) oraz 6c ust. 2b u.c.p.g. (nieruchomości, które w części stanowią nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, a w części nieruchomości na których nie zamieszkują mieszkańcy). Zgodnie z art. 6d ust. 1 u.c.p.g. tak określony zakres zamówienia, może stać się przedmiotem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego udzielanego w każdym z trybów znanych przepisom ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: „p.z.p.”) w tym w trybie zamówienia z wolnej ręki (nie wyłączając udzielenia zamówienia in-house w oparciu o art. 214 ust. 1 pkt 11 P.z.p.).

Zamówienie, będące przedmiotem postępowania, na potrzeby którego sporządzono niniejsze ogłoszenie, udzielane jest przez Gminę Ełk, Zakładowi Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 P.z.p., zgodnie z którym *„Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust 1 pkt 1, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:*

- a) *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,*
- b) *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 lit. a,*

c) *w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego*"

Opublikowane przez Gminę Ełk w dniu 17 stycznia 2022 r. ogłoszenie w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 2022/BZP 00022576/01 zawiera wszystkie elementy określone Rozporządzeniem Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych (Dz. U. poz. 2439).

W szczególności biorąc pod uwagę załącznik nr 2 w/w Rozporządzenia gdzie w ust. 4 „Tryb udzielania zamówienia” określone zostały elementy:

1) **informacja o trybie udzielania zamówienia oraz o podstawie prawnej zgodnie z ustawą;**

zamawiający upublicznił w ogłoszeniu następujące informacje:

Zamówienie udzielane jest w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 214 ust. 1 pkt. 11 ustawy

2) **uzasadnienie faktyczne i prawne wyboru trybu negocjacji albo zamówienia z wolnej ręki;**

zamawiający upublicznił w ogłoszeniu następujące informacje:

Zamówienie w trybie z wolnej ręki zostanie udzielone na podstawie art. 214 ust. 1 pkt. 11 ustawy Prawo zamówień publicznych (Pzp). Spełnione są łącznie wszystkie warunki określone w art. 214 ust.1 pkt. 11 ppkt a-c ustawy Pzp:

- 1. Zamówienie udzielane jest przez zamawiającego Gminę Ełk, o którym mowa w art. 4 i art 5 ust.1 pkt. 1 Pzp, osobie prawnej – Zakładowi Usług Gminnych Gmina Ełk sp. z o.o. (ZUG Gmina Ełk sp. z o.o.)*
- 2. Kontrolę prawną nad ZUG Gmina Ełk sp. z o.o. odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami sprawuje Gmina Ełk która posiada w niej 100% udziałów*
- 3. Ponad 90% działalności ZUG Gmina Ełk sp. z o.o. dotyczy zadań powierzonych przez Gminę Ełk i została ona powołana w celu realizacji zadań powierzonych przez Gminę Ełk 4) W ZUG Gmina Ełk sp. z o.o. nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.*

3) **identyfikator wcześniejszego postępowania lub konkursu (jeżeli dotyczy)**

zamawiający upublicznił w ogłoszeniu następujące informacje:

identyfikator poprzedniego postępowania o identycznym zakresie rzeczowym

Zamawiający odnosząc się do zarzutów i biorąc pod uwagę uzasadnienia do wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 stycznia 2022 (sygn. akt. KIO 3666/21 r. (data wpływu do tut. Urzędu 27 stycznia 2022 r.) uzupełnił dane w zakresie uzasadnienia w ogłoszeniu BZP w terminie umożliwiającym odwołującemu na zapoznanie się i analizą nowej treści ogłoszenia wraz z jego uzasadnieniem. Treść zmienionego ogłoszenia w załączeniu do odpowiedzi na odwołanie.

Poniższe dane w najwyższym stopniu potwierdzają i uzasadniają stan faktyczny pozwalający potwierdzić, iż udzielenie zamówienia spółce komunalnej Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk spółka z.o.o. w trybie zamówienia z wolnej ręki zgodnie z art. 214 ust. 1 pkt. 11 jest zgodne z obowiązującymi przepisami Prawa Zamówień Publicznych.

Należy zauważyć bardzo ważną rzecz, iż odwołujący zarzut w zakresie naruszenia art. 214 ust.11 pkt. b opiera na wylczeniach opartych na sprawozdaniach finansowych (w tym przypadku w oparciu o sprawozdanie finansowe Spółki ZUG Gmina Ełk za lata 2018-2020). natomiast zgodnie z art. 214 ust. 5 „

do obliczania procentu działalności, o której mowa w ust. 1 pkt. 11 b uwzględnia się średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia.” W przedmiotowym zamówieniu są to lata 2019-2021.

Ponadto powyższy przepis literalnie wprost zatem stwierdza, że chodzi w nim o przychód osiągnięty przez osobę prawną w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych a nie zaś ogół przychodów tej osoby prawnej, o których mowa w art. 12 ustawy z dnia 15 lutego 1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (dalej ust. CIT). W sprawozdaniu finansowym spółki publikowanym w KRS ujmuje się zaś ogół przychodów o których mowa w art. 12 ust. CIT. Ustalając w oparciu o art. 214 ust. 5 PZP średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego **w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych** za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia to jest za lata 2019-2021r. wyłączono zatem zgodnie z tym przepisem pozycję przychodów w rozumieniu art. 12 ust. CIT nie odnoszące się do usług, dostaw lub robót budowlanych m.in.: z zaokrągleń podatkowych sald (podatku VAT), refundacji wynagrodzeń pracowników z Powiatowego Urzędu Pracy, odszkodowań (komunikacyjnych), odsetek z terminowej lokaty Spółki, umorzenia przez Gminę Ełk podatku od nieruchomości czy umorzenia składek przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych, wcześniej przyjętych jako koszty.

Mając na uwadze zarzuty odwołującej w zakresie przychodów Spółki z tytułu przejętej przez Spółkę w ramach cesji umowy Gminy Ełk zawartej z PUK Prostki tranzytu wody dzierzonymi sieciami Gminy Ełk na mocy porozumienia międzygminnego wskazać należy że Spółka sporządziła tabelę zawierającą Symulację średniego przychodu osiągniętego przez Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za lata 2019-2021r. o którym mowa w art. 214 ust. 5 ustawy z 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (PZP) z wyłączeniem przychodu z zadania przejętego na podstawie umowy cesji od Gminy Ełk polegającego na tranzyście wody dla PUK Prostki - wodociągiem Gminy Ełk z procentu działalności, o którym mowa w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. b PZP i uwzględnieniem go jako przychodu z zadań z działalności pozostałej. **Z symulacji tej wynika, że również w tym przypadku spełniony został warunek z art. 214 ust. 1 pkt. lit b) wz. z art. 214 ust.5 ustawy Pzp**

Zestawienia tabelaryczne na potwierdzenie spełnienie warunku z art. 214 ust. 1 pkt. lit b) wz. z art. 214 ust.5 ustawy Pzp w załączeniu do odpowiedzi na odwołanie. /załącznik nr 1/.

