



Dotyczy: zamówienia publicznego w trybie z wolnej ręki, na podstawie art. 305 pkt 1 w zw. z art. 214 ust. 1 pkt 13 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych na: **„Odbiór i transport odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych na terenie gminy Goniądz”**

Numer referencyjny: OZP.271.6.2025

Uzasadnienie faktyczne i prawne wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki

Spełnione są przesłanki określone w art. 214 ust. 1 pkt 13 Pzp. Zamawiający wspólnie z innymi Zamawiającymi (Wspólnikami), sprawuje nad Wykonawcą kontrolę, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami. W szczególności w skład organów decyzyjnych Wykonawcy wchodzi przedstawiciele wszystkich Wspólników, kontrolujący Zamawiający mogą wspólnie wywierać dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje Wykonawcy, a Wykonawca nie działa w interesie sprzecznym z interesami Zamawiających sprawujących nad nim kontrolę. Ponadto 100% działalności Wykonawcy dotyczy wykonywania zadań powierzonych mu przez Zamawiających sprawujących kontrolę. W kapitale Wykonawcy nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

1. Sprawowanie kontroli

Gmina Goniądz jest zamawiającym, o którym mowa w art. 4 pkt 1 Pzp. Zamawiający wspólnie z innymi Zamawiającymi, o których mowa w art. 4 pkt 1 i 4 Pzp, sprawuje nad Wykonawcą BiomTrans spółką z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Dolistowie Starym (dalej jako **BT**) kontrolę, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami. Kontrola sprawowana jest łącznie przez Zamawiającego oraz wspólników BT, tj. Gminę Augustów, Gminę Bargłów Kościelny, Gminę Grajewo, Gminę Janów, Gminę Jasionówka, Gminę Jaświły, Gminę Knyszyn, Gminę Korycin, Gminę Krypno, Gminę Lipsk, Gminę Nowinka, Gminę Rajgród, Gminę Sztabin i Związek Gmin „Kumiałka-Biebrza”. Wyłącznie wskazane podmioty, czyli zamawiający publiczni, są wspólnikami BT.



URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU
ul. Stary Rynek 24, 19-110 Goniądz
tel. 85 738 00 43 fax 85 738 03 07
kancelaria.um@goniadz.pl www.goniadz.pl

BT jest spółką powołaną w celu wykonywania zadań własnych Gmin. Głównym celem działalności BT jest zaspakajanie potrzeb mieszkańców w zakresie zadań własnych Gmin, związanych z gospodarką odpadami poprzez świadczenie usług o charakterze użyteczności publicznej (§ 10 ust. 3 umowy Spółki BT). Przedmiotem działalności BT jest wyłącznie działalność związana ze zbieraniem, przetwarzaniem i unieszkodliwianiem odpadów, odzysk surowców i działalność związana z rekultywacją i pozostała działalność usługowa związana z gospodarką odpadami (§ 10 ust. 1 umowy Spółki BT). Terenem działalności Spółki jest wyłącznie obszar Gmin będących Wspólnikami Spółki (§ 5 umowy spółki BT). Spółka została powołana, aby działać w interesie Zamawiającego i pozostałych Wspólników Spółki. Wykonawca nie działa więc w interesie sprzecznym z interesami Zamawiających sprawujących nad nim kontrolę.

Zamawiający kontrolujący BT mają bezpośredni wpływ na skład organów decyzyjnych kontrolowanej Spółki.

Kontrolujący Zamawiający wywierają dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje kontrolowanej osoby prawnej. Szereg uprawnień przyznaje kontrolującym Zamawiającym umowa spółki BT.

Prawo Wspólników do sprawowania indywidualnej kontroli nie zostało wyłączone ani ograniczone oraz nie ma jakichkolwiek ograniczeń w wykonywaniu przez Wspólników prawa głosu z posiadanych udziałów. Ograniczono jednocześnie możliwość zbycia

i nabywania udziałów w Spółce przez podmioty trzecie, w szczególności poprzez przyznanie prawa pierwszeństwa Wspólnikom w objęciu zbywanych udziałów (§ 13 umowy Spółki BT) oraz prawa pierwszeństwa Wspólnikom w objęciu udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym (§ 14 umowy Spółki BT).

Zgodnie z art. 212 § 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. – Kodeks spółek handlowych (dalej jako **ksh**), prawo kontroli służy każdemu wspólnikowi. W tym celu wspólnik lub wspólnik z upoważnioną przez siebie osobą może w każdym czasie przeglądać księgi i dokumenty spółki, sporządzać bilans dla swego użytku lub żądać wyjaśnień od zarządu. Regułą jest, że wspólnikom przysługuje prawo kontroli osobistej spółki, uprawnienie to wspólnicy mają z mocy prawa. Jest ono niezależne od wielkości posiadanego udziału w kapitale zakładowym, stanowi prawo osobiste wspólnika.



W skład organów decyzyjnych BT wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących zamawiających. Kontrolujący Zamawiający mają bezpośredni wpływ na skład zarówno organu zarządzającego, jak i nadzorczego BT.

Zgromadzenie Wspólników

Kontrolujący Zamawiający tworzą Zgromadzenie Wspólników, czyli najwyższy organ decyzyjny BT. W skład Zgromadzenia Wspólników wchodzi więc wszyscy kontrolujący Zamawiający (działający przez swoich przedstawicieli).

