

**Gmina Więcbork**  
**woj. kujawsko-pomorskie**

Nr sprawy: SB.271.16.2023



## **UZASADNIENIE FAKTYCZNE I PRAWNE WYBORU TRYBU ZAMÓWIENIA Z WOLNEJ RĘKI**

### Uzasadnienie prawne:

art. 305 pkt 1 w zw. z art. 214 ust. 1 pkt 11 ustawy z dnia 11 września 2019 roku *Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 i 1720)*.

Zgodnie z art. 305 pkt 1 ustawy Pzp, Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi jedna z okoliczności, o których mowa w art. 214 ust. 1 pkt 1-5 i 7-14. Natomiast w myśl art. 214 ust. 1 pkt 11, Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki jeżeli:

zamówienie udzielane jest przez Zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) Zamawiający sprawuje nad tą osobą prawną kontrolę, odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami, polegającą na dominującym wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej; warunek ten jest również spełniony, gdy kontrolę taką sprawuje inna osoba prawna kontrolowana przez Zamawiającego w taki sam sposób,
- b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez Zamawiającego sprawującego kontrolę lub przez inną osobę prawną, nad którą ten Zamawiający sprawuje kontrolę, o której mowa w lit. a,
- c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

### Uzasadnienie faktyczne:

Na podstawie art. 213 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający może udzielić zamówienia publicznego po negocjacjach tylko z jednym Wykonawcą. Warunkiem udzielenia takiego zamówienia publicznego jest spełnienie co najmniej jednej z okoliczności wymienionych w art. 214 wymienionej ustawy.

Zamawiający planuje udzielić zamówienia na odbiór i transport odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych położonych na terenie Gminy Więcbork

oraz zebranych w Punkcie Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych w Dalkowie - Zakładowi Gospodarki Komunalnej Sp. z o.o. z siedzibą w Więcborku na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych.

ZGK Sp. z o.o. jest osobą prawną - wpisaną do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS: 0000144208, ponadto jest przedsiębiorcą wpisanym do rejestru działalności regulowanej, w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2023 r. poz. 221 ze zm.).

Nadto, spełnione są łącznie następujące warunki pozwalające na udzielenie zamówienia na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 ustawy:

**Przesłanka z art. 214 ust. 1 pkt 1 lit. a:**

Warunek, o którym mowa powyżej odnosi się do sprawowania nad osobą prawną kontroli odpowiadającej kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami o określonej charakterystyce – obejmującej dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami tej osoby prawnej.

ZGK Sp. z o.o. powstała w wyniku przekształcenia przedsiębiorstwa komunalnego pod nazwą Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej w Więcborku.

Zgodnie z treścią § 2 Umowy Spółki (akt przekształcenia przedsiębiorstwa komunalnego w spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością) założycielem Spółki jest Gmina Więcbork, która posiada 100% udziałów w niniejszej Spółce i którą reprezentuje Burmistrz Więcborka.

Zgodnie zaś z art. 12 ust. 4 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2021 r. poz. 679) w jednoosobowych spółkach jednostek samorządu terytorialnego funkcję zgromadzenia wspólników (walnego zgromadzenia) pełnią organy wykonawcze tych jednostek samorządu terytorialnego, w analizowanym przypadku jest nim Burmistrz Więcborka.

Do jego wyłącznej kompetencji należą m. in.:

- zmiana przedmiotu przedsiębiorstwa spółki,
- podwyższenie lub obniżenie kapitału zakładowego,,
- połączenie spółki i przekształcenie spółki,
- rozwiązanie i likwidacja spółki.

Zgromadzenie Wspólników jest więc najwyższą władzą Spółki. Dlatego też, należy stwierdzić, że Gmina Więcbork sprawuje kontrolę nad Spółką w zakresie wskazanym w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. a ustawy Pzp.

**Przesłanka z art. 214 ust. 1 pkt 1 lit. b:**

Przepis art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. b należy interpretować z uwzględnieniem art. 214 ust. 5 ustawy Pzp, stanowiących, że w ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej powierzonej przez Gminę Więcbork uwzględnia się średni przychód z tego tytułu osiągnięty przez osobę prawną w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia.

Z danych uzyskanych od ZGK Sp. z o.o. w Więcborku przedłożonych tytułem potwierdzenia spełnienia wymogów wynikających z art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. b ustawy Pzp wynika, że ponad 90% działalności Spółki za okres od 01.11.2020 r.

do 31.10.2023 r. dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez Gminę Więcbork. Gmina Więcbork sprawuje kontrolę nad ZGK Sp. z o.o., o której mowa w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. a ustawy Pzp.

Reasumując należy stwierdzić, że ZGK Sp. z o.o. spełnia przesłankę wskazaną w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. b ustawy Pzp.

**Przesłanka z art. 214 ust. 1 pkt 1 lit. c:**

Zgodnie z art. 214 ust.1 pkt 1 lit. c ustawy Pzp ustawodawca nie dopuszcza bezpośredniego udziału kapitału prywatnego w kontrolowanej osobie prawnej.

Gmina Więcbork posiada 100% udziałów w ZGK Sp. z o.o. - 7147 udziałów o łącznej wartości 7 147 000,00 zł. W związku z powyższym, spełniona jest przesłanka wskazana w art. 214 ust. 1 pkt 11 lit. c ustawy Pzp.

Biorąc powyższe pod uwagę, Zamawiający uprawniony jest do udzielenia zamówienia publicznego w trybie z wolnej ręki na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 11 ustawy *Prawo zamówień publicznych*.

**Z up. BURMISTRZA**

*Michał Bąk*

*Kierownik Referatu Inwestycji*

*Sporządziła: M.R.*