

Projekt

z dnia 11 marca 2019 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY MIEJSKIEJ W ZAKROCZYMIU**

z dnia 2019 r.

**w sprawie odmowy uchylecia uchwały nr IV/33/2019 Rady Miejskiej w Zakroczymiu
z dnia 19 lutego 2019 r.**

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r. poz. 994, 1000, 1349, 1432, 2500) uchwała się, co następuje:

§ 1. Odmawia się z przyczyn określonych w uzasadnieniu niniejszej uchwały, uchylecia uchwały nr IV/33/2019 Rady Miejskiej w Zakroczymiu z dnia 19 lutego 2019 r. w sprawie ustalenia stawek za odbiór ścieków przez Zakład Gospodarki Komunalnej w Zakroczymiu w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków. (Dz. Urz. Woj. Maz. z 2019 r. poz. 2342)

§ 2. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Rada Miejska w Zakroczymiu zapoznała się ze złożonym w piśmie z dnia 1 marca 2019 r. wezwaniem do uchylenia uchwały nr IV/33/2019 z dnia 19 lutego 2019 r. w sprawie ustalenia stawek za odbiór ścieków przez Zakład Gospodarki Komunalnej w Zakroczymiu w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 roku o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków.

Po zapoznaniu się z treścią zarzutów zawartych w ww. piśmie przewodniczący Rady Miejskiej w imieniu Komisji ds. Rozwoju i Komisji Budżetowej zaprosił na posiedzenie Komisji przedstawicieli Zakładu Wodociągów i Kanalizacji spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, zwanego dalej „ZWiK” lub „Spółką”. ZWiK udzielił ustnej odpowiedzi, iż nie jest zainteresowany spotkaniem z przedstawicielami Rady Miejskiej w Zakroczymiu. Wobec odmowy przedstawicieli ZWiK podjęcia rozmów w sprawie wypracowania wspólnego stanowiska w odniesieniu do stawek opłat za odprowadzenie ścieków, Rada Miejska w Zakroczymiu rozpoznała wniosek o uchylenie uchwały z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019 w oparciu o informacje dostępne w Urzędzie Miejskim w Zakroczymiu i przedstawione przez Macieja Dubiela, dyrektora Zakładu Gospodarki Komunalnej w Zakroczymiu.

Bezsporne jest, iż stawki opłat za odbiór ścieków przez Zakład Gospodarki Komunalnej w Zakroczymiu, zwany dalej „ZGK”, w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 roku o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, a więc stawki opłat stosowane w umowie o odprowadzanie ścieków zawartej z ZWiK, nie są regulowane przepisami ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków. Okoliczność ta wynika bezpośrednio z treści (tytułu) uchwały Rady Miejskiej w Zakroczymiu z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019. W takiej sytuacji cena usługi podlega ustalaniu w drodze negocjacji pomiędzy stronami zgodnie z art. 353¹ Kodeksu cywilnego. ZGK podejmował działania zmierzające do podjęcia z ZWiK rozmów w celu ustalenia nowych warunków umowy o odprowadzanie ścieków. Przedstawiciele ZWiK w rozmowie z przedstawicielami ZGK stanowczo oświadczyli, iż nie zamierzają podejmować rozmów o ustalenie nowych, wyższych stawek opłat. W odpowiedzi na zaproszenia Rady Miejskiej w Zakroczymiu, przedstawiciele ZWiK również odmówili udziału w spotkaniu i podjęcia rozmów w tej sprawie. W ocenie Rady Miejskiej w Zakroczymiu takie zachowanie ZWiK w odniesieniu do treści złożonych zarzutów w zakresie ustalonych przez Gminę, nowych stawek opłat, dowodzi:

- braku możliwości jakiegokolwiek porozumienia się z ZWiK w zakresie wysokości opłat,
- przyjętej przez ZWiK względem ZGK polityki, polegającej na ignorowaniu uwarunkowań rynkowych, w tym wzrostu cen i potrzeb inwestycyjnych, związanych z prowadzoną przez ZGK działalnością gospodarczą,
- próby maksymalnego przedłużenia terminu wprowadzenia nowych cen, poprzez zaskarżanie rozstrzygnięć organów gminy Zakroczym oraz grożenie składaniem skarg i zawiadomień o rzekomych naruszeniach prawa.

