

UCHWAŁA NR XIV/65/11
RADY MIEJSKIEJ W ŻYCHLINIE

z dnia 13 października 2011 r.

**w sprawie określenia zasad wnoszenia, cofania i zbywania udziałów i akcji Gminy
Żychlin w spółkach prawa handlowego**

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591; z 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271 i Nr 214, poz. 1806; z 2003 r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568; z 2004 r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203 i Nr 167, poz. 1759; z 2005 r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457; z 2006 r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337; z 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974 i Nr 173, poz. 1218; z 2008 r. Nr 180, poz. 1111 i Nr 223, poz. 1458; z 2009 r. Nr 52, poz. 420 i Nr 157, poz. 1241; z 2010 r. Nr 28, poz. 142 i 146, Nr 40, poz. 230 i Nr 106, poz. 675 oraz z 2011 r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679 i Nr 134, poz. 777) Rada Miejska w Żychlinie uchwala, co następuje:

§ 1. Określa się następujące zasady wnoszenia przez Burmistrza Gminy Żychlin wkładów pieniężnych i niepieniężnych Gminy Żychlin do spółek prawa handlowego:

- 1) Burmistrz Gminy Żychlin wnosi do spółek w zamian za obejmowane udziały lub akcje wkłady pieniężne do wysokości kwot przewidzianych na ten cel w budżecie Gminy na dany rok budżetowy;
- 2) Burmistrz Gminy Żychlin wnosi do spółek w zamian za obejmowane udziały lub akcje wkłady niepieniężne w postaci środków trwałych oraz wyposażenia według wartości wynikającej z oszacowania przez uprawnionego rzeczoznawcę.

§ 2. 1. Upoważnia się Burmistrza Gminy Żychlin do wyrażania zgody na obejmowanie udziałów lub akcji należących do Gminy Żychlin w podwyższonym kapitale zakładowym spółek z udziałem Gminy Żychlin przez osoby inne niż Gmina Żychlin.

2. Przed objęciem udziałów lub akcji, o którym mowa w ust. 1 dokonuje się oszacowania przez uprawnionego rzeczoznawcę wartości przedsiębiorstwa spółki celem ustalenia wartości rynkowej udziału lub akcji, po jakiej zostaną nabyte.

§ 3. 1. Upoważnia się Burmistrza Gminy Żychlin do cofania udziałów i akcji w spółkach.

2. Wycofanie udziałów i akcji przez Gminę Żychlin następuje wyłącznie w drodze ich umorzenia, zgodnie z przepisami ustawy Kodeks spółek handlowych.

§ 4. Określa się następujące zasady zbywania udziałów lub akcji należących do Gminy Żychlin w spółkach z udziałem Gminy Żychlin, przez Burmistrza Gminy Żychlin:

1) zbycie następuje w trybie:

- a) przetargu publicznego,
- b) oferty ogłoszonej publicznie,
- c) negocjacji podjętych na podstawie publicznego ogłoszenia,
- d) aukcji ogłoszonej publicznie;

2) wyboru trybu zbycia udziału dokonuje Burmistrz Gminy Żychlin;

3) przed zaoferowaniem do zbycia udziałów lub akcji Burmistrz Gminy Żychlin dokonuje lub zleca dokonanie analizy mającej na celu oszacowanie wartości przedsiębiorstwa spółki, w tym ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki, chyba że przepis szczególny przewiduje możliwość odstąpienia od tej analizy;

4) decyzję o zbyciu udziałów Gminy Żychlin w spółce, z zastrzeżeniem pkt 5, podejmuje Burmistrz Gminy Żychlin;

5) przed zbyciem udziałów spółki, Burmistrz Gminy Żychlin zasięga opinii Rady Miejskiej w Żychlinie.

§ 5. O zamierzonych oraz zrealizowanych przedsięwzięciach, o których mowa w § 1-4, Burmistrz Gminy Żychlin informuje Radę Miejską w Żychlinie.

§ 6. Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Gminy Żychlin.

§ 7. Uchwała wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Łódzkiego.

