

UCHWAŁA NR V/82/2019
Rady Miejskiej w Stargardzie
z dnia 26 marca 2019 r.

**w sprawie powierzenia spółce Ośrodek Sportu i Rekreacji OSiR Stargard z siedzibą
w Stargardzie zadań własnych Gminy Miasta Stargard.**

Na podstawie art. 18 ust. 1 w związku z art. 6 ust. 1 i art. 7 ust. 1 pkt 10, 15, 17 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2018 r. poz. 994, z późn. zm.), art. 2, art. 3 i art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz.U. z 2017 r. poz. 827, z późn. zm.) oraz Decyzji Komisji z dnia 20 grudnia 2011 r. w sprawie stosowania art. 106 ust. 2 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do pomocy państwa w formie rekompensaty z tytułu świadczenia usług publicznych, przyznawanej przedsiębiorstwom zobowiązanym do wykonywania usług świadczonych w ogólnym interesie gospodarczym (Dz.Urz.UE L 7/3 z dnia 11 stycznia 2012 r.), Rada Miejska w Stargardzie uchwala co następuje:

§ 1. 1. Powierza się spółce Ośrodek Sportu i Rekreacji OSiR Stargard spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Stargardzie (KRS 0000359707), zwanej dalej Spółką, wykonywanie zadań własnych Gminy Miasta Stargard, zwanej dalej Gminą, z zakresu: kultury fizycznej i turystyki, w tym terenów rekreacyjnych i urządzeń sportowych, utrzymywania gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej oraz obiektów administracyjnych, wspierania i upowszechniania idei samorządowej oraz wdrażania programów pobudzania aktywności obywatelskiej.

2. Powyższe zadania będą realizowane przez Spółkę poprzez świadczenie usług mających na celu zapewnienie mieszkańcom Gminy oraz klubom sportowym dostępu do usług sportowych i rekreacyjnych, polegających w szczególności na:

- 1) zarządzaniu i bieżącym udostępnianiu obiektów stanowiących własność Miasta i Spółki, wskazanych w ust. 3) poniżej, zwanych dalej Obiektami Sportowo-Rekreacyjnymi,
- 2) budowie, przebudowie, remontach i utrzymaniu Obiektów Sportowo-Rekreacyjnych,
- 3) organizowaniu zleconych przez Miasto przedsięwzięć popularyzujących kulturę fizyczną, sport i rekreację.

3. Do Obiektów Sportowo - Rekreacyjnych zalicza się m.in:

- 1) budynek pływalni, wraz z infrastrukturą towarzyszącą (w tym lodowiskiem), zlokalizowany w Stargardzie przy ulicy Szczecińskiej 35,
 - 2) budynek hali sportowej, zlokalizowany w Stargardzie przy ulicy Pierwszej Brygady 1,
 - 3) stadion miejski w Stargardzie, przy ul. Sportowej 1,
 - 4) stadion miejski w Stargardzie, przy ul. Ceglanej 1,
 - 5) przystań kajakową na rzece Inie, zlokalizowaną na nieruchomościach stanowiących działki nr 154, 326/1, 326/2, 329/2, w obrębie 11 m. Stargard oraz nr 268/2, w obrębie m. Stargard,
 - 6) inne, które zostaną wytworzone lub przejęte celem realizacji zadań o których mowa w ust.1.
4. Zadania, o których mowa w ust. 3 mają charakter usług publicznych, świadczonych w ogólnym interesie gospodarczym i będą realizowane w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb mieszkańców Gminy Miasta Stargard, w ramach statutowej działalności Spółki.
5. Powierzenie zadań, o których mowa w ust. 1 nastąpi na okres do 17 lat, począwszy od 1 stycznia 2019 r. do dnia 31 grudnia 2035 r.