Wniosek o uchylenie uchwały z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019 Spółka uzasadnia następująco:

1. Ustalenie stawek opłat za odbiór ścieków przez ZGK w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, nie podlega przepisom ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków.

Okoliczność ta jest bezsporna i wynika z treści samej uchwały.

Wskazać należy, iż fakt, że wskazane powyżej opłaty nie podlegają przepisom ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków nie oznacza, iż ich zatwierdzenie nie stanowi sfery działania gminy jako jednostki samorządu terytorialnego i nie może być przedmiotem działalności Rady Miejskiej w Zakroczymiu oraz częścią prowadzenia gospodarki komunalnej.

2. Działania Rady Miejskiej w Zakroczymiu w ocenie Spółki, stanowią przejaw działalności naruszającej konkurencję poprzez wykorzystywanie pozycji dominującej i narzucanie rażąco zawyżonych cen, przy czym argumentacja tego zarzutu stanowi dość dowolną kompilację fragmentów orzecznictwa oraz decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Na wstępie należy zauważyć, iż ZWiK nie jest konsumentem w rozumieniu przepisów prawa. Umowa

o hurtowe odprowadzanie ścieków nr 04/S/2016 z dnia 01.02.2016 r. została zawarta pomiędzy ZGK a ZWiK. Spółka w tym kontrakcie jest pośrednikiem, nabywcą usługi od ZGK, którą to usługę sprzedaje dalej swoim kontrahentom. Jest to zatem umowa o charakterze gospodarczym zawarta pomiędzy podmiotami prowadzącymi działalność gospodarczą. Niezależnie od konkretnego stanu faktycznego, samo dominowanie danego przedsiębiorcy na określonym rynku właściwym nie jest prawnie zakazane. Zakazane jest jedynie nadużywanie pozycji dominującej. Rada Miejska w Zakroczymiu nie znajduje podstaw do uznania, że zatwierdzone przez nią stawki opłat za odbiór ścieków przez ZGK w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, umożliwiają ZGK nadużywanie pozycji dominującej na rynku lokalnym. Przeciwnie, w ocenie Rady Miejskiej w Zakroczymiu ZWiK unikając jakichkolwiek rozmów w zakresie podwyższenia stawek opłat utrudnia prowadzenie racjonalnej gospodarki finansowej w ZGK, nadużywa swoich praw podmiotowych.

Brak jest także podstaw do przyjęcia, iż stawki opłat zatwierdzone przez Radę Miejską w Zakroczymiu uchwałą z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019 są nieuczciwe lub rażąco zawyżone. Przepisy prawa nie dają jednoznacznej odpowiedzi na pytanie, jakie warunki należy uznać za uczciwe, a jakie – za nieuczciwe. Należy wobec tego sięgnąć do orzecznictwa i poglądów doktryny. Pojęcie ceny nieuczciwej jest interpretowane bardzo szeroko. Zalicza się do tej kategorii ceny ustalone w sposób sprzeczny z przepisami prawa, ceny pobierane bez podstawy prawnej, wreszcie – ceny sprzeczne z dobrymi obyczajami kupieckimi. Należy podkreślić, iż zgodnie z orzecznictwem SOKiK, w gospodarce rynkowej usługi komunalne są „towarem” jak każdy inny. Ich cena musi więc pokrywać koszty, a ponadto umożliwiać osiąganie zysku. Osiąganie zysku przez podmiot gospodarczy jest warunkiem utrzymania się na rynku, gdyż umożliwia rozwój. Nie można zatem oczekiwać od podmiotu świadczącego takie usługi, aby dobrowolnie rezygnował z zysku w części lub całości. Praktyka polegająca na nadużywaniu pozycji dominującej przez pobieranie nadmiernie wygórowanych cen ma miejsce, gdy podmiot posiadający pozycję dominującą pobiera cenę niewspółmierną do własnego świadczenia. Ceną nadmiernie wygórowaną nie jest cena obejmująca koszty (produkcji, nabycia) i godziwy zysk (por. wyrok SOKiK z dnia 24 kwietnia 2002 r., sygn. akt XVII Ama 73/01). ZWiK, jak to można wywieść ze złożonego wniosku, przyjmuje iż stawki opłat „pozataryfowych” za odprowadzanie ścieków, mogą być ustalone wyłącznie z uwzględnieniem poniesionych kosztów. ZWiK pomija w swoich rozważaniach, iż zgodnie z rozporządzeniem Ministra Gospodarki Morskiej i Żeglugi Śródlądowej w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryfy oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków z dnia 27 lutego 2018 r. (Dz.U. z 2018 r. poz. 472), nawet w przypadku opłat „taryfowych” przedsiębiorstwo wodno-kanalizacyjne przy ustalaniu stawek uwzględnia marżę zysku. Przy ustalaniu nowej taryfy, kwota kosztów może zostać pomniejszona o niepodzielony zysk z lat ubiegłych. Niepodzielony zysk z lat ubiegłych z usług świadczonych z zakresu zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków nie może zostać przeznaczony na finansowanie działalności przedsiębiorstwa wodociągowo-kanalizacyjnego wykraczającej poza zadania z zakresu zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków. Powyższa zasada dotyczy jedynie ustalania stawek „taryfowych”, natomiast przy ustalaniu stawek opłat „pozataryfowych” zakład wodno-kanalizacyjny nie ma obowiązku pomniejszania kosztów o zysk z lat ubiegłych, z tego względu stawki opłat „pozataryfowych” mogą zostać ustalone na poziomie wyższym niż stawki wynikające z zatwierdzonej w trybie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków taryfy opłat.

