

Uchwała nr XLVII/382/2009
z dnia 27 kwietnia 2009 r.
Rady Miejskiej w Brwinowie

w sprawie udzielenia upoważnienia Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Brwinowie

Na podstawie art. 18 ust 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (D zu. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.), Rada Miejska w Brwinowie, uchwała co następuje:

§ 1


Upoważnia się Przewodniczącego Rady Miejskiej w Brwinowie do złożenia w Sądzie Rejonowym w Pruszkowie Wydział Ksiąg Wieczystych w imieniu Rady Miejskiej w Brwinowie pisma o oddalenie wniosków zawartych w § 5 aktu notarialnego z dnia 31 marca 2009r. (Rep A) i nie dokonywanie wpisu prawa własności na wnioskowanych nowych księgach na rzecz Spółki pod nazwą: „Gminne Przedsiębiorstwo Wodociągowo-Kanalizacyjne” w Brwinowie Sp. z o.o. – pismo stanowi załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

§ 3

Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Brwinowie.


Przewodniczący Rady Miejskiej
Andrzej Falowski

**Załącznik
do Uchwały nr XLVII/382/2009
z dnia 27 kwietnia 2009 r.
Rady Miejskiej w Brwinowie**

Brwinów, dn. ... kwietnia 2009r.

**Sąd Rejonowy
w Pruszkowie
Wydział Ksiąg Wieczystych
05-800 Pruszków
ul. Kraszewskiego 22**

Rada Miejska w Brwinowie wnosi o oddalenie wniosków zawartych w § 5 aktu notarialnego z dnia 31 marca 2009 r. rep. _____) sporządzonym przez kancelarię notarialną _____ nie dokonania wpisu prawa własności na wnioskowanych nowych księgach na rzecz „Gminne Przedsiębiorstwo Wodociągowo-Kanalizacyjne” w Brwinowie Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – w organizacji

1. Z powodu zaistnienia następujących przyczyn:

Rada Miejska w Brwinowie w dniu 30 marca 2009 r. podjęła:

- 1) uchwałę nr XLV/364/2009 w sprawie zmiany formy prawnej realizacji zadania własnego w zakresie zbiorowego zaopatrzenia w wodę przeznaczoną do spożycia przez ludzi oraz zbiorowego odprowadzania ścieków poprzez utworzenie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z wyłącznym udziałem Gminy Brwinów
- 2) uchwałę nr XLV/365/2009 w sprawie wniesienia udziałów do "Gminnego Przedsiębiorstwa Wodociągowo-Kanalizacyjnego" w Brwinowie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością oraz zmian w Uchwale Budżetowej nr XLII/335/2009 Rady Miejskiej w Brwinowie z dnia 14 stycznia 2009 r.

Przy uchwalaniu obydwu tych uchwał zostały naruszone przepisy art. 58 ust. 2 Ustawy o samorządzie gminnym. Obydwie te uchwały dotyczą zobowiązań finansowych Gminy Brwinów i zgodnie z w/w przepisami uchwały te powinny być podjęte bezwzględną większością głosów w obecności co najmniej połowy ustawowego składu rady.

W uchwale nr XLV/364/2009 Rada Gminy w Brwinowie postanowiła o utworzeniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z wyłącznym kapitałem Gminy Brwinów, określając

wysokość tego kapitału na kwotę 5.976.109,62 zł, pokrywając go wkładem pieniężnym w wysokości 100.000 zł oraz aportem niepieniężnym. W głosowaniu nad Uchwałą nr XLV/364/2009 oddano 14 głosów - 5 głosów za, 3 głosy przeciw i 6 głosów wstrzymujących się. Ustawowa wymagana bezwzględna większość głosów wynosiła 8. Zatem, zgodnie z art. 58 ust. 2 Ustawy o samorządzie gminnym uchwała ta nie powinna być podjęta. Bez sprzeciwu prawnika obsługującego tę sesję, uchwała została przyjęta.