Zgromadzenie Wspólników posiada najwyższe kompetencje w zakresie wpływu na działalność przedsiębiorstwa, a także na skład pozostałych organów BT. W szczególności Zgromadzenie Wspólników decyduje o podziale zysku osiąganego przez BT, a także decyduje o sposobie pokrycia ewentualnej straty. Zgromadzenie Wspólników decyduje także o kierunku rozwoju Spółki i o jej planach działalności gospodarczej oraz zatwierdza roczne i wieloletnie plany finansowe i operacyjne.

Zgromadzenie Wspólników, poza kwestiami wynikającymi wprost z przepisów prawa, podejmuje decyzje również w następującym zakresie:

- 1) udziale BT w innych spółkach i przedsiębiorstwach,
- 2) zbywaniu, nabywaniu i obciążaniu nieruchomości,
- 3) kwestiach roszczeń naprawczych na skutek szkód wyrządzonych podczas tworzenia Spółki lub w trakcie zarządzania nią lub też wykonywania zadań przez Zarząd,
- 4) zbyciu i wydzierżawieniu przedsiębiorstwa lub jego zorganizowanej części oraz ustanowieniu na nich ograniczonego prawa rzeczowego,
- 5) zbyciu, nabyciu lub obciążeniu urządzeń służących do trwałego użytku Spółki o wartości powyżej kwoty 200.000,00 zł,
- 6) emisji obligacji,
- 7) połączeniu lub przekształceniu Spółki, tworzeniu i przystępowaniu do spółek, przystępowaniu do spółdzielni i występowaniu z nich,
- 8) podejmowaniu inwestycji, zaciąganiu zobowiązań lub zawieraniu umów o wartości przekraczającej kwotę 200.000,00 zł.

Każdy z uczestniczących Zamawiających – Wspólników BT korzysta z prawa głosu na Zgromadzeniu Wspólników, posiadając liczbę głosów odpowiednią do liczby posiadanych udziałów. Prawa żadnego z wspólników nie zostały w żadnym zakresie ograniczone, czy wyłączone. Za wyrokiem KIO z dnia 4 października 2019 r.: „Uwzględniając dorobek orzeczniczy Trybunału Sprawiedliwości, w doktrynie wskazuje się, że dominujący wpływ na cele strategiczne powinien być rozumiany jako skupienie po stronie zamawiającego wykonującego kontrolę nad daną osobą prawną kompetencji w zakresie wyznaczania celów, do których realizacji została powołana dana osoba prawna,



czy też modyfikacji tych celów. Dominujący wpływ na cele strategiczne to także możliwość wiążącego powierzenia danej osobie prawnej realizacji zadania publicznego, do którego realizacji obowiązany jest zamawiający i w celu realizacji którego powołał do życia daną osobę prawną. W tym kontekście wpływ na cele strategiczne nie powinien być rozumiany jako formalny brak autonomii woli po stronie kontrolowanej osoby prawnej, lecz jako możliwość oddziaływania poprzez działania faktyczne i prawne na realizację powierzonych zadań. Przejawem dominującego wpływu na cele strategiczne będzie konieczność uzgadniania (w ramach ładu korporacyjnego lub w związku z narzuconymi postanowieniami umownymi) kluczowych działań inwestycyjnych i rozwojowych. Z kolei wpływ na istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami osoby prawnej to konieczność uzgadniania (w tym także w postaci zgód korporacyjnych) czynności doniosłych (istotnych) z uwagi na skalę prowadzonej działalności oraz brak autonomicznych uprawnień organu zarządzającego danej osoby prawnej gwarantujących jej daleko posuniętą niezależność decyzyjną (por. J. Jerzykowski (w:) W. Dzierżanowski, J. Jerzykowski, M. Stachowiak "Prawo zamówień publicznych. Komentarz" wyd. VII, WKP 2018)" (Wyrok KIO z dnia 4.10.2019 r., sygn. akt: KIO 1842/19).

Rada Nadzorcza

Zgromadzenie Wspólników, czyli również każdy z uczestniczących Zamawiających, powołuje i odwołuje członków Rady Nadzorczej BT. Zgromadzenie Wspólników ma więc bezpośredni wpływ na skład Rady Nadzorczej BT. Rada Nadzorcza BT powoływana jest spośród kandydatów przedstawionych przez Wspólników. Każdy Wspólnik ma prawo wskazania jednego kandydata na członka Rady Nadzorczej BT. O tym, którzy z wskazanych kandydatów wejdą ostatecznie w skład Rady Nadzorczej, decydują Wspólnicy (Zgromadzenie Wspólników) w głosowaniu. Obecni członkowie Rady Nadzorczej BT powołani zostali spośród kandydatów przedstawionych przez Wspólników, uchwałami podjętymi na Nadzwyczajnym Zgromadzeniu Wspólników w dniu 18.11.2022 r. Zgromadzenie Wspólników decyduje również o liczbie członków Rady Nadzorczej i wysokości wynagrodzenia członków Rady Nadzorczej. Zgromadzenie Wspólników zatwierdza również regulamin działania Rady Nadzorczej.

