

**UCHWAŁA NR XXVI/265/2020
RADY GMINY KROKOWA**

z dnia 27 sierpnia 2020 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na bezczynność Wójta Gminy Krokowa

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2020 r. poz. 713) w związku z art. 229 pkt 3 Kodeksu postępowania administracyjnego (t.j.: Dz. U. z 2020 r., poz. 256 z późn. zm.) po rozpoznaniu skargi Przedsiębiorstwa Wielobranżowego AGORA Sp. z o.o. z dnia 19.02.2020 r. na bezczynność Wójta Gminy Krokowa **Rada Gminy Krokowa uchwala, co następuje:**

§ 1. Rada Gminy Krokowa uznaje skargę za bezzasadną z przyczyn określonych w uzasadnieniu, stanowiącym załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady do przygotowania odpowiedzi i przesłania skarżącej niniejszej uchwały wraz z uzasadnieniem.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy

Marek Krzebietke

Uzasadnienie

Pismem z dnia 18.02.2020 r. Pomorski Wojewódzki Inspektor Ochrony Środowiska przekazał Radzie Gminy Krokowa skargę na brak działań Wójta Gminy Krokowa przekazaną przez Przedsiębiorstwo Wielobranżowe „Agora” sp. z o.o. w sprawie wykreślenia z rejestru działalności regulowanej Krokowskiego Przedsiębiorstwa Komunalnego.

Skarga w zakresie przekazanym do rozpoznania przez Radę Gminy dotyczy podnoszonej przez Przedsiębiorstwo Wielobranżowe „Agora” sp. z o.o. okoliczności, że Krokowskie Przedsiębiorstwo Komunalne w toku procedury wpisu do rejestru działalności regulowanej złożyło oświadczenie niezgodne z prawdą o spełnianiu warunków do dokonania wpisu w zakresie posiadania co najmniej pięciu samochodów do wywozu odpadów.

Zgodnie z treścią art. 9 b Ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach działalność w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości jest działalnością regulowaną w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców. Zgodnie z treścią art. 9 c ust. 1 ww. ustawy przedsiębiorca odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do uzyskania wpisu do rejestru w gminie, na terenie której zamierza odbierać odpady komunalne od właścicieli nieruchomości. Warunkiem formalnym uzyskania wpisu w rejestrze jest złożenie oświadczenia o następującej treści: "Oświadczam, że: 1) dane zawarte we wniosku o wpis do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości są kompletne i zgodne z prawdą; 2) znane mi są i spełniam warunki wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, określone w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2019 r. poz. 2010) oraz w przepisach wydanych na podstawie art. 9d ust. 2 tej ustawy". Zgodnie z treścią art. 9 d ust. 1 ww. ustawy podmiot odbierający odpady komunalne od właścicieli nieruchomości jest obowiązany do spełnienia następujących wymagań: 1) posiadania wyposażenia umożliwiającego odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości oraz zapewnienia jego odpowiedniego stanu technicznego; 2) utrzymania odpowiedniego stanu sanitarnego pojazdów i urządzeń do odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości; 3) spełnienia wymagań technicznych dotyczących wyposażenia pojazdów do odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości; 4) zapewnienia odpowiedniego usytuowania i wyposażenia bazy magazynowo-transportowej.

Na podstawie art. 9d ust. 2 ww. ustawy minister właściwy do spraw klimatu w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw gospodarki określa, w drodze rozporządzenia, szczegółowe wymagania, o których mowa w art. 9d ust. 1 ww. ustawy, kierując się koniecznością ujednolicenia wymagań dotyczących odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i zagospodarowania tych odpadów. Zgodnie z § 3 ust. 1 Rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości wymagania dla podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości określają, że w zakresie posiadania wyposażenia umożliwiającego odbieranie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości oraz jego odpowiedniego stanu technicznego należy zapewnić, aby: 1) w posiadaniu podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości znajdowały się co najmniej dwa pojazdy przystosowane do odbierania zmieszanych odpadów komunalnych oraz co najmniej dwa pojazdy przystosowane do odbierania selektywnie zebranych odpadów komunalnych, a także co najmniej jeden pojazd do odbierania odpadów bez funkcji kompaktującej; 2) pojazdy były trwale i czytelnie oznakowane, w widocznym miejscu, nazwą firmy oraz danymi adresowymi i numerem telefonu podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości; 3) na terenie bazy magazynowo-transportowej znajdowały się urządzenia do selektywnego gromadzenia odpadów komunalnych przed ich transportem do miejsc przetwarzania.

Zgodnie z treścią art. 9j ust. 1 u.c.p.g., Wójt, burmistrz lub prezydent miasta wydaje decyzję o zakazie wykonywania przez przedsiębiorcę działalności objętej wpisem, w przypadku gdy przedsiębiorca złożył oświadczenie, o którym mowa w art. 9c ust. 4 u.c.p.g, niezgodne ze stanem faktycznym. W odniesieniu do działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości chodzi o złożenie niezgodnego ze stanem faktycznym oświadczenia wskazanego w art. 9c ust. 4 u.c.p.g., którego treścią jest zapewnienie o spełnieniu warunków wskazanych w art. 9d ust. 1 u.c.p.g., a praktycznie warunków ustalonych w rozporządzeniu MŚ wydanym na podstawie art. 9d ust. 2 u.c.p.g. Wójt, burmistrz lub prezydent miasta sam ustala, czy oświadczenie zostało złożone niezgodnie ze stanem faktycznym.

