

Kosakowo, dnia 2015 – 08 – 19

*Pan  
Marcin Kopitzki  
Przewodniczący Rady Gminy  
w Kosakowie*

**Dot. pisma Wojewody Pomorskiego z dnia 20 lipca 2015 roku Znak: PN-II.40.79.2015.MB**

Odpowiadając na pismo Pana Przewodniczącego z dnia 18 sierpnia 2015 roku, zobowiązujące mnie do złożenia wyjaśnień Radzie Gminy Kosakowo w sprawie stanowiącej przedmiot pisma Wojewody Pomorskiego z dnia 20 lipca 2015 roku Znak: PN-II.40.79.2015.MB o możliwości naruszenia przeze mnie zakazu wynikającego z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz.U. z 2006r., Nr 216, poz. 1584 z późn. zm.) poprzez to, że jako Wójt Gminy Kosakowo, odpowiednio od 2005 i 2007 roku zasiadam w radach nadzorczych spółek prawa handlowego: Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni (KRS Nr 0000126973) i „Port Lotniczy Gdynia-Kosakowo” Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni (KRS Nr 0000287038), niniejszym wyjaśniam co następuje:

1. Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni jest spółką prawa handlowego zarejestrowaną w Sądzie Rejonowym Gdańsk-Północ w Gdańsku w VIII Wydziale Gospodarczym Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000126973. Spółka powstała 31 stycznia 1992 roku w wyniku przekształcenia komunalnego przedsiębiorstwa państwowego pod nazwą Okręgowe Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Gdyni (OPWiK) w jednoosobową spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością Komunalnego Związku Gmin (KZG) „Dolina Redy i Chylonki” z siedzibą w Gdyni. Do 1997 roku Komunalny Związek Gmin „Dolina Redy i Chylonki” posiadał 100% udziałów, w latach 1998 – 2009 udziałowcami Spółki stawały się sukcesywnie gminy miast: Gdynia, Rumia, Reda, Wejherowo oraz gminy wiejskie Kosakowo i Wejherowo, wnosząc aportem majątek w postaci urządzeń wodociągowych i kanalizacyjnych. Tym samym przedsiębiorstwo stało się wieloosobową, samorządową spółką z ograniczoną odpowiedzialnością.

Gmina Kosakowo została członkiem Komunalnego Związku Gmin (obecnie: Komunalnego Związku Gmin „Dolina Redy i Chylonki) na podstawie uchwały Rady Gminy Kosakowo z dnia 29 sierpnia 1990 roku Nr IV/29/90.

Udziały Gminy Kosakowo w kapitale zakładowym Spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością są mniejszościowe (poniżej 50% kapitału zakładowego).

Gminę Kosakowo w Zgromadzeniu Komunalnego Związku Gmin, zgodnie z jego Statutem reprezentują Wójt Gminy oraz dodatkowy przedstawiciel powołany przez Radę Gminy, co potwierdzają uchwały Rady podejmowane na początku każdej z kadencji.

Zgromadzenie Wspólników Przedsiębiorstwa Wodociągów i Kanalizacji Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością tworzą wspólnicy, reprezentowani przez Zarząd Komunalnego Związku oraz wójtów, burmistrzów oraz prezydentów miast na podstawie art. 12 ust. 4 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 roku o gospodarce komunalnej (Dz.U. z 2011r. Nr 45, poz. 246).

W 2005 roku Zgromadzenie Wspólników Przedsiębiorstwa Wodociągów i Kanalizacji Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością po raz pierwszy powołało mnie na członka Rady Nadzorczej. Członkiem Rady pozostaję w kolejnych kadencjach.