Każda z osób wchodzących aktualnie w skład Rady Nadzorczej stanowi przedstawiciela każdego ze Wspólników (Zamawiających). Każdy z tych wspólników głosował „za” powołaniem każdej z tych osób na Członka Rady Nadzorczej BT. Każdy z uczestniczących Zamawiających podjął więc świadomie decyzję, że chce, aby osoby wchodzące w skład Rady Nadzorczej BT reprezentowały interesy wspólników, w tym Zamawiający, w ramach pełnienia funkcji Członka Rady Nadzorczej. Jednocześnie,



URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU

ul. Stary Rynek 24, 19-110 Goniądz

tel. 85 738 00 43 fax 85 738 03 07

kancelaria.um@goniadz.pl www.goniadz.pl

podczas wyborów aktualnego składu Rady Nadzorczej, nie wskazano innych kandydatów, którzy nie zostaliby wybrani na członków Rady Nadzorczej.

Członkowie Rady Nadzorczej Przystępującego, tj. Andrzej Zbigniew Chmielewski, Katarzyna Doroszkiewicz, Rafał Szkal-Egird i Adam Jabłoński, stanowią kandydatów wskazanych przez Wspólników, przez co Wspólnicy zapewnili sobie rzeczywistą kontrolę nad działalnością Rady Nadzorczej.

Z uwagi na ukształtowane w przepisach prawa zasady funkcjonowania spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, członek rady nadzorczej w spółce nie może stanowić przedstawiciela (reprezentanta) jednego, czy kilku wspólników. Członek rady nadzorczej nie może reprezentować interesów wyłącznie jednego, czy też kilku wspólników. Wykonywanie obowiązków przez członków rady nadzorczej odbywa się z zachowaniem staranności wynikającej z zawodowego charakteru ich działalności. W odniesieniu do członków wszystkich organów spółki, przy ocenie ich postępowania następuje odejście od przeciętnej, ogólnie wymaganej w stosunkach danego rodzaju staranności i obowiązuje swoisty miernik związany z rzetelnością, wiedzą, sumiennością, jaka powinna cechować profesjonalistów, a więc osoby, od których należy wymagać więcej niż od przeciętnego uczestnika obrotu. Członkowie rady nadzorczej tak jak członkowie zarządu, objęci są obowiązkiem lojalności wobec spółki (art. 214¹ § 2 ksh). Obowiązek ten ma bezterminowy charakter, co oznacza, że członkowie tych organów zobowiązani są do zachowania lojalności wobec spółki również zaprzestaniu pełnienia funkcji w organie spółki.

Członkowie Rady Nadzorczej BT zobowiązani są więc do działania w interesie BT, a nie w interesie Wspólników, czy też określonego Wspólnika. Celem działalności Rady Nadzorczej BT jest sprawowanie – w imieniu Wspólników – nadzoru nad działalnością BT i Zarządu spółki. Rada Nadzorcza działa więc w ogólnym interesie Spółki i Wspólników Spółki. Jednakże, mając na uwadze wyżej wskazane przepisy ksh, członek rady nadzorczej nie może działać wyłącznie w interesie jednego, czy też kilku wspólników, w oderwaniu od interesu spółki. Wspólnik spółki nie może również przekazać członkowi rady nadzorczej wiążących wytycznych co do działania w danej sprawie, czy sposobu załatwienia danej sprawy. Takie kompetencje przysługują wyłącznie wszystkim wspólnikom łącznie – zgromadzeniu wspólników. Członkowie rady nadzorczej pełnią swoją funkcję samodzielnie i nie wykonują poleceń wspólnika (nawet w przypadku, gdyby to ten wspólnik powołał członka w skład organu). Członek rady nadzorczej, zgodnie przepisami, zobowiązany jest do zachowania lojalności wobec spółki, a nie wobec wspólnika czy wspólników.

W skład Rady Nadzorczej BT wchodzi więc przedstawiciele wszystkich uczestniczących Zamawiających – Wspólników.



URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU

ul. Stary Rynek 24, 19-110 Goniądz

tel. 85 738 00 43 fax 85 738 03 07

kancelaria.um@goniadz.pl www.goniadz.pl

Rada Nadzorcza, z ramienia Wspólników, sprawuje nadzór nad działalnością BT. W szczególności Rada Nadzorcza posiada kompetencje w zakresie:

- 1) wyrażania zgody na podejmowanie inwestycji, zaciąganie zobowiązań lub zawieranie umów o wartości przekraczającej kwotę 100.000 zł, z wyjątkiem inwestycji, umów i zobowiązań, na które zgody udziela Zgromadzenie Wspólników,
- 2) zwoływania Nadzwyczajnych Zgromadzeń Wspólników, jeżeli zwołanie go uzna za wskazane, a Zarząd nie zwoła Zgromadzenia Wspólników w terminie dwóch tygodni od dnia zgłoszenia odpowiedniego żądania przez Radę Nadzorczą,
- 3) zawieszania z ważnych powodów członków Zarządu w pełnieniu obowiązków,
- 4) badania bilansu, rachunku zysków i strat oraz przepływu środków pieniężnych,
- 5) badania sprawozdania Zarządu Spółki,
- 6) stałego monitorowania stopnia realizacji przyjętych przez Zgromadzenie Wspólników w planach operacyjnych i finansowych parametrów ekonomicznych, docelowych wyników ekonomiczno-finansowych oraz zadań zleconych do wykonania Spółce,
- 7) dokonywania bieżących kontroli poszczególnych obszarów działalności Spółki,
- 8) egzekwowania od Zarządu terminowej realizacji obowiązków informacyjnych i sprawozdawczych wobec podmiotów wykonujących prawa z udziałów oraz reagowanie na stwierdzone nieprawidłowości,
- 9) monitorowania i kontrola istotnych dla Spółki decyzji Zarządu,
- 10) udzielania zgody Zarządowi lub wyrażania opinii dla Zgromadzenia Wspólników odnośnie podjęcia działań skutkujących wzrostem zobowiązań, udzielania gwarancji poręczeń majątkowych oraz w zakresie rozporządzania składnikami aktywów trwałych ponad limity wynikające z umowy Spółki.