Wskazać w tym miejscu należy na podniesioną w uzasadnieniu odwołania wadliwą ocenę przez odwołującego struktury przychodów potwierdzających spełnienie powyższego warunku, poprzez sugerowany argument że przychody Spółki ZUG Gmina Ełk z tytułu świadczenia usług dostaw wody i odprowadzanie ścieków na rzecz odbiorców indywidualnych nie mieszczą się w kategorii przychodów wynikających z zadań powierzonych przez gminę. Jak wynika z ugruntowanego poglądu Krajowej Izby Odwoławczej zawieranie umów o zaopatrzenie w wodę lub odprowadzanie ścieków z os. fizyczną (na mocy art. 6 ust. 2 ustawy 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę oraz zbiorowym odprowadzaniu ścieków dalej jako u.o.z.z.w.z.o.ś.) i na podstawie umów (art. 6 ust. 1 u.o.z.z.w.z.o.ś.) mieści się w zakresie realizacji zadań powierzonych przez gminę. Zgodnie bowiem z definicja odbiorców usług, jest nim każdy kto korzysta z usługi (art. 2 pkt 3 1 u.o.z.z.w.z.o.ś.), czyli jest to konsekwencja jej powierzenia spółce. Kwestia uiszczania opłaty przez usługobiorców nie podważa tego. W tym zakresie, powołać się należy na pogląd zawarty w wyroku TSUE z 11.05.2006 r., (Carbotermo SpA, Consorzio Alisei vs. Comune di Busto Arsizio, AGESP SpA, C-340/04) które wskazało, że: „jeśli chodzi o kwestę, czy w tym kontekście należy uwzględnić tylko przychód uzyskany od kontrolującej jednostki samorządu terytorialnego, czy też przychód uzyskany z tytułu działalności wykonywanej na obszarze jej właściwości, to należy uznać, że decydujący charakter ma przychód uzyskany przez przedsiębiorstwo dzięki decyzjom jednostki kontrolującej o udzieleniu mu zamówień, obejmujący przychód uzyskany od beneficjentów usług w wykonaniu tych decyzji. W istocie, uwzględnić należy wszelką działalność przedsiębiorstwa, któremu instytucja zamawiająca udzieliła zamówienia

wykonywaną przez to przedsiębiorstwo w ramach zamówienia i to niezależnie, czy na rzecz samej instytucji zamawiającej, czy na rzecz beneficjentów usług. Nie ma znaczenia, kto płaci wynagrodzenie temu przedsiębiorstwu – jednostka samorządu terytorialnego sprawująca kontrolę, czy też osoby trzecie będące beneficjentami usług świadczonych na podstawie koncesji lub innych stosunków prawnych nawiązanych przez tę jednostkę. Również bez znaczenia jest, na jakim obszarze usługi te są świadczone”. Podobnie w wyroku KIO z 04.10.2019 r., KIO 1842/19, w którym Izba wskazała, że: „w ocenie Izby okoliczność, że wpływy pochodzą z opłat od mieszkańców, a nie bezpośrednio od Zamawiającego, pozostaje bez znaczenia dla oceny pełnienia przez Przystępującego wymaganego w art. 67 ust. 1 pkt 12 lit. b ustawy Pzp poziomu przychodów z działalności dotyczącej wykonywania zadań powierzonych przez Zamawiającego. Ww. przepis nie uzależnia możliwości zaliczenia określonej działalności jako dotyczącej wykonywania zadań powierzonych przez zamawiającego sprawującego kontrolę od źródła przychodu. Istotne jest to czy przychód jest związany z konkretnym poleceniem podmiotu Zamawiającego, Zamawiający nie musi być płatnikiem za daną usługę”. Powyższe należy także odnieść w kontekście definicji przywołanej powyżej („każdy”) nie tylko do os. fizycznych, ale także podmiotów prowadzących działalność gospodarczą, czy spółdzielni mieszkaniowych. Jednocześnie przez zbiorowe zaopatrzenie w wodę i odprowadzanie ścieków rozumie się według art. 3 ust. 1 u.o.z.z.w.z.o.ś. „działalność polegającą na ujmowaniu, uzdatnianiu i dostarczaniu wody, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne”, „działalność polegającą na odprowadzaniu i oczyszczaniu ścieków, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne”. Nie wynika więc żadne ograniczenie w realizacji powierzonych jej zadań własnych. Potwierdza to także orzecznictwo Izby wyrok KIO z 24.01.2020 r., sygn. akt: 2642/19 „Przepisy ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków nie odróżniają w tym zakresie budynków zamieszkiwanych przez mieszkańców od budynków zbiorowego zamieszkania, budynków urzędowych, budynków użyteczności publicznej, innych budynków dostępnych publicznie itp.” oraz wyrok KIO z 04.10.2019 r. „Jak wynika z art. 3 ust. 1 ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków jest zadaniem własnym gminy. Zgodnie z art. 2 pkt 21 ww. ustawy przez zbiorowe zaopatrzenie w wodę rozumie się działalność polegającą na ujmowaniu uzdatnianiu i dostarczaniu wody, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne. Z kolei zgodnie z art. 2 pkt 20 ww. ustawy przez zbiorowe odprowadzanie ścieków rozumie się działalność polegającą na odprowadzaniu i oczyszczaniu ścieków, prowadzoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne. Ustawa nie wprowadza wyłączeń wskazujących, że zadaniem własnym gminy jest jedynie dostarczanie wody do gospodarstw domowych czy odprowadzanie jedynie ścieków bytowych. Co więcej, przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne jest obowiązane do zawarcia umowy o zaopatrzenie w wodę lub odprowadzanie ścieków z osobą, której nieruchomości została przyłączona do sieci i która wystąpiła z pisemnym wnioskiem o zawarcie umowy (art. 6 ust. 2 ww. ustawy).” (...) „idąc tokiem rozumowania Odwołującego, należałoby uznać, że działalność spółki, która realizuje zadanie własne gminy z zakresu zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków na podstawie uchwały organu stanowiącego i która ustawowo zobowiązana jest do bezpośredniego pobierania opłat od odbiorców usług, nie mogłaby być w ogóle traktowana jako działalność dotycząca wykonywania zadań powierzonych. Powyższe jawi się jako całkowicie nieuzasadnione i nie znajdujące żadnego oparcia w obowiązujących przepisach”. Nadto, podważanie wyliczeń przedstawionych w ogłoszeniu o zamiarze zawarcia umowy zawartego w odwołaniu w kontekście taryfy jest chybione, gdyż odnosi się ona do działalności objętej taryfą, zdefiniowana jak (art. 2 pkt 12 u.o.z.z.w.z.o.ś.): „zestawienie ogłoszonych publicznie cen i stawek opłat za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków oraz warunki ich stosowania;”. Taryfa więc odnosi się do usług realizowanych w ramach zadania własnego i nie obejmuje innych usług. Jest nadto, zatwierdzona przez organ regulacji (Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie - art.24b ust. 1 u.o.z.z.w.z.o.ś). Ma więc przymiot legalności.

Tożsame poglądy zawarte są w wyroku KIO z 27.01.2021r. sygn. akt: KIO 3399/20. Wskazać należy że powyższe wyroki zachowują aktualność również w obecnie obowiązującym stanie prawnym.

Wszystkie wskazane w art. 214 ust. 11 pkt. a)-c) przesłanki muszą zaistnieć kumulatywnie, aby możliwe było udzielenie zamówienia. Jednocześnie katalog ww. przesłanek stanowi enumeratywne wyliczenie okoliczności warunkujących udzielenie tzw. klasycznego zamówienia in-house. Takie stanowisko wynika wprost z przepisów Pzp.

Na aktualność ww. interpretacji wskazała KIO w wyroku z dnia 16 grudnia 2020 r., KIO 3069/20. W przywołanym wyroku Izba uznała, że zdaniem składu orzekającego Izby, powyższe wypowiedzi są również aktualne w tej sprawie. pomimo powołania się przez Odwołującego na wyrok TSUE z 3 października 2019 r. w sprawie C-285/18 Irqita. (...) Generalnie w powyższym wyroku Trybunał po raz kolejny potwierdził, że państwa członkowskie mają swobodę w zakresie wyboru sposobu świadczenia usług, który uznają za najbardziej odpowiedni (co wynika jednoznacznie z pkt 31 preambuły dyrektywy klasycznej). (...) Powyższy wyrok TSUE nie oznacza przyznania wykonawcom dodatkowej ochrony przed decyzjami zamawiających o zastosowaniu wyłączenia in-house, rozumianej jako nałożenie na tych ostatnich obowiązku każdorazowego wykazania zaistnienia dodatkowych. w stosunku do wynikających z art. 12 dyrektywy klasycznej, jeżeli takie wprost nie zostały wprowadzone przez krajowego prawodawcy."