Do objęcia członka Rady Nadzorczej byłem zgłaszany zgodnie z dyspozycją art. 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Powołanie mnie do Rady Nadzorczej Spółki nie stanowiło naruszenia przepisów prawa, pomimo że zgodnie z art. 4 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, wójtowie, burmistrzowie i prezydenci miast nie mogą w okresie pełnienia funkcji być m. in. członkami zarządów, rad nadzorczych lub komisji rewizyjnych spółek prawa handlowego. Od tej zasady ustawodawca wprowadził bowiem wyjątek w art. 6, zgodnie z którym wskazany w art. 4 zakaz nie dotyczy wójtów, burmistrzów i prezydentów miast, o ile osoby te zostały zgłoszone do objęcia stanowiska członka rady nadzorczej w spółce prawa handlowego przez:

- Skarb Państwa,
- inne państwowe osoby prawne,
- spółki, w których udział Skarbu Państwa przekracza 50 % kapitału zakładowego lub 50 % liczby akcji,
- jednostki samorządu terytorialnego,
- związki jednostek samorządu terytorialnego,
- inne osoby prawne jednostek samorządu terytorialnego,

z zastrzeżeniem, że osoby te nie mogą zostać zgłoszone do więcej niż dwóch spółek prawa handlowego z udziałem podmiotów zgłaszających te osoby.

W dacie zgłoszenia mnie po raz pierwszy do rady nadzorczej wymienionej wyżej Spółki nie byłem członkiem żadnej innej rady nadzorczej bądź komisji rewizyjnej spółki prawa handlowego.

Członków Rady Nadzorczej Przedsiębiorstwa Wodociągów i Kanalizacji Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni wybiera Zgromadzenie Wspólników, istotne więc było że jeden z podmiotów wymienionych w art. 6 cyt. ustawy zgłosił mnie jako kandydata na członka Rady Nadzorczej i przedstawił Zgromadzeniu Wspólników. Spełniony został warunek, że podmiot delegujący bezwzględnie musi być wspólnikiem w danej Spółce.

2. Rada Gminy Kosakowo w dniu 19 lipca 2007 roku podjęła uchwałę Nr XI/64/07 w sprawie utworzenia przez Gminę Miasta Gdyni i Gminę Kosakowo spółki o nazwie „Port Lotniczy Gdynia-Kosakowo” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością. Podstawę prawną uchwały stanowiły przepisy art. 9 i art. 10 ust. 3 ustawy z dnia 20

grudnia 1996 roku o gospodarce komunalnej (wówczas: Dz.U. z 1997 r. Nr 97, poz. 43 z późn. zmianami). W wykonaniu uchwały, w dniu 23 lipca 2007 roku w Kancelarii Notarialnej w Gdyni przed notariuszem Maciejem Woźniakiem, została zawarta Umowa Spółki, zapisana w Rep. A nr 4921/2007. Zgodnie z postanowieniami § 6 Umowy Spółki, Gmina Kosakowo objęła 40% udziału w kapitale zakładowym Spółki. W dniu 28 sierpnia 2007 roku Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku w VI Wydziale Gospodarczym Krajowego Rejestru Sądowego zarejestrował Spółkę pod nr KRS 0000287038. Obecnie Spółka „Port Lotniczy Gdynia-Kosakowo” znajduje się w upadłości likwidacyjnej, przez co organy Spółki mają istotnie ograniczone prawo działania.

Gmina Kosakowo przez cały okres jej istnienia posiada w Spółce mniejszościowe udziały (mniej niż 50% kapitały zakładowego).

Gminę Kosakowo w Spółce, na podstawie art. 12 ust. 4 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 roku o gospodarce komunalnej (Dz.U. z 2011r. Nr 45, poz. 246), reprezentuje Wójt Gminy.

Na Zgromadzeniu Wspólników Spółki zostałem desygnowany przez reprezentanta Gminy Miasta Gdynia - drugiego ze wspólników (wspólnika większościowego), do Rady Nadzorczej pierwszej kadencji, a następnie w takim samym trybie, na kolejnej kadencji.

W dacie powołania mnie do Rady Nadzorczej wymienionej wyżej Spółki nie byłem członkiem żadnej innej rady nadzorczej bądź komisji rewizyjnej spółki prawa handlowego, desygnowanym przez jednostkę samorządu terytorialnego. Jak wynika z opisanego w pkt. 1 stanu faktycznego, byłem wyłącznie członkiem rady nadzorczej w spółce prawa handlowego desygnowanym przez związek komunalny gmin, który nie jest jednostką samorządu terytorialnego.

