

**UCHWAŁA NR LVIII/728/18
RADY MIEJSKIEJ WAŁBRZYCHA**

z dnia 31 lipca 2018 r.

w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu skargi Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu na uchwałę Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu.

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2018 r. poz. 994 z późn. zm.) oraz art. 54 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2018 r. poz. 1302), Rada Miejska Wałbrzycha uchwała, co następuje:

§ 1. Przekazuje się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu skargę Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu na uchwałę Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę.

§ 2. Udziela się odpowiedzi na skargę, o której mowa w §1 stanowiącą załącznik nr 1 do niniejszej uchwały.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącej Rady Miejskiej Wałbrzycha.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Miejskiej
Wałbrzycha

Maria Anna Romańska

Załącznik do uchwały Nr LVIII/728/18
Rady Miejskiej Wałbrzycha
z dnia 31 lipca 2018 r.

Odpowiedź na skargę Uzasadnienie

Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu

ul. Św. Mikołaja 78/79
50-126 Wrocław

Skarżący: Prokuratura Regionalna we Wrocławiu,
ul. Piłsudskiego 76/78, 50-020 Wrocław

Organ: Rada Miejska Wałbrzycha
Plac Magistracki 1, 58-300 Wałbrzych

Odpowiedź na skargę

na uchwałę Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu.

Na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2018 r. poz.1302), Rada Miejska Wałbrzycha udziela odpowiedzi na skargę Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu na uchwałę Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2017 r. poz. 5207).

Jednocześnie Rada Miejska Wałbrzycha wnosi o:

- 1) oddalenie skargi jako nieuzasadnionej,
- 2) dopuszczenie dowodów wskazanych w treści odpowiedzi na skargę.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 5 lipca 2018 r., które wpłynęło do Urzędu Miejskiego w Wałbrzychu dnia 12 lipca 2018 r., Prokuratura Regionalna we Wrocławiu zaskarżyła w całości uchwałę Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2017 r. poz. 5207).

Odnosząc się do zarzutów merytorycznych skargi Rada Miejska Wałbrzycha stwierdza, co następuje.

Wnosząc skargę w przedmiotowej sprawie skarżący zarzucił naruszenie prawa materialnego tj. art. 130a ust. 6 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym (Dz.U. z 2017 r. poz. 1260) polegające na przekroczeniu granic ustawowego upoważnienia poprzez:

- przyjęcie w § 1 pkt 1-7 stawek opłat za usunięcie pojazdów oraz stawek opłat za przechowywanie pojazdów w wysokości przekraczającej koszty ich usuwania i przechowywania na obszarze powiatu, podczas gdy, w ocenie skarżącego, powyższy przepis ustawy upoważniając organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego do określenia wysokości tychże opłat, jednocześnie zobowiązał go do uwzględnienia „kosztów usuwania i przechowywania pojazdów na obszarze danego powiatu”.

Zgodnie z art. 130a ust. 6 ustawy Prawo o ruchu drogowym, rada powiatu, biorąc pod uwagę konieczność sprawnej realizacji zadań, o których mowa w ust. 1-2, oraz koszty usuwania i przechowywania pojazdów na obszarze danego powiatu, ustala corocznie, w drodze uchwały, wysokość opłat, o których mowa w ust. 5c, oraz wysokość kosztów, o których mowa w ust. 2a. Wysokość kosztów, o których mowa w ust. 2a, nie może być wyższa niż maksymalna kwota opłat za usunięcie pojazdu, o których mowa w ust. 6a.

Tym samym przepis art. 130a ust. 6 ustawy - Prawo o ruchu drogowym stanowi, że corocznie w drodze uchwały, ustala się wysokości opłat i kosztów związanych z usuwaniem pojazdów z drogi i przechowywaniem pojazdów na koszt właściciela oraz wysokość kosztów powstałych w razie odstąpienia od usunięcia pojazdu, jeżeli wydanie dyspozycji usunięcia pojazdu spowodowało powstanie tych kosztów.