Przewodnicząca Rady
Miejskiej w Żychlinie

Elżbieta Tarnowska

UZASADNIENIE
DO UCHWAŁY NR XIV/65/11
RADY MIEJSKIEJ W ŻYCHLINIE
z dnia 13 października 2011 r.

**w sprawie określenia zasad wnoszenia, cofania i zbywania udziałów i akcji Gminy
Żychlin w spółkach prawa handlowego**

Art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001r. Nr 142 poz.1591 ze zmianami) stanowi, że do wyłącznej własności rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu, dotyczących określania zasad wnoszenia, cofania i zbywania udziałów i akcji przez wójta.

W świetle omawianego przepisu wytworzyła się różna praktyka organów stanowiących jednostek samorządu terytorialnego (głównie w zakresie zbywania udziałów, a także określenia momentu wejścia w życie uchwały).

Niektóre organy wprost powołując się na art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001r. Nr 142 poz.1591 z późn. zm.) podejmowały uchwały:

- odnoszące się do określenia zasad zbywania udziałów gminy w konkretnej spółce wraz z wyrażeniem zgody na zbycie udziałów (np. uchwała Nr XI/238/2011 Rady Miasta Kielce z dnia 9 czerwca 2011 r., uchwała Nr C/1843/10 Rady Miejskiej w Łodzi z dnia 3 listopada 2010 r.);
- w których uzależniały – w uchwale ustalającej zasady zbywania udziałów – zbycie udziałów od wyrażenia zgody lub uzyskania pozytywnej opinii organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego (np. uchwała Nr XIX/206/08 Rady Miasta Kutna z dnia 19 marca 2008 r.; uchwała Nr VI/62/2011 Rady Gminy Kleszczów z dnia 22 marca 2011 r.)
- w których stanowiły, iż wchodzi w życie z dniem podjęcia (np. uchwała Nr C/1843/10 Rady Miejskiej w Łodzi z dnia 3 listopada 2010 r.).

Z kolei – o ile zasadnym jest podjęcie przez organ stanowiący gminy uchwały wyrażającej zgodę na zbycie całości udziałów (i określenia wejścia w życie takowej uchwały z dniem podjęcia, bez konieczności poddania jej procedurze promulgacyjnej), czy też określenie, iż zbycie całości udziałów wymaga zgody organu stanowiącego - to o tyle

niezasadnym jest uzależnienie zbycia udziałów przez gminę od zgody organu stanowiącego, w przypadku zbycia części udziałów przysługujących gminie.

Wynika to z poniższych okoliczności:

- zgodnie z art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym, do zadań wójta należy w szczególności gospodarowanie mieniem komunalnym;
- z wyżej powołanych przepisów (w/w art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” oraz art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym) wynika, że rada gminy jest uprawniona wyłącznie do określania zasad gospodarowania mieniem, w sprawie ustalania zasad zbywania udziałów, natomiast samo gospodarowanie tym mieniem, w sprawie zbycia udziałów, należy do kompetencji burmistrza;
- w orzecznictwie Naczelnego Sądu Administracyjnego dotyczącym sposobu zredagowania zasad postępowania, o których mowa wyżej (zasad zbywania udziałów), przyjmuje się natomiast, iż sformułowanie, że do wyłącznej właściwości rady gminy należy m.in. określanie zasad wnoszenia, cofania i zbywania udziałów i akcji przez wójta, wskazuje na konieczność ustalenia zasad - norm postępowania, którymi winien kierować się wójt przy wnoszeniu, cofaniu i zbywaniu udziałów i akcji; normy tegoż postępowania winny być obowiązujące nie tylko dla wójta, ale również dla rady, dlatego niezbędne jest ich kategoryczne sformułowanie. (wyrok NSA z dnia 19 maja 2000 r., III SA 431/00, LEX nr 48010, wyrok NSA Ośrodek Zamiejscowy we Wrocławiu z dnia 6 września 2002 r., II SA/Wr 797/02, OwSS 2003/1/12; wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 12 września 2006 r. III SA/Wr 275/06);
- przepisie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy o samorządzie gminnym, zawiera więc kompetencję dla rady gminy do określenia zasad podejmowania działań przez wójta w zakresie obrotu udziałami należącymi do majątku gminnego, ustawodawca nie upoważnił w nim rady gminy do udzielania każdorazowo zgody na zbywanie udziałów przez wójta; nie można więc przyjąć poglądu, że przepis ten może stanowić podstawę prawną do wyrażania zgody w formie uchwały rady gminy, na zbycia przez Burmistrza udziałów spółki kapitałowej (czy też zatwierdzania tej czynności), w każdym indywidualnym przypadku (zob. wyrok NSA z dnia 17 kwietnia 2002 r., II SA Wr 2716/00, OwSS 2002/4/101; wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 12 września 2006 r. III SA/Wr 275/06);
- wskazany art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy o samorządzie gminnym, nie zawiera upoważnienia do uregulowania w sposób odmienny niż w ustawie zakresu podziału kompetencji pomiędzy radę i wójta; oznacza to, że rada gminy, wykonując przyznaną jej przepisem ustawy kompetencję i uchwalając zasady postępowania wójta, nie ma prawa przyznać sobie innego rodzaju kompetencji, o ile przepis ustawowy tego nie przewiduje.