Zarząd

Aktualnie w skład Zarządu BT wchodzi jedna osoba – Prezes Zarządu Anna Kamińska. Ten Członek Zarządu BT stanowi przedstawiciela każdego ze Wspólników – uczestniczących Zamawiających.

Rada Nadzorcza powołuje i odwołuje członków Zarządu. Rada Nadzorcza nie ma swobody w wyborze członków Zarządu, gdyż są oni powoływani spośród kandydatów wskazanych przez Wspólników. Przed odwołaniem członków Zarządu Rada Nadzorcza zasięga opinii Wspólników, a następnie powiadamia Wspólników o podjęciu uchwały w sprawie odwołania. Taka struktura powoływania członków organów BT, zapewnia kontrolującym Zamawiającym wpływ zarówno na skład Rady Nadzorczej, jak i skład Zarządu.



URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU

ul. Stary Rynek 24, 19-110 Goniądz

tel. 85 738 00 43 fax 85 738 03 07

kancelaria.um@goniadz.pl www.goniadz.pl

Tak wybrani Członkowie Zarządu stanowią przedstawicieli wszystkich uczestniczących Wspólników. Z uwagi na ukształtowane w przepisach prawa zasady funkcjonowania spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, członek zarządu w spółce nie może stanowić przedstawiciela (reprezentanta) jednego, czy kilku wspólników. Członek zarządu nie może reprezentować interesów wyłącznie jednego, czy też kilku wspólników.

Wykonywanie obowiązków przez członków zarządu odbywa się z zachowaniem staranności wynikającej z zawodowego charakteru ich działalności. Przy ocenie ich postępowania następuje odejście od przeciętnej, ogólnie wymaganej w stosunkach danego rodzaju staranności i obowiązuje swoisty miernik związany z rzetelnością, wiedzą, sumiennością, jaka powinna cechować profesjonalistów, a więc osoby, od których należy wymagać więcej niż od przeciętnego uczestnika obrotu.

Członkowie zarządu, objęci są obowiązkiem lojalności wobec spółki (art. 214¹ § 2 ksh). Obowiązek ten ma bezterminowy charakter, co oznacza, że zobowiązani są oni do zachowania lojalności wobec spółki również zaprzestaniu pełnienia funkcji w organie spółki.

Członkowie Zarządu BT zobowiązani są więc do działania w interesie BT, a nie w interesie Wspólników, czy też określonego Wspólnika. Celem działalności Zarządu jest prowadzenie spraw BT i reprezentowanie jej na zewnątrz. Zarząd działa więc w ogólnym interesie BT i Wspólników BT. Jednakże, mając na uwadze wyżej wskazane przepisy ksh, członek zarządu nie może działać wyłącznie w interesie jednego, czy też kilku wspólników, w oderwaniu od interesu spółki. Wspólnik spółki nie może również przekazać członkowi zarządu wiążących wytycznych co do działania w danej sprawie, czy sposobu załatwienia danej sprawy. Takie kompetencje przysługują wyłącznie wszystkim wspólnikom łącznie – zgromadzeniu wspólników oraz radzie nadzorczej. Członkowie zarządu pełnią swoją funkcję samodzielnie i nie wykonują poleceń wspólnika (nawet w przypadku, gdyby to ten wspólnik powołał członka w skład organu). Członek zarządu, zgodnie z przepisami, zobowiązany jest do zachowania lojalności wobec spółki, a nie wobec wspólnika czy wspólników.

Zgodnie z Pzp, poszczególny przedstawiciel może reprezentować więcej niż jednego zamawiającego sprawujące kontrolę. We skład wszystkich organów BT, tj. w Zgromadzenia Wspólników, Zarządu i Rady Nadzorczej wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących Zamawiających, przy czym w Zarządzie i Radzie Nadzorczej jeden przedstawiciel reprezentuje więcej niż jednego Zamawiającego. Jak wskazuje Urząd Zamówień Publicznych: *„Przesłanka minimalnego składu organów decyzyjnych kontrolowanej osoby prawnej oznacza, że reprezentowani w tym składzie powinni być wszyscy zamawiający, co nie oznacza, że każdy zamawiający musi mieć swojego przedstawiciela (przedstawiciel może reprezentować jednego, kilku lub wszystkich*



URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU

ul. Stary Rynek 24, 19-110 Goniądz

tel. 85 738 00 43 fax 85 738 03 07

kancelaria.um@goniadz.pl www.goniadz.pl

zamawiających) ani że w skład takich organów mogą wchodzić tylko zamawiający" (P. Nowicki, M. Romańska, M. Smaga, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Urząd Zamówień Publicznych, Warszawa 2021, s. 671-672). Ponadto, zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej: „Powyższe należy również wywieść z art. 12 ust. 3 lit. i Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, gdzie stwierdza się, że poszczególni przedstawiciele mogą reprezentować wszystkie uczestniczące instytucje zamawiające. W konsekwencji należy zgodzić się z Zamawiającym, że żaden członek Zarządu czy Rady Nadzorczej nie reprezentuje konkretnego współnika. Każdy bowiem reprezentuje każdego. Rada Nadzorcza rozpatruje wnioski współników, ale nie jest tak jakoby jeden członek Rady Nadzorczej oraz Zarządu był przypisany do konkretnego współnika. Tym bardziej, że członek Rady Nadzorczej, czy Zarządu zobowiązany jest do działania w interesie Spółki, a nie w interesie współnika/wspólników, gdyż są objęcie obowiązkiem lojalności wobec Spółki (art. 2141 k.s.h.), nie może więc znaleźć się w sytuacji "konfliktów interesów", gdyż reprezentuje interesy Spółki, a nie interesy konkretnych współników. Tym bardziej, że z art. 293 k.s.h. wynika odpowiedzialność odszkodowawcza Rady Nadzorczej i Zarządu za szkody wyrządzone Spółce. Członek Zarządu rozważa interesy różnych współników i samodzielnie podejmuje decyzje zgodnie z interesem Spółki i decyzje podejmowane są w ramach uchwały Rady Nadzorczej. Dodatkowo, za uznaniem każdego członka Rady Nadzorczej za przedstawiciela każdego ze współników przemawia fakt, że zostali oni wybrani jednogłośnie, o czym świadczy przedłożony jako dowód do odpowiedzi do odwołania Protokół Skrutacyjny. Powyższe Zamawiający przedłożył w odpowiedzi na argumentację i wątpliwości Odwołującego z odwołania. Przy czym, nawet gdyby dany współnik został przegłosowany, dana osoba nadal byłaby przedstawicielem tego współnika i wszystkich pozostałych. (...) Przesłanka minimalnego składu organów decyzyjnych kontrolowanej osoby prawnej oznacza, że reprezentowani w tym składzie powinni być wszyscy zamawiający, co nie oznacza, że każdy zamawiający musi mieć swojego przedstawiciela (przedstawiciel może reprezentować jednego, kilku lub wszystkich zamawiających) ani że w skład takich organów mogą wchodzić tylko zamawiający. Decydujący jest rzeczywisty wpływ danego pojedynczego zamawiającego na procedury decyzyjne w osobie prawnej, co nie oznacza, że będzie to wpływ skuteczny.

Zamawiający występujący w gronie innych zamawiających działających wspólnie może przykładowo zostać przegłosowany i cele, które chciał wyznaczyć osobie prawnej, nie zostaną wyznaczone. Nie oznacza to, że nie kontroluje on takiej jednostki w sposób umożliwiający udzielenie jej zamówień z wolnej ręki. Zawarta w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit. a Pzp przesłanka niedziałania w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad osobą prawną kontrolę oznacza, że kontrolowana osoba prawna nie musi



wyrażać celów każdego z zamawiających, istotne jest, żeby nie stała tym celom na przeszkodzie” (Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 marca 2023 r., sygn. akt: KIO 521/23).

2. Wykonywanie działalności głównie na rzecz kontrolujących Zamawiających

Ponad 90% działalności BT dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez Zamawiających sprawujących nad nią kontrolę. W celu potwierdzenia procentowego udziału działalności wykonywanej przez BT w ramach zadań powierzonych jej przez Wspólników, w stosunku do działalności ogółem, zlecono sporządzenie wiarygodnej analizy finansowej, a w 2023 r. również prognozy finansowej. Udział procentowy działalności wykonywanej na rzecz kontrolujących Zamawiających ustalono w oparciu o wiarygodną analizę finansową. Sporządzenie analizy finansowej zlecono niezależnemu rzeczoznawcy. Przedmiotem analizy rzeczoznawcy było:

- 1) sporządzenie wiarygodnej analizy finansowej celem określenia, jaki zakres działalności BT dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę (Gminy i Związek Gmin, będących Wspólnikami BT),
- 2) dokonanie analizy i określenie, jaki procentowo zakres działalności BT, w latach 2021 r. – 2023 r., dotyczył wykonywania zadań powierzonych jej przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę (Gminy i Związek Gmin, będących Wspólnikami BT).

We wnioskach analizy finansowej wartości przychodów BT za lata 2021 r. – 2023 r., sporządzonej we wrześniu 2024 r., stwierdzono, że:

- 1) w latach 2021 r. – 2023 r. BT wykonywał działalność wyłącznie na rzecz podmiotów sprawujących kontrolę nad Spółką, czyli 100% działalności BT dotyczyło wykonywania zadań na rzecz Gmin będących wspólnikami BT,
- 2) „Na podstawie przeprowadzonych analiz można jednoznacznie stwierdzić, że BiomTrans spełnia przesłanki zawarte w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit. b) PZP umożliwiające udzielenie powierzenia w trybie z wolnej ręki („in-house”) ponieważ udział zadań powierzonych przez Zamawiających (Wspólników), jak wykazano powyżej, wynosił w okresie lat 2021 - 2023, 100% wartości uzyskanych w toku działalności przychodów”.

Ponadto, również w 2024 r. BT wykonywała zadania wyłącznie na rzecz kontrolujących ją Zamawiających. W kolejnych latach BT ma wykonywać działalność także wyłącznie na rzecz kontrolujących Zamawiających – Wspólników. Potwierdza to w szczególności Prognoza Wielkości Przychodów Handlowych na lata 2023 – 2026 sporządzona w styczniu 2023 r., która w tym zakresie pozostaje aktualna.



URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU
ul. Stary Rynek 24, 19-110 Goniądz
tel. 85 738 00 43 fax 85 738 03 07
kancelaria.um@goniadz.pl www.goniadz.pl

Zgodnie więc z celem utworzenia BT, jakim jest wykonywanie zadań własnych Wspólników, 100% działalności BT dotyczy i dotyczyć będzie wykonywania zadań powierzonych jej przez Zamawiających sprawujących nad nią kontrolę.

