

UCHWAŁA NR XLIII/365/2014
RADY MIEJSKIEJ W MIESZKOWICACH

z dnia 30 października 2014 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na działalność Burmistrza Mieszkowic.

Na podstawie art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267, z 2014 r. poz. 183, poz. 1195) Rada Miejska w Mieszkowicach uchwala, co następuje:

§ 1. Po rozpatrzeniu skargi z dnia 26 sierpnia 2014 r. Pana Wojciecha Kadzikowskiego, na działalność Pana Andrzeja Salwy Burmistrza Mieszkowic, w przedmiocie przygotowania i rozstrzygnięcia postępowania pn: "Przygotowanie, dostawa i wydawanie jednodaniowych gorących posiłków dla uczniów Gimnazjum w Mieszkowicach oraz dla szkół podstawowych w Zielinie, Troszynie, Czelinie i Mieszkowicach, a także uprawnionych skierowanych przez OPS Mieszkowice w roku 2014 - 2015" uznaje się ją za bezzasadną z przyczyn określonych w uzasadnieniu. Uzasadnienie faktyczne i prawne. Skarżący w swojej skardze z dnia 26 sierpnia 2014 r. podnosi wobec Burmistrza Mieszkowic Pana Andrzeja Salwy zarzut nienależytego przygotowania i rozstrzygnięcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego mającego na celu wyłonienie firmy, która zajmować się będzie przygotowaniem, dostawą i wydawaniem jednodaniowych gorących posiłków dla uczniów Gimnazjum w Mieszkowicach oraz dla szkół podstawowych w Zielinie, Troszynie, Czelinie i Mieszkowicach, a także uprawnionych skierowanych przez OPS Mieszkowice w roku 2014-2015. Skarżący kwestionuje sposób przygotowania i rozstrzygnięcia postępowania z uwagi na:

- brak dokumentu określającego zasady przeprowadzania w gminie postępowań o realizację zamówień publicznych do kwoty 30 000,00 Euro, w oparciu, o które należało postępowanie przeprowadzić,
- w zapytaniu ofertowym wykazano, że zamawiającym jest Gmina Mieszkowice, w imieniu której działa burmistrz a w załączonym projekcie umowy wykazano, że zamawiającym jest Ośrodek Pomocy Społecznej w Mieszkowicach, reprezentowany przez Kierownika OPS,
- zawarcie w preambule umowy niezgodnego zapisu informującego o tym, że wyboru dostawcy posiłków dokonano na podstawie przeprowadzonego przetargu nieograniczonego,
- podpisanie przez kierownika OPS a nie zamawiającego zawiadomienia o rozstrzygnięciu wraz z protokołem postępowania,