W art. 130a ust. 6a w/w ustawy określono maksymalne wysokości stawek kwotowych opłat za usuwanie i przechowywanie pojazdów na parkingu strzeżonym. Maksymalne stawki opłat określone w art. 130a ust. 6 zgodnie z art. 130a ust. 6b ustawy ulegają corocznie zmianie na następny rok kalendarzowy w stopniu odpowiadającym wskaźnikowi cen towarów i usług konsumpcyjnych w okresie pierwszego półrocza roku, w którym stawki te ulegają zmianie, w stosunku do analogicznego roku poprzedniego. Wskaźnik cen ustala się na podstawie komunikatu Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego. Na tej podstawie Minister właściwy do spraw finansów publicznych ogłasza na każdy rok kalendarzowy maksymalne stawki opłat, o których mowa w art. 130a ust. 6a ustawy - Prawo o ruchu drogowym. Obwieszczenie Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 25 lipca 2017 r. w sprawie ogłoszenia obowiązujących w 2018 r. maksymalnych stawek opłat za usunięcie pojazdu z drogi i jego parkowanie na parkingu strzeżonym, zostało ogłoszone w dniu 3 sierpnia 2017 r. w Monitorze Polskim, poz. 772.

Wysokość kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdów nie może być wyższa niż maksymalna kwota opłat za usunięcie pojazdu, o których mowa w ust. 6a (art. 130a ust. 6 ustawy - Prawo o ruchu drogowym).

Kwestionując legalność przedmiotowej uchwały Skarżący zarzucił, że postanowienia tej uchwały zostały wydane z przekroczeniem zakresu ustawowego upoważnienia wynikającego z art. 130a ust. 6 ustawy Prawo o ruchu drogowym.

W ocenie organu, z takimi zarzutami nie sposób się zgodzić. Podjęcie przedmiotowej uchwały było bowiem poprzedzone bardzo wnikliwą analizą wszystkich kosztów usuwania i przechowywania pojazdów na obszarze Miasta Wałbrzych na prawach powiatu, ale także uwzględniano konieczność sprawnej realizacji zadań, o których mowa w ust. 1-2 artykułu 130a ww. ustawy.

Nie można przy tym zgodzić się z zarzutem skarżącego, że określenie stawek opłat, które nastąpiło w skarżonej uchwale, było arbitralne, pomijało rzeczywiste koszty realizacji zadania, a opłaty te są stawkami maksymalnymi lub oscylują w tej granicy.

Biorąc pod uwagę powyższe oraz wyroki Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z 24 sierpnia 2017 r. (III SA/Wr 410/17) oraz Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 13 stycznia 2017 r. (I OSK 1916/16), Rada Miejska Wałbrzycha informuje, że:

1) wysokość opłat za usunięcie pojazdów z drogi na parking strzeżony ustalono w następujący sposób:

01.04.2016 r. jednostka organizacyjna Gminy Wałbrzych – Zarząd Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu (w wyniku przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego) zawarła umowę na świadczenie usługi w zakresie usuwania pojazdów z drogi z Ewą Misior, prowadzącą działalność gospodarczą pn. Pomoc Drogowa Usługi Transportowe „AERA” Ewa Misior. Umowa została zawarta na czas określony do 01.04.2019 r.

Zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych umowa (jako zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy) zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Uwzględniając prawo wykonawcy do wystąpienia z wnioskiem o zmianę od 2018 roku stawek opłat umownych, wysokość stawek kwotowych opłat za usunięcie pojazdu z drogi ustalono w następujący sposób: aktualna opłata wykonawcy usługi zwiększona o 10% (z dwoma wyjątkami):

- opłata dot. usunięcia roweru lub motoroweru zgodnie z umową wynosi 110,00 zł, w przypadku jej podniesienia o 10% wynosiłaby 121,00 zł. Maksymalna stawka zgodnie z obwieszczeniem Ministra Rozwoju i Finansów wynosi 113,00 zł., w związku z tym w uchwale wpisano opłatę w wysokości 113,00 zł,
- postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego nie obejmowało usługi w zakresie usuwania pojazdów przewożących materiały niebezpieczne – jest to usługa o charakterze specjalistycznych (od 2013 r. Wałbrzych jako miasto na prawach powiatu nie zleciło realizacji tego typu usługi, ponieważ nie wystąpiły okoliczności określone w ustawie – Prawo o ruchu drogowym). Ustalono opłatę w wysokości stawki maksymalnej, ponieważ takie opłaty są pobierane na Dolnym Śląsku w przypadku zlecenia usługi (co ustalono na podstawie rozeznania rynku w dniu 10.11.2017 r.),

