



PREZYDENT MIASTA KRAKOWA

KE-01.152.165.2023.DP

Kraków, 04 LIP. 2023

Pan
Krzysztof Kwarciak
Przewodniczący Stowarzyszenia
Ulepszamy Kraków!
ul. Szyszko-Bohusza 21
30-251 Kraków

Odpowiedź na petycję

Sprawa	Petycja, w treści której zwrócono się z postulatem publikowania w sieci internet pełnych wykazów wydatków miejskich przedsiębiorstw (tj. spółek miejskich i fundacji) w formie rejestru umów zawieranych przez ww. podmioty.
Data pisma	5 czerwca 2023 r.
Data wpływu	5 czerwca 2023 r.
Znak sprawy	KE-01.152.165.2023.DP

Odpowiadając na powyższą petycję, proszę o przyjęcie następujących wyjaśnień.

Zgodnie z przepisami ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz. U. z 2022 r. poz. 902), miejskie spółki są zobowiązane do posiadania własnych stron podmiotowych Biuletynu Informacji Publicznej. Część spółek realizuje ten obowiązek poprzez umieszczenie własnych stron podmiotowych w ramach wspólnej platformy Biuletynu Informacji Publicznej Miasta Krakowa. Pozostałe zaś spółki realizują powyższy obowiązek poprzez utworzenie stron podmiotowych Biuletynu Informacji Publicznej we własnym zakresie. Podmioty te dysponują zatem odpowiednimi środkami technicznymi umożliwiającymi udostępnienie informacji dotyczących ich wydatków.

W myśl uregulowań ww. ustawy wydatki spółek stanowią informację publiczną, jednak przepisy te nie wskazują jakie informacje w tym zakresie powinny obligatoryjnie znaleźć się na stronach Biuletynu Informacji Publicznej.

Zgodnie z przepisami ww. ustawy, informacja publiczna, która nie została udostępniona w Biuletynie Informacji Publicznej lub portalu danych, jest udostępniana na wniosek. (art. 10), z zastrzeżeniem ograniczeń określonych w ustawie (m.in. ze względu na prywatność osoby fizycznej lub tajemnica przedsiębiorcy – art. 5 ww. ustawy).

Jednocześnie podkreślenia wymaga, iż art. 34a ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1634, z późn. zm.) wprowadza obowiązek zamieszczania od 1 stycznia 2024 r. w Centralnym Rejestrze Umów (CRU), umów o wartości powyżej 500 złotych podlegających udostępnieniu na podstawie ustawy o dostępie do informacji publicznej. Ten obowiązek - po wejściu niniejszych przepisów w życie - obejmie jednostki sektora finansów publicznych, w tym samorządowe osoby prawne.

Przepisy nakładające na jednostki sektora finansów publicznych obowiązek umieszczania w rejestrze umów prowadzonym przez Ministra Finansów informacji o umowach zawartych formie pisemnej, dokumentowej, elektronicznej albo innej formie szczególnej, których wartość przedmiotu przekracza 500 zł mają wejść w życie od dnia 1 stycznia 2024 r.

Spółka prawa handlowego nie stanowi jednostki sektora finansów publicznych, ponieważ nie została wymieniona w art. 9 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych wśród podmiotów tworzących sektor publiczny. Tym samym takie spółki nie są zobligowane do stosowania ww. przepisów u.f.p. dotyczących umieszczania informacji o zawartych umowach w rejestrze umów.

Jednym z podstawowych założeń wykładni prawa jest racjonalność prawodawcy. Skoro prawodawca nie przewidział obowiązku umieszczania w rejestrze umów prowadzonym przez Ministra Finansów informacji o umowach zawartych w formie pisemnej, dokumentowej, elektronicznej albo innej formie szczególnej przez spółki komunalne, to uznać należy, że nie zakładał wymogu publikacji takich rejestrów przez podmioty, na które takiego obowiązku nie nałożył.

Dodatkowo informuję, że wobec podjęcia uchwały Nr XCIV/1404/13 Rady Miasta Krakowa z dnia 18 grudnia 2013 r. w sprawie ustalenia kierunków działań dla Prezydenta Miasta Krakowa mających na celu umieszczanie na stronie internetowej Miasta Krakowa danych dotyczących przetargów i umów zawieranych przez Miasto Kraków z podmiotami zewnętrznymi, na stronie Biuletynu Informacji Publicznej Miasta Krakowa zamieszczone zostały wykazy zamówień publicznych i umów w Gminie Miejskiej Kraków, obejmujące Urząd Miasta Krakowa i wybrane miejskie jednostki organizacyjne. Informacje w powyższym zakresie dostępne są pod adresem strony internetowej: https://www.bip.krakow.pl/?bip_id=1&mimi=12733, nie uwzględniają jednak umów zawieranych przez spółki komunalne.

Ponadto należy zaznaczyć, że w myśl przepisów ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1467, z późn. zm.) komunalne osoby prawne są autonomiczne w zakresie podejmowania decyzji związanych z funkcjonowaniem przedsiębiorstwa, a także posiadają swoje organy właścicielskie, nadzorcze i zarządcze, które samoistnie decydują o kształcie swojego ładu korporacyjnego i sposobu funkcjonowania.

