

**UCHWAŁA NR CCXVIII/614/2023  
ZARZĄDU POWIATU W SIEDLCACH**

z dnia 11 października 2023 r.

**w sprawie wyrażenia zgody na umorzenie i rozłożenie na raty należności pieniężnej mającej charakter cywilnoprawny przypadającej Powiatowi Siedleckiemu**

Na podstawie art. 59 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (tj. Dz.U. z 2023 r., poz. 1270), oraz uchwały Rady Powiatu w Siedlcach z dnia 28 października 2016 r. w sprawie określenia szczegółowych zasad, sposobu i trybu udzielania ulg w spłacie należności pieniężnych mających charakter cywilnoprawny, przypadających Powiatowi Siedleckiemu oraz jego jednostkom podległym, Zarząd Powiatu w Siedlcach uchwala, co następuje:

**§ 1.** 1. Odmawia się Spółce 2K Projekt Sp. z o.o. z siedzibą w Niewodnicy Kościelnej umorzenia należności pieniężnej mającej charakter cywilnoprawny przypadającej Powiatowi Siedleckiemu, z tytułu naliczonej kary umownej za zwłokę w wykonaniu umowy w wysokości 56.050,50 zł.

2. Odmawia się Spółce 2K Projekt Sp. z o.o. z siedzibą w Niewodnicy Kościelnej rozłożenia na raty należności pieniężnej mającej charakter cywilnoprawny przypadającej Powiatowi Siedleckiemu na, z tytułu naliczonej kary umownej za zwłokę w wykonaniu umowy w wysokości 56.050,50 zł.

3. Uzasadnienie odmowy umorzenia stanowi załącznik do niniejszej uchwały.

**§ 2.** Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Zarządu Powiatu Siedleckiego.

**§ 3.** Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Starosta

**Karol Tchórzewski**

Powiat Siedlecki zawarł w dniu 08.04.2022 r. ze Spółką 2K Projekt Sp. z o.o. po przeprowadzeniu przetargu w trybie podstawowym umowę przedmiotem, której było wykonanie usług geodezyjnych polegających na wykonaniu informatyzacji części powiatowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego powiatu siedleckiego. Wynagrodzenie określono na kwotę 373 670 zł. Wykonawca powierzył wykonanie tych prac Przedsiębiorstwu Usług Geodezyjno-Projektowych „GEOMIAR” Sp. z o.o. z siedzibą w Jarosławiu. Zgodnie z treścią umowy Wykonawca zobowiązał się wykonać jej przedmiot w terminie 6 miesięcy od dnia jej zawarcia. Aneksami z dnia 14.10.2022 r. strony przedłużyły termin realizacji umowy do dnia 07.11.2022 r. Wykonawca zgłosił do odbioru prace w dniu 07.11.2022 r. Prace nie zostały przez Zamawiającego odebrane z powodu braku realizacji znacznej części zamówienia – protokół negatywny (6.12.2022 r.). Wykonawca ponownie zgłosił prace do odbioru 15.12.2022 r. W tym przypadku prace również nie zostały odebrane z powodu braku realizacji znacznej części zamówienia. (protokół negatywny z dn. 16.01.2023 r.). Ponownie do odbioru prace zgłoszono 31.01.2023 r., tj. z przekroczeniem terminu realizacji przedmiotu umowy uprawniającym do naliczenia kar umownych w maksymalnej wysokości 15% umownego wynagrodzenia. Odbiór końcowy przedmiotu umowy nastąpił w dniu 31.03.2023 r. W związku ze zwłoką w wykonaniu umowy w terminie, Powiat Siedlecki obciążył Wykonawcę karą umowną w wysokości 15% wynagrodzenia umownego tj. w kwocie 56.050,50 zł.

Wnioskiem z dnia 06.04.2023 r. Wykonawca zwrócił się o „odstąpienie od naliczania kar umownych”. Powiat Siedlecki wezwał Wykonawcę do sprecyzowania wniosku. Wykonawca sprecyzował wniosek, wnosząc o umorzenie 50% należności z tytułu naliczonej kary umownej, oraz rozłożenie 50% kary umownej na 5 równych rat. Wykonawca załączył jednocześnie bilans zysków i strat za 2022 r., wykazujący stratę w wysokości 379.834,27 zł.

Zgodnie z art. 59 ust. 1 ustawy o finansach publicznych w przypadkach uzasadnionych ważnym interesem dłużnika lub interesem publicznym należności pieniężne mające charakter cywilnoprawny, przypadające jednostce samorządu terytorialnego lub jej jednostkom organizacyjnym wymienionym w art. 9 pkt 3, 4 i 13, mogą być umarzone, terminy ich spłaty mogą zostać odroczone lub płatność tych należności może zostać rozłożona na raty, na zasadach określonych przez organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, z zastrzeżeniem ust. 4. Zasady te zostały określone w uchwale Rady Powiatu w Siedlcach z dnia 28 października 2016 r. w sprawie określenia szczegółowych zasad, sposobu i trybu udzielania ulg w spłacie należności pieniężnych mających charakter cywilnoprawny, przypadających Powiatowi Siedleckiemu oraz jego jednostkom podległym.

Zgodnie z §4 tej uchwały na wniosek dłużnika należności pieniężne mogą być umarzone w całości lub części, ich spłata może być również odraczana lub rozkładana na raty w przypadkach uzasadnionych interesem dłużnika lub uzasadnionym interesem publicznym. Zgodnie z §1 pkt 5 uchwały poprzez ważny interes dłużnika rozumie się określoną według swobodnej oceny i uznania przez organ lub osobę uprawnioną sytuację dłużnika, a w szczególności jego sytuację finansową lub majątkową, jak również gospodarczą, w której zapłata całości należności bądź jej części mogłaby zagrozić dalszej egzystencji dłużnika, a w przypadku osób fizycznych również pozostających na jego utrzymaniu.