§ 2. Szczegóły dotyczące powierzenia Spółce zadań własnych Gminy Miasta Stargard, o których mowa w §1 uchwały, w tym:

- 1) szacowaną na okres powierzenia wysokość rekompensaty, z tytułu wykonywania przez Spółkę zadań powierzonych,
- 2) zasady i tryb ustalania wysokości rekompensaty, z tytułu wykonywania przez Spółkę zadań powierzonych,
- 3) zasady weryfikacji i kontroli rekompensaty, z tytułu wykonywania przez Spółkę zadań powierzonych,
- 4) sposób postępowania w przypadku wystąpienia nadwyżek i niedoborów rekompensaty,
- 5) standardy jakościowe wykonywania zadań powierzonych,

zostaną określone w umowie wykonawczej, zawartej pomiędzy Gminą Miastem Stargard, a Spółką.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Opinia Nr 441/2019
Do projektu nie zgłasza zastrzeżeń
pod względem prawnym i redakcyjnym

RADCA PRAWNY

mgr Andrzej Łuczkiewicz

PRZEWODNICZĄCY
Rady Miejskiej
Michał Bryła

UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 7 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2018 r. poz. 994, z późn. zm.), zadania własne gminy obejmują zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty, takich jak między innymi sprawy:

- kultury fizycznej i turystyki, w tym terenów rekreacyjnych i urządzeń sportowych,
- utrzymywania gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej oraz obiektów administracyjnych,
- wspierania i upowszechniania idei samorządowej, w tym tworzenia warunków do działania i rozwoju jednostek pomocniczych i wdrażania programów pobudzania aktywności obywatelskiej.

W związku z powyższym, Gmina Miasto Stargard przekazuje do realizacji Spółce następujące zadania:

- zarządzanie i bieżące udostępnianie obiektów stanowiących własność Miasta i Spółki, zwanych Obiektami Sportowo-Rekreacyjnymi,
- budowę, przebudowę, remonty i utrzymanie Obiektów Sportowo-Rekreacyjnych,
- organizowanie zleconych przez Miasto przedsięwzięć popularyzujących kulturę fizyczną, sport i rekreację.

Zadania te wchodzą w zakres zadań własnych gminy, wskazanych powyżej. Ich realizacja jest więc niezbędna z punktu widzenia zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty Gminy. Zgodnie z art. 2 i art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz.U. z 2017 r. poz. 827, z późn. Zm.), (zwana dalej „Ustawą o gospodarce komunalnej”) gospodarka komunalna może być prowadzona przez jednostki samorządu terytorialnego, w szczególności w formach samorządowego zakładu budżetowego lub spółek prawa handlowego. Jeżeli przepisy szczególne nie stanowią inaczej, organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego postanawiają o wyborze sposobu prowadzenia i form gospodarki komunalnej.

Gmina, zgodnie z przysługującym jej prawem, podjęła decyzję o powierzeniu Spółce obowiązku realizacji zadań z zakresu gospodarki komunalnej, do których należą sprawy dotyczące kultury fizycznej i turystyki, w tym terenów rekreacyjnych i urządzeń sportowych, utrzymywania gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej oraz obiektów administracyjnych, jak również wspierania i upowszechniania idei samorządowej, w tym

tworzenia warunków do działania i rozwoju jednostek pomocniczych i wdrażania programów pobudzania aktywności obywatelskiej.

Ponieważ wymienione powyżej zadania spełniają definicję usług publicznych świadczonych w ogólnym interesie gospodarczym (zwanych dalej „UOIG”), koszty ich świadczenia mogą być finansowane w drodze rekompensaty. Rekompensata, która przyznawana jest przedsiębiorstwom zobowiązanym do wykonywania UOIG stanowi zgodną z rynkiem wewnętrznym Unii Europejskiej pomoc publiczną, wypłacaną na podstawie Decyzji Komisji z dnia 20 grudnia 2011 r. w sprawie stosowania art. 106 ust. 2 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do pomocy państwa w formie rekompensaty z tytułu świadczenia usług publicznych, przyznawanej przedsiębiorstwom zobowiązanym do wykonywania usług świadczonych w ogólnym interesie gospodarczym (Dz.Urz.UE L 7/3 z dnia 11 stycznia 2012 r.), zwanej dalej „Decyzją UE”.