Łączne zaistnienie wszystkich ww. przesłanek warunkujących udzielenie zamówienia na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 P.z.p. wynika z tego, że:

- 1) Gmina Ełk, jest podmiotem obowiązany do stosowania ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: „P.z.p. ”) w związku z kwalifikowaniem się go grona zamawiających na podstawie art. 4 pkt 1 P.z.p. (Gmina Ełk jest jednostką sektora finansów publicznych w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych — art. 9 pkt 2 wskazanej ustawy),
- 2) Zakład Usług Gminnych Sp. z o.o. posiadają osobowość prawną — art. 12 ustawy z dnia 15 września 2000 r. — Kodeks spółek handlowych w związku z uzyskaniem wpisu do KRS,
- 3) Gmina Ełk, sprawuje nad Zakładem Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej.

Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. jest spółką komunalną, powstałą na podstawie uchwały Rady Gminy Ełk Nr LII/366/2017 z dnia 29 września 2017 r.

W Spółce 100% udziałów posiada Gmina Ełk. Jak wskazuje się w doktrynie „Gminy niewątpliwie mają znaczny wpływ na określenie kierunków działalności spółki (np. statut, regulamin organizacyjny itd.), mogą też kontrolować jej poczynania (np. poprzez Radę Nadzorczą, uchwały Zgromadzenia Wspólników), pomimo to jednak spółka zachowuje autonomię, m.in. może podejmować działania o charakterze komercyjnym" (J. Pawelec, Komentarz do art. 12 dyrektywy 2014/24/UE [w:] Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE w sprawie zamówień publicznych, uchylająca dyrektywę 2004/18/WE. Komentarz, Warszawa 2017, SIP Legalis).

„W istocie rzeczy status prawny spółki gminnej jest pochodną statusu prawnego jej współnika i założyciela zarazem, czyli jednostki samorządu terytorialnego. Jakkolwiek tego rodzaju relacja i zależność pomiędzy spółką i jej założycielem zawsze występuje, to w przypadku spółek komunalnych jest ona przez ustawodawcę szczególnie silnie eksponowana, a wynika to z ustawy o samorządzie gminnym oraz ustawy o gospodarce komunalnej. Wiąże się z faktem, że spółka wykonuje zadania należące do gminy, w zakresie spółce powierzonym, a jej działanie nie jest nastawione przede wszystkim na zysk, lecz ma zaspokajać zbiorowe potrzeby wspólnoty samorządowej. Powołane przepisy wskazują, że gospodarka komunalna jest to działalność jednostek samorządu terytorialnego polegająca na wykonywaniu nałożonych na nie ustawowo zadań określonego rodzaju. Natomiast spółka prawa handlowego, podobnie jak i zakład budżetowy, to lingo formy wykonywania przez jednostki samorządu terytorialnego tychże zadań. Z tego stwierdzenia nasuwa się wniosek, że spółka komunalna oraz zakład budżetowy, jedynie swoistymi instrumentami w rękach gminy, która decyduje o ich utworzeniu, przedmiocie ich działalności, a także o ich likwidacji. Ponadto funkcjonowanie spółki komunalnej nie musi oznaczać całkowitego pozbawienia rady gminy i jej organu, jakim jest komisja rewizyjna, prawa kontroli nad danym wycinkiem gospodarki komunalnej, co stanowi odrębną, nieprzewidzianą przepisami ksh metodę kontroli odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami”. (zob. wyrok KIO z dnia 21 kwietnia 2017 r., 1{10 625/17).

Na gruncie powszechnie obowiązujących przepisów prawa Gminie przysługuje m.in. uprawnienie do zmiany umowy Spółki, możliwość decydowania o podwyższeniu lub obniżeniu kapitału zakładowego, a także do rozpatrzenia i zatwierdzenia sprawozdania zarządu z działalności Spółki oraz sprawozdania finansowego. Gmina nie jest ograniczona w żaden sposób umową spółki w wykonywaniu prawa z posiadanych 100% udziałów. Ponadto, Gmina (na gruncie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków) posiada szereg uprawnień o charakterze administracyjno-prawnym, które pozwalają jej na sprawowanie pełniejszej kontroli nad Spółką, jako przedsiębiorstwem wodociągowo-kanalizacyjnym. Mianowicie, zgodnie z rzeczoną ustawą Gminie przysługuje uprawnienie do wydania zezwolenia na zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (patrz: art. 16 tej ustawy), a także uprawnienie do uchwalenia wieloletniego planu rozwoju i modernizacji urządzeń wodociągowych i urządzeń kanalizacyjnych. Gmina również na mocy przepisów ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków oraz ustawy o gospodarce komunalnej posiada również uprawnienia do ustalania lub zatwierdzania regulaminów świadczenia przez Spółkę kluczowych, stanowiących główny przedmiot działalności usług o publicznych (obecnie związanych ze zbiorowym zaopatrzeniem w wodę i zbiorowym odprowadzaniem ścieków) – (Uchwała LXX/469/2018 Rady Gminy z 31.08.2018r.

Mając powyższe na względzie, należy wskazać, za wyrokiem KIO z dnia 4 października 2019 r., KIO 1842/19, „okolicznością mogącą wpływać na to, że sam fakt posiadania 100% udziałów w spółce i wykonywania kompetencji przyznanych z tego Tytułu na gruncie właściwych przepisów kodeksu spółek handlowych, jest ograniczenie tych kompetencji na gruncie innych regulacji - czy to ustawowych czy wewnątrzorganizacyjnych. (..)”. W analizowanym stanie faktycznym takich rozwiązań limitujących nie ma (ani ustawowych ani korporacyjnych). W konsekwencji zasadne jest przyjęcie, że Gmina Ełk sprawuje nad Zakładem Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. kontrolę analogiczną.

Należy podkreślić również, że umocnienie kontroli analogicznej Gminy nad Spółką wynika również z więzi korporacyjnych które w umowie spółki nie zostały w żaden sposób ograniczone, m.in. z

tego, że Gmina jest jedynym podmiotem uprawnionym m.in. do: wyboru i odwołania członków rady nadzorczej, tworzenia funduszy w spółce, określania zasad kształtowania wynagrodzeń członków zarządu i członków rady nadzorczej, nabycia i zbycia nieruchomości, użytkowania wieczystego lub udziału w nieruchomości lub użytkowaniu wieczystym. Gmina powołała również w akcie założycielskim obecny Zarząd Spółki.

W Zakładzie Usług Gminnych Gmina Ełk Sp. z o.o. nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego. Przywołany powyżej warunek udzielenia zamówienia na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 c) P.z.p., uzależnia zastosowanie wskazanego trybu od istnienia / nieistnienia w kontrolowanej osobie prawnej bezpośredniego udziału kapitału prywatnego. W stosunku do Spółki, w której całość udziałów (100%) należy do Gminy Bytów, warunek ten jest spełniony.

Nadmienić trzeba, że Zamawiający planując zlecenie zamówienia dla spółki komunalnej ZUG spółka z.o.o spełniającej wszystkie przesłanki prawne pozwalające na udzielenie zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki tzw. IN-HOUSE polegającego na „Odbiorze i transporcie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Ełk, poniósł już w 2021 . wydatki w wysokości 4 506 720,00 zł brutto na zakup niezbędnego sprzętu do wykonywania zadań w zakresie gospodarki odpadami.

Mając na względzie powyższe, w zaistniałym stanie faktycznym spełniły się wszystkie wyrażone w art. 214 ust. 1 pkt 11 a)-c) P.z.p. przesłanki warunkujące udzielenie przez Gminę Ełk, Zakładowi Usług Gminnych Sp. z o.o. zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki IN-HOUSE.

Zamawiający utrzyma opisane powyżej warunki, nie krócej niż do czasu zakończenia umowy o realizację zamówienia publicznego, w którym to celu przewidział m.in. rozwiązania kontraktowe mające zapewnić ten stan, jak również uchylić możliwość wystąpienia stanu przeciwnego.

W tym stanie rzeczy wnoszę o oddalenie odwołania w całości.