W uchwale nr XLV/365/2009 Rada Gminy w Brwinowie postanowiła o przekazaniu do tworzonej spółki kwoty pieniężnej 100.000 zł oraz aportu niepieniężnego w wysokości 5.321.267,28 zł. W głosowaniu nad Uchwałą nr XLV/365/2009 oddano 12 głosów - 6 głosów za, 3 głosy przeciw i 3 głosów wstrzymujących się. Ustawowa wymagana bezwzględna większość głosów wynosiła 7. Zatem, zgodnie z art. 58 ust. 2 Ustawy o samorządzie gminnym uchwała ta nie powinna być podjęta. Bez sprzeciwu prawnika obsługującego tę sesję, uchwała została przyjęta.

Uchwały Trybunału Konstytucyjnego z dnia 20 września 1995 r. (sygn. akt W 18/94 - Dz. U. 1995.114.556 z dnia 05.10.1995 r.) dotyczącej ustalenia powszechnie obowiązującej wykładni przepisów art. 28 ust. 3 i 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie terytorialnym. Trybunał Konstytucyjny w w/w uchwale określił wykładnię definicji "bezwzględna większość głosów", że "oznacza co najmniej o jeden głos więcej od sumy pozostałych ważnie oddanych głosów, to znaczy przeciwnych i wstrzymujących się". Zatem, bez najmniejszych wątpliwości stwierdzić należy, że zgodnie z przepisami Ustawy o samorządzie gminnym obydwie te uchwały nie zostały podjęte.

3. Odrębną sprawą jest rozbieżność kwot kapitału zakładowego w obydwu w/w uchwałach - kwoty te różnią się o 554.842,34 zł.

W uchwale nr XLV/364/2009 Rada Gminy w Brwinowie postanowiła o utworzeniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z wyłącznym kapitałem Gminy Brwinów, określając wysokość tego kapitału na kwotę 5.976.109,62 zł, pokrywając go wkładem pieniężnym w wysokości 100.000 zł oraz aportem niepieniężnym (tj. 5.876.109,62 zł).

W uchwale nr XLV/365/2009 Rada Gminy w Brwinowie postanowiła o przekazaniu do tworzonej spółki kwoty pieniężnej 100.000 zł oraz aportu niepieniężnego w wysokości 5.321.267,28 zł

Zatem mamy sytuację, w której Gmina Brwinów tworzy spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością o kapitale zakładowym wyższym o 554.842,34 zł od kapitału przekazanego spółce. **Taka sytuacja stanowi naruszenie przepisów art. 167 pkt. 2) Ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks Spółek Handlowych**, który przy powoływaniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością wymaga "wniesienia przez wspólników wkładów na pokrycie całego kapitału zakładowego, a w razie objęcia udziału za cenę wyższą od wartości nominalnej, także wniesienia nadwyżki".

4. Istotną sprawą jest zamiana przez osoby przygotowujące projekty uchwał załącznika nr 1 do uchwały nr XLV/365/2009. Radnym przed sesją został przekazany projekt tej uchwały, który zawierał załącznik nr 1 pt. **"Wykaz środków trwałych wnoszonych jako aport do "Gminnego Przedsiębiorstwa Wodociągowo-Kanalizacyjnego" w Brwinowie Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością"**(zał. nr 2).

Tymczasem, do w/w uchwały został dołączony załącznik nr 1 pt. **"Wykaz nieruchomości wnoszonych jako aport do "Gminnego Przedsiębiorstwa Wodociągowo-Kanalizacyjnego" w Brwinowie Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością"** o zupełnie innej treści. Radni w czasie sesji nie widzieli zmienionego projektu załącznika nr 1 do tej uchwały. **Dokumenty te różnią się zasadniczo, bo np. dopisano do SUW w Brwinowie działki nr 97/19 i 3/19 z obrębu nr 4, o powierzchni odpowiednio 1,5981 ha oraz 5,1796 ha - razem 6,7777 ha, tj. 67.777 m2. (zał nr 3) bez powiadomienia o tym Rady Miejskiej w Brwinowie.**

5. Zamiana załącznika nr 1 do uchwały nr XLV/365/2009, do którego została wpisana działka nr 3/19 **jest oczywistym działaniem na szkodę Gminy**. Przekazanie działki nr 3/19 wbrew wiedzy radnych tworzy swojego rodzaju politykę faktów dokonanych. Zostaje zawłaszczony majątek Gminy o wartości około 12.000.000.00zł.