Jednym z warunków udzielenia rekompensaty zgodnej z Decyzją UE jest istnienie aktu powierzenia. Podjęta zostanie zatem przez organ stanowiący Gminy niniejsza uchwała, będąca aktem publicznoprawnym, określająca zakres, obszar i podstawowe warunki, na jakich UOIG świadczone będą przez Spółkę. Przedmiotowa uchwała jednocześnie stanowi podstawę do zastosowania Decyzji UE, a tym samym udzielenia legalnej pomocy publicznej.

Powierzenie przez gminę obowiązku wykonywania zadań własnych swojej jednostce organizacyjnej nie wymaga zastosowania trybu konkurencyjnego. Zgodnie z opublikowaną w dniu 2 czerwca 2017 r. opinią Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych „Współpraca publiczno – publiczna w rozumieniu ustawy prawo zamówień publicznych” (zwanej dalej „Opinią Prezesa UZP”), gmina (jednostka samorządu terytorialnego) może powierzyć obowiązek realizacji zadań własnych podmiotowi wewnętrznemu - komunalnej spółce prawa handlowego (lub też innej jednostce organizacyjnej, stanowiącej własność gminy), w drodze aktu erekcyjnego takiej spółki oraz uchwały. W takiej sytuacji przyjmuje się, że gmina wykonuje zadania własne za pośrednictwem własnej spółki, w związku z czym nie istnieje konieczność zawierania odrębnej umowy pomiędzy gminą, a spółką. Podstawę do realizacji zadań zleconych spółce stanowią postanowienia uchwały, które powinny znaleźć uszczegółowienie w dokumencie o charakterze wykonawczym. Bowiem, na podstawie Opinii Prezesa UZP, jeżeli jednostka samorządu terytorialnego wykonuje swoje zadania własne za pośrednictwem utworzonych w tym celu własnych m.in. spółek prawa handlowego, sytuacja taka jest objęta wyłączeniem spod obowiązku stosowania przepisów w zakresie

zamówień publicznych, wynikającym z zasad ukształtowanych w orzecznictwie Trybunału Sprawiedliwości¹. Zatem, zgodnie z orzecznictwem Trybunału Sprawiedliwości, spółka komunalna może świadczyć usługi publiczne z pominięciem procedur konkurencyjnych, bezpośrednio na podstawie przepisów Ustawy o gospodarce komunalnej, jeżeli spełnione są kryteria pomiotu wewnętrznego określone w tzw. doktrynie Teckal². W takiej sytuacji powierzenie nie następuje w oparciu o umowę, lecz jego źródłem jest samo utworzenie spółki komunalnej w celu realizacji usług publicznych³.

Zgodnie z powyższym, powierzenie przez Gminę obowiązku realizacji zadań własnych Spółce nie wymaga stosowania Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U z 2018 r. poz.1986, z późn. zm.), implementującej do polskiego porządku prawnego Dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającą dyrektywę 2004/18/WE (Dz.U.UE.L.2014.94.65) (zwanej dalej „Dyrektywą”).

Zgodnie z art. 12 ust. 1 Dyrektywy, zamówienie przez instytucję zamawiającą osobie prawa prywatnego lub publicznego nie jest objęte zakresem stosowania niniejszej dyrektywy, jeżeli spełnione są wszystkie następujące warunki:

- a. instytucja zamawiająca sprawuje nad daną osobą prawną kontrolę podobną do kontroli, jaką sprawuje nad własnymi jednostkami,
- b. ponad 80 % działalności kontrolowanej osoby prawnej jest prowadzone w ramach wykonywania zadań powierzonych jej przez instytucję zamawiającą, sprawującą kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tę instytucję zamawiającą,
- c. w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego, z wyjątkiem form udziału kapitału prywatnego o charakterze niekontrolującym i nieblokującym, wymaganych na mocy krajowych przepisów ustawowych, zgodnie z Traktatami, oraz nie wywierających decydującego wpływu na kontrolowaną osobę prawną.