W imieniu Zamawiającego
Zup. WOJTA
ZASTĘPCA WÓJTA
GMINY EŁK
Bożena Wołyniec

Załączniki:

1. Odpis odpowiedzi na odwołanie.
2. Wyczenia w zakresie średniego przychodu ZUG Gmina Ełk za lata 2019-2021.
3. Uchwała Rady Gminy Ełk nr LII/366/2017 z dnia 29 września 2017 r. w sprawie wyrażenia woli utworzenia spółki komunalnej
4. Protokół Nadzwyczajnego Zgromadzeni Wspólników Spółki Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk sp.z.o.o. z siedziba w Ełku z dnia 14 stycznia 2020 r.
5. Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia BZP z dnia 31.01.2022
6. Porozumienie w sprawie określenia zasad współpracy i eksploatacji tranzytowej sieci wodociągowej.
7. Umowa przeniesienia praw i obowiązków
8. Decyzja Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody polskie
9. Uchwała RG VIII/44/2019 z dnia 28 marca 2019 r. w sprawie przyjęcia Regulaminu Dostarczania wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Ełk.

Średni przychód osiągnięty przez Zakład Usług Gminnych Gmina Elk Sp. z o.o. w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za lata 2019-2021r. o którym mowa w art. 214 ust. 5 ustawy z 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych

Przychody z działalności powierzonej przez Gminę Elk za lata 2019-

Wyszczególnienie przychodów z tytułu:	Kwoty netto
dostarczanie wody	6 030 225,02 zł
odprowadzanie ścieków	4 179 218,86 zł
dopłata do wody do 1m3	757 956,69 zł
dopłata do ścieków do 1m3	1 772 488,45 zł
opłata administracyjna stała wynikająca z taryfy	423 770,73 zł
woda na cele przeciwpożarowe	1 948,30 zł
opłata dodatkowa za przekroczenie normy ścieków	54 292,54 zł
uprzętnięcie dzikich wysypisk na terenie Gminy Elk	1 658,34 zł
zlec. ze szkół oraz Instytucji kultury Gminy Elk	375 577,52 zł
zlecenia z Gminy Elk (m.In. Z Funduszu Sołeckiego, wykonanie wiaty przystankowe, tablice informacyjne, pomosty, naprawy i konserwacja place zabaw oraz siłownie plenerowe)	2 329 354,61 zł
utrzymanie zieleni na terenie Gminy Elk	1 021 722,56 zł
infrastruktura drogowa na terenie Gminy Elk	220 243,80 zł
oczyszczenie chodników na terenie Gminy Elk	316 133,89 zł
roboty remontowo- sprzętowe na terenie Gminy Elk	733 764,57 zł
zimowe utrzymanie dróg na terenie Gminy Elk	856 287,73 zł
budowa siecl wod-kan na terenie Gminy Elk	260 653,07 zł
wywóz szamba oraz wymiana plecy grzewczych (z budynków socjalnych na terenie Gminy Elk),	34 930,73 zł
częściowa refundacja kosztów bieżących napraw i remontów dzierżonych sieci wod-kan za terenie Gminy Elk	499 999,90 zł
przeterminowane nadpłaty z rozl. za wodę,	561,04 zł
wymiana i przegląd hydrantów na terenie Gminy Elk	378 665,45 zł
dofinansowanie projekt na Elektroniczne Biuro Obsługi Klienta	19 753,15 zł
transyt PUK Prostki- wodociągiem Gminy Elk	96 074,55 zł
przychód z drwna pozyskanego z wycinek zleconych przez Gminę Elk	1 673,01 zł
odsetki od należności z usług powierzonych przez Gminę Elk	15 991,28 zł
SUMA	20 382 945,79 zł

Przychody z działalności pozostałej za lata 2019-2021

Wyszczególnienie przychodów z tytułu:	Kwoty netto
zlecenia pozostałe m.In. pielęgnacja trawników, wywóz szamba	274 246,63 zł
zlec. zewnętrzne m.In. przyłącza wod-kan, wcinki do wodociągu	1 725 544,59 zł

Stwierdzam
 zgodność z **WYCENĄ**
 31. 01. 2022 WYDZIAŁU GOSPODARKI KOMUNALNEJ
 Elk, data I. ZAMÓWIENI PUBLICZNYCH
 pod
 mgr Marcin Supiński

wywóz szamba odbiorcom	36 985,47 zł
płukanie sieci wodociągowych	682,96 zł
	1 361,94 zł
odsetki od kontrahentów za nieterminowe płatności	4 318,20 zł
refaktura za media	13 078,17 zł
nieodpłatnie otrzymane sieci wod - kan	12 552,45 zł
wymiana wodomierzy (nakładki, podłlczniki)	2 068 770,41 zł
SUMA	2 068 770,41 zł

Wyszczególnienie przychodów z tytułu:	Lata 2019-2021	udział procentowy
Przychody z działalności powierzonej przez Gminę Elk za lata 2019- 2021	20 382 945,79 zł	90,79%
Przychody z działalności pozostałej za lata 2019-2021	2 068 770,41 zł	9,21%
Przychody razem	22 451 716,20 zł	100,00%

Sporządziła: Justyna Malanowska
Elk, 17.01.2022r.

SPECJALISTA
ds. naliczeń, odfat i windykacji

Sprawdziła: Ewa Litwinko
Elk, 17.01.2022 r.

GŁÓWNY KSIĘGOWY
Ewa Litwinko

PREZES Zarządu

Krzysztof Kurzynowski

data i podpis Prezes Zarządu

Wierdzam
ŚCENARZYSTWA I K
WYDZIAŁU GOSPODARKI KOMUNALNEJ
I ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

31.01.2022

data

mgr Marcin Supiński

ZAKŁAD USŁUG GMINNYCH

GMINA ELK Sp. z o.o.

ul. T. Kościuszki 28A, 19-300 Elk

REGON: 146895548 NIP: 648197107

1

Symulacja średniego przychodu osiągniętego przez Zakład Usług Gminnych Gmina Elk Sp. z o.o. w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za lata 2019-2021r. o którym mowa w art. 214 ust. 5 ustawy z 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (PZP)

z wyłączeniem przychodu z zadania przejętego na podstawie umowy cesji od Gminy Elk polegającego na transzycie wody dla PUK Prostki - wodociągami Gminy Elk z procentu działalności, o którym mowa w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. b PZP i uwzględnieniem go jako przychodu z zadań z działalności pozostałej.

Przychody z działalności powierzonej przez Gminę Elk za lata 2019-2021

Wyszczególnienie przychodów z tytułu:	Kwoty netto
dostarczanie wody	6 030 225,02 zł
odprowadzanie ścieków	4 179 218,86 zł
dopłata do wody do 1m3	757 956,69 zł
dopłata do ścieków do 1m3	1 772 488,45 zł
opłata administracyjna stała wynikająca z taryfy	423 770,73 zł
woda na cele przeciwpożarowe	1 948,30 zł
opłata dodatkowa za przekroczenie normy ścieków	54 292,54 zł
uprzątnięcie dzikich wysypisk na terenie Gminy Elk	1 658,34 zł
zlec. ze szkół oraz Instytucji kultury Gminy Elk	375 577,52 zł
zlecenia z Gminy Elk (m.in. Z Funduszu Sołeckiego, wykonanie wiaty przystankowe, tablice informacyjne, pomosty, naprawy i konserwacja place zabaw oraz siłownie plenerowe)	2 329 354,61 zł
utrzymanie zieleni na terenie Gminy Elk	1 021 722,56 zł
Infrastruktura drogowa na terenie Gminy Elk	220 243,80 zł
oczyszczenie chodników na terenie Gminy Elk	316 133,89 zł
roboty remontowo- sprzętowe na terenie Gminy Elk	733 764,57 zł
zimowe utrzymanie dróg na terenie Gminy Elk	856 287,73 zł
budowa sieci wod-kan na terenie Gminy Elk	260 653,07 zł
wywóz szamba oraz wymiana plecy grzewczych (z budynków socjalnych na terenie Gminy Elk),	34 930,73 zł
częściowa refundacja kosztów bieżących napraw i remontów dzierzonych sieci wod-kan za terenie Gminy Elk	499 999,90 zł
przetępniowane nadpłaty z rozl. za wodę,	561,04 zł
wymiana i przegląd hydrantów na terenie Gminy Elk	378 665,45 zł
dofinansowanie projekt na Elektroniczne Biuro Obsługi Klienta	19 753,15 zł
przychód z drwna pozyskanego z wycinek zleconych przez Gminę Elk	1 673,01 zł
odsetki od należności z usług powierzonych przez Gminę Elk	15 991,28 zł
SUMA	20 286 871,24 zł

