

XXX

RG + NG + SG

Załącznik nr 4

Do protokołu nr 5/13 z dnia 10.06.2013

J

Komitet
Rady m.p.
do wycofania
16.04.2013r.

Rada Gminy Goleszów

ul. 1 Maja 5

43 – 440 Goleszów

SKARGA

Działając w imieniu własnym, składam na podstawie art. 63 Konstytucji RP z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz. U. 1997 r. Nr 78 poz. 483 ze zm.) oraz art. 227 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. 2000 r. Nr 98 poz. 1071 ze zm.) skargę dotyczącą nienależytego wykonywania zadania przez Wójta Gminy Goleszów, a tym samym naruszenie praworządności i interesów zarówno gminy jak i jej mieszkańców.

Przedmiot skargi obejmuje: nienależyte wykonywanie przez Wójta Gminy Goleszów zadania z zakresu zbiorowego zaopatrzenia w wodę ze szkodą dla tej jednostki samorządu terytorialnego, polegające na niegospodarnym zarządzaniu mieniem gminnym – infrastrukturą wodociagową, będącą obecnie przedmiotem dzierżawy Wodociągów Ziemi Cieszyńskiej Spółka z o.o. Nienależyte wykonywanie zadania polega w tym przypadku na utrzymywaniu pomimo wezwań stawki czynszu wynikającej z umowy dzierżawy Wodociągów Gminnych zawartej przez Gminę Goleszów (reprezentowaną przez Wójta) z Wodociągami Ziemi Cieszyńskiej Spółka z o.o. poniżej kwoty równej amortyzacji środka trwałego (tj. poniżej 4 %).

Uzasadnienie

„Przedmiotem skargi powszechnej, może być w szczególności zaniedbanie lub nienależyte wykonywanie zadań przez właściwe organy albo przez ich pracowników, naruszenie praworządności lub interesów skarżących, a także przewlekłe lub biurokratyczne załatwianie spraw. Skarga ta wnoszona jest w związku z już podjętym działaniem organu, ewentualnie w związku z brakiem takiego działania i ma na celu zwrócenie uwagi właściwym organom na wszelkie nieprawidłowości powstałe w wyniku takiego działania lub zaniechania.

Postępowanie w sprawie tego typu skarg ma cechy samodzielnego jednoinstancyjnego postępowania administracyjnego uproszczonego i kończy się czynnością materialno-techniczną, określoną w art. 238 § 1 kpa, informującą stronę o sposobie załatwienia skargi" (postanowienie NSA z dnia 17 lutego 2011 roku, sygn. akt I OSK 196/2011, <http://orzeczenia.nsa.gov.pl>).

Przedmiot niniejszej skargi obejmuje naruszenie przez Wójta normy zawartej w art. 50 z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. 2001 r. Nr 142 poz. 1591 ze zm.), w myśl której, obowiązkiem osób uczestniczących w zarządzaniu mieniem komunalnym jest zachowanie szczególnej staranności przy wykonywaniu zarządu zgodnie z przeznaczeniem tego mienia i jego ochrona.

„Przez >>należyta staranność<< rozumie się staranność ogólnie wymaganą w stosunkach danego rodzaju. Podwyższonej staranności wymaga kodeks cywilny w zakresie prowadzonej przez dłużnika działalności gospodarczej, którą określa przy uwzględnieniu zawodowego charakteru tej działalności. Można zatem przyjąć, że >>szczególna staranność<< powinna być wyższa od należytej, a nawet wyższa od staranności wymaganej od prowadzącego działalność gospodarczą" (wyrok NSA z dnia 21 września 2011 roku, sygn. akt I OSK 1022/2011, <http://orzeczenia.nsa.gov.pl>).

Należy podkreślić, iż mienie komunalne objęte jest szczególną ochroną prawną, a obowiązek jej realizacji spoczywa na Organach jednostek samorządu terytorialnego, bowiem Gmina jako osoba prawna działa przez swoje Organy w sposób przewidziany w ustawie i opartym na niej statucie (por. art. 38 ustawy z 23 kwietnia 1964 roku Kodeks cywilny, Dz. U. 1964 r. Nr 16 poz. 93 ze zm.).