Odpowiadając pytanie, co należy rozumieć pod pojęciem przedsiębiorcy, o którym mowa w art. 9j ust. 1 i 2 u.c.p.g. wskazać należy, że przedsiębiorcą, zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców, jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną - wykonująca we własnym imieniu działalność gospodarczą. Za przedsiębiorców uznaje się także wspólników spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej. Z kolei przez działalność gospodarczą należy rozumieć jest zorganizowana działalność zarobkowa, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły. Pojęcie 'gminnej jednostki organizacyjnej' nie zostało natomiast zdefiniowane w żadnym akcie prawnym. W art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. h) ustawy o samorządzie gminnym wskazuje się jedynie, że jednostki organizacyjne gminy tworzy, likwiduje, reorganizuje oraz wyposaża w majątek rada gminy w drodze uchwały podejmowanej na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. h u.s.g.

W literaturze wskazuje się, że za jednostkę organizacyjną gminy należy uznać strukturę organizacyjną utworzoną przez gminę lub do niej przynależną, niezależnie od jej statusu prawnego. Istotną cechą takiej jednostki jest to, że gmina (jej organy) ma bezpośredni wpływ na jej funkcjonowanie poprzez powoływanie osób zarządzających tą jednostką oraz sprawowanie nad nią kompetencji nadzorczych. Jednostki te mogą przybierać różne formy prawne (niezależnie od niej, jeżeli tylko będą spełniały w/w cechy, będą jednostkami organizacyjnymi gminy), tj.: 1. mogą pozostawać w strukturze organizacyjnej gminy jako jednostki prawnie niewyodrębnione od gminy, nieposiadające osobowości i zdolności prawnej (np. jednostki i zakłady budżetowe) – są to jednostki organizacyjne gminy w ścisłym znaczeniu; 2. mogą pozostawać również poza tą strukturą, jako jednostki formalnie odrębne od gminy i wyposażone w osobowość prawną (np. fundacje, sp. z o. o. i sp. akcyjne), przy czym w odniesieniu do tych podmiotów pojawiają się dodatkowe wymogi warunkujące możliwość zaklasyfikowania ich do jednostek organizacyjnych gminy (dotyczące przede wszystkim struktury własnościowej) – są to jednostki organizacyjne gminy w szerokim znaczeniu.

Należy zauważyć, że na gruncie u.c.p.g. przyjęto wąskie znaczenie pojęcia gminna jednostka organizacyjna (będą to tylko podmioty, o których mowa powyżej w pkt 1), z czego wynika, że na gruncie tej ustawy przedsiębiorca nie może być jednocześnie gminną jednostką organizacyjną i odwrotnie. Innymi słowy, ilekroć w danych przepisach jest mowa o przedsiębiorcach, przepisy te nie odnoszą się do gminnych jednostek organizacyjnych.

W związku z powyższym należy stwierdzić, że art. 9k u.c.p.g. odnosi się wyłącznie do gminnych jednostek organizacyjnych niebędących przedsiębiorcami (czyli jednostek organizacyjnych gminy w ścisłym znaczeniu); de facto dotyczy on jednostek i zakładów budżetowych gminy. Jak łatwo zauważyć, art. 9k u.c.p.g. jest odpowiednikiem art. 9j ust. 2 pkt 3, 4 i 5 tej ustawy, z tą tylko różnicą, że uchybień z art. 9j ust. 2 pkt 3, 4 i 5 dopuszcza się przedsiębiorca, a tych z art. 9k gminna jednostka organizacyjna, która tutaj przedsiębiorcą nie jest. Dlatego art. 9k przewiduje innego rodzaju sankcję niż dla przedsiębiorców (z uwagi na to, że gminne jednostki organizacyjne nie podlegają wpisowi do rejestru), którą jest zakaz wykonywania działalności w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na okres 3 lat.

Reasumując, spółka komunalna, jako osoba prawna prowadząca działalność gospodarczą w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców, jest przedsiębiorcą, a nie gminną jednostką organizacyjną w rozumieniu art. 9k u.c.p.g. Spółka ta podlega wpisowi do rejestru działalności regulowanej, o którym mowa w art. 9b ust. 2 u.c.p.g, i stosuje się wobec niej sankcje wskazane w art. 9j u.c.p.g. Art. 9k u.c.p.g nie znajduje do niej zastosowania.

Z przedłożonej dokumentacji nie wynika wprost czy w wyniku złożonej przez Agora sp. z o.o. skargi, zweryfikowano prawdziwość oświadczenia podmiotu wpisanego do rejestru działalności regulowanych pod kątem spełnienia warunku o którym mowa § 3 ust. 1 Rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 11 stycznia 2013 r. w sprawie szczegółowych wymagań w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości wymagania dla podmiotu odbierającego odpady komunalne od właścicieli nieruchomości. W piśmie Wójta Gminy Krokowa z dnia 2.03.2020 r. skierowanego do Rady Gminy Krokowa stwierdza się jedynie, że brak jest przesłanek do wykreślenia Krokowskiego Przedsiębiorstwa Komunalnego sp. z o.o. z rejestru działalności regulowanej.

Biorąc powyższe pod uwagę Rady Gminy Krokowa uznaje skargę za nieuzasadnioną.