Zgodnie z przepisami art. 24a ust. 1 i 2 Ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków w terminie, co najmniej 14 dni **przed** powołaniem lub utworzeniem przedsiębiorstwa wodociągowo-kanalizacyjnego na

falk

wniosek Burmistrza Gminy Brwinów powinna zostać podjęta uchwała w sprawie cen i stawek opłat, zapewniających pokrycie uzasadnionych kosztów zbiorowego zaopatrzenia w wodę lub zbiorowego odprowadzania ścieków, które będą obowiązywały w okresie pierwszych 18 miesięcy od dnia podjęcia działalności przez powołane lub utworzone przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne.


Burmistrz nigdy nie wnosił do Rady Miejskiej projektu takiej uchwały i taka uchwała nigdy nie była przez Radę Miejską podjęta.

Ostatnią uchwałą w sprawie ustalenia opłat za wodę oraz za odprowadzanie ścieków do kanalizacji sanitarnej na terenie gminy Brwinów była uchwała nr XLIII/346/2009 z dnia 23 lutego 2009 r., z tym jednak zastrzeżeniem, że została ona podjęta nie w wymaganym trybie art. 24a ust. 1 lecz w trybie art. 24 ust. 1 i art. 6 i 10 w/w ustawy. Ponadto, w § 2 uchwały nr XLIII/346/2009 z dnia 23 lutego 2009 r. zapisano, że "Opłaty w wysokości ustalonej w §1 obowiązują przez 1 rok od dnia ich wejścia w życie", podczas, gdy przepisy art. 24a ust. 1 i 2 w/w ustawy określają, że ceny i stawki opłat, zapewniających pokrycie uzasadnionych kosztów zbiorowego zaopatrzenia w wodę lub zbiorowego odprowadzania ścieków, mają obowiązywać w okresie pierwszych 18 miesięcy od dnia podjęcia działalności przez powołane lub utworzone przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne.

Oznacza to, że **przed utworzeniem spółki nie został spełniony obligatoryjny warunek wynikający z obowiązujących przepisów.**

II. Na podstawie podjętej uchwały XVI/365/2009 Rady Miejskiej w Brwinowie z dnia 30 marca 2009 roku wraz z podmienionym załącznikiem Burmistrz Gminy Brwinów już w dniu 31 marca 2009 roku zawarł akty notarialne :

- 1. 
- 2. 
- 3. 

1) Wskazujemy, że w akcie notarialnym z dnia 31 marca 2009r. Rep. A  w § 1 zawiera niedopuszczalne prawnie określenie skrótu „Wodociągi Brwinowskie” Sp. z o.o.