- niezachowanie wymogów określonych w ustawie o finansach publicznych, w tym art. 44 ustawy. Skarżący kwestionuje również podstawę unieważnienia przetargu twierdząc, że środki zabezpieczone w budżecie na ten cel pozwalały na jego rozstrzygnięcie. Zarzuca również, że informacja o kwocie jaką dysponuje zamawiający została ujawniona dopiero po otwarciu ofert, co jest niezgodne z art. 86 ust. 1 pkt. 3 ustawy Prawo zamówień Publicznych. Wskazuje jednocześnie na złamanie przepisów powyższej ustawy mówiących o zakazie dzielenia zamówienia – art. 32 ust.2 oraz ustalaniu jego wartości szacunkowej - art.32-35. Z przeprowadzonego, w dniu 29 września 2014 roku przez Komisję Rewizyjną postępowania wyjaśniającego, dokonanego na podstawie złożonych przez burmistrza pisemnych wyjaśnień z dnia 10.09.2014 r., oraz wyjaśnień złożonych na posiedzeniu komisji przez Pan Piotra Sobczyńskiego, inspektora ds. zamówień publicznych i ochrony środowiska urzędu miejskiego i Panią Sabinę Jurską, główną księgową Ośrodka Pomocy Społecznej w Mieszkowicach wynika, że przedstawione zarzuty nie znajdują potwierdzenia a drobne uchybienia wykazane w projekcie umowy z uwagi na swój mało istotny charakter, nie miały decydującego wpływu na przebieg postępowania i jego unieważnienie. Prowadzenie dożywiania uczniów w szkołach, jest zadaniem własnym gminy o charakterze obowiązkowym. Realizatorem bezpośrednim zadania jest Ośrodek Pomocy Społecznej w Mieszkowicach. Postępowanie o udzielenie zamówienia, będącego przedmiotem skargi przygotował w porozumieniu z Kierownikiem OPS w Mieszkowicach Pan Piotr Sobczyński inspektor ds. zamówień publicznych i ochrony środowiska. Pomoc pracownika urzędu miejskiego w przygotowaniu postępowania była uzasadniona z uwagi na jego kwalifikacje zawodowe i odbyte szkolenia, w zakresie stosowania ustawy Prawo Zamówień Publicznych. Nie jest to w żaden sposób działanie niezgodne z prawem. Dokumentem określającym zasady przeprowadzenia postępowań bez stosowania ustawy Prawo Zamówień Publicznych na dzień rozpoczęcia procedury było Zarządzenie nr 686/09 Burmistrza Mieszkowic z dnia 30 lipca 2009 r. w sprawie określenia regulaminu udzielania zamówień publicznych o wartości szacunkowej nieprzekraczającej równowartości kwoty 14 000,00 Euro. Od 16 kwietnia 2014 r. zgodnie z w/w ustawą jest to kwota 30 000,00 Euro. W zapytaniu ofertowym z dnia 7 sierpnia br. prawidłowo został określony podmiot zamawiający tj. Gmina Mieszkowice, której reprezentantem z mocy prawa jest burmistrz. Zgodnie z art. 47 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym kierownicy jednostek organizacyjnych gminy nieposiadający osobowości prawnej działają jednoosobowo na podstawie pełnomocnictwa. Ośrodek Pomocy Społecznej w Mieszkowicach jest jednostką organizacyjną gminy, nie posiada osobowości prawnej, jako odrębny podmiot. Natomiast Kierownik OPS w Mieszkowicach na podstawie udzielonego przez burmistrza pełnomocnictwa posiada uprawnienia do udzielania zamówień publicznych w imieniu gminy w ramach jednoosobowego działania. W preambule projektu umowy użyto niefortunnego zwrotu o przeprowadzonym postępowaniu przetargowym, który mógł sugerować stosowanie ustawy Prawo Zamówień Publicznych, co w tym przypadku oczywistym było, iż nie miało miejsca. Trafniejszym określeniem jest, iż wyboru dostawcy dokonano na podstawie zebranych ofert cenowych. Jednakże zapis ten nie miał wpływu na rozstrzygnięcie prowadzonego postępowania, nie stanowi również wady formalno-prawnej mogącej mieć wpływ na ważność, czy też skuteczność podjętych czynności prawnych, w tym zawarcia umowy. Nie znajduje potwierdzenia zarzut skarżącego dotyczący szacowania wartości zamówienia i jego dzielenia. Zgodnie ze złożonym wyjaśnieniem zamawiający przystępując do szacowania wartości zamówienia miał na uwadze art. 32 - 35 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych. Wartość szacunkowa zamówienia została ustalona w oparciu o własną kalkulację w dniu 22.07.2014 r. na kwotę 100 861 zł tj. 23 872,99 Euro. Ustalona wartość zamówienia nie przekroczyła wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 Euro i zgodnie z § 2 ust.3 Zarządzenia nr 686/09 Burmistrza Mieszkowic z dn. 30 lipca 2007 r. pozostałych przepisów ustawy, wskazanych w skardze a dotyczących powyższych kwestii nie stosuje się. Samo postępowanie o udzielenie zamówienia przeprowadzone było zgodnie z zobowiązującymi przepisami tj. z zarządzeniem burmistrza z dnia 20 lipca 2009 r. Postępowanie prowadzone było z zachowaniem zasad pisemności i równego traktowania wykonawców. Zapytania cenowe zostały wysłane do trzech wykonawców. Zostały one wystosowane do oferentów jednocześnie za pośrednictwem placówki pocztowej oraz dodatkowo za pośrednictwem poczty elektronicznej. W odpowiedzi na zapytania cenowe wpłynęły dwie oferty tj. oferta Firmy Handlowo - Usługowej „Mieszko” na kwotę 120 090,00 zł i oferta Spółdzielni Socjalnej „PROMYK” w Goszkowie na kwotę 123 252,20 zł. Nie uwzględniono również zarzutu dotyczącego podania kwoty, jaką zamawiający zamierza przeznaczyć na realizację zadania dopiero po otwarciu ofert. W prowadzonym postępowaniu nie miał zastosowania przepis art. 86 ust. 1 pkt. 3 ustawy PZP, który stanowi o obowiązku podania kwoty, jaką zamierzający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, bezpośrednio przed otwarciem ofert. Pomimo tego informacja taka została wpisana do protokołu z przeprowadzonego postępowania, który został wraz z informacją o unieważnieniu postępowania przesłany został do wszystkich jego uczestników. Za niezasadny uznaje się również zarzut dotyczący bezpodstawnego unieważnienia postępowania. Zgodnie z podaną w protokole z postępowania informacją zostało ono unieważnione z uwagi na to, że oferowane ceny przewyższały kwotę 110 000,00 zł, jaką zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia. Działanie

zamawiającego było zgodne z art. 44 ust 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 o finansach publicznych. Zgodnie z cytowaną ustawą plany finansowe jednostek i zakładów budżetowych ustalane są na rok budżetowy, którym jest rok kalendarzowy. Plan finansowy OPS na 2014 r. w paragrafie 852 95 - Pomoc Państwa na dożywianie i zakup usług pozostałych. wynosił 194 677 zł., natomiast wykonanie na miesiąc czerwiec wyniosło 95 374,92 zł. Przyjmując za podstawę wykonanie planu za 6 miesięcy do dyspozycji zamawiającego na realizację zadań w zakresie dożywiania i zakupu usług pozostałych do końca roku budżetowego pozostała kwota 99 302,08, która była niższa od najniższej oferowanej.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Mieszkowicach.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Pouczenie:

Zgodnie z art. 239 §1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks Postępowania Administracyjnego w przypadku, gdy skarga, w wyniku jej rozpatrzenia, została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności – organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy – bez zawiadamiania skarżącego.

Przewodniczący Rady
Miejskiej

mgr Henryk Rzepczak