

**UCHWAŁA NR XXV/178/22
RADY GMINY JAŚWIŁY**

z dnia 18 lutego 2022 r.

o rozpatrzeniu petycji wzywającej Radę Gminy Jaświły do uchylenia w całości uchwały Nr XXI/145/21 Rady Gminy Jaświły z dnia 25 sierpnia 2021r. o utworzeniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

Na podstawie art. 18 ust.1 i art. 2 pkt 9 lit. f ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021r. poz. 1372 i 1834) oraz art. 9 ust. 2 ustawy z dnia 11 lipca 2014r. o petycjach (Dz. U. z 2018r. poz. 870) uchwała się, co następuje:

§ 1. Odmówić uchylenia w całości uchwały Nr XXI/145/21 Rady Gminy Jaświły z dnia 25 sierpnia 2021r. o utworzeniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

§ 2. Stanowisko Rady Gminy Jaświły w sprawie wezwania KOMA Ełk Sp. z o.o. z dnia 5 stycznia 2022r. do usunięcia naruszenia prawa, zawarte zostało w uzasadnieniu do niniejszej uchwały.

§ 3. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Gminy Jaświły do poinformowania wnoszącego wezwanie o sposobie jego rozpatrzenia.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy

Robert Wojtkielewicz

UZASADNIENIE

Stanowisko Rady Gminy Jaświły

Rada Gminy nie może być sędzią we własnej sprawie gdyż nie posiada kompetencji do stwierdzania nieważności w całości własnych uchwał. Uprawnienia te mają Wojewoda na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym oraz Wojewódzki Sąd Administracyjny na podstawie art. 147 §1 ustawy o postępowaniu przed sądami administracyjnymi.

Zgodnie z art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. 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 uchwałę 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 informujemy, że uchwała Nr XXI/145/21 Rady Gminy Jaświły z dnia 25 sierpnia 2021r. o utworzeniu 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 petycji Koma Elk Sp. z o.o. 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 2007r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2021r. 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 2021r. poz. 1129, z 2020r. poz. 288 i 2320, z 2021r. poz. 1598, 2054 i 2269 oraz z 2022r. poz. 25) 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.**