2) wysokość opłat za przechowywanie pojazdów usuniętych z drogi na parkingu strzeżonym ustalono w następujący sposób:

31.03.2016 r. jednostka organizacyjna Gminy Wałbrzych – Zarząd Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu (w wyniku przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego) zawarła umowę na świadczenie usługi w zakresie przechowywania pojazdów usuniętych z drogi ze Zbigniewem Uszczyńskim, prowadzącym działalność gospodarczą pn. P.H.U. ROTOR Zbigniew Uszczyński. Umowa została zawarta na czas określony do 01.04.2019 r.

Zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych umowa (jako zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy) zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Uwzględniając prawo wykonawcy do wystąpienia z wnioskiem o zmianę od 2018 roku stawek opłat umownych, wysokość stawek kwotowych opłat za przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi ustalono w następujący sposób: aktualna opłata wykonawcy usługi zwiększona o 10% z jednym wyjątkiem:

- postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego nie obejmowało usługi w zakresie przechowywania pojazdów usuniętych z drogi, a przewożących materiały niebezpieczne – jest to usługa o charakterze specjalistycznych (od 2013 r. Wałbrzych jako miasto na prawach powiatu nie zleciło realizacji tego typu usługi, ponieważ nie wystąpiły okoliczności określone w ustawie – Prawo o ruchu drogowym). Ustalono opłatę w wysokości stawki maksymalnej, ponieważ takie opłaty są pobierane na Dolnym Śląsku w przypadku zlecenia usługi (co ustalono na podstawie rozeznania rynku w dniu 10.11.2017 r.),

3) wysokość stawek kwotowych kosztów powstałych w razie odstąpienia od usunięcia pojazdu, jeżeli wydanie dyspozycji usunięcia pojazdu spowodowało powstanie tych kosztów ustalono w następujący sposób:

01.04.2016 r. jednostka organizacyjna Gminy Wałbrzych – Zarząd Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu (w wyniku przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego) zawarła umowę na świadczenie usługi w zakresie usuwania pojazdów z drogi z Ewą Misior, prowadzącą działalność gospodarczą pn. Pomoc Drogowa Usługi Transportowe „AERA” Ewa Misior. Umowa została zawarta na czas określony do 01.04.2019 r.

Zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych umowa (jako zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy) zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,

- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Uwzględniając prawo wykonawcy do wystąpienia z wnioskiem o zmianę od 2018 roku stawek opłat umownych, wysokość stawek kosztów powstałych w razie odstąpienia od usunięcia pojazdu ustalono w następujący sposób: aktualna opłata wykonawcy usługi zwiększona o 10% z jednym wyjątkiem :

- postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego nie obejmowało usługi w zakresie usuwania pojazdów przewożących materiały niebezpieczne – jest to usługa o charakterze specjalistycznych (od 2013 r. Wałbrzych jako miasto na prawach powiatu nie zleciło realizacji tego typu usługi, ponieważ nie wystąpiły okoliczności określone w ustawie – Prawo o ruchu drogowym). Ustalono opłatę w wysokości stawki maksymalnej, tj. 768,50 zł, ponieważ takie opłaty są pobierane na Dolnym Śląsku w przypadku zlecenia usługi (co ustalono na podstawie rozeznania rynku w dniu 10.11.2017 r.).