Z kolei podstawą do podjęcia uchwały wyrażającej zgodę na zbycie całości udziałów w spółce gminnej nie jest art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy o samorządzie gminnym, lecz art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „f” ustawy o samorządzie gminnym, który stanowi, iż do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu, dotyczących tworzenia i przystępowania do spółek i spółdzielni oraz rozwiązywania i występowania z nich (zbycie całości udziałów skutkuje wystąpieniem gminy ze spółki).

Z kolei niniejsza uchwała podejmowana jest w oparciu o art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „g” ustawy o samorządzie gminnym (a nie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „f”), tym samym określa zasad w szczególności zasady zbywania udziałów (a nie występowania gminy ze spółki). Ponieważ ustawa o samorządzie gminnym nie przewiduje w omawianym zakresie możliwości uczestniczenia rady w podejmowaniu przez organ wykonawczy decyzji (w tym w sprawach zbywania udziałów), rada nie może wprowadzić do uchwały obowiązku uzyskania jej zgody. Taki zapis stanowiłby przejęcie przez radę uprawnień zastrzeżonych dla organu wykonawczego. Proponowana uchwała jednak wprowadza regulacje § 4 pkt 5) oraz § 5, których celem jest uzyskanie opinii organu stanowiącego (dopuszczalność zasięgnięcia opinii organu stanowiącego /z treści uchwały nie wynika, by opinia rady przed podjęciem czynności musiała być pozytywna, ani też nie wynika, by skuteczność czynności majątkowej była uzależniona od tego rodzaju pozytywnej opinii/ w pełni jest aprobowana przez sądy administracyjne /por. wyrok NSA z dnia 6 września 2002 r., II SAWr 797/02, OwSS 2003/1/12/) oraz przekazanie radnym informacji dotyczących wykonania powyższej uchwały.

Wreszcie wskazać należy, iż niniejsza uchwała jako akt prawa miejscowego podlega procedurze promulgacyjnej określonej ustawą z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (zob. wyrok NSA z dnia 6 września 2002 r., II SAWr 797/02, OSS 2003/1/12; wyrok NSA z dnia 09 lutego 2007 r., OSK 1894/06), gdyż uchwała rady gminy dotycząca zasad zarządu gminnym mieniem, m.in. w postaci uchwalenia zasad zbywania udziałów w gminnej spółce kapitałowej, została wyraźnie zaliczona przez ustawodawcę w art. 40 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym do kategorii aktów prawa miejscowego (zawiadomienie Wojewody Łódzkiego z dnia 17 października 2007 r. o wszczęciu postępowania w celu kontroli legalności uchwały Rady Miasta Skierniewice; rozstrzygnięcie nadzorcze Wojewody Dolnośląskiego z 8 lipca 2008 r., sygn. akt NK.II.0911-16/ 326 /08).

Z tych względów podjęcie uchwały w przyjętym brzmieniu jest zasadnym.