

GMINA DZIAŁOSZYCE

ul. Skalbmierska 5
28-440 Działoszyce
NIP 662-175-70-85



RPW/2580/2024 P
Data: 2024-12-02

Działoszyce, dnia 27 listopada 2024 r.

Regionalna Izba Obrachunkowa
w Kielcach
WPŁYNIĘŁO DNIA

02.12.2024

L.dz

Podpis

**Kolegium Regionalnej
Izby Obrachunkowej w Kielcach**

za pośrednictwem

**Prezesa Regionalnej
Izby Obrachunkowej w Kielcach**

**Zastrzeżenia do wniosków zawartych w wystąpieniu pokontrolnym nr
WK.60.18.2024 z dnia 19.11.2024 r.**

W nawiązaniu do otrzymanego wystąpienia pokontrolnego nr WK.60.18.2024 z dnia 19.11.2024 r., na podstawie art. 9 ust. 3 i 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych, zgłaszam poniższe zastrzeżenia co do ustaleń i wniosków w nim zawartych w zakresie pkt. V ppkt. 2. nieprawidłowości i uchybień i w zakresie pkt. 54 Wniosków pokontrolnych.

Zarzucam naruszenia przepisów prawa, tj:

- 1) Art. 83 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych, poprzez błędną jego wykładnię i w efekcie niewłaściwe zastosowanie (niezastosowanie), czyli uznanie, że pomimo przeprowadzenia analizy potrzeb i wymagań, zgodnie z tym przepisem, skutkującej uznaniem, iż istnieje możliwość zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb z wykorzystaniem zasobów własnych Gminy, niezbędne jest przeprowadzenie zamówienia publicznego i odpłatne zlecenie zaspokojenia tych potrzeb przez podmioty trzecie,
- 2) Art. 6d ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach poprzez jego niewłaściwą wykładnię, sprowadzającą się do uznania, iż przepis ten stanowi zobowiązanie do zlecenia zadania odbioru odpadów na zewnątrz (podmiotom zewnętrznym), nawet w przypadku, gdy jednostka po dokonanej analizie jak w pkt. 1) powyżej stwierdza, że istnieje możliwość zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb z wykorzystaniem zasobów własnych Gminy, bez ponoszenia wyższych kosztów zlecenia zadania na zewnątrz (wynagrodzenie wykonawcy),
- 3) Art. 44 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych poprzez jego niezastosowanie i dokonanie wskazanych w pkt. 1) i 2) interpretacji wskazanych tam przepisów w sposób powodujący wydatkowanie środków publicznych na zlecenie czynności, które mogą być wykonane siłami własnymi gminy, co kreuje obowiązek wydatkowania dodatkowych środków publicznych na wynagrodzenie dla podmiotów trzecich (wykonawców), czynności te wykonujących, które to środki nie musiałyby być wydatkowane, gdyby gmina samodzielnie czynności wykonała.

Wystąpienie stwierdza nieprawidłowość w zakresie wykonywania przez Gminę Działoszyce od maja 2023 r. do nadal, pomijając obowiązek wynikający z dyspozycji art. 6d ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach do udzielenia zamówienia publicznego na odbiór odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, zorganizowania systemu odbioru odpadów bez udziału wyspecjalizowanego podmiotu trzeciego poprzez wydzielony w Urzędzie Referat przy użyciu gminnej infrastruktury zakupionej w ramach rozstrzygnięcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Przebudowa i rozbudowa gminnego Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych w Działoszycach wraz z infrastrukturą techniczną i wyposażeniem”. Z ustaleniem tym nie zgadzam się, ze względu na zarzuty wskazane powyżej i uzasadnione następująco.

Uzasadnienie

Zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych t.j. (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605, 1720) art. 83, pkt. 1: Zamawiający publiczny, przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia, dokonuje analizy potrzeb i wymagań, uwzględniając rodzaj i wartość zamówienia. Analiza, o której mowa w ust. 1, obejmuje w szczególności:

1) badanie możliwości zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb z wykorzystaniem zasobów własnych;

2) rozeznanie rynku:

a) w aspekcie alternatywnych środków zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb,

b) w aspekcie możliwych wariantów realizacji zamówienia albo wskazuje, że jest wyłącznie jedna możliwość wykonania zamówienia.

3. Analiza, o której mowa w ust. 1, wskazuje:

1) orientacyjną wartość zamówienia dla każdego ze wskazanych wariantów, o których mowa w ust. 2 pkt 2 lit. b;

2) możliwość podziału zamówienia na części;

3) przewidywany tryb udzielenia zamówienia;

4) możliwość uwzględnienia aspektów społecznych, środowiskowych lub innowacyjnych zamówienia;

5) ryzyka związane z postępowaniem o udzielenie i realizacją zamówienia.