Poniżej tabelaryczne zestawienie dot. stawek opłat za usunięcie pojazdu z drogi, stawek opłat za przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi oraz stawek opłat za odstąpienie od usunięcia pojazdu z drogi, jeżeli wydanie dyspozycji usunięcia pojazdu spowodowało powstanie tych kosztów

1) stawki opłat za usunięcie pojazdu z drogi

rodzaj pojazdu	stawka opłat w złotych		
	określona w obwieszczeniu Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 25 lipca 2017 r.	określona w umowie nr 173/2016 z 01.04.2016 r.	określona w uchwale RMW Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r.
rower lub motorower	113,00	110,00	113,00
motocykl	223,00	200,00	220,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej do 3,5 t	486,00	369,00	405,90
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 3,5 t do 7,5 t	606,00	492,00	541,20
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 7,5 t do 16 t	857,00	700,00	770,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 16 t	1263,00	1000,00	1.100,00
pojazd przewożący materiały niebezpieczne	1537,00	-	1537,00

2) stawki opłat za każdą dobę przechowywania pojazdu usuniętego z drogi

rodzaj pojazdu	stawka opłat w złotych		
	określona w obwieszczeniu Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 25 lipca 2017 r.	określona w umowie nr 172/2016 z 31.03.2016 r.	określona w uchwale RMW Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r.
rower lub motorower	20,00	5,00	5,50
motocykl	27,00	5,00	5,50
pojazd o dopuszczalnej	40,00	12,00	13,20

masie całkowitej do 3,5 t			
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 3,5 t do 7,5 t	52,00	12,00	13,20
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 7,5 t do 16 t	75,00	20,00	22,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 16 t	136,00	25,00	27,50
pojazd przewożący materiały niebezpieczne	200,00	-	200,00

3) stawki opłat za odstąpienie od usunięcia pojazdu z drogi, jeżeli wydanie dyspozycji usunięcia pojazdu spowodowało powstanie tych kosztów

rodzaj pojazdu	stawka opłat w złotych		
	zgodnie z art. 130a ust. 6 ustawy – Prawo o ruchu drogowym oraz obwieszczeniem Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 25 lipca 2017 r.	określona w umowie nr 173/2016 z 01.04.2016 r.	określona w uchwale RMW Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r.
rower lub motorower	113,00	50,00	55,00
motocykl	223,00	50,00	55,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej do 3,5 t	486,00	200,00	220,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 3,5 t do 7,5 t	606,00	200,00	220,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 7,5 t do 16 t	857,00	200,00	220,00
pojazd o dopuszczalnej masie całkowitej powyżej 16 t	1263,00	200,00	220,00
pojazd przewożący materiały niebezpieczne	1537,00	-	768,50

Dowód:

- potwierdzona za zgodność z oryginałem kserokopia umowy Nr 172/2016 zawartej w dniu 31.03.2016 r. pomiędzy Gminą Wałbrzych – Zarządem Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu a Zbigniewem Uszczyńskim,
- potwierdzona za zgodność z oryginałem kserokopia umowy Nr 173/2016 zawartej w dniu 1.04.2016 r. pomiędzy Gminą Wałbrzych – Zarządem Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu a Ewą Misior,
- potwierdzona za zgodność z oryginałem kserokopia notatki z 10.11.2017 r. z rozeznania rynku (dot. pojazdów przewożących materiały niebezpieczne)

W skardze Prokuratura Regionalna we Wrocławiu stwierdziła, cyt. „W przedmiotowej sprawie stawki opłat za usunięcie pojazdów z drogi zostały przyjęte na maksymalnym, dopuszczalnym przez prawo poziomie, wynikającym z postanowień obwieszczenia Ministra Finansów z dnia 25 lipca 2017 r. w sprawie ogłoszenia obowiązujących w 2018 r. maksymalnych stawek opłat za usunięcie pojazdu z drogi i jego parkowanie na parkingu strzeżonym (M.P. z 2017 r., poz. 772). To wskazuje, że Rada Miejska Wałbrzycha kierowała się

jednocześnie względami fiskalnymi, w pełnym oderwaniu od rzeczywistych kosztów, jakie wiążą się z holowaniem i przechowywaniem pojazdów na obszarze powiatu.”