Stwierdzam
 prawdziwość z oryginałem
 NACZELNIK
 31.01.2021 WYDZIAŁU GOSPODARKI KOMUNALNEJ
 i ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
 mgr Marcin Supiński

Przychody z działalności pozostałej za lata 2019-2021

Wyszczególnienie przychodów z tytułu:	Kwoty netto
zlecenia pozostałe m.in. pielęgnacja trawników, wywóz szamba	274 246,63 zł
zlec. zewnętrzne m.in. przyłącza wod-kan, wcnki do wodociągu	1 725 544,59 zł
wywóz szamba odbiorcom	36 985,47 zł
płukanie sieci wodociągowych	682,96 zł
odsetki od kontrahentów za nieterminowe płatności	1 361,94 zł
refaktura za media	4 318,20 zł
tranzyt PUK Prostki- wodociągiem Gminy Elk	96 074,55 zł
nieodpłatnie otrzymane sieci wod - kan	13 078,17 zł
wymiana wodomierzy (nakładki, podliczniki)	12 552,45 zł
SUMA	2 164 844,96 zł

Wyszczególnienie przychodów z tytułu:	Lata 2019-2021	udział procentowy
Przychody z działalności powierzonej przez Gminę Elk za lata 2019- 2021	20 286 871,24 zł	90,36%
Przychody z działalności pozostałej za lata 2019-2021	2 164 844,96 zł	9,64%
Przychody razem	22 451 716,20 zł	100,00%

Justyna Małanowska
 Sporządziła: Justyna Małanowska
 Elk, 17.01.2022r.
SPECJALISTA
 ds. naliczeń, opłat i windykacji

Sprawdziła: Ewa Litwinko
 Elk, 17.01.2022r.
 EWA LITWINKO

PREZES ZARZĄDU

Krzysztof Kurzynowski

data i podpis Prezes Zarządu

Wierdzam
 N A Z I E T. N I K
 31.01.2022
 WYDZIAŁ GOSPODARKI KOMUNALNEJ
 I ZAMÓWIENI PUBLICZNYCH
 mgr Marcin Supiński

UCHWAŁA NR LII/366/2017
RADY GMINY EŁK
z dnia 29 września 2017 roku

w sprawie wyrażenia woli utworzenia spółki komunalnej "Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk" Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. f ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.), art. 4 ust. 1 pkt 1 i art. 9 ust. 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 827) oraz art. 151 § 1 Kodeksu spółek handlowych (tj. Dz.U. 2016 poz. 1578 ze zm.)

Rada Gminy Ełk uchwala, co następuje:

§ 1.

Wyraża się wolę utworzenia spółki komunalnej „Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, zwanej dalej „Spółką”.

§ 2.

Celem Spółki będzie wykonywanie zadań własnych Gminy Ełk o charakterze użyteczności publicznej w zakresie zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków, zarządzania i administrowania mieniem komunalnym Gminy Ełk oraz gminnych dróg, ulic, mostów, placów oraz organizacji ruchu drogowego.

§ 3.

Gmina Ełk obejmie 100 % udziałów w kapitale zakładowym Spółki.

§ 4.

Na pokrycie kapitału zakładowego Spółki Gmina Ełk wniesie wkład pieniężny w kwocie 100 000,00 zł (słownie: sto tysięcy złotych 00/100).

§ 5.

Szczegółowe zasady oraz zakres działania Spółki ustalone zostaną w akcie założycielskim.

§ 6.

Utworzenie spółki nastąpi do 31 grudnia 2017 r.

§ 7.

Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Ełk.

§ 8.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy Ełk

Mirosław Radywoniuk

Zwierdzam
z oryginałem
31.01.2017
podpis

Uzasadnienie

Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. f ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.) do zadań rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu, dotyczących m.in. tworzenia spółek. Ponadto w świetle art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej, jeżeli przepisy szczególne nie stanowią inaczej, organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego postanawiają o wyborze sposobu prowadzenia i form gospodarki komunalnej. Jedną z form wykonywania przez gminę zadań własnych związanych z zaspokojeniem zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej jest utworzenie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością (art. 9 ust. 1 ustawy).

Gmina zamierza utworzyć taką spółkę przede wszystkim w celu wykonywania zadań o charakterze użyteczności publicznej w zakresie zarządzania i administrowania mieniem komunalnym Gminy Ełk oraz zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków. Docelowo zakres zadań może ulec rozszerzeniu o inne zadania gminy o charakterze użyteczności publicznej.

Na chwilę obecną zamierza się wnieść jedynie minimalny wkład pieniężny niezbędny do założenia spółki. Docelowo – po wyrażeniu zgody przez radę – do spółki zostaną wniesione aportem sieci wodno-kanalizacyjne oraz niezbędne do wykonywania zadań maszyny i urządzenia. Wniesienie tych składników wymaga uprzedniej ich wyceny.

Co do istotniejszych postanowień aktu założycielskiego planuje się, że spółka działać będzie pod firmą: Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością. Spółka może używać skrótu firmy: ZUG Gmina Ełk Sp. z o.o., a także wyróżniającego ją znaku graficznego. Siedzibą Spółki będzie miasto Ełk. Czas trwania Spółki będzie nieograniczony. Obszarem działalności Spółki będzie Gmina Ełk oraz – w granicach dozwolonych prawem – teren Rzeczypospolitej Polskiej. Przedmioty działalności określono wyżej. Natomiast w przypadku zamiaru rozszerzenia przedmiotu działalności może to być:

- 1) pobór, uzdatnianie i dostarczanie wody (36 00 Z);
- 2) odprowadzanie i oczyszczanie ścieków (37 00 Z);
- 3) zbieranie odpadów innych niż niebezpieczne (38 11 Z);
- 4) zbieranie odpadów niebezpiecznych (38 12 Z);
- 5) przetwarzanie i unieszkodliwianie odpadów niebezpiecznych (38 22 Z);
- 6) odzysk surowców z materiałów segregowanych (38 32 Z);
- 7) działalność związana z rekultywacją i pozostała działalność usługowa związana z gospodarką odpadami (39 00 Z);
- 8) kupno i sprzedaż nieruchomości na własny rachunek (68 10 Z)
- 9) wynajem i zarządzanie nieruchomościami własnymi lub dzierżawionymi (68 20 Z);
- 10) zarządzanie nieruchomościami wykonywane na zlecenie (68 32 Z);
- 11) niespecjalistyczne sprzątanie budynków i obiektów przemysłowych (81 21 Z);
- 12) specjalistyczne sprzątanie budynków i obiektów przemysłowych (81 22 Z);
- 13) pozostałe sprzątanie (81 29 Z);
- 14) działalność usługowa związana z zagospodarowaniem terenów zieleni (81 30 Z);
- 15) realizacja projektów budowlanych związanych z wznoszeniem budynków (41 10 Z);
- 16) roboty budowlane związane ze wznoszeniem budynków mieszkalnych i niemieskalnych (41 20 Z);
- 17) roboty związane z budową rurociągów przesyłowych i sieci rozdzielczych (42 21 Z);
- 18) roboty związane z budową obiektów inżynierii lądowej i wodnej (42 91 Z);
- 19) roboty związane z budową mostów i tuneli (42 13 Z);
- 20) rozbiórka i burzenie obiektów budowlanych (43 11 Z);
- 21) przygotowanie terenu pod budowę (43 12 Z);

