

**UCHWAŁA NR XIII/132/2019
RADY MIEJSKIEJ W STRYKOWIE**

z dnia 5 września 2019 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na działanie Burmistrza Strykowa

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2019 r. poz. 506 ¹⁾) oraz art. 229 pkt 3, art. 237 § 3 i art. 238 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 ²⁾) uchwała się, co następuje:

§ 1. Po rozpatrzeniu skargi na działalność Burmistrza Strykowa, dotyczącej zawarcia umowy na usługę prowadzenia audytu wewnętrznego poniżej progu zamówień publicznych 30.000 euro bez zamieszczenia ogłoszenia na stronach BIP, jak również niezamieszczenia ogłoszeń na stronach BIP w przypadku udzielania zamówień na inne usługi, uznaje się skargę za bezzasadną.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Miejskiej w Strykowie do zawiadomienia skarżącego o sposobie załatwienia skargi.

§ 3. Poucza się skarżącego o treści art. 239 k.p.a., zgodnie z którym 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.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady
Miejskiej w Strykowie

Paweł Kasica

¹⁾Zm.poz.1309

²⁾Zm.z 2019 r. poz.60, 730, 1133

UZASADNIENIE

W dniu 10 lipca 2019 r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi wpłynęła drogą elektroniczną skarga na działanie organów wykonawczych kilkunastu jednostek samorządu terytorialnego z terenu województwa Łódzkiego, w tym Gminy Stryków, dotycząca zawierania umów na usługę prowadzenia audytu wewnętrznego poniżej progu zamówień publicznych 30 000 euro, bez ogłoszeń na stronach BIP.

W dniu 22 lipca 2019 r. do Urzędu Miejskiego w Strykowie wpłynęło pismo Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi (znak WA 0610-3.15/2019) skierowane do Rady Miejskiej w Strykowie, przekazujące, zgodnie art. 229 pkt 3 w zw. z art. 231 k.p.a., przedmiotową skargę w części dotyczącej Burmistrza Strykowa.

W dniu 25 lipca 2019 r. Skarżąca przesłała wskazaną wyżej skargę drogą elektroniczną bezpośrednio do Urzędu Miejskiego w Strykowie. W treści skargi Skarżąca wskazuje, iż organ wykonawczy Gminy Stryków w okresie od dnia 1 stycznia 2018 r. zawarł umowę na usługę prowadzenia audytu wewnętrznego (poniżej progu zamówień publicznych 30 000 euro) bez ogłoszeń na stronach Biuletynu Informacji Publicznej, zmniejszając przez to możliwy krąg wykonawców, co nie wyklucza umyślnego działania organu wykonawczego na szkodę jednostki samorządu terytorialnego w zakresie niegospodarności w wydatkowaniu środków publicznych, poprzez wybieranie wykonawców w sposób nietransparentny, z potencjalnie wyższą ceną usługi niż występującą na rynku usługodawców tej usługi. Dalej Skarżąca podniosła, iż organ wykonawczy w regulaminie zamówień publicznych do 30 000 euro nie zawarł obowiązku zamieszczania na stronach BIP zapytania ofertowego, gdy usługa może być świadczona przez wielu wykonawców, a zamówienie nie jest realizowane w trybie niezwłocznym, np. wskutek powstałej nagle potrzeby. Skarżąca wskazała także, iż nieupublicznianie zamówień publicznych na stronach BIP dotyczy również innych usług możliwych do oferowania przez organ wykonawczy, to jest przeprowadzenia indywidualnego poradnictwa prawnego, obsługę prawną urzędu, usługi cateringowe, noclegowe, gastronomiczne i transportowe.

W dniu 30 lipca 2019 r. Rada Miejska w Strykowie podjęła uchwałę Nr XII/123/2019 w przedmiocie wyznaczenia nowego terminu na rozpatrzenie przedmiotowej skargi, określając ten termin na dzień 30 września 2019 r.

Przed podjęciem uchwały w sprawie rozpatrzenia skargi, została ona skierowana do Komisji skarg, petycji i wniosków Rady Miejskiej w Strykowie, celem zbadania zarzutów przedstawionych w skardze. Komisja skarg, petycji i wniosków Rady Miejskiej w Strykowie przeprowadziła postępowanie wyjaśniające, w wyniku którego na posiedzeniu w dniu 30 lipca 2019 r. podjęła uchwałę Nr 3/2019 r. w sprawie wyrażenia opinii o sposobie rozpatrzenia skargi, zawierającą wniosek o uznanie skargi za bezzasadną.

Zgodnie z art. 4 pkt 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2018. poz. 1986), zwanej dalej „ustawą”, do zamówień i konkursów, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro, nie stosuje się przepisów tej ustawy, w tym również przepisów nakładających na zamawiającego obowiązek zamieszczania ogłoszeń dotyczących prowadzonych

postępowań o udzielenie zamówienia na stronach Biuletynu Informacji Publicznej. Oznacza to, że w przypadku udzielania takich zamówień nie jest konieczne zachowanie wszystkich procedur oraz formalnych wymagań określonych w ustawie. Brak wymogu stosowania regulacji ustawy nie oznacza jednakże, że takie zamówienia mogą być udzielane bez żadnej kontroli. Są one przedmiotem kontroli np. audytorów wewnętrznych, RIO czy też delegatur NIK. W przypadku zamawiających z sektora finansów publicznych udzielanie przedmiotowych zamówień jest kontrolowane w kontekście zasad wydatkowania środków publicznych. W tym też kontekście

kluczowe jest prawidłowe ustalenie wartości szacunkowej zamówienia, aby podjąć decyzję, czy w stosunku do konkretnego zamówienia publicznego należy stosować przepisy ustawy, czy też jest ono, ze względu na wartość zamówienia, wyłączone z jej zakresu. Powszechnie przyjmuje się, że do ustalania wartości zamówienia, należy stosować przepisy rozdziału drugiego ustawy, mając na względzie w szczególności zakaz zaniżania wartości zamówienia lub wybieranie sposobu obliczania wartości zamówienia w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy (art. 32 ust. 2 ustawy).

