



PREZYDENT MIASTA KRAKOWA

OR-03.0003.1433.2016

Kraków,

29 MAR. 2016

Pan
Bogusław Kośmider
Przewodniczący
Rady Miasta Krakowa

W odpowiedzi na Pana interpelację w sprawie argumentów za budową Trasy Łagiewnickiej poprzez spółkę cywilną, zgłoszoną na sesji Rady Miasta Krakowa w dniu 16 marca 2016 r., uprzejmie informuję.

Uchwała nr XXXVII/625/16 Rady Miasta Krakowa z dnia 17 lutego 2016 r. w sprawie utworzenia przez Gminę Miejską Kraków jednoosobowej Spółki Trasa Łagiewnicka Spółka Akcyjna dotyczy utworzenia jednoosobowej celowej spółki Gminy Miejskiej Kraków i powierzenia jej realizacji projektu z zakresu zadania własnego wyszczególnionego w art. 7 ust. 1 pkt. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, polegającym na realizacji projektu budowy Trasy Łagiewnickiej oraz jej utrzymania w okresie do końca 2042 r.

Argumenty uzasadniające powołanie spółki miejskiej zostały przedstawione w uzasadnieniu do projektu uchwały.

W nawiązaniu do powyższego należy wskazać, że koncepcja powołania spółki celowej Gminy Miejskiej Kraków na potrzeby realizacji projektu budowy Trasy Łagiewnickiej wypracowana została na bazie poszukiwania modelu, który zapewniłby:

- możliwość realizacji inwestycji w krótszej perspektywie czasowej niż pierwotnie zakładana w ramach Wieloletniej Prognozy Finansowej,
- zmniejszenie nakładów finansowych ze strony Gminy Miejskiej Kraków, poprzez maksymalizację wykorzystania dofinansowania ze środków europejskich,
- zoptymalizowanie harmonogramu wydatków Gminy Miejskiej Kraków związanych z realizacją inwestycji,
- możliwość uzyskania finansowania uzupełniającego (wkładu własnego) na korzystnych warunkach.

Umożliwienie szybszej realizacji inwestycji niż wskazana w ramach Wieloletniej Prognozy Finansowej wynika z proponowanego przedmiotową uchwałą powierzenia spółce celowej zadania organizacji finansowania projektu budowy Trasy Łagiewnickiej. Środki na realizację procesu budowlanego uzyskane zostaną w oparciu o dofinansowanie ze środków

unijnych (Program Operacyjny Infrastruktura i Środowisko na lata 2014-2020), finansowanie bankowe oraz finansowanie ze środków Polskich Inwestycji Rozwojowych S.A. Na potrzeby wykorzystania wskazanej struktury finansowej przewidziane jest zawarcie porozumienia pomiędzy Gminą Miejską Kraków a Polskimi Inwestycjami Rozwojowymi S.A.

W ramach projektowanych zasad współpracy z Polskimi Inwestycjami Rozwojowymi S.A. przewidziano elastyczny harmonogram finansowania nakładów inwestycyjnych oraz kosztów finansowych spółki celowej, zapewniający kompleksowy montaż finansowy, umożliwiający stabilną realizację projektu inwestycyjnego.

Koncepcja powierzenia zadania spółce celowej była przedmiotem konsultacji międzywydziałowych Urzędu Miasta Krakowa wraz z Zarządem Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie. Pozyskano od profesjonalnego podmiotu doradztwa gospodarczego *Analizę prawno-finansową możliwych wariantów realizacji zadania inwestycyjnego pn. Budowa Trasy Łagiewnickiej wraz z linią tramwajową*. Podstawowa korzyść wynikająca z wykorzystania modelu realizacji inwestycji za pomocą spółki prawa handlowego, tj. przyspieszenie realizacji inwestycji, pociąga za sobą wymierne korzyści:

- społeczne, wynikające m.in. z usprawnienia komunikacji w Krakowie, przekładającego się m.in. na: oszczędności z tytułu skrócenia czasu przejazdów samochodów osobowych, dostawczych, ciężarowych i autobusów, zmniejszenia kosztów eksploatacji samochodów, zmniejszenia kosztów wynikających z emisji toksycznych spalin, ograniczenie ilości wypadków drogowych,
- oraz gospodarcze, w tym: wzrost przychodów podmiotów realizujących inwestycję oraz podmiotów świadczących usługi na etapie jej eksploatacji, przekładającego się zarówno na ich wyniki finansowe, jak i na korzyści podatkowe Gminy Miejskiej Kraków, zmniejszenia kosztów bezrobocia w związku z zapewnieniem dodatkowych miejsc pracy w ramach realizowanych inwestycji, wzrost atrakcyjności inwestycyjnej Gminy Miejskiej Kraków, wystąpienie efektów mnożnikowych.

Zastosowanie na cele realizacji projektu formy spółki celowej stanowi dopuszczony przepisami ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (t.j. Dz. U. z 2011 r., poz. 236 ze zm.) wybór sposobu prowadzenia gospodarki komunalnej, tj. realizacji zadań własnych Gminy. Z uwagi na charakter planowanej inwestycji (poziom szacowanych nakładów finansowych, skomplikowaną charakterystykę techniczną), jej realizacja za pośrednictwem podmiotu celowego, dedykowanego w całości organizacji procesu inwestycyjnego oraz utrzymaniowego, stanowi uzasadnioną formę organizacyjną, przyczyniającą się również do zapewnienia wysokiego standardu realizacji zadań (co stanowi m.in. pochodną uwarunkowania, iż spółka celowa będzie związana z Gminą Miejską Kraków stosowną umową wykonawczą, precyzującą standardy jakościowe w zakresie stanu utrzymania Trasy Łagiewnickiej oraz odpowiedzialność spółki za brak ich dotrzymania). Forma ta jest również preferowana na potrzeby pozyskiwania finansowania zewnętrznego, zapewnia bowiem przejrzystość relacji finansowych w obrębie podmiotu realizującego jednorodną działalność.

Spółce celowej powołanej na podstawie niniejszej uchwały przysługiwać będzie status tzw. podmiotu wewnętrznego Gminy Miejskiej Kraków, umożliwiający wykorzystanie w stosunku do niej metody bezprzetargowego powierzenia zadań własnych. Metoda ta, wypracowana w ramach orzecznictwa krajowego oraz europejskiego, oparta jest na założeniu, iż formalnie odrębny od jednostki samorządu terytorialnego podmiot prawny (tj. samorządowa osoba prawna) może zostać wyznaczony do realizacji zadań własnych z pominięciem procedur przetargowych, jeżeli spełnione zostaną następujące wymagania:

- jednostka samorządu terytorialnego ma w stosunku do tego podmiotu uprawnienia podobne do uprawnień przysługujących mu wobec jego własnych wydziałów,
- kluczowa część działalności podmiotu polega na realizacji powierzonych zadań własnych.

W odniesieniu do spółki celowej wymagania te będą spełnione w związku z zapewnieniem w ramach aktu założycielskiego stosownych uprawnień kontrolnych przysługujących Gminie Miejskiej Kraków, jak również w związku z faktem, iż do przedmiotu działalności spółki zaliczone zostaną wyłącznie działania związane z budową oraz utrzymaniem Trasy Łagiewnickiej.

Spółka będzie podmiotem realizującym zadania użyteczności publicznej. Środki udzielane spółce w związku z nakładami inwestycyjnymi na budowę oraz utrzymanie infrastruktury drogowej nie będą stanowiły pomocy publicznej, ponieważ spółka nie będzie samodzielnie wykonywać robót budowlanych ani utrzymaniowych, a tym samym nie będzie przedsiębiorcą w rozumieniu unijnego prawa konkurencji.

Odnosząc się do zarzutów wobec powołania do budowy Trasy Łagiewnickiej spółki celowej należy wskazać, co następuje.