Skoro członków Rady Nadzorczej spółki „Port Lotniczy Gdynia-Kosakowo” Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni wybiera Zgromadzenie Wspólników, istotne było że jeden z podmiotów wymienionych w art. 6 cyt. wyżej ustawy, desygnował mnie jako kandydata na członka Rady Nadzorczej i przedstawił Zgromadzeniu Wspólników, przez co został spełniony warunek, że podmiot delegujący bezwzględnie musi być wspólnikiem w danej Spółce.

Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku postanowieniem z dnia 21 sierpnia 2014 roku w sprawie sygn. akt VI GU p 9/14 w przedmiocie ustalenia kosztów funkcjonowania upadłego („Port Lotniczy Gdynia-Kosakowo” Sp. z o.o. w upadłości likwidacyjnej) postanowił: „na mocy art. 185 ust.4 ustawy z dnia 28 lutego 2003 roku prawo upadłościowe i naprawcze (Dz.U. z 2009r. Nr 175, poz. 1361 z późn. zmianami) ustalić koszty związane z funkcjonowaniem organów upadłego i realizacją jego uprawnień organizacyjnych w ten sposób, że stwierdzić brak podstaw do wypłacania wynagrodzenia członkom rady nadzorczej za pełnienie przez nich funkcji w radzie nadzorczej Portu Lotniczego Gdynia-Kosakowo spółki z o.o. w Gdyni w upadłości likwidacyjnej od dnia 7 maja 2014r.”

Oznacza to, że jako członek Rady Nadzorczej Spółki nie otrzymuję z tego tytułu wynagrodzenia. Dalsze pozostawanie członkiem Rady Nadzorczej upadłej Spółki jest uzasadnione. W przypadku pozytywnego rozstrzygnięcia przez Trybunał Sprawiedliwości skargi na decyzję Komisji Europejskiej, postępowanie upadłościowe może zostać umorzone, co spowoduje konieczność niezwłocznego podjęcia działań przez organy statutowe Spółki.

3. Posiadam kwalifikacje dla członków rad nadzorczych, które wymagane są od osoby reprezentującej w radzie nadzorczej jednostkę samorządu terytorialnego, określone w

art. 10a ust. 4 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2011r. Nr 45, poz. 246).

Na podstawie opisanych wyżej stanów faktycznych i analizy stanu prawnego wyjaśniam, że wójt gminy może być równocześnie:

- 1) członkiem rady nadzorczej spółki prawa handlowego zawiązanej przez związek gmin (którego członkiem jest m. in. gmina, której jest wójtem) i inną gminę,
- 2) członkiem rady nadzorczej spółki prawa handlowego z mniejszym niż 50% udziałem gminy, której jest wójtem,

pod warunkiem spełnienia wymagań określonych w art. 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Powyższe nie może być uznane za naruszenie przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz. U. z 2006r. Nr 216, poz. 1584 z późn. zm.) i przepisów ustawy z dnia 3 marca 2000 r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi (tj Dz. U. z 2013r. Nr 254 z późn. zm.) zawierających ograniczenia w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej oraz pełnienia funkcji członków zarządów, rad nadzorczych oraz komisji rewizyjnych spółek prawa handlowego przez osoby zajmujące kierownicze stanowiska państwowe i samorządowe m.in. przez wójtów (burmistrzów, prezydentów). W świetle przepisów ustawy z dnia 3 marca 2000 r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi, wójt gminy może być członkiem rady nadzorczej spółki prawa handlowego nawet ze 100% udziałem gminy którą reprezentuje oraz członkiem rady nadzorczej spółki prawa handlowego w której współnikami są: związek międzygminny (z udziałem gminy którą reprezentuje) oraz reprezentowana przez niego gmina, jeżeli posiada ona w spółce mniej niż 50% udziałów.