Jednocześnie Prokuratura Regionalna we Wrocławiu wskazała, powołując się na wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 24 sierpnia 2017 r. sygn. akt III SA/Wr 410/17, że „przy ustalaniu wysokości opłat organ uprawniony był do wzięcia pod uwagę rzeczywistych kosztów usunięcia i przechowywania pojazdu ponoszonych przez powiat, czyli wynagrodzenia uzyskiwanego z tego tytułu przez firmę zewnętrzną na podstawie umowy zawartej z organem.”

W ocenie Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu przy ustalaniu stawek opłat w uchwale Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 niesłusznie uwzględniono – w oparciu o art. 142 ust. 5 ustawy – Prawo zamówień publicznych - zwiększenie stawek opłat o 10% w odniesieniu do ceny brutto wskazanej w umowie. Jak uznaje Prokuratura Regionalna we Wrocławiu „w opisanym mechanizmie nie należy upatrywać uprawnienia do żądania przez wykonawcę automatycznego podwyższenia należnego wynagrodzenia (...). Jak słusznie wskazała Krajowa Izba Odwoławcza „wprowadzenie zapisu o waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy jedynie na podstawie jego oświadczenia mogłoby prowadzić do bezpodstawnego podnoszenia wynagrodzenia”, co istotnie ma miejsce w przedmiotowej sprawie. (...) Tym bardziej za wadliwą należy uznać praktykę niejako odgórnego podwyższania stawek opłat przyjętych w uchwale (...) nie poprzedzone wykazaniem zaistnienia stosownych zmian przepisów wpływających na koszty realizacji usługi, a w konsekwencji na wysokość wynagrodzenia wykonawcy. (...) z uwagi na brzmienie omawianego przepisu [art. 142 ust. 5 ustawy – Pzp] nie można wykluczyć zaistnienia sytuacji takiej, gdy zmiana wynagrodzenia będzie odnosić się nie tylko do zwiększenia kosztów ponoszonych przez wykonawcę, a zatem do odpowiedniego podwyższenia wynagrodzenia, lecz także do ich zmniejszenia, co pociągać będzie za sobą obniżenie wysokości należnego wynagrodzenia, czego skarżona uchwała nie uwzględniła.”

W podsumowaniu Prokuratura Regionalna we Wrocławiu stwierdziła, że „Zaskarżona uchwała została podjęta bez przeanalizowania wszystkich istotnych dla sprawy okoliczności i z pominięciem kryteriów zawartych w upoważnieniu ustawowym.”

Z takim twierdzeniem skarżącego nie sposób się zgodzić. Nie zostało ono poparte żadnym dowodem. Tym bardziej, że już z treści samego uzasadnienia do uchwały wynika, że jest ono nieprawdziwe. W uzasadnieniu do uchwały Rada wyjaśniła w sposób precyzyjny sposób ustalenia wysokości stawek tych opłat.

Zarzuty podnoszone w skardze są tym bardziej nieuprawnione, że skarżący żądając przekazania kopii uchwały, nie żądał złożenia przez organ żadnych wyjaśnień ani też nie wnosił o udostępnienie dokumentów, w oparciu o które stawki opłat były ustalane.

Dowód:

- potwierdzona za zgodność z oryginałem kserokopia pisma Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu z dnia 27 kwietnia 2018 r. (RP V Pa 59.2018),
- potwierdzona za zgodność z oryginałem kserokopia pisma Przewodniczącej Rady Miejskiej Wałbrzycha z dnia 15 maja 2018 r. (BRM.0004.2018),
- potwierdzona za zgodność z oryginałem kserokopia pisma Zarządu Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu (ZDKiUM/MU/407/455/2018)

Rada Miejska Wałbrzycha podjęła uchwałę Nr L/605/2017 w dniu 30 listopada 2017 r. Stawki opłat określone w uchwale obowiązują jeden rok - opłaty wprowadzone uchwałą pobiera się w 2018 r.