Rada Miejska w Zakroczymiu nie znajduje uzasadnienia dla twierdzeń zawartych we wniosku o uchylenie uchwały, z których wynika, iż stawki opłat przyjęte uchwałą z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019 w sprawie ustalenia stawek za odbiór ścieków przez ZGK w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków nie są oparte na rzetelnej kalkulacji w sytuacji, w której ZWiK formułując takie zarzuty ani razu nie podjął rozmów w sprawie kalkulacji opłat, ani też nie zgadzał się na negocjacje związane z ich podwyższeniem. Stawki opłat przyjęte uchwałą z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019 w sprawie ustalenia stawek za odbiór ścieków przez ZGK w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, zostały rzetelnie skalkulowane w oparciu o aktualne ceny, koszty oraz potrzeby inwestycyjne ZGK. Sama okoliczność, iż stawki te są wyższe niż stawki „taryfowe” nie oznacza ich rażącego zawyżenia lub nierzetelnej kalkulacji. Mając jednak na uwadze fakt, iż z zasad ogólnych rzetelności kupieckiej, zgodnie z którymi w przypadku jakiegokolwiek podwyżki, powinno się wskazać przyczyny takiej podwyżki Rada informuje, że zgodnie z założeniami ZGK, w 2019 r. i następnych

latach zostaną poczynione nakłady inwestycyjne na rozbudowę kanalizacji miejskiej, budowę zlewni, modernizację samej oczyszczalni ścieków. Dodatkowo ZGK zwracał Radzie uwagę na wzrost cen prądu i wywozu osadu, wzrost płacy minimalnej.

Z informacji, jakie posiada Rada, wszystkie przedsiębiorstwa współpracujące z ZGK w zakresie dostaw ścieków, wyłączając jedynie ZWiK, podpisały stosowne aneksy. Rada ustaliła również większe stawki dla dostawców, którzy ścieki dostarczają wozami asenizacyjnymi. Nadmieniamy, że ZGK przedstawił Radzie stanowisko, z którego wynika, że jeszcze w 2019 roku zostaną poczynione działania zmierzające do podniesienia taryf za dostawę wody i odbiór ścieków podmiotom, które obejmuje ustawa z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków.

Reasumując, zarzuty zawarte w wniosku o uchylenie uchwały z dnia 19 lutego 2019 r. nr IV/33/2019 w sprawie ustalenia stawek za odbiór ścieków przez ZGK w przypadku wykonywania usługi na rzecz podmiotów niebędących odbiorcą usług w rozumieniu ustawy z dnia 7 czerwca 2001 roku o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków są gołosłowne i zmierzają do przedłużenia obowiązywania dotychczasowych stawek opłat, nieadekwatnych do wartości świadczonych usług.

Wobec powyższego Rada Miejska w Zakroczymiu postanowiła jak w sentencji.