

**UCHWAŁA NR XXI/224/22
RADY GMINY JASIONÓWKA**

z dnia 25 lutego 2022 r.

w sprawie zajęcia stanowiska odnośnie wezwania do usunięcia naruszenia prawa

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. f, art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372, poz. 1834) oraz § 23 Statutu Gminy Jasionówka stanowiącego załącznik do uchwały Nr XXX/209/18 Rady Gminy Jasionówka z dnia 31 października 2018 r. (Dz.Urz.Woj.Podlaskiego 2020.3814) uchwała się, co następuje:

§ 1. 1. Rada Gminy zajmuje stanowisko odnośnie wezwania do usunięcia naruszenia prawa z dnia 05.01.2022 r. złożonego w dniu 12.01.2022 r. przez KOMA EŁK Sp. z o.o. zgodnie z załącznikiem do uchwały.

2. Przewodniczący Rady prześle stanowisko, o którym mowa w ust. 1, Spółce KOMA EŁK.

§ 2. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Leszek Lewicki

Załącznik do uchwały Nr XXI/224/22
Rady Gminy Jasionówka
z dnia 25 lutego 2022 r.

Jasionówka, dn. 25.02.2022 r.

KOMA ELK Sp. z o.o.
ul. Krzemowa 8B
19-300 Elk

W nawiązaniu do Waszego pisma z dnia 05.01.2022 r. informuje się, że Rada Gminy Jasionówka na sesji w dniu 25.02.2022 r. nie uchyliła uchwały Nr XVIII/175/21 Rady Gminy Jasionówka z dnia 31 sierpnia 2021 r. w sprawie utworzenia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

Rada gminy nie może być sędzią we własnej sprawie, ponieważ nie posiada kompetencji do stwierdzania nieważności 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 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372 z późn. zm.) 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 informuję, że uchwała Nr XVIII/175/21 Rady Gminy Jasionówka z dnia 31 sierpnia 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 Waszym piśmie spostrzeżeniami, iż uchwała narusza postanowienia art. 1, 2 i art. 9 ust. 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2021 r. 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 2021 r. poz. 275) przepisów ustawy nie stosuje się do ograniczeń konkurencji dopuszczonych na podstawie odrębnych ustaw.

Zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. 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.