Jak z powyższego wynika umorzenie należności cywilnoprawnych lub ich rozłożenie na raty, względnie odroczenie stanowią autonomijną władzę Zarządu Powiatu tzw. „luz decyzyjny”.

Zdaniem Zarządu Powiatu w Siedlcach sytuacja Wykonawcy, a w szczególności sytuacja finansowa Wykonawcy nie uzasadnia ani umorzenia należności cywilnoprawnej w jakiegokolwiek części, ani również rozłożenia jej na raty.

W pierwszej kolejności sam fakt wykazania straty za 2022 r. nie jest tożsamy z taką sytuacją, która mogłaby doprowadzić do zagrożenia dalszej egzystencji Wykonawcy, działającego w ramach spółki z ograniczoną odpowiedzialnością. Wykonawca reprezentowany przez profesjonalnego pełnomocnika nie przedłożył innych dokumentów, mających świadczyć o trudnej sytuacji finansowej Wykonawcy, graniczącej z możliwością jego upadłości. Należy zwrócić uwagę, iż wyliczona kara umowna w kwocie 56.050,50 zł w stosunku do obrotów Spółki nie jest nadmierna. Mianowicie Spółka w 2022 r. osiągnęła przychód netto ze sprzedaży w wysokości 1.154.955 zł, natomiast w roku 2021 r. 1.837.761,38 zł. Rok 2021 Spółka zakończyła zyskiem w kwocie 2.447,94 zł czego jednak nie można- podobnie jak straty utożsamiać z realną sytuacją majątkową Spółki. Co istotne według dodatkowych informacji i wyjaśnień do bilansu za 2022 r. kapitał własny Spółki na koniec 2022 r. ma charakter dodatni w wysokości 247.852,60 zł. Zwracając uwagę na powyższe dane w dniu 06.09.2023 r. Starosta Siedlecki ponownie zwrócił się do wnioskodawcy o nadesłanie dokumentów obrazujących aktualną sytuację finansową, w tym w szczególności o nadesłanie aktualnego wyciągu z rachunku bankowego oraz informacje o kapitale własnym. Z załączonych dokumentów co prawda wynika, iż na koncie bankowym wnioskodawcy saldo wykazuje wartość ujemną na poziomie -436.388,62 zł jednakże ta okoliczność nie może decydować ostatecznie o zasadności umorzenia należności cywilnoprawnych

Po drugie w 2023 r. Powiat Siedlecki wypłacił Wykonawcy wynagrodzenie z tytułu realizacji niniejszej umowy w kwocie 317.619,50 zł brutto tj. kwocie umówionego wynagrodzenia pomniejszonego o wysokość naliczonej kary umownej. Spółka posiada zatem środki finansowe na bieżącą działalność w 2023 r. Wynagrodzenie wypłacone przez Powiat Siedlecki stanowi kwotę zbliżoną do straty jaką Wykonawca poniósł za 2022 r.

Po trzecie organ dokonując oceny złożonego wniosku zwrócił uwagę na okoliczności tworzące przy realizacji przedmiotowej umowy, w szczególności na rażące przekroczenie terminu realizacji umowy, oraz niekompletność złożonych przez Wykonawcę operatów.

Po czwarte z akt sprawy wynika, że Wykonawca powierzył wykonanie przedmiotu umowy innemu podmiotowi tj. Przedsiębiorstwu Usług Geodezyjno- Projektowych „GEOMIAR” Sp. z o.o. z siedzibą w Jarosławiu. Skoro w majątku Wykonawcy powstanie szkoda wywołana obciążeniem go karą umowną z tytułu nienależytego wykonania umowy, której to wykonanie powierzył innemu podmiotowi, Wykonawca ma prawo żądać odszkodowania od podwykonawcy z tytułu poniesionej szkody. Umorzenie należności publicznych o charakterze cywilnoprawnym powinno mieć miejsce w wyjątkowych sytuacjach i powinno stanowić ostateczność. W niniejszym przypadku zwłoka w wykonaniu przedmiotu umowy mogła mieć miejsce wskutek zaniechań podwykonawcy. Wnioskodawca nie wykazał, że próbował dochodzić zwrotu zatrzymanej części wynagrodzenia od podwykonawcy, niejako cedując całą odpowiedzialność za zwłokę na podmiot publiczny jakim jest Powiat Siedlecki.

Organ odmówił także rozłożenia należności z tytułu kary umownej na raty, albowiem należność ta została już przez Powiat Siedlecki potrącona z wynagrodzenia Wykonawcy. Powiat Siedlecki bowiem wypłacił Wykonawcy różnicę pomiędzy umówionym wynagrodzeniem, a naliczoną karą umowną. Kara umowna została zatem zapłacona, a Powiat Siedlecki nie ma roszczenia o zapłatę kary umownej. Skoro zatem kara umowna została zapłacona niecelowym i niezasadnym jest jej rozkładanie na raty.

Konkludując Zarząd Powiatu Siedleckiego po dokładnym przeanalizowaniu sprawy nie dopatrył się ważnego interesu Wykonawcy w umorzeniu, względnie rozłożeniu na raty należności z tytułu kary umownej za nieterminową realizację umowy. W szczególności brak jest podstaw do uznania, że brak wypłaty Wykonawcy części wynagrodzenia w kwocie 56.050,50 zł może doprowadzić do zagrożenia upadłości Spółki.

Starosta

**Karol Tchórzewski**