

Projekt

z dnia 22 lutego 2022 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY GMINY NOWINKA**

z dnia 2022 r.

w sprawie rozpatrzenia wezwania do usunięcia naruszenia prawa Uchwały Nr XXI/176/21 Rady Gminy Nowinka z dnia 23 września 2021 r. w sprawie utworzenia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, wzywającej do uchylecia w całości

Na podstawie art. 237 par. 1 w zw. z art. 244 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735, 1491 i 2052) oraz art. 18b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372 i 1834) Rada Gminy Nowinka uchwała, co następuje:

§ 1. Nie uwzględnia się wezwania do usunięcia z naruszeniem prawa w dniu 12 stycznia 2022 r. wzywającej Radę Gminy Nowinka do uchylecia w całości Uchwały Nr XXI/176/21 Rady Gminy Nowinka z dnia 23 września 2021 r. w sprawie utworzenia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącą Rady Gminy Nowinka do poinformowania o sposobie rozpatrzenia wezwania.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Gminy

Elżbieta Kłaczowska

UZASADNIENIE

W dniu 12 stycznia 2022 r. wpłynęło do Rady Gminy Nowinka w formie pisemnej wezwanie do usunięcia naruszenia prawa (pismo z dnia 5 stycznia 2022 r.) dokonane Uchwałą Nr XXI/176/21 Rady Gminy Nowinka z dnia 23 września 2021 r. w sprawie utworzenia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

Zgodnie z art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372 i 1834) każdy, czyj interes prawny lub uprawnienie zostały naruszone uchwałą lub zarządzeniem, podjętymi przez organ gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, może zaskarżyć uchwałą lub zarządzenie do sądu administracyjnego.

Obecnie obowiązujące przepisy w/w ustawy nie warunkują możliwości zaskarżeniem uchwały rady gminy od wcześniejszego wezwania do usunięcia naruszenia prawa.

Jednocześnie informuję, że uchwała Nr XXI/176/21 Rady Gminy Nowinka z dnia 23 września 2021 r. w sprawie utworzenia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością była badana pod względem zgodności z prawem przez Wojewodę Podlaskiego, który nie znalazł podstaw do wszczęcia postępowania o stwierdzenie jej nieważności w trybie rozstrzygnięcia nadzorczego.

Nie można zgodzić się z przytoczonymi w piśmie spostrzeżeniami, iż uchwała narusza postanowienia art. 1, 2 i 9 ust. 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2021r. poz. 679) gdyż właśnie te przepisy dają możliwość podejmowania działań gminom określając w art. 1 ust. 1 „zasady i formy gospodarki komunalnej jednostek samorządu terytorialnego, polegające na wykonywaniu przez te jednostki zadań własnych, w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej.” W art. 1 ust. 2 wskazując, że „gospodarka komunalna obejmuje w szczególności zadania o charakterze użyteczności publicznej, których celem jest bieżące i nieprzerwane zaspokajanie zbiorowych potrzeb ludności w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych”. W art. 2 wprost wskazując, że „gospodarka komunalna może być prowadzona przez jednostki samorządu terytorialnego w szczególności w formach samorządowego zakładu budżetowego lub spółek prawa handlowego, a w art. 9 ust. 1, że „jednostki samorządu terytorialnego mogą tworzyć spółki z ograniczoną odpowiedzialnością lub spółki akcyjne, a także mogą przystępować do takich spółek.”

Zgodnie z art. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2021 r. poz. 275) przepisów ustawy nie stosuje się do ograniczeń konkurencji dopuszczonych na podstawie odrębnych ustaw.

Zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) zamówienia publiczne „in-house” są jednym z rodzajów zamówień w szczególnym trybie tzw. zamówień z wolnej ręki. Tryb ten nie jest typowy, z uwagi na fakt, że ustawa wyłącza konieczność stosowania w jego ramach kluczowej w innych przypadkach zasady konkurencyjności, co tym samym de facto uniemożliwia większości wykonawców z „wolnego rynku” dostęp do takiego zamówienia.

Zgodnie z powyższym postanowiono nie uwzględniać wezwania do usunięcia naruszeniem prawa wzywającej Radę Gminy Nowinka do uchylenia w całości Uchwały Nr XXI/176/21 Rady Gminy Nowinka z dnia 23 września 2021 r. w sprawie utworzenia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.