

Uzasadnienie

Gmina Świeradów Zdrój zamierza powierzyć zadanie odbioru i transportu odpadów komunalnych zmieszanych i selektywnie zebranych z nieruchomości zamieszkałych i mieszanych Spółce PGK Sanikom sp. z o.o. (dalej: Spółka), która jest podmiotem *dysponującym odpowiednim zasobem technicznym i wyspecjalizowanym zasobem kadrowym* przygotowanym do samodzielnego wykonania ww. zadania. Zamawiający sprawują nad Spółką kontrolę analogiczną, ponieważ wspólnie z innymi Gminami posiada wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami Spółki, co również wykazano w *Analizie potrzeb i wymagań*. Cele strategiczne Spółki wyznaczone zostały przy jej powołaniu do życia i określają politykę przedsiębiorstwa, która z kolei skorelowana jest z jego misją –służbą wobec mieszkańców (por. §4 i 7 Aktu założycielskiego). Cele krótkoterminowe Spółki wskazywane są w Planach rocznych, które Spółka przedstawia gminom do zatwierdzenia.

Kontrola samodzielna sprawowana jest m.in. za sprawą nałożonych na Spółkę obowiązków i sprawozdań zawartych w podpisywanej ze Spółką Umowie wykonawczej oraz będącym jej załącznikiem Regulaminie rekompensaty, (który chroni przed przekazaniem Spółce niekontrolowanej ilości środków finansowych na realizację zadania).

Kontrola strukturalna prowadzona w Spółce to przede wszystkim kontrola przez organy statutowe spółki, w skład których wchodzi przedstawiciele Gmin, a kontrola funkcjonalna to kontrola rzeczywistego i bieżącego zakresu wykonywanej działalności określonej w Umowie spółki oraz reagowanie na bieżąco na zmiany i konieczność dostosowywania podmiotu do zmieniających się realiów rynkowych i nakładanych przez ustawodawcę nowych obowiązków oraz oczekiwań społecznych i norm środowiskowych sprawowana przez RN, ZW i merytorycznych pracowników oraz ekspertów z zewnątrz.

W celu spełnienia powyższych wymogów, Zamawiający w szczególności: znacząco zmienili Akt założycielski i:

1. *Ograniczyli swobodę działania Zarządu poprzez zobowiązanie go do otrzymywania zgód odpowiednich organów Spółki:*
Zgodnie np. z §20 ust. 5 Umowy spółki do zaciągnięcia zobowiązania w wysokości przekraczającej - na dzień zaciągnięcia zobowiązania - 300.000 euro (...) wymagana jest zgoda Zgromadzenia Wspólników.
Zgodnie z §18 ust.1 pkt 14 opinia RN jest wymagana do istotnych rozporządzeń prawem, zawieranych istotnych dla Spółki umowach oraz zaciąganych zobowiązaniach w wysokości przekraczającej 200 000 euro (...)
2. *Ograniczyli teren wykonywania usług powierzonych do terenu Gmin macierzystych i wykonywanie zadań komercyjnych*
3. *Wskazali zadania, które są powierzonymi zadaniami oraz zadania, które mogą być świadczone w dozwolonym marginalnym progu*
4. *Ograniczyli możliwość otwarcia Spółki na kapitał prywatny (§10 ust. 3). Wskazano również na prawo pierwokupu udziałów przez Wspólników (§10 ust. 6 Umowy sp.) i zastrzeżono w §10 ust. 8, iż (...) nabywcą oferowanych udziałów może być tylko podmiot publiczny.*

Zmieniona Umowa spółki wzmacnia rolę RN oraz ZW względem Zarządu Spółki. Pierwszym elementem na to wskazującym jest zwiększenie liczby Członków RN ponad rozwiązania z art. 215 § 1 ksh, tzn. powołanie aż 6 członków Rady oraz wydłużony okres ich kadencji -3 lata względem zapisów zawartych w art. 216 ksh, zgodnie z którymi kadencja Rady wynosi zaledwie rok. W skład organów decyzyjnych Spółki (RN) wchodzi przedstawiciele wszystkich Gmin będących udziałowcami Spółki, z zastrzeżeniem, że poszczególny przedstawiciel Rady reprezentuje więcej niż jedną Gminę. Wybór Członków Rady następuje