Stwierdzam
Właściwość Złoty Ełk
31.01.2022
WYDZIAŁU GOSPODARKI KOMUNALNEJ
I ZAPRAWNIENIA PRAC PUBLICZNYCH
Ełk, data podpis

mgr Marcin Supiński

- 22) wykonywanie wykopów i wierceń geologiczno-inżynierskich (43 13 Z);
- 23) wykonywanie instalacji wodno-kanalizacyjnych, ciepłych, gazowych i klimatyzacyjnych (43 20 Z);
- 24) wykonywanie pozostałych instalacji budowlanych (43 29 Z);
- 25) tynkowanie (43 31 Z);
- 26) zakładanie stolarki budowlanej (43 32 Z);
- 27) posadzkarstwo, tapetowanie i oblicowywanie ścian (43 33 Z);
- 28) malowanie i szklenie (43 34 Z);
- 29) wykonywanie pozostałych robót budowlanych wykończeniowych (43 39 Z);
- 30) wykonywanie konstrukcji i pokryć dachowych (43 91 Z)
- 31) pozostałe specjalistyczne roboty budowlane gdzieindziej niesklasyfikowane (43 99 Z);
- 32) wynajem i dzierżawa maszyn i urządzeń budowlanych (77 32 Z);
- 33) działalność usługowa związana z zagospodarowaniem terenów zieleni (81 30 Z);
- 34) działalność usługowa związana z leśnictwem (02 40 Z);
- 35) wydobywanie żwiru i piasku; wydobywanie gliny i kaolinu (08 12 Z);
- 36) naprawa i konserwacja metalowych wyrobów gotowych (33 11 Z)
- 37) sprzedaż hurtowa odpadów i złomu (46 77 Z);
- 38) transport drogowy towarów (49 41 Z);
- 39) pozostała działalność usługowa, gdzie indziej niesklasyfikowana (96 09 Z);
- 40) działalność rachunkowo-księgową; doradztwo podatkowe (69 20 Z);
- 41) działalność prawnicza (69 10 Z)
- 42) pośrednictwo w sprzedaży miejsca na cele reklamowe w pozostałych mediach (73.12.D),
- 43) pozostała działalność profesjonalna, naukowa i techniczna, gdzie indziej niesklasyfikowana (74 90 Z).
- 44) pozostałe pozaszkolne formy edukacji, gdzie indziej nie sklasyfikowane (85 59 B)

Czynności wyżej określone Spółka wykonywać będzie w pierwszej kolejności na rzecz Wspólników (jedynym wspólnikiem będzie Gmina Ełk).

Wspólnicy będą mogli posiadać więcej niż jeden udział. Planuje się, że podwyższenie kapitału zakładowego Spółki uchwałą Zgromadzenia Wspólników do ustalonych w akcie: terminu i kwoty, nie będzie stanowić zmiany umowy spółki. Udziały w tak podwyższonym kapitale zakładowym mogą zostać pokryte wkładem pieniężnym i niepieniężnym (aportem). Na mocy uchwały Wspólników Wspólnicy będą mogli zostać w każdej chwili zobowiązani do wniesienia dopłat do kapitału. Obowiązek wniesienia dopłat nałożony będzie równomiernie w stosunku do każdego udziału. Wysokość dopłat nie może przekroczyć stokrotności wartości nominalnej udziałów każdego ze Wspólników w chwili podejmowania uchwały o wniesieniu dopłat. Wysokość dopłat, ich oprocentowanie, termin ich uiszczenia oraz ewentualnego zwrotu określi każdorazowo uchwała Zgromadzenia Wspólników.

Planuje się, że udziały – zgodnie z przepisami kodeksu spółek handlowych – będą zbywalne, przy czym zbycie udziałów i zastawienie udziału, wymagać będzie zgody Zgromadzenia Wspólników, wyrażonej w formie uchwały, podjętej zwykłą większością głosów oddanych. Do wnoszenia wkładów oraz obejmowania udziałów zastosowanie znajdą przepisy kodeksu spółek handlowych oraz przepisy kodeksu cywilnego, z zastrzeżeniem przepisów ustawy o samorządzie gminnym i ustawy o gospodarce komunalnej.

Planuje się, że sprzedaż lub zastawienie udziałów wymagać będzie zgody Zgromadzenia Wspólników, z tym, że w przypadku sprzedaży udziałów przez któregokolwiek ze Wspólników, pozostałym Wspólnikom przysługiwać będzie prawo pierwszeństwa co do nabycia udziałów, proporcjonalnie do liczby posiadanych przez nich udziałów w kapitale zakładowym Spółki, które nie może być wykonane w terminie 45 dni od daty powiadomienia danego Wspólnika.

31.01.2022
 NACZELNIK
 WYDZIAŁU GOSPODARSTWA
 I ZAMÓWIENI PUBLICZNYCH
 podpis
 mgr Marcin Supi...

Udziały wspólnika będą mogły być umorzone na podstawie uchwał Zgromadzenia Wspólników poprzez obniżenie kapitału zakładowego Spółki lub z czystego zysku Spółki. Umorzenie udziałów poprzez obniżenie kapitału zakładowego Spółki będzie mogło nastąpić w szczególności w celu pokrycia strat Spółki. Udział będzie mógł być umorzony za zgodą wspólnika w drodze nabycia udziału przez Spółkę (umorzenie dobrowolne) lub bez zgody wspólnika (umorzenie przymusowe), gdy: ogłoszono upadłość wspólnika, wspólnik nie wnosi dopłaty w terminie określonym uchwałą Zgromadzenia Wspólników lub w przypadku umorzenia przymusowego uchwała powinna zawierać uzasadnienie.

Organami Spółki będą zgodnie z ustawą o gospodarce komunalnej i KSH:

1. Zgromadzenie Wspólników;
2. Rada Nadzorcza;
3. Zarząd.

Akt założycielski będzie określał szczegółowe uprawnienia i obowiązki poszczególnych organów. Planuje się, że do wyłącznej kompetencji Zgromadzenia Wspólników należeć będzie:

- a) rozpatrywanie i zatwierdzanie sprawozdania Zarządu z działalności Spółki oraz sprawozdania finansowego za ubiegły rok obrotowy;
- b) podejmowanie uchwał o podziale zysku lub o sposobie pokrycia straty,
- c) udzielania członkom organów Spółki absolutorium z wykonywania przez nich obowiązków,
- d) powoływanie i odwoływanie członków Rady Nadzorczej,
- e) ustalanie wynagrodzenia dla członków Rady Nadzorczej
- f) zatwierdzanie regulaminu Rady Nadzorczej,
- g) decydowanie o przystąpieniu do innej spółki, oraz wystąpieniu z niej, z zastrzeżeniem uzyskania zgody Rady Gminy Ełk,
- h) postanowienie co do dalszego istnienia spółki w przypadku gdyby straty przekroczyły sumę kapitału zapasowego i rezerwowych oraz połowy kapitału zakładowego,
- i) tworzenie funduszy celowych,
- j) nabycia i zbycia prawa własności lub użytkowania wieczystego nieruchomości przez Spółkę, łącznie z zawarciem umów przedwstępnych, jak również ustanowienia ograniczonych praw rzeczowych na nieruchomości
- k) sprzedaż przedsiębiorstwa Spółki lub oddanie spółki do odpłatnego korzystania z zastrzeżeniem uzyskania zgody Rady Gminy Ełk,
- l) podwyższenie lub obniżenie kapitału zakładowego, uchwalanie dopłat; umarzanie udziałów w kapitale zakładowym Spółki;
- m) zmiana aktu założycielskiego Spółki;
- n) połączenie, przekształcenie lub rozwiązanie spółki oraz utworzenie nowej spółki,
- o) rozpatrywanie innych spraw wniesionych przez Zarząd, Radę Nadzorczą lub wspólnika.