¹ W tym m.in. orzeczenie z dnia 19 kwietnia 2007 r. w sprawie C-295/05 Asociación Nacional de Empresas Forestales (Asemfo) przeciwko Transformación Agraria SA (Tragsa) i Administración del Estado, ECLI:EU:C:2007:227, pkt 65; orzeczenie z dnia 13 sierpnia 2005 r. w sprawie C-458/03 Parking Brixen GmbH przeciwko Gemeinde Brixen i Stadtwerke Brixen AG, ECLI:EU:C:2005:605; orzeczenie z dnia 8 grudnia 2016 r. w sprawie C-553/15 Undis Servizi Srl przeciwko Comune di Sulmona, ECLI:EU:C:2016:935, pkt 38.

² Orzeczenie w sprawie C-107/98 Teckal Srl przeciwko Comune di Viano i Azienda Gas-Acqua Consorziale (AGAC) di Reggio Emilia.

³ Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 11 sierpnia 2005 r. w sprawie sygn. akt II GSK 105/05

Spółka w dniu wejścia w życie niniejszej uchwały, spełnia łącznie pozostałe przesłanki wymienione powyżej oraz jest podmiotem wyposażonym w potencjał umożliwiający realizację powierzonego jej obowiązku, w związku z czym Gmina przekazuje jej obowiązek realizacji zadań własnych. Powierzenie obowiązku realizacji wskazanych zadań własnych Spółce zapewni możliwość ścisłej kontroli przez Gminę parametrów: jakości (poprzez wskazane kryteria jakościowe) oraz efektywności (poprzez zdefiniowane kryteria efektywnościowe) realizowanych zadań. W związku z tym, że została przeprowadzona reorganizacja działalności Spółki, polegająca na zmianie zakresu działalności, z wiarygodnej prognozy handlowej na okres powierzenia wynika, iż ponad 80% działalności Spółki w okresie powierzenia dotyczyć będzie zadań powierzonych przez Gminę.

Jednocześnie, zapewnienie zgodności z wymogami Decyzji UE pozwoli na finansowanie działalności Spółki w zakresie nałożonego obowiązku publicznego. Dyrektywa oraz Ustawa o gospodarce komunalnej nie określają maksymalnej długości okresu powierzenia. Zgodnie z Decyzją UE, co do zasady, okres ten nie powinien przekraczać 10 lat. Jednak ze względu na szczególne okoliczności, tj. konieczność przeprowadzenia w okresie powierzenia inwestycji, których okres amortyzacji (zgodnie z ogólnie przyjętymi zasadami rachunkowości) przekracza 10 lat, okres powierzenia może zostać wydłużony. Ponieważ Spółka zobowiązana jest do realizacji inwestycji, o okresie amortyzacji wynoszącym więcej niż 10 lat, okres powierzenia wynosi 17 lat, a rozwiązanie takie jest dopuszczalne na mocy przepisów Decyzji UIOG.

Wdrożenie rozwiązania polegającego na zastosowaniu konstrukcji powierzeniowej, opartej o zasady wynikające z Ustawy o gospodarce komunalnej i Dyrektywy oraz z Decyzji UE, stanowi powszechnie stosowaną praktykę w zakresie zlecenia spółkom komunalnym przez gminy obowiązku realizacji zadań własnych.

Powierzenie poszczególnych zadań będzie dodatkowo wymagało zawarcia umowy wykonawczej, która będzie miała charakter porozumienia wykonawczego i określi sposób wykonywania usług zleconych, zasady oraz wysokość finansowania dla Spółki, w świetle obowiązujących przepisów pomocy publicznej.

Prezydent Miasta
Rafał Zajac