Odpowiadając na zarzut, iż *Radni Miasta Krakowa podjęli uchwałę z którą nie mieli czasu dokładnie się wcześniej zapoznać, powołali do życia spółkę widmo, nie znając jej statutu, ani osób wchodzących w jej skład* informuję, że w listopadzie 2015 r. przekazałem Przewodniczącym: Klubu Radnych Platformy Obywatelskiej RP, Klubu Radnych Prawa i Sprawiedliwości oraz Klubu Radnych Przyjazny Kraków pakiet informacyjny, który zawierał niżej wymienione dokumenty w sprawie utworzenia przez Gminę Miejską Kraków jednoosobowej spółki Trasa Łagiewnicka:

1. Uzasadnienie powołania spółki SPV Trasa Łagiewnicka.
2. „Analiza prawno-finansowa możliwych wariantów realizacji zadania inwestycyjnego pn. Budowa Trasy Łagiewnickiej wraz z linią tramwajową” (wraz z załącznikiem stanowiącym uwagi członków zespołu uzgodnione z Polinvestem).
3. Program funkcjonalno-użytkowy.
4. Plan rzeczowo-finansowy.
5. Projekt uchwały RMK w sprawie utworzenia przez GMK jednoosobowej spółki Trasa Łagiewnicka Sp. z o.o.
6. Dokument pn. „Mandate Letter” pomiędzy PIR a GMK.
7. Projekt umowy wykonawczej pomiędzy GMK a powołaną spółką SPV.
8. „Analiza rynkowych kosztów działalności spółki celowej utworzonej na potrzeby realizacji projektu pn. Budowa Trasy Łagiewnickiej wraz z linią tramwajową”.
9. Opinia prezesa Regionalnej Izby Obrachunkowej dot. zaliczenia płatności dla SPV (min. Dokapitalizowania oraz opłaty za zarządzenie ujętych w zapisach projektu uchwały RMK) do „R” z art. 243.
10. Stanowisko Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów dot. pomocy publicznej.
11. Stanowisko Ministerstwa Infrastruktury i Rozwoju w sprawie katalogu dozwolonych typów beneficjentów POIiŚ.
12. Stanowisko Kancelarii Doradcy Podatkowego w sprawie ochrony prawnej interpretacji prawa podatkowego uzyskanej przez GMK przed utworzeniem spółki SPV.

Projekt uchwały Rady Miasta Krakowa został przyjęty zarządzeniem nr 5/2016 Prezydenta Miasta Krakowa z dnia 5 stycznia 2016 r. w *sprawie przyjęcia i przekazania pod obrady Rady Miasta Krakowa projektu uchwały Rady Miasta Krakowa w sprawie utworzenia przez Gminę Miejską Kraków jednoosobowej spółki Trasa Łagiewnicka spółka akcyjna*.

Na podstawie § 34 ust. 4 pkt. 5 Statutu Miasta Krakowa przyjętego uchwałą nr CXXI/1934/14 Rady Miasta Krakowa z dnia 5 listopada 2014 r. w *sprawie przyjęcia oraz ogłoszenia tekstu jednolitego Statutu Miasta Krakowa* uchwały w sprawach majątkowych gminy przekraczających zakres zwykłego zarządu zapadają w trybie dwóch czytań. Projekt uchwały wpłynął do Kancelarii Rady Miasta Krakowa w dniu 5 stycznia 2016 r. Pierwsze czytanie projektu odbyło się na XXXV sesji Rady Miasta Krakowa w dniu 13 stycznia 2016 r. Komisja Mienia i Rozwoju Gospodarczego na posiedzeniu w dniu 12 stycznia 2016 r. pozytywnie zaopiniowała projekt uchwały. Projekt uchwały został omówiony przez Pana Tadeusza Trzmiela, Zastępcę Prezydenta Miasta Krakowa podczas obrad Komisji Infrastruktury w dniu 1 lutego 2016 r. jak i na posiedzeniu Klubu Radnych Platformy Obywatelskiej RP w tym samym dniu.

Następnie projekt uchwały znalazł się również w porządku obrad sesji Rady Miasta Krakowa w dniu 3 lutego 2016 r. Biorąc pod uwagę, iż ostateczne głosowanie nad projektem odbyło się 17 lutego 2016 r. można uznać, że Radni Miasta Krakowa posiadali wystarczająco dużo czasu na zaznajomienie się z projektem utworzenia spółki.