zgodnie z ustaloną w Spółce procedurą i Regulaminem wyboru pracowników. W § 17 Umowy spółki zamieszczono długą listę narzędzi kontrolnych Rady nadzorczej, np. powoływanie, odwoływanie lub zawieszanie w czynnościach poszczególnych Członków Zarządu, stały nadzór, ustalanie stałych i zmiennych wynagrodzenia Zarządu, określenie wag dla celów zarządczych oraz wskaźników ich realizacji i rozliczenia, wybór biegłego rewidenta, wyrażanie zgody na udzielenie gwarancji lub poręczenia, przekazywanie wspólnikom protokołów z posiedzeń RN wraz z podjętymi uchwałami, których przedmiotem było opiniowanie rozliczenia rekompensaty. Powyższy obowiązek ma na celu sprawowanie podwójnej kontroli nad przekazywanymi Spółce finansami. Zgodnie natomiast z §6 Regulaminu RN, **każdy z członków Rady Nadzorczej może wykonywać czynności nadzorczo- kontrolne osobno**, co umożliwia poszczególnym Gminom zlecenia wskazanej kontroli swojemu reprezentantowi w Radzie. Zgodnie z §16 Umowy wykonawczej każda Gmina może skierować wyznaczonego przez siebie przedstawiciela do przeprowadzenia wszelkiego rodzaju kontroli.

Wspólnicy mają zgodnie z ksh możliwość wydawania zarządowi wiążących poleceń oraz w szczególności zatwierdzają rozliczenia rekompensaty na zadaniach, ustalają ceny i wysokość opłat. W kontrolowanej Spółce nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego, a Spółka nie działa w interesie sprzecznym z interesem Gmin, sprawujących kontrolę, tylko zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, w interesie Gmin, zgodnie z ich z wolą i wyznaczoną strategią oraz w celu sprawowania i wzmocnienia kontroli funkcjonalnej i strukturalnej. Do zadań powierzonych w szczególności należy: prowadzenie, utrzymanie i eksploatacja Instalacji komunalnych, odbiór i transport odpadów, utrzymanie czystości i porządku, utrzymanie zieleni miejskiej, utrzymanie zimowe i letnie dróg gminnych, zarządzanie cmentarzem komunalnym oraz zaopatrzenie mieszkańców w wodę i kanalizację.

Ponad 90% działalności Spółki dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez Zamawiających sprawujących nad nią kontrolę. Do obliczania procentu działalności, o którym mowa w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit. b pzp uwzględniono - zgodnie z art. 214 ust. 5 pzp - średni przychód osiągnięty przez Spółkę w odniesieniu do usług, za 3 pełne lata tj. od 2020-2022. Wskaźnik z usług powierzonych przez Udziałowców w poszczególnych latach wyniósł zgodnie z Raportem eksperta: **91,46%**. Eksperci wskazali również, iż „Należy przy tym zwrócić uwagę na stabilny udział przychodów z tytułu usług świadczonych na rzecz podmiotów sprawujących kontrolę nad Spółką, który wyniósł: 91,29% w 2020r., 91,04% w 2021r. oraz 92,01% w 2022r.”

Rok	Zadania na rzecz Powierzających				Zadania komercyjne		RAZEM	Udział [w%]
	In-house	Publiczne	SUMA	Udział [w%]	Komercyjne	Udział [w%]		
2020	4 788 332,80	37 203 128,89	41 991 461,69	91,29%	4 006 696,56	8,71%	45 998 158,25	100,00%
2021	5 594 574,41	44 863 552,40	50 458 126,81	91,04%	4 967 297,74	8,96%	55 425 424,55	100,00%
2022	2 541 047,39	49 112 061,82	51 653 109,21	92,01%	4 486 435,38	7,99%	56 139 544,59	100,00%
RAZEM	12 923 954,60	131 178 743,11	144 102 697,71	91,46%	13 460 429,68	8,54%	157 563 127,39	100,00%

Wszystkie przychody ze sprzedaży osiągnięte przez Spółkę przypisano do jednej z trzech kategorii:

- in house – usługi zlecone z wolnej ręki w formie powierzenia przez gminy udziałowców
- publiczne – zadania publiczne realizowane dla gmin udziałowców, powierzone w innej formie niż in house
- komercyjne – wszelkie pozostałe przychody ze sprzedaży.

Przy wyliczeniu wskaźnika działalności publicznej ujęto przychody ze sprzedaży z poszczególnych rodzajów działalności na podstawie danych z ewidencji księgowej oraz wyjaśnień dodatkowych spółki.