Zgodnie z art. 4 pierwszej z wymienionych wyżej ustaw, wójtowie (burmistrzowie, prezydenci) nie mogą w okresie pełnienia funkcji być m. in. członkami zarządów, rad nadzorczych lub komisji rewizyjnych spółek prawa handlowego. Z pozoru, zakaz pełnienia określonych funkcji w spółkach ma charakter bezwzględny, dotyczący zarówno działalności prowadzonej na terenie danej jednostki samorządowej, gdzie dana osoba pełni funkcję samorządową, jak również poza jej granicami. Zakaz ten obejmuje swoim zakresem przedmiotowym wszelkie spółki prawa handlowego, bez względu na przedmiot działania, strukturę własnościową czy jakiegokolwiek inne wyróżniki. Od tej zasady ustawodawca wprowadził jednak wyjątek w art. 6, zgodnie z którym wskazany w art. 4 zakaz nie dotyczy wójta (burmistrza, prezydenta miasta), o ile osoby te zostały zgłoszone do objęcia stanowiska członka rady nadzorczej w spółce prawa handlowego przez:

- Skarb Państwa,
- inne państwowe osoby prawne,
- spółki, w których udział Skarbu Państwa przekracza 50 % kapitału zakładowego lub 50 % liczby akcji,
- jednostki samorządu terytorialnego,
- związki jednostek samorządu terytorialnego,
- inne osoby prawne jednostek samorządu terytorialnego.

Osoby te nie mogą jednak zostać zgłoszone do więcej niż dwóch spółek prawa handlowego z udziałem podmiotów zgłaszających te osoby.

Opisany wyjątek nie oznacza, że członek rady nadzorczej musi być wprost

powoływany przez jeden z wymienionych podmiotów. Na podstawie umowy spółki (lub statutu w spółkach akcyjnych), członków rady nadzorczej mogą powoływać bezpośrednio wszyscy lub niektórzy wspólnicy (akcjonariusze). W sytuacji, gdy członków rady nadzorczej wybiera zgromadzenie wspólników, istotne jest że jeden z podmiotów wymienionych w art. 6 desygnował kandydata na członka rady nadzorczej i przedstawił go zgromadzeniu wspólników. Podmiot delegujący bezwzględnie musi być wspólnikiem w danej spółce.

Ustawa z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne nie wymaga, aby zgłoszenie wójta (burmistrza, prezydenta miasta) do rady nadzorczej musiało dotyczyć wyłącznie spółki, w której udział posiada jednostka samorządu terytorialnego, w której pełni on swoją funkcję. Inaczej rzecz ujmując, osoba zgłaszana nie musi podlegać służbowo podmiotowi zgłaszającemu. Ustawa ta zezwala, aby ta sama osoba została delegowana do nie więcej niż dwóch spółek prawa handlowego.

Dla jasności i przejrzystości moich wyjaśnień wskazuję, że niezależnie od przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, do oceny opisanych wyżej stanów faktycznych zastosowanie mają także przepisy ustawy z dnia 3 marca 2000r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi. Art. 4 ust. 1 ustawy o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi jest przepisem szczególnym wobec art. 6 ust. 1 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne. Stanowi on, że jedna osoba może być członkiem rady nadzorczej tylko w jednej ze spółek, o których mowa w art. 1 pkt 4-7 ustawy o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi, czyli w:

- jednoosobowych spółkach prawa handlowego utworzonych przez Skarb Państwa lub jednostki samorządu terytorialnego,
- spółkach prawa handlowego, w których udział Skarbu Państwa przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji,
- spółkach prawa handlowego, w których udział jednostek samorządu terytorialnego przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji,
- spółki prawa handlowego, w których udział spółek, o których mowa w pkt 4-6, przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji.

Z przedstawionego przeze mnie stanu faktycznego wynika wprost, że jako Wójt Gminy Kosakowo jestem obecnie członkiem Rady Nadzorczej Spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółka z o.o. z siedzibą w Gdyni, która nie jest Spółką wymienioną w art. 1 pkt 4-7 ustawy z dnia 3 marca 2000r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi. Spółka powołana przez związek międzygminny (z udziałem innych gmin) nie jest spółką powołaną przez jedną lub kilka gmin – jednostek samorządu terytorialnego. Została ona powołana przez związek jako odrębny od gminy (gmin) podmiot. Związek międzygminny zgodnie z poglądami doktryny, Konstytucji i ustaw samorządowych nie jest jednostką samorządu terytorialnego. Spółka z o.o. założona przez związek międzygminny i inne gminy będące członkami Związku Komunalnego Gmin „Doliny Redy i Chylonki” jest niewątpliwie spółką prawa handlowego, jednak przez fakt udziału w niej związku komunalnego gmin, nie nabywa statusu spółki handlowej z udziałem gminy.