Jak podnosi się w doktrynie prawa, przyjęcie wniosku o wzmożonej ochronie mienia gminnego skutkuje podwyższonym standardem jego ochrony w stosunku do np. mienia prywatnego, co stanowi istotny przejaw uprzywilejowania mienia komunalnego. Wymaganie szczególnej staranności to kryterium skierowane tylko do ochrony jednego rodzaju mienia - mienia komunalnego (K. Bandarzewski: Komentarz do art. 50 ustawy o samorządzie gminnym [w:] P. Chmielnicki (red.): Ustawa o samorządzie gminnym. Komentarz, Warszawa 2010).

Środki trwale ulegają zużyciu podczas użytkowania (czas przez jaki są one w stanie pełnić swoją funkcję jest dłuższy lub krótszy, w zależności od ich przeznaczenia i sposobu użytkowania). Wraz z upływem czasu oraz zużywaniem się środki trwałe tracą na wartości, co prowadzi do wniosku, jakoby ustalenie w umowie dzierżawy stawki czynszu poniżej kwoty równej amortyzacji środka trwałego stanowi naruszenie dyspozycji art. 50 ustawy o samorządzie gminnym, nakazującej zachowanie szczególnej staranności przy wykonywaniu zarządu mieniem gminnym.

Nawiązując do zawartej przez Gminę umowy dzierżawy, której stawka czynszu jest niższa od kwoty równej amortyzacji środka trwałego należy wskazać iż, konieczną cechą dzierżawy jest jej odpłatność. Bez tego niezbędnego elementu umowa nie może być uznana za umowę dzierżawy, nawet jeśli korzystający z rzeczy zobowiązuje się do opłacania podatków i innych ciężarów związanych z posiadaniem nieruchomości, bowiem

zobowiązanie do opłacania podatków i innych ciężarów związanych z posiadaniem nieruchomości nie nadaje umowie cechy odpłatności (wyrok SA w Katowicach z 17 stycznia 2007 roku, sygn. akt I ACa 1440/2006, LexPolonica nr 2614839).

Odpłatność oznacza przysporzenie majątkowe (powstanie korzyści majątkowej dla innego podmiotu, polegającej na zwiększeniu środków majątkowych tego podmiotu lub zmniejszeniu jego zobowiązań), które otrzymuje jedna ze stron stosunku zobowiązaniowego kosztem drugiej strony (<http://www.gazetaprawna.pl/encyklopedia/praca/hasla/334642,odplatnosc.html>).

W świetle powyższych argumentów, umowa dzierżawy, której stawka czynszu jest niższa od kwoty równej amortyzacji środka trwałego - jako przejaw niezachowania szczególnej staranności - pozostaje w sprzeczności również z art. 693 Kodeksu cywilnego, powodując stratę majątkową dla Gminy.

Niezachowanie szczególnej staranności przy wykonywaniu zarządu mieniem gminnym przez Wójta zdaje się być działaniem bezprawnym. Bezprawność rozumiana szeroko oznacza „(...) sprzeczność z obowiązującym porządkiem prawnym, przez który należy rozumieć nie tylko ustawodawstwo, ale również obowiązujące w społeczeństwie zasady współżycia społecznego (...)” (wyrok SN z dnia 10 sierpnia 2007 roku, sygn. akt II CSK 170/2007, LexPolonica nr 1571310). Podkreślić wypada, iż obowiązkiem Wójta jako Oranu administracji publicznej jest w myśl art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z 2 kwietnia 1997 roku działanie na podstawie i w granicach prawa.

xxx

Załącznik:

- kopia wniosku o gospodarne zarządzanie majątkiem gminnym jakim jest infrastruktura wodociągowa którą obecnie Gmina Goleszów dzierżawi Wodociągom Ziemi Cieszyńskiej Spółka z o.o.