3. Brak udziału kapitału prywatnego

W kontrolowanej osobie prawnej – BT, nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego. Wspólnikami BT są w/w Gminy i Związek Gmin. Posiadają oni wszystkie udziały BT. W kapitale BT nie ma więc bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

Załączniki:

- Analiza finansowa - ustalenie wskaźnika udziału przychodów z działalności powierzonej w wartości przychodów za lata 2021 – 2023,
- Prognoza Wielkości Przychodów Handlowych na lata 2023 – 2026.

USTALENIE WSKAŹNIKA UDZIAŁU PRZYCHODÓW Z DZIAŁALNOŚCI POWIERZONEJ W WARTOŚCI PRZYCHODÓW ZA LATA 2021 - 2023

dla
BiomTrans Spółka z o.o.

Grabówka, wrzesień 2024

1. WPROWADZENIE

Niniejsze opracowanie sporządził Wojciech Pietrowski (dalej Wykonawca) na zlecenie BiomTrans Sp. z o.o. (BiomTrans), zgodnie z umową z dnia 10 września 2024 roku.

Zgodnie z umową z dnia 10 września 2024 roku, Wykonawca został zobowiązany do:

- analizy i określenia procentowego udziału działalności dotyczącej wykonywania przez BiomTrans Sp. z o.o. zadań powierzonych Spółce przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę (Gminy i Związek Gmin, będących wspólnikami Spółki) w całej działalności BiomTrans Sp. z o.o., przy uwzględnieniu średniego przychodu osiągniętego przez BiomTrans sp. z o.o. w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające, tzn. za okres lat 2021 – 2023.

BiomTrans Sp. z o.o. została powołana przez 15 podmiotów (gmin i związków gmin) z województwa podlaskiego celem zaspokajania potrzeb mieszkańców w zakresie zadań własnych gmin, związanych z gospodarką odpadami i realizuje zadania zlecone przez Gminy będące właścicielami Spółki.

Umowa Spółki została zawarta w formie aktu notarialnego sporządzonego w dniu 28 października 2021 roku przez Kamilę Mikucką-Klim notariusza w Białymstoku pod numerem repertorium A 3426/2021 (z późniejszymi zmianami). BiomTrans została zarejestrowana w Krajowym Rejestrze Sądowym pod numerem KRS 0000941787 w dniu 23 grudnia 2021r.. Przedmiotem działalności Spółki jest:

- działalność związana ze zbieraniem, przetwarzaniem i unieszkodliwianiem odpadów; odzysk surowców (PKD 38),
- działalność związana z rekultywacją i pozostała działalność usługowa z gospodarką odpadami (PKD 39)

W związku z planowanym zawieraniem przez Spółkę kolejnych umów, z zastosowaniem przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 t.j. ze zm.) (PZP), dotyczących tzw. „zamówień wewnętrznych” (zwanymi inaczej „in-house”) zachodzi potrzeba weryfikacji spełniania przez BiomTrans przesłanki zapisanej w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit b) ww. ustawy, czyli wykazania, że wskaźnik udziału zadań powierzonych na rzecz zamawiającego wynosi ponad 90%.

Powierzenie ma dotyczyć usług odbioru i transportu odpadów komunalnych od mieszkańców z nieruchomości zamieszkałych w roku 2024 i kolejnych.

W związku z brzmieniem przepisu art. 214 ust. 1 pkt. 13 w związku z przepisem art. 214 ust. 5:

Art. 214. [Przesłanki udzielenia zamówienia z wolnej ręki]

1. Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z następujących okoliczności:

13) zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

a) zamawiający wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, **sprawuje nad daną osobą prawną kontrolę**, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami (...)

b) **ponad 90% działalności** kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,

c) w kontrolowanej osobie prawnej **nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego**

5. Do obliczania procentu działalności, o którym mowa w ust. 1 pkt 11 lit. b, pkt 12 lit. b, **pkt 13 lit. b** i pkt 14 lit. c, uwzględnia się średni przychód osiągnięty przez osobę prawną lub zamawiającego w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia.

celem opracowania jest obliczenie wartości wskaźnika powierzenia, rozumianego jako udział przychodów z tytułu zadań powierzonych przez zamawiającego w całkowitych przychodach BiomTrans w okresie lat 2021 – 2023, stanowiących 3 – letni okres poprzedzający rok udzielenia zamówienia.

2. ZAKRES DZIAŁALNOŚCI SPÓŁKI W LATACH 2021 - 2023

Aktualna na dzień 16 września 2024 roku lista wspólników BiomTrans obejmuje następujące podmioty:

1. Gmina Augustów ul. Mazurska 1C, 16-300 Augustów, 60 udziałów po 500 zł każdy o łącznej wartości 30 tys. zł,
2. Gmina Bargłów Kościelny ul. Augustowska 47, 16-320 Bargłów Kościelny, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
3. Gmina Goniądz ul. Plac 11 Listopada 38, 19-110 Goniądz, 60 udz. po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
4. Gmina Grajewo ul. Komunalna 6, 19-200 Grajewo, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
5. Gmina Janów ul. Parkowa 3, 16-130 Janów, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
6. Gmina Jasionówka ul. Rynek 19, 19-122 Jasionówka, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
7. Gmina Jaświły, Jaświły 7, 19-124 Jaświły, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
8. Gmina Knyszyn, ul. Rynek 39, 19-120 Knyszyn, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
9. Gmina Korycin, ul. Knyszyńska 2A, 16-140 Augustów, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
10. Gmina Krypno, Krypno Kościelne 23B, 19-111 Krypno Kościelne, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
11. Gmina Lipsk ul. Żłobikowskiego 4/2, 16-315 Lipsk, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
12. Gmina Nowinka, Nowinka 33, 16-304 Nowinka, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
13. Gmina Rajgród ul. Warszawska 32, 19-206 Rajgród, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
14. Gmina Sztabin ul. Augustowska 53, 16-310 Augustów, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
15. Związek Gmin „Kumiałka -Biebrza”, 16-140 Korycin, ul. Knyszyńska 2a (tworzą go gmina Korycin i gmina Janów), 1 udział po 500 zł każdy, o wartości 500 zł.

Zgodnie z przyjętymi przez Wójtów/Burmistrzów - Wspólników BiomTrans Sp. z o.o. założeniami zaakceptowanymi w dniu 29 listopada 2021 r.:

- BiomTrans w kolejnych latach ma świadczyć usługi odbioru i transportu odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych wyłącznie z terenu Gmin-Wspólników Spółki, co do zasady powierzanych przez te Gminy w trybie zamówienia z wolnej ręki, tzw. „in house”.
- zasady funkcjonowania usługi odbioru i transportu dla Gmin-Wspólników mają być opracowywane indywidualnie dla każdej gminy biorąc pod uwagę roczną ilość kilometrów (główny wskaźnik cenotwórczy) świadczenia powyższej usługi.

W 2021r. BiomTrans nie świadczyła usługi odbioru odpadów, ani żadnych innych usług.

W 2022r. BiomTrans świadczyła usługi odbioru odpadów:

- od stycznia do marca - dla gmin: Lipsk, Jaświły, Jasionówka,
- od kwietnia do grudnia - dla gmin: Lipsk, Jaświły, Jasionówka, Goniądz, Janów, Korycin.

W 2023r. BiomTrans świadczyła usługi odbioru odpadów:

- od stycznia do marca – dla gmin: Jaświły, Jasionówka, Sztabin, Lipsk,
- od kwietnia do grudnia – dla gmin: Jaświły, Jasionówka, Sztabin, Lipsk, Goniądz, Janów, Korycin, Bargłów Kościelny, Rajgród, Augustów,
- dodatkowo od września do grudnia dla gminy Nowinka.

W roku 2024 r. świadczenie usług odbywa się także wyłącznie na terenie Gmin-właścicieli. Poza tymi obszarami usługi nie są prowadzone.

Zakres terytorialny działalności w kolejnych latach:*Tabela1. Umowy z podmiotami funkcjonujące w 2022r.*

Lp	Gmina	Związek	okres											
			2022											
			1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12
1	Jaświły		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
2	Jasionówka		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
3	Lipsk		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
4	Janów	Kumiałka-Biebrza				x	x	x	x	x	x	x	x	x
5	Goniądz					x	x	x	x	x	x	x	x	x
6	Korycin	Kumiałka-Biebrza				x	x	x	x	x	x	x	x	x

źródło: opracowanie własne. x - funkcjonujące, xx - w trakcie postępowania, xxx - planowane

Tabela2 Umowy z podmiotami funkcjonujące w 2023r.

Lp	Gmina	Związek	okres											
			2023											
			1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12
1	Jaświły		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
2	Jasionówka		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
3	Lipsk		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
4	Janów	Kumiałka-Biebrza			x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
5	Goniądz					x	x	x	x	x	x	x	x	x
6	Korycin	Kumiałka-Biebrza				x	x	x	x	x	x	x	x	x
7	Sztabin		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
8	Bargłów					x	x	x	x	x	x	x	x	x
9	Rajgród					x	x	x	x	x	x	x	x	x
10	Augustów					x	x	x	x	x	x	x	x	x
11	Nowinka										x	x	x	x

źródło: opracowanie własne. x - funkcjonujące,

3. PODSTAWA OBLICZENIA WSKAŹNIKA POWIERZENIA

Zamówienia typu in-house („wewnętrzne”) to forma współpracy pomiędzy zamawiającym a podmiotem ściśle od zamawiającego uzależnionym, zarówno pod względem prawnym, organizacyjnym i gospodarczym.

Przepis art. 214 ust. 1 pkt 13 ustawy PZP stanowi, że zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) zamawiający wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, sprawuje nad daną osobą prawną kontrolę, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami, przy czym wspólne sprawowanie kontroli ma miejsce, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:
 - w skład organów decyzyjnych kontrolowanej osoby prawnej wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących zamawiających, z zastrzeżeniem, że poszczególny przedstawiciel może reprezentować więcej niż jednego zamawiającego,
 - uczestniczący zamawiający mogą wspólnie wywierać dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje kontrolowanej osoby prawnej,
 - kontrolowana osoba prawna nie działa w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad nią kontrolę,
- b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,
- c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

Niniejsze opracowanie dotyczy weryfikacji spełniania przesłanki z pkt b).

Do obliczania procentu działalności, o którym mowa, uwzględnia się średni przychód osiągnięty w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia. Przychód taki powinien uwzględniać całą działalność prowadzoną przez podmiot, z czego ponad 90% musi być generowane w ramach zadań powierzonych mu zamawiającego.