W uchwale uwzględniono orzeczenia Wojewódzkich Sądów Administracyjnych oraz Naczelnego Sądu Administracyjnego precyzujące, że w stawkach opłat za usunięcie pojazdów z drogi i za przechowywanie pojazdów usuniętych z drogi nie wolno uwzględniać kosztów ponoszonych przez jednostki samorządu terytorialnego, a dot. wynagrodzenia pracowników realizujących zadania związane z usuwaniem i przechowywaniem pojazdów usuniętych z drogi, kosztów administracyjnych (m.in. wydruki komputerowe pism, przesyłki pocztowe, opłaty sądowe).

W uchwale uwzględniono aktualne – obowiązujące w 2017 roku - wynagrodzenie wykonawców realizujących zadania związane z usuwaniem pojazdów z drogi i przechowywaniem pojazdów usuniętych z drogi i – z wyjątkami wskazanymi w uzasadnieniu do uchwały – powiększono je o 10%. Zwiększanie wynika z jednoznacznych zapisów umów Nr 172/2016 i Nr 173/2016, cyt.:

„§ 13. ust. 1 lit. i)

1. Zamawiający dopuszcza ewentualną zmianę następujących istotnych postanowień umownych:

i) zmiana wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany:

- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę.

Wynagrodzenie zostanie zmienione w części, która procentowo w danej cenie obejmuje koszty wynagrodzenia za pracę, zasady podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,”

§ 13. ust. 4. W przypadku, o którym mowa w ust. 1 lit. i) Wykonawca zobowiązany jest udowodnić, że zmiany będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia. Wykonawca zobowiązany będzie do przedłożenia Zamawiającemu na piśmie kalkulacji cen jednostkowych, ze wskazaniem części wynagrodzenia, która uległa zmianie z uwagi na zmiany, o których mowa w ust. 1 lit. i).

Wykonawca zobowiązany jest do sporządzenia kalkulacji w terminie do 14 dni od dnia wejścia w życie ustawy wprowadzającej zmiany, o których mowa w ust. 1 lit. i).

Zamawiający przedstawi swoje stanowisko na piśmie w terminie do 14 dni od otrzymania kalkulacji na piśmie. W przypadku, gdy Zamawiający nie zatwierdzi kalkulacji, zgłosi swoje uwagi na piśmie Wykonawcy. Wykonawca zobowiązany będzie do przedłożenia nowej kalkulacji w terminie do 14 dni od dnia otrzymania uwag Zamawiającego. Zamawiający przedstawi swoje stanowisko na piśmie w terminie do 14 dni od otrzymania nowej kalkulacji na piśmie.

W przypadku, gdy Zamawiający nie zatwierdzi drugiej kalkulacji, strony prześlą sprawę do rozstrzygnięcia przez sąd powszechny właściwy dla siedziby Zamawiającego.

Nowe ceny jednostkowe będą obowiązywać od dnia zatwierdzenia kalkulacji przez Zamawiającego lub od dnia uprawomocnienia się orzeczenia sądu, chyba, że sąd postanowi inaczej.”

Jak wynika z powyższego zasady zmiany wynagrodzenia zostały w sposób jednoznaczny uregulowane w umowach i nie do przyjęcia jest zacytowane powyżej stanowisko Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu z którego wynika, że w umowie dopuszczono zmianę wynagrodzenia jedynie w oparciu o oświadczenie wykonawcy.

Jednocześnie należy podkreślić, że stwierdzenie Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu, że w uchwale Rady Miejskiej Wałbrzycha przyjęto stawki maksymalne nie ma potwierdzenia w uchwale Nr L/605/2017 (dane dot. stawek opłat przedstawiono w tabelach).

Stawki maksymalne przyjęto tylko w przypadku stawek za usunięcie z drogi pojazdu przewożącego materiały niebezpieczne, przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi, a przewożącego materiały niebezpieczne oraz za usunięcie z drogi roweru lub motorowego. Są to 3 stawki opłat na 21 stawek opłat (podstawy przyjęcia takich stawek zostały przedstawione w uzasadnieniu do uchwały).

Nie znajduje odzwierciedlenia w rzeczywistości także stwierdzenie Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu, że Rada Miejska Wałbrzycha kierowała się względami fiskalnymi, w pełnym oderwaniu od rzeczywistych kosztów, jakie wiążą się z holowaniem i przechowywaniem pojazdów.