Powyższe oznacza, że mogłem i mogę być członkiem rady nadzorczej także w innej spółce wymienionej w art. 1 pkt 4 – 7 tejże ustawy, takiej jak Port Lotniczy Gdynia-

Kosakowo Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni, gdzie obecnie moje członkostwo jest jedynie formalne.

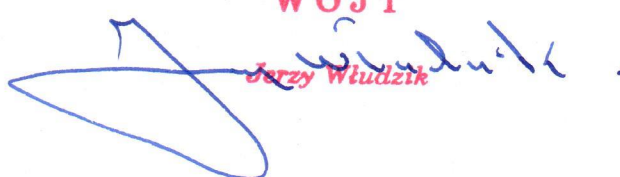
Wyjaśniam, że funkcję Wójta Gminy Kosakowo pełniłem i pełnię w następujących kadencjach: 2002-2006, 2006-2010, 2010-2014 i 2014-2018. W tym czasie, zobowiązany byłem do składania, na podstawie art. 24h ust. 1 ustawy z dnia 08 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2013r., poz. 594 z późn. zmianami) oświadczeń majątkowych, które – zgodnie z ust. 3 pkt. 2 wymienionego przepisu - przesyłane są do Wojewody Pomorskiego. W oświadczeniach majątkowych, począwszy od 2005 roku, wykazuję m.in. dochody z tytułu zasiadania w organach nadzoru opisanych spółek prawa handlowego.

Niezależnie od oświadczeń majątkowych, informacje o zasiadaniu w organach nadzoru wymienionych wyżej spółek prawa handlowego przekazuję na bieżąco Radzie Gminy, w ramach sprawozdań z działalności Wójta Gminy.

Zarówno Wojewoda Pomorski jak i Rada Gminy Kosakowo minionych kadencji nie podnosili zarzutu, że moje członkostwo w organach nadzoru spółek prawa handlowego może naruszać zakaz wynikający z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, skutkujący stwierdzeniem wygaśnięcia mojego mandatu. Tym samym, od 2005 roku (t.j. od daty powołania mnie do Rady Nadzorczej PEWIK Sp. z o.o.) nie pojawiały się inicjatywy uchwałodawcze w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mojego mandatu Wójta Gminy Kosakowo. Nie można uznać, że było to wynikiem przeoczenia - inicjatywy takie byłyby bowiem pozbawione podstawy prawnej, jako sprzeczne z art. 5 pkt. 3 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, wobec czego zachodzi uzasadnione domniemanie, że zostałyby oddalone.

Dodatkowo wskazuję, że z oświadczeń majątkowych składanych przez wójtów, burmistrzów i prezydentów miast (stanowiących informację publiczną) wynika, że praktyka zasiadania w radach nadzorczych spółek prawa handlowego z udziałem gmin lub z udziałem związków międzygminnych przez członków organów wykonawczych tych gmin jest powszechna i niekwestionowana. Jest to bowiem jedna z form realizacji zadań ustawowych wynikających z art. 30 ust. 1 i ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 08 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2013r., poz. 584 z późn. zm.).

W świetle powyższego, zarzut naruszenia przeze mnie jako Wójta Gminy Kosakowo, przez to że pozostaję członkiem rad nadzorczych spółek: Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni (KRS Nr 0000126973) i Port Lotniczy Gdynia-Kosakowo Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni (KRS Nr 0000287038) art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 roku o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz.U. z 2006r., Nr 216, poz. 1584 z późn. zm.) jest całkowicie bezzasadny, a w konsekwencji brak jest podstaw do podjęcia inicjatywy uchwałodawczej w sprawie stwierdzenia przez Radę Gminy wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Kosakowo.

WÓJT  
  
Jerzy Władzik

**Otrzymują:**

1. Rada Gminy
2. a/a