- 2) W § 4 aktu notarialnego z dnia z dnia 31 marca 2009r. Rep. A numer _____ wbrew treści uchwały nr XLV/364/2009 z dnia 30 marca 2009 roku podjętej przez Radę Miejską w Brwinowie nie wskazuje się, że przedmiotem działalności spółki powinno być zgodnie z § 3 uchwały w punkcie 1 „*Przedmiotem działalności spółki będzie zaspakajanie zbiorowych potrzeb mieszkańców Gminy Brwinów w zakresie zbiorowego zaopatrzenia w wodę przeznaczoną do spożycia przez ludzi oraz zbiorowego odprowadzania ścieków, tworzenie warunków do zapewnienia ciągłości dostaw i odpowiedniej jakości wody, niezawodnego odprowadzania i czyszczenia ścieków, przy spełnianiu wymogów dotyczących jakości wody przeznaczonej do spożycia przez ludzi oraz przy uwzględnieniu wymagań ochrony środowiska i optymalizacji kosztów prowadzenia działalności*”. Spółka winna prowadzić zgodnie z zakresem jej działalności przede wszystkim działalność wyłącznie na rzecz mieszkańców Gminy Brwinów, podczas gdy w akcie założycielskim rozszerza się zakres przedmiotu działalności spółki w sposób nieprzewidziany we wspomnianej uchwale, na obszarze Rzeczypospolitej Polski.
- 3) W § 6 aktu notarialnego z dnia z dnia 31 marca 2009r. Rep. A _____ kapitał zakładowy spółki został zaniżony o kwotę 976.109,62 zł co świadczy o nonszalancji burmistrza Gminy Brwinów w realizowaniu uchwały, która jest sama w sobie aktem woli najwyższego organu samorządowego w Gminie Brwinów.
- 4) W § 24 i § 18 aktu notarialnego z dnia z dnia 31 marca 2009r. Rep. A _____ nie ma postanowień odnośnie personifikacji członków zarządu i członków rady nadzorczej, co powoduje, że nie ma organów spółki zdolnych do podejmowania czynności prawnych a tymczasem w dniu powołania spółki, tj. 31 marca 2009r. aktem Rep. A numer 1 _____ burmistrz Gminy Brwinów działając jednoosobowo jako zgromadzenie wspólników spółki dopiero, co powołanej ustanawia pełnomocnika do nabywania nieruchomości przez spółkę, podczas gdy organem władnym do nabycia nieruchomości może być zgodnie z przepisami prawa wyłącznie Zarząd Spółki.
- 5) W § 15 aktu notarialnego z dnia z dnia 31 marca 2009r. Rep. A numer _____ w punkcie 12 stwierdza się, że powoływanie Zarządu należy do kompetencji zgromadzenia wspólników, natomiast w § 22 omawianego aktu podaje się to jako kompetencje Rady Nadzorczej.

Rada Miejska w Brwinowie w dniu 6 kwietnia 2009 roku na Nadzwyczajnej Sesji uchyliła uchwały podjęte w dniu 30 marca 2009 roku podejmując uchwałę nr XLVI/379/2009 roku.

Rada Miejska wniosowała do burmistrza o niepodjęcie działań zmierzających do zarejestrowania spółki, ponieważ w trakcie nadzwyczajnej sesji w dniu 6 kwietnia poświęconej uchyleniu tych uchwał oraz dyskusji okazało się, że wycena na podstawie, której został oszacowany aport nie obejmuje wartości nieruchomości tj. działki 3/19 obręb 4 o powierzchni 5,2 ha o znacznej wartości oraz pozostałych pięciu działek. Rada Miejska otrzymała tylko wycenę środków trwałych tj. urządzeń znajdujących się na innych działkach niż w/w. Wynika z tego, iż burmistrz nie ujawniając Radzie faktu przekazania omawianej działki do spółki aktem notarialnym wniósł majątek gminy za darmo bez zgody Rady. Fakt zamiaru wniesienia tej działki był znany burmistrzowi już od dnia 5 marca 2009 roku, kiedy to wystąpił do kierownika referatu przestrzennego Gminy Brwinów o wydanie wypisu z ewidencji gruntów. Zatem istniał fakt celowego przekazania działki 3/19 w obrębie 4 o powierzchni 5,2 ha, a fakt ten został zatajony przed Radą w Brwinowie. W związku z

przedstawianymi faktami Rada Miejska w Brwinowie przedkładany przez nas wniosek uważa za zasadny.

- 6) Czynność prawna dokonana na dzień 31 marca 2009 w Rep. A _____ jest czynnością nieważną, bowiem do nabycia własności nieruchomości przez spółkę upoważniony jest jedynie Zarząd spółki działający w oparciu o uchwałę Rady Nadzorczej, a nie pełnomocnik powołany przez Walne Zgromadzenie Wspólników.

PRZEWODNICZĄCY
Rady Miejskiej w Brwinowie
Krzysztof Falkowski