W praktyce jednostki samorządu terytorialnego sporządzają i stosują regulaminy udzielania zamówień publicznych o wartości nieprzekraczającej 30 000 euro, jednakże podkreślenia wymaga, że nie jest to obowiązek, gdyż konieczność wprowadzenia takiego regulaminu nie wynika z przepisów prawa powszechnie obowiązującego, a ponadto regulamin określa wewnętrzne zasady obowiązujące w przypadku udzielania zamówień publicznych o wartości nieprzekraczającej 30 000 euro. Zapisy regulaminu mogą być zatem kształtowane w sposób dowolny, respektujący jednakże cel, jakim jest realizacja zasad wydatkowania środków publicznych w związku z udzielaniem zamówień publicznych. Gmina Stryków, udzielając zamówień poniżej progu 30 000 euro, stosuje regulamin udzielania zamówień publicznych, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro, wprowadzony zarządzeniem Burmistrza Strykowa nr 38/2014 z dnia 16 kwietnia 2014 r. W myśl § 4 ust. 3 regulaminu dokonywanie zamówień, których przedmiotem są dostawy, usługi lub roboty budowlane, o wartości od 15 000 euro do równowartości 30 000 euro, odbywa się poprzez zapytanie ofertowe w sposób określony w § 8, z zastrzeżeniem § 10, który stanowi, iż postanowień § 4 ust. 3 regulaminu nie stosuje się do zamówień, których przedmiotem są wymienione tym przepisem usługi. Paragraf 8 regulaminu stanowi, iż realizacja zamówień poprzez zapytanie ofertowe odbywa się w następujący sposób:

- 1) zapytanie ofertowe należy skierować, do wybranych wykonawców w formie pisemnej, faksem lub drogą elektroniczną. Zapytanie należy skierować do takiej liczby wykonawców, która zapewnia konkurencję, lecz nie mniej trzech. W przypadku, gdy liczba potencjalnych wykonawców w danej branży jest mniejsza niż trzech, dopuszcza się, aby zapytanie ofertowe było skierowane do mniejszej liczby wykonawców,
- 2) zamawiający dokonuje wyboru oferty, z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów,
- 3) dopuszcza się możliwość rozpatrywania ofert, złożonych przez wykonawców niezaproponowanych do udziału w postępowaniu,
- 4) przy wyborze oferty Zamawiający może kierować się kryterium ceny albo innymi kryteriami, np. parametry techniczne, jakościowe i funkcjonalne, koszty eksploatacji, gwarancja, czas realizacji

zamówienia, itp.,

5) w przypadku, gdy wartość oferty przekracza kwotę środków przeznaczonych na realizację zamówienia, Wnioskujący informuje o tym fakcie Skarbnika, który, w zależności od możliwości finansowych budżetu Gminy Stryków, może zwiększyć wysokość środków przeznaczonych na ten cel,

6) o zaistnieniu sytuacji, o której mowa w pkt. 5 należy powiadomić IZP.

Gmina Stryków dokonała oszacowania wartości zamówienia w zakresie realizacji usługi audytu wewnętrznego w latach 2018 – 2019 i ustaliła wartość tego zamówienia na kwotę 91 707,32 zł, co po przeliczeniu stanowi kwotę 21 269,42 euro. Mając to na względzie, Gmina Stryków, zawierając umowę na usługi audytu wewnętrznego, działała w oparciu o regulamin udzielania zamówień publicznych, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro, obowiązujący w Gminie Stryków. Przepisy tego regulaminu nie zawierają obowiązku publikacji ogłoszenia o zapytaniu ofertowym na stronach BIP, w związku z czym brak było podstaw do publikacji przedmiotowego ogłoszenia. Co więcej, przepisy regulaminu nie nakładają takiego obowiązku również w odniesieniu do innych usług będących przedmiotem zamówienia realizowanego w drodze zapytania ofertowego na podstawie § 4 ust. 3 regulaminu, w tym usług indywidualnego poradnictwa prawnego, usług obsługi prawnej urzędu, usług cateringowych, noclegowych, gastronomicznych i transportowych.

Mając na względzie przedstawione wyżej przepisy prawa odnoszące się do zasad udzielania zamówień publicznych, należy uznać, że podnoszony przez Skarżącą zarzut braku publikowania przez Burmistrza Strykowa na stronach Biuletynu Informacji Publicznej ogłoszeń o udzieleniu zamówienia publicznego, którego wartość nie przekracza kwoty 30 000 euro, jest niezasadny. Skarżąca wskazuje na mogące powstać skutki braku zamieszczenia ogłoszenia na stronach BIP, jednakże twierdzenia skarżącej stanowią wyłącznie jej subiektywną ocenę. Zaskarżone działania Burmistrza Strykowa, polegające na nieumieszczeniu ogłoszeń o zamówieniach publicznych o wartości nieprzekraczającej 30 000 euro na stronach BIP, nie naruszają przepisów ustawy oraz regulaminu udzielania zamówień publicznych, których wartość nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30 000 euro, obowiązującego w Gminie Stryków.

Wobec powyższego, skargę uznaje się za bezzasadną.