W okresie od 1 kwietnia 2016 roku do 30 czerwca 2018 roku (wyłącznie w zakresie wynagrodzenia wykonawców usuwających i przechowujących pojazdy) wydatki jakie poniosła Gmina Wałbrzych z tytułu realizacji zadania w zakresie usuwania i przechowywania pojazdów usuniętych z drogi wyniosły 486.905,21 zł, a należności uregulowane przez właścicieli pojazdów wyniosły 70.773,40 zł. Dodatkowo, z uwagi na podjęte przez Gminę działania ZDKiUM otrzymał kwotę 13.689,00 zł z tytułu demontażu pojazdów i 35.000,00 zł dotacji z Narodowego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej. Jak wynika z przedstawionych kwot różnica między wydatkami a wpływami wynosi 367.442,81 zł.

Ponadto należy podkreślić, że w w/w kosztach ponoszonych przez Gminę nie są uwzględnione wynagrodzenie pracownika samorządowego oraz koszty administracyjne. Koszty te nie zostały też (zgodnie z wyrokami sądów administracyjnych) uwzględnione w stawkach opłat przyjętych w skarżonej uchwale Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017.

Różnica pomiędzy wpływami a wydatkami wynika z obowiązujących przepisów prawa. W wielu przypadkach, w sytuacji, gdy funkcjonariusze Policji wydają dyspozycję usunięcia pojazdu z drogi, osoba kierująca nie jest właścicielem pojazdu. Zarząd Dróg, Komunikacji i Utrzymania Miasta w Wałbrzychu musi wówczas przeprowadzić postępowanie mające na celu ustalenie właściciela pojazdu (a wielu przypadkach osoba wpisana w CEPIK-u jako właściciel pojazdu okazuje umowę, że pojazd już sprzedała). Zgodnie z art. 130a ust. 10 ustawy – Prawo o ruchu drogowym „Starosta w stosunku do pojazdu usuniętego z drogi, w przypadkach określonych w ust. 1 lub 2, występuje do sądu z wnioskiem o orzeczenie jego przepadku na rzecz powiatu, jeżeli prawidłowo powiadomiony właściciel lub osoba uprawniona nie odebrała pojazdu w terminie 3 miesięcy od dnia jego usunięcia. Powiadomienie zawiera pouczenie o skutkach nieodebrania pojazdu.”. Dlatego też w wielu przypadkach dopiero po ponad 6 miesiącach można przekazać pojazd do demontażu. W tym czasie generowane są koszty, których później, z uwagi na brak możliwości ustalenia właściciela pojazdu przez powołane do tego organy – nie można odzyskać.

Dowód:

- zestawienie kosztów i wpływów za okres od 01.04.2016 r. do 30.06.2018 r. w zakresie usuwania pojazdów z drogi i przechowywanie pojazdów usuniętych z drogi

W Dzienniku Ustaw z 15 września 2017 r. (poz. 1747) opublikowane zostało rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 12 września 2017 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2018 r. Od dnia 1 stycznia 2018 r. ustalono minimalne wynagrodzenie za pracę w wysokości 2100 zł. i minimalną stawkę godzinową w wysokości 13,70 zł.

Minimalne wynagrodzenie za pracę zostało podniesione o 100,00 zł.

Oznacza to, że określając stawki opłat za usuwanie pojazdów z drogi i przechowywanie pojazdów usuniętych z drogi na 2018 r. uwzględniono czynniki zewnętrzne, niezależne od Rady Miejskiej, a znane już w dniu podjęcia uchwały. Przepisy powszechnie obowiązujące wprowadziły wzrost wynagrodzeń w 2018 r., tym samym nie zaistniała przesłanka, która wg Prokuratury Regionalnej we Wrocławiu nie została uwzględniona w uchwale Rady Miejskiej Wałbrzycha, tj. obniżenie kosztów funkcjonowania wykonawcy.

Rada Miejska Wałbrzycha wskazuje, że zgodnie z postanowieniami § 8 umowy Nr 172/2016 „Umowę zawarto na czas określony trzech lat od 1.04.2016 r. do 1.04.2019 r. lub do wyczerpania kwoty, o której mowa w § 9 ust. 5 umowy.”.