Podkreślenia także wymaga, że spółki miejskie zawierają umowy cywilnoprawne dotyczące usług, dostaw i robót budowlanych w trybie i na zasadach określonych przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, z późn. zm.) i jakkolwiek definicja postępowania o udzielenie zamówienia (art. 7 pkt 18 ww. ustawy) wyraźnie wskazuje, że postępowanie wszczynane jest przez przekazanie albo

zamieszczenie ogłoszenia, (...) a kończy się zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego albo jego unieważnieniem, to samo zawarcie umowy w świetle tej definicji nie stanowi czynności w postępowaniu, lecz udzielenie zamówienia (art. 7 pkt 25 Prawa zamówień publicznych); to jednak art. 73 ust. 1 niniejszego aktu prawnego wyraźnie stanowi, że umowa w sprawie zamówienia stanowi załącznik do protokołu postępowania i tym samym podlega udostępnieniu po dokonaniu wyboru najkorzystniejszej oferty (art. 74 ust. 2 Prawa zamówień publicznych). Zatem nawet jeżeli ustawodawca nie jest do końca konsekwentny (z jednej strony umowa w sprawie zamówienia nie stanowi elementu postępowania, z drugiej jest częścią protokołu postępowania), nie powinno ulegać wątpliwości, że na gruncie ustawy Prawo zamówień publicznych, umowa w sprawie zamówienia powinna być jawna.

Jednocześnie umowy o mniejszej wartości (nie podlegającej procedurom ustawy Prawo zamówień publicznych) zawierane są zgodnie z ustalonymi przez zarządy spółek regulaminami udzielania zamówień publicznych, czyli te zamówienia także podlegają ogólnym, powszechnie stosowanym zasadom przy wydatkowaniu środków publicznych, równego traktowania i niedyskryminacji wykonawców oraz przejrzystości prowadzenia postępowania.

Mając na względzie przedstawione przez spółki miejskie wyjaśnienia w zakresie zawartego w treści petycji postulatu dotyczącego publikowaniu wykazów wszystkich umów zawieranych przez spółki z udziałem Gminy Miejskiej Kraków, informuję, że taki kompleksowy wymóg nie znajduje uwzględnienia w obowiązujących przepisach, a jednocześnie w niektórych przypadkach przynosiłby negatywne konsekwencje dla spółek prowadzących działalność, która jest konkurencyjna w stosunku do podmiotów tworzonych przez inne gminy. W skazać również należy, że w przypadku spółek Gminy Miejskiej Kraków opublikowanie wykazu wszystkich umów mogłoby mieć negatywny wpływ na ich działalność poprzez ryzyko naruszenia tajemnicy przedsiębiorstwa.

Dodatkowo, z uwagi na różnicę pomiędzy rejestrem umów zawieranych przez konkretną spółkę, a wykazem jej wydatków, twierdzenie, że publikacja pełnych rejestrów umów pozwoliłaby na proste wyliczenie czynionych wydatków przez spółki miejskie wydatków nie wydaje się mieć uzasadnienia.

Podkreślenia bowiem wymaga, że właściwie każda umowa różni się od innej, nie tylko w zakresie wysokości wynagrodzenia i okresów rozliczeniowych, ale również możliwości jej zmiany, rozwiązania czy postanowień traktujących o maksymalnej wysokości wynagrodzenia.

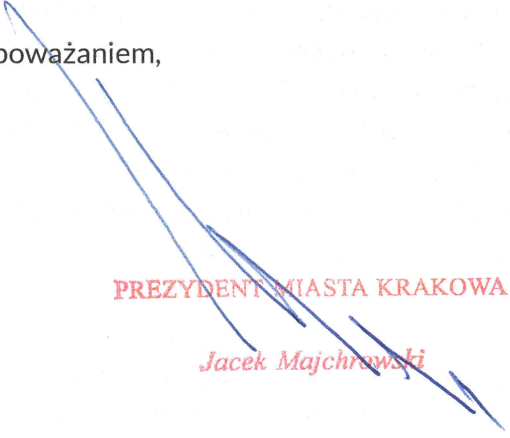
Ponadto, nie każda zawarta w obrocie gospodarczym umowa zostaje w pełni (lub w ogóle) zrealizowana.

W związku z powyższym kwoty wskazane w rejestrze umów nie są tożsame z faktycznie dokonywanymi wydatkami. Podkreślenia natomiast wymaga, że informacje o wydatkach spółek znajdują się w publikowanych przez te podmioty sprawozdaniach finansowych, z których można pozyskać wiedzę o faktycznie ponoszonych kosztach ich funkcjonowania.

Uwzględniając powyższe okoliczności, pragnę jeszcze raz podkreślić, że spółki miejskie podlegają nadzorowi przewidzianemu w Kodeksie spółek handlowych, a ich działalność finansowa podlega corocznym badaniom i ocenom, wynikającym z ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (Dz. U. z 2023 r. poz. 120, z późn. zm.), a także realizują wszystkie obowiązki nałożone na nie przez przepisy prawa.

Wyrażam nadzieję, że powyższe wyjaśnienia zostaną przez Pana przyjęte oraz zwracam się z prośbą o poinformowanie o treści niniejszego pisma wszystkich zainteresowanych przedmiotową sprawą osób.

Z poważaniem,



PREZYDENT MIASTA KRAKOWA

Jacek Majchrowski

Otrzymują:

1. Adresat,
2. aa

Do wiadomości:

1. Biuro Nadzoru Właścicielskiego UMK,
2. Wydział Organizacji i Nadzoru UMK,
3. Wydział Strategii, Planowania i Monitorowania Inwestycji UMK.

Informacja o przetwarzaniu danych osobowych znajduje się w Biuletynie Informacji Publicznej Miasta Krakowa: https://www.bip.krakow.pl/?dok_id=97749.