Odnosząc się do zarzutu braku aktu założycielskiego spółki jako załącznika do uchwały organu stanowiącego należy wskazać, że zarówno akty prawa powszechnie obowiązującego jak i Statut Miasta Krakowa nie przewidują obowiązku przedkładania aktu założycielskiego spółki jako załącznika do uchwały organu stanowiącego. Statut spółki akcyjnej jest wynikiem umowy obligacyjno-organizacyjnej i nie ma charakteru aktu normatywnego.

Odnosząc się do zarzutu, iż Rada Miasta Krakowa nie posiada kompetencji do powołania Spółki Trasa Łagiewnicka Spółka Akcyjna należy wskazać, iż kompetencje Rady Miasta Krakowa wynikają z art. 18 ust 2 pkt 9 lit. f) i lit g) ustawy o samorządzie gminnym i obejmują tworzenie i przystępowania do spółek i spółdzielni oraz rozwiązywania i występowania z nich, a także określanie zasad wnoszenia, cofania i zbywania udziałów i akcji przez wójta. Zgodnie natomiast z art. 30 ust. 2 pkt 3 cytowanej ustawy do zadań wójta należy w szczególności gospodarowanie mieniem komunalnym. Z porównania ww. przepisów wynika, że w omawianej materii rada gminy jest uprawniona wyłącznie do ustalania ogólnych reguł w zakresie wnoszenia, cofania lub zbywania udziałów i akcji, natomiast samo gospodarowanie tym mieniem - w tym również objęcie akcji - należy do kompetencji organu wykonawczego gminy w tym przypadku Prezydenta Miasta Krakowa.

Odnosząc się do kwestii czy dług zaciągnięty na realizowany projekt przez spółkę SPV będzie spłacany z dochodów Gminy Kraków oraz czy w takim razie sztuczne przeniesienie długu poza bilans Gminy Kraków spowoduje, że spłata tych zobowiązań nie będzie ciążyć na Gminie należy wskazać, że w trakcie prac przygotowawczych nad montażem finansowym realizacji projektu pn. Trasa Łagiewnicka i trybem jego realizacji, w tym poprzez powołanie spółki celowej, specjalnego przeznaczenia (in house), analizowana była również kwestia wpływu skutków takiej konstrukcji na budżet Miasta. Dlatego też, zostało wystosowane zapytanie prawne: „ Czy kwoty wkładu pieniężnego, które Gmina Miejska Kraków będzie przekazywać spółce celowej „Trasa Łagiewnicka” i które będą ujęte w Wieloletniej Prognozie Finansowej Miasta Krakowa, powinny być uwzględniane w realizacji art. 243 uofp przy wyliczaniu indywidualnego wskaźnika zadłużenia GMK.” Pytanie to było podstawą do wystąpienia przez Prezydenta Miasta Krakowa do Regionalnej

Izby Obrachunkowej w Krakowie, organu nadzoru finansowego nad jednostkami samorządu terytorialnego, ze stosownym zapytaniem (pismo z dnia 2 października 2015 r.). Zgodnie z opinią RIO w Krakowie z dnia 2 listopada 2015 r. cyt. „(...) *przedstawiony sposób finansowania realizacji zadań własnych Miasta za pośrednictwem powołanej do tego celu spółki, obejmującej dokapitalizowanie własnej spółki (100 % udziałów będzie należeć do Miasta), nie wchodzi w zakres zobowiązań, które winny być uwzględniane przy obliczaniu wartości „R” w ramach ustalania realizacji dopuszczalnego poziomu zadłużenia Miasta*”. Z tej opinii RIO w Krakowie jednoznacznie wynika, iż powołanie przedmiotowej spółki do realizacji projektu „Trasa Łagiewnicka” nie jest próbą „ominięcia zapisów uofp”.

z up. PREZYDENTA MIASTA

Jacek Trzmiel
Z-ca Prezydenta Miasta Krakowa

Otrzymują:

1. Adresat
2. Zarząd Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie
3. Wydział Skarbu Miasta
4. Pełnomocnik ds. Ochrony Informacji Niejawnych
5. Biuletyn Informacji Publicznej
6. aa