4. Zamawiający publiczny może odstąpić od dokonania analizy potrzeb i wymagań, w przypadku gdy zachodzi podstawa udzielenia zamówienia w trybie negocjacji bez ogłoszenia, o której mowa w art. 209 ust. 1 pkt 4, lub w trybie zamówienia z wolnej ręki, o której mowa w art. 214 ust. 1 pkt 5.

W związku z powyższym oraz obowiązującymi przepisami Zamawiający/Gmina obowiązana jest do stosowania zapisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (PZP), a zgodnie z dyspozycją art 6.1.d. zakres i tryb udzielenia zamówienia publicznego reguluje właśnie PZP. Gmina dysponuje własnymi zasobami (tj. pojazdami

przystosowanymi do transportu odpadów) do realizacji zamówienia zgodnie z art 83 ust. 2. pkt. 1. PZP. i w związku z tym nie zleca zamówienia w trybie przetargowym. Gmina stwierdziła, zgodnie z powyższym przepisem, po przeprowadzeniu wskazanej w przepisie analizy, że istnieje możliwość zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb, polegających na zorganizowaniu systemu odbioru odpadów, z wykorzystaniem zasobów własnych – analiza w załączeniu.

Zgodnie z art. 7 ust. 1 pkt. 3) ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. 2024 poz. 609) zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty należy do zadań własnych gminy. W szczególności zadania własne obejmują sprawy utrzymania czystości i porządku oraz urządzeń sanitarnych, wysypisk i unieszkodliwiania odpadów komunalnych. Gmina zobowiązana jest do zapewnienia odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy, ale żaden przepis nie obliguje Gminy do zlecenia tego zadania na zewnątrz, w szczególności, gdy dokonana analiza wykazuje, możliwość wykorzystania zasobów własnych Gminy na wykonywanie tego zadania. Art. 6d ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, kreując obowiązek udzielenia zamówienia publicznego nie może odnosić się do sytuacji, gdy zadanie wykonywane jest za pomocą sprzętu i pracowników gminy, a dokonana zgodnie z art. 83 Pzp analiza wykazała możliwość zaspokojenia zidentyfikowanych potrzeb z wykorzystaniem zasobów własnych (sprzęt stanowiący własność gminy, pracownicy gminni). Przepis ten zresztą (jego literalne brzmienie) nie kreuje obowiązku zlecenia tego określonego zadania na zewnątrz, a kreuje jedynie obowiązek przeprowadzenia zamówienia publicznego w tym zakresie, co musi być interpretowane w ten sposób, że zamówienie publiczne może i musi być prowadzone, w przypadku, gdy Gmina nie wykonuje zadania siłami własnymi, po wykonaniu analizy zgodnie z art. 83 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych.

Art. 44 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. finansach publicznych wprowadza zasadę, iż wydatki publiczne powinny być dokonywane:

- 1) w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad:
 - a) uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów,
 - b) optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów;
- 2) w sposób umożliwiający terminową realizację zadań;
- 3) w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań.

Przyjęcie interpretacji przepisów, jak opisana w analizowanym zakresie w Wystąpieniu pokontrolnym, prowadzi do wydatkowania dodatkowych środków na wynagrodzenie podmiotu zewnętrznego, który miałby wykonywać zadania, które gmina jest w stanie i w rzeczywistości wykonuje środkami własnymi (taniej), co niewątpliwie byłoby wydatkowaniem środków publicznych w sposób niecelowy, nieoszczędny i sprzeczny z pozostałymi dyrektywami wydatkowania środków publicznych, wskazanymi w powyższym przepisie ustawy o finansach publicznych.

Wobec powyższego wnosimy o zmianę wniosków pokontrolnych w tym zakresie.

BURMISTRZ
Miasta i Gminy Działoszyce
Stanisław Porada

Znak: GKRIOS.II.7624.86.22

Analiza potrzeb zamawiającego zadania własnego gmina polegającego na zagospodarowaniu oraz transporcie odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Działoszyce oraz PSZOK.

W dniu 22-11-2022 dokonano analizy potrzeb zamawiającego polegającej na stwierdzeniu, że Gmina w roku 2023 będzie w posiadaniu pojazdu specjalistycznego przystosowanego do transportu odpadów komunalnych z związku z tym stwierdza się możliwość realizacji zadania pn.: Zagospodarowanie oraz transport odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych z terenu Gminy Działoszyce oraz PSZOK z wykorzystaniem zasobów własnych Gminy Działoszyce polegających na transporcie odpadów z Gminy do Instalacji z wykorzystaniem własnego transportu (śmieciarki). W związku z powyższym Gmina zgodnie z art. 83 ust. 2. Pkt. 1 PZP nie zleca zamówienia polegającego na transporcie odpadów w trybie przetargowym.

Sporządził Michał Forma


Z up. BURMISTRZA
Michał Forma
Kierownik Referatu Gospodarki Komunalnej,
Rolnictwa i Ochrony Środowiska