Wartość umowy, zgodnie ze złożoną ofertą strony określają na kwotę 498.790,00 złotych brutto (słownie: czterysta dziewięćdziesiąt osiem tysięcy siedemset dziewięćdziesiąt złotych brutto) - § 9 ust. 5 umowy Nr 172/2016.

Wartość już wystawionych faktur przez wykonawcę wynosi 406.849,21 zł. W ostatnim okresie miesięcznie faktury wystawiane są na kwoty od ok. 18.500,00 zł do ok. 19.500,00 zł.

Oznacza to, że umowa nr 172/2016 będzie realizowana do przełomu października/listopada br. i jeszcze w tym roku niezbędne będzie przeprowadzenie postępowania o udzielnie zamówienia publicznego na realizację usługi w zakresie przechowywania pojazdów usuniętych z drogi. Uwzględniając wzrost minimalnego wynagrodzenia za pracę, poziom inflacji [zgodnie z komunikatem Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego z dnia 15 stycznia 2018 r. w sprawie średniorocznego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w 2017 r. (M.P.2018 r., poz. 106) „średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w 2017 r. w stosunku do 2016 r. wyniósł 102,0 (wzrost cen o 2,0%)”] oraz fakt, że w większości postępowań o udzielenie zamówień publicznych wykonawcy proponują wyższe ceny od cen z lat poprzednich, w nowym postępowaniu przeprowadzonych w sierpniu – wrześniu br. zaoferowane ceny, które będą już obowiązywać w listopadzie i grudniu 2018 r. będą wyższe.

W trakcie roku uchwała Rady Miejskiej Wałbrzycha w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu nie może być zmieniona.

Mając na uwadze powyższe, w ocenie organu, zarzuty skargi w przedmiotowej sprawie nie znajdują uzasadnienia i potwierdzenia. Zarówno z uzasadnienia do skarżonej uchwały jak i z dokumentów stanowiących akta niniejszej sprawy, a wymienionych w treści odpowiedzi na skargę wynika w sposób jednoznaczny, że każda z opłat, której wysokość została określona w treści uchwały, została przeanalizowana

i ustalona w sposób uwzględniający wszystkie wymogi ustawodawcy zawarte w normie kompetencyjnej. Nie można zatem zarzucić organowi, że działał z naruszeniem – tutaj – z przekroczeniem normy kompetencyjnej.

Wobec powyższego, w ocenie Rady Miejskiej Wałbrzycha, zaskarżona uchwała, wbrew twierdzeniom skarżącego, nie narusza prawa w sposób istotny, uzasadniający stwierdzenie jej nieważności.

Przewodnicząca Rady Miejskiej
Wałbrzycha

Maria Anna Romańska

Uzasadnienie

Pismem z dnia 5 lipca 2018 r. (RP V Pa 59.2018), które wpłynęło faksem do Urzędu Miejskiego w Wałbrzychu dnia 12 lipca 2018 r., Prokuratura Regionalna we Wrocławiu wniosła skargę na uchwałę Rady Miejskiej Wałbrzycha Nr L/605/2017 z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości opłat za usunięcie pojazdu z drogi i przechowywanie pojazdu usuniętego z drogi na parkingu strzeżonym oraz wysokości kosztów powstałych w razie odstąpienia od wykonywania dyspozycji usunięcia pojazdu (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2017 r. poz. 5207).

Zgodnie z art. 54 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2018 r. poz. 1302) skarga do sądu administracyjnego wnoszona jest za pośrednictwem organu, którego działanie lub bezczynność są przedmiotem skargi.

Organ, którego skarga dotyczy zobowiązany jest do przekazania skargi sądowi administracyjnemu wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę w terminie 30 dni od dnia jej wniesienia – w niniejszej sprawie termin 30 dni liczony jest od 13 lipca 2018 roku.

Przewodnicząca Rady
Miejskiej Wałbrzycha

Maria Anna Romańska