Wspólnicy będą podejmować uchwały bezwzględną większością oddanych głosów, o ile akt założycielski lub przepisy prawa nie stanowią inaczej. Wspólnikom na każdy udział przypadać będzie jeden głos na Zgromadzeniu Wspólników.

Rada Nadzorcza składać się będzie z trzech do pięciu członków powoływanych i odwoływanych przez Zgromadzenie Wspólników. Kadencja członka Rady Nadzorczej wyniesie trzy lata. Zgromadzenie Wspólników wskaże Przewodniczącego Rady Nadzorczej, zaś Rada Nadzorcza wybierze ze swego grona zastępcę przewodniczącego i sekretarza. Akt założycielski określi również szczegóły działania Rady i kompetencje.

Zarząd Spółki będzie się składał z jednej do trzech osób powoływanych uchwałą Rady Nadzorczej.

Przy powoływaniu zarządu jednoosobowego osoba ta będzie pełniła funkcję Prezesa Zarządu, a

31.12.2027
Ełk, data
mgr Marcin Supiński
podpis

przy powoływaniu zarządu wieloosobowego przy powołaniu członków Zarządu zostanie wskazany członek Zarządu pełniący funkcję Prezesa Zarządu. Prezes Zarządu będzie kierował pracami Zarządu Spółki. W przypadku równości głosów decyduje głos Prezesa Zarządu. Planuje się powołanie zarządu na czas nieokreślony. Mandat Zarządu nie wygaśnie z dniem odbycia Zgromadzenia Wspólników, zatwierdzającego sprawozdanie finansowe za pełny rok obrotowy pełnienia funkcji Zarządu. Mandat Zarządu wygaśnie wskutek śmierci, rezygnacji albo odwołania Zarządu. Za zawarcie umowy z członkami Zarządu Spółki odpowiadać będzie Rada Nadzorcza, działając w oparciu o uchwałę Zgromadzenia Wspólników. Członkowie Zarządu Spółki odwoływani będą uchwałą Rady Nadzorczej. Pierwszy Zarząd powoła Zgromadzenie Wspólników. Planuje się, że do reprezentowania Spółki na zewnątrz, składania oświadczeń woli w imieniu Spółki uprawniony będzie Prezes Zarządu samodzielnie, w przypadku zarządu wieloosobowego każdy członek zarządu samodzielnie lub ustanowieniu prokurenci.

Planuje się, że rokiem obrotowym Spółki będzie rok kalendarzowy.

Świadczenie
KONTRAKTOWE
31.01.2022
WYDZIAŁU GOSPODARSTWA KOMUNALNEJ
I ZAMÓWIENI PUBLICZNYCH
podpis
mgr Marcin Supiński

AKT NOTARIALNY

Dnia czternastego stycznia dwa tysiące dwudziestego roku (14-01-2020), przedemną **Edwardem Józefem Karnym** - notariuszem w Ełku, prowadzącym Kancelarię Notarialną w Ełku przy ulicy Mickiewicza 17, w lokalu Kancelarii, stawił się: -----

Pan **Tomasz OSEWSKI**, PESEL

zamieszkały: 19-300 Ełk,

województwo warmińsko - mazurskie, działający w imieniu

GMINY EŁK, (REGON 790671099, NIP 848-183-13-67), adres do doręczeń: Urząd Gminy Ełk, 19-300 Ełk, ulica Kościuszki 28A, zwanej dalej „Gminą”, jako Wójt Gminy Ełk, na potwierdzenie czego powołał złożone przy akcie notarialnym za Nr Repertorium A - 13444/2018 tutejszej Kancelarii Notarialnej: -----

- zaświadczenie Gminnej Komisji Wyborczej w Ełku z dnia 23 listopada 2018 r., stwierdzające wybór Tomasza Osewskiego na Wójta Gminy Ełk w wyborach, które odbyły się w dniu 21 października 2018 r., -----
 - wyciąg z protokołu z I sesji Rady Gminy Ełk, odbytej w dniu 23 listopada 2018 r., stwierdzający złożenie przez Tomasza Osewskiego ślubowania, -----
- a według zapewnienia którego dotychczas nie zaszły żadne okoliczności wyłączające bądź ograniczające prawidłowe jego umocowanie do reprezentowania wymienionej Gminy. -----

Tożsamość Stawającego notariusz ustalił na podstawie okazanego dowodu osobistego ważnego do dnia 6 września 2029 r. -----

PROTOKÓŁ NADZWYCZAJNEGO ZGROMADZENIA WSPÓLNIKÓW SPÓŁKI ZAKŁAD USŁUG GMINNYCH GMINA EŁK SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ Z SIEDZIBĄ W EŁKU,

wpisanej do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS: 0000706273, dla której akta rejestrowe prowadzi Sąd Rejonowy w Olsztynie, VIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego, co wynika z przedłożonej informacji odpowiadającej odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego, pobranej na podstawie art. 4 ust. 4aa ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym (Dz. U. z 2019 r. poz. 1500 zm.) według stanu na dzień 13 stycznia 2020 r., godz.: 09:34:40, zwanej dalej „Spółką”, odbytego w dniu dzisiejszym, w lokalu Kancelarii, z następującym porządkiem obrad: -----

URZĄD GMINY
19-300 EŁK
ul. Kościuszki 28A
tel./fax 87 619 45 00, 87 619 45 01
REGON-000531298 · NIP 848-100-45-17

Stwierdzam
zgodność z oryginałem
31.01.2022
Ełk, data

1. Otwarcie Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników.-----
2. Stwierdzenie prawidłowości zwołania Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników i jego zdolności do podejmowania uchwał.-----
3. Podjęcie uchwały w sprawie podwyższenia kapitału zakładowego Spółki.-----
4. Podjęcie uchwały w sprawie ustalenia tekstu jednolitego Aktu założycielskiego Spółki.-----
5. Zamknięcie Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników.-----

Ad 1 i 2. Nadzwyczajne Zgromadzenie Wspólników otworzył Wójt Gminy Ełk Pan Tomasz Osewski, który oświadczył, że: -----

- a) Gmina Ełk jest jedynym wspólnikiem spółki z ograniczoną odpowiedzialnością pod firmą: Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Ełku, posiadającym wszystkie 4.104 (cztery tysiące sto cztery) udziały w jej kapitale zakładowym, a zatem jako Wójt Gminy Ełk, zgodnie z art. 12 ust. 4 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2019 r. poz. 712 ze zm.), pełni funkcję Zgromadzenia Wspólników tej Spółki;-----
- b) na Zgromadzeniu jest reprezentowany cały kapitał zakładowy Spółki, a ponieważ nie został zgłoszony sprzeciw ani co do odbycia Zgromadzenia, ani co do postawienia poszczególnych spraw na porządku obrad, tak więc Zgromadzenie, mimo braku formalnego zwołania, odbywa się prawidłowo i jest zdolne do podjęcia uchwał, stosownie do treści przepisu art. 240 Kodeksu spółek handlowych;-----
- c) przedmiotem działalności Spółki jest świadczenie usług użyteczności publicznej w zakresie zbiorowego odprowadzania ścieków. -----

Ad 3. Pan Tomasz Osewski oświadczył, że jako Wójt Gminy Ełk, wykonując uprawnienia Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników spółki pod firmą: Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Ełku, podejmuje uchwałę nr 1/01/2020, następującej treści:-----

Uchwała nr 1/01/2020
Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Spółki
Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk
Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Ełku
z dnia 14 stycznia 2020 r.
w sprawie podwyższenia kapitału zakładowego Spółki

Na podstawie art. 257 § 1 i § 2 Kodeksu spółek handlowych uchwała się, co następuje:

§ 1.

Podwyższa się kapitał zakładowy Spółki o kwotę 2.378.000,00 zł (dwa miliony trzysta siedemdziesiąt osiem tysięcy złotych), tj. z dotychczasowej wysokości 2.052.000,00 zł (dwa miliony pięćdziesiąt dwa tysiące złotych) do wysokości 4.430.000,00 zł (cztery miliony czterysta trzydzieści tysięcy złotych) przez utworzenie 4.756 (czterech tysięcy siedmiuset pięćdziesięciu sześciu) nowych udziałów, o wartości nominalnej 500,00 zł (pięćset złotych) każdy. -----

§ 2.

Wszystkie nowe udziały w podwyższonym kapitale zakładowym obejmie Gmina Ełk i pokryje je w całości wkładem niepieniężnym w postaci prawa własności nieruchomości gruntowej, położonej w miejscowości Buczki, gminie Ełk, powiecie ełckim, województwie warmińsko - mazurskim, oznaczonej w ewidencji gruntów i budynków obręb 52 (pięćdziesiąt dwa) Szeligi Buczki jako działka ewidencyjna nr 4/4 (cztery łamane przez cztery) o obszarze 6,5000 ha (sześć hektarów pięć tysięcy metrów kwadratowych), ----- objęta księgą wieczystą nr OL1E/00013286/5 (OL1E/trzydzieści tysięcy dwieście osiemdziesiąt sześć łamane przez pięć), prowadzoną przez Sąd Rejonowy w Ełku V Wydział Ksiąg Wieczystych, o wartości 2.378.000,00 zł (dwa miliony trzysta siedemdziesiąt osiem tysięcy złotych). -----

§ 3.

W Akcie założycielskim Spółki wprowadza się następujące zmiany:-----

1) w § 4 ust. 1 otrzymuje brzmienie:-----

„1. Kapitał zakładowy Spółki wynosi 4.430.000,00 zł (cztery miliony czterysta trzydzieści tysięcy złotych) i dzieli się na 8.860 (osiem tysięcy osiemset sześćdziesiąt) równych i niepodzielnych udziałów, o wartości nominalnej 500,00 zł (pięćset złotych) każdy.”-----

2) w § 4 ust. 3 otrzymuje brzmienie:-----

„3. Wszystkie 8.860 (osiem tysięcy osiemset sześćdziesiąt) udziałów w kapitale zakładowym Spółki, o łącznej wartości nominalnej 4.430.000,00 zł (cztery miliony czterysta trzydzieści tysięcy złotych), obejmuje Gmina Ełk, ----- przy czym 2.648 (dwa tysiące sześćset czterdzieści osiem) udziałów, o łącznej wartości nominalnej 1.324.000,00 zł (jeden milion trzysta dwadzieścia cztery tysiące złotych) pokrywa wkładem pieniężnym, ----- natomiast 6.212 (sześć tysięcy dwieście dwanaście) udziałów, o łącznej wartości nominalnej 3.106.000,00 zł (trzy miliony sto sześć tysięcy złotych) pokrywa wkładem niepieniężnym (aportem) w postaci: -----

1) prawa własności nieruchomości gruntowej, położonej w miejscowości Chełchy, gminie Ełk, powiecie ełckim, województwie warmińsko - mazurskim, oznaczonej w ewidencji gruntów i budynków obręb 8 (osiem) Chełchy jako działki ewidencyjne o numerach: 4/12 (cztery łamane przez dwanaście) i 4/16 (cztery łamane przez szesnaście), o łącznym obszarze 0,7641 ha (siedem tysięcy sześćset czterdzieści jeden metrów kwadratowych),----- objęte księgą wieczystą nr OL1E/00013581/3 (OL1E/trzydzieści tysięcy pięćset osiemdziesiąt jeden łamane przez trzy), prowadzoną przez Sąd Rejonowy w Ełku V Wydział Ksiąg Wieczystych, zabudowanej budynkiem technologicznym oraz instalacjami i urządzeniami oczyszczalni ścieków, o wartości 87.000,00 zł (osiemdziesiąt siedem tysięcy złotych), -----

2) prawa własności nieruchomości gruntowej, położonej w miejscowości Lega, gminie Ełk, powiecie ełckim, województwie warmińsko - mazurskim, oznaczonej w ewidencji gruntów i budynków obręb 45 (czterdzieści pięć) Sędki jako:-----
- działka ewidencyjna nr 23/70 (dwadzieścia trzy łamane przez siedemdziesiąt)

o obszarze 0,0400 ha (czterysta metrów kwadratowych), objęta księgą wieczystą nr OL1E/00013234/6 (OL1E/trzyście tysięcy dwieście trzydzieści cztery łamane przez sześć), prowadzoną przez Sąd Rejonowy w Ełku V Wydział Ksiąg Wieczystych, zabudowana budynkiem technologicznym oraz instalacjami i urządzeniami oczyszczalni ścieków, -----

- działka ewidencyjna nr 23/225 (dwadzieścia trzy łamane przez dwieście dwadzieścia pięć) o obszarze 0,2086 ha (dwa tysiące osiemdziesiąt sześć metrów kwadratowych), dla której Sąd Rejonowy w Ełku V Wydział Ksiąg Wieczystych prowadzi księgę wieczystą nr OL1E/00065867/1 (OL1E/sześćdziesiąt pięć tysięcy osiemset sześćdziesiąt siedem łamane przez jeden), -----
o wartości 54.000,00 zł (pięćdziesiąt cztery tysiące złotych), -----
- 3) prawa własności nieruchomości gruntowej, położonej w miejscowości Chrzanowo, gminie Ełk, powiecie ełckim, województwie warmińsko - mazurskim, oznaczonej w ewidencji gruntów i budynków obrębu 9 (dziewięć) Chrzanowo jako działka ewidencyjna nr 105/67 (sto pięć łamane przez sześćdziesiąt siedem) o obszarze 2,0483 ha (dwa hektary czterysta osiemdziesiąt trzy metry kwadratowe), objęta księgą wieczystą nr OL1E/00031975/4 (OL1E/trzydzieści jeden tysięcy dziewięćset siedemdziesiąt pięć łamane przez cztery), prowadzoną przez Sąd Rejonowy w Ełku V Wydział Ksiąg Wieczystych, o wartości 587.000,00 zł (pięćset osiemdziesiąt siedem tysięcy złotych),-----
- 4) prawa własności nieruchomości gruntowej, położonej w miejscowości Buczki, gminie Ełk, powiecie ełckim, województwie warmińsko - mazurskim, oznaczonej w ewidencji gruntów i budynków obrębu 52 (pięćdziesiąt dwa) Szeligi Buczki jako działka ewidencyjna nr 4/4 (cztery łamane przez cztery) o obszarze 6,5000 ha (sześć hektarów pięć tysięcy metrów kwadratowych), -----
objęta księgą wieczystą nr OL1E/00013286/5 (OL1E/trzyście tysięcy dwieście osiemdziesiąt sześć łamane przez pięć), prowadzoną przez Sąd Rejonowy w Ełku V Wydział Ksiąg Wieczystych, o wartości 2.378.000,00 zł (dwa miliony trzysta siedemdziesiąt osiem tysięcy złotych).”-----

§ 4.

Uchwała wchodzi w życie z dniem zarejestrowania w Krajowym Rejestrze Sądowym. -----

Ad 4. Pan Tomasz Osewski oświadczył, że jako Wójt Gminy Ełk, wykonując uprawnienia Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników spółki pod firmą: Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Ełku, podejmuje uchwałę nr 2/01/2020, następującej treści: -----

Uchwała nr 2/01/2020
Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Spółki
Zakład Usług Gminnych Gmina Ełk
Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Ełku
z dnia 14 stycznia 2020 r.
w sprawie ustalenia tekstu jednolitego Aktu założycielskiego Spółki

Działając na podstawie art. 227 § 1 Kodeksu spółek handlowych uchwała się, co następuje:

4 **URZĄD GMINY**
19-300 EŁK
ul. Kościuszki 28A
tel./fax 87 619 45 00 / 87 619 45 01
REGON 000531298 NIP 848-100-45-17

Stwierdzam
zgodność z oryginałem
31.01.2022
Ełk, data