Ważnym zagadnieniem przy zamówieniu „in-house” jest ocena, kiedy należy badać wystąpienie przesłanek pozwalających na udzielenie zamówienia z wolnej ręki. Zasadniczo, fakt spełniania przesłanek bada się na dzień udzielenia zamówienia w trybie z wolnej ręki. Przesłanki dotyczące zakresu kontroli i udziału kapitału prywatnego muszą być spełnione na dzień podpisywania umowy o zamówienie. Procent działalności określa się w oparciu o dane finansowe z ostatnich 3 lat poprzedzających zamówienie, co należy rozumieć jako dane o uzyskanych przychodach zawartych w sprawozdaniach finansowych za 3 lata poprzedzające rok udzielenia zamówienia.

W związku z powyższym, przyjęto, że zamówienie zostanie złożone w roku 2024, więc na potrzeby ustalenia wskaźnika powierzenia, rozumianego jako udział przychodów z tytułu zadań powierzonych przez zamawiającego w całkowitych przychodach Biom Trans pozyskano następujące materiały:

- zatwierdzone sprawozdania finansowe Biom Trans sp. z o.o. za lata 2021 – 2023,
- zestawienia obrotów i sald Biom Trans Sp. z o.o. za lata 2021 – 2023, stanowiące podstawę sporządzenia w/w sprawozdań finansowych,
- uzgodnione ze w/w zestawieniami obrotów i sald dzienniki transakcyjne Spółki za lata 2021 – 2023,
- raporty sprzedaży usług z okresu lat 2022 – 2023 zawierające dane ilościowe i wartościowe dotyczące przedmiotu usług oraz dane podmiotów na rzecz których świadczone usługi.

Dokonano uzgodnienia pozyskanych materiałów i stwierdzono, że zatwierdzone sprawozdania finansowe za lata 2021 - 2023 wynikają z otrzymanych zestawień obrotów i sald, zaś zestawienia obrotów są zgodne z dziennikami transakcji. Na podstawie zapisów dzienników ustalono wartość i strukturę podmiotową przychodów ze sprzedaży za lata 2022 – 2023, dane te porównano z raportami sprzedaży usług w wymiarze wartościowym i podmiotowym i stwierdzono ich zgodność w istotnych aspektach.

4. ANALIZY I OBLICZENIE WSKAŹNIKA POWIERZENIA

Poniżej przedstawiono syntetyczne dane finansowe wynikające ze sprawozdań finansowych i ksiąg rachunkowych Spółki za lata 2021 – 2023:

Wyszczególnienie	2021	2022	2023	RAZEM
Sprawozdanie finansowe				
przychody ze sprzedaży produktów	0,00	1 438 952,95	3 117 916,10	4 556 869,05
Księgi rachunkowe				
obroty syntetyczne - konto 705	0,00	1 438 952,95	3 117 916,10	4 556 869,05
dziennik transakcji - sprzedaż	0,00	1 438 952,99	3 117 916,11	4 556 869,10
URZĄD GMINY JASIONÓWKA		206 063,38	232 960,09	
URZĄD GMINY JAŚWIŁY		210 861,72	258 619,70	
URZĄD MIEJSKI W GONIĄDZU		256 354,96	316 122,82	
URZĄD MIEJSKI W LIPSKU		423 391,83	469 970,44	
ZWIĄZEK GMIN "KUMIAŁKA - BIEBRZA"		342 281,09	409 648,57	
URZĄD GMINY BARGŁÓW KOŚCIELNY			232 444,19	
URZĄD GMINY SZTABIN			375 895,43	
URZĄD GMINY W AUGUSTOWIE			381 347,80	
URZĄD GMINY W NOWINCE			80 971,00	
URZĄD MIEJSKI W RAJGRODZIE			359 936,07	

Z powyższych danych wynika, że wykazane w sprawozdaniach finansowych przychody z działalności za lata 2022 -2023 w całości dotyczą przychodów ze świadczenia usług na rzecz podmiotów będących współwłaścicielami Biom Trans Sp. z o.o., co wynika z identycznej wartości przychodów wykazanych w sprawozdaniu oraz wynikających z transakcji dziennika w podziale na odbiorców. Wykazana w dziennikach transakcyjnych sprzedaży kwota przychodów została uzgodniona ze szczegółowymi raportami sprzedaży i w całości dotyczy sprzedaży usług odbioru odpadów, czyli działalności powierzonej.

Wskaźnik udziału działalności powierzonej w całej działalności Spółki w okresie lat 2021 – 2023 wynosił 100%.

5. PODSUMOWANIE

Spółka BiomTrans jest spółką powołaną przez Gminy-Wspólników, które są jej jedynymi udziałowcami. Spółka funkcjonuje wykonując zadania własne Gmin (aktualnie części Gmin-Wspólników) związane z gospodarką odpadami, poprzez świadczenie usług o charakterze użyteczności publicznej oraz planuje w oparciu o zastosowanie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych dotyczących tzw. „in-house” podpisywanie umów powierzenia na odbiór i transport odpadów komunalnych od właścicieli z nieruchomości zamieszkałych z kolejnymi Gminami-Wspólnikami.

Jedną z przesłanek koniecznych do wypełnienia w tym trybie jest realizacja w ramach umów powierzenia ponad 90% przychodów na rzecz Zamawiającego.

W niniejszym opracowaniu, w oparciu o zatwierdzone sprawozdania Spółki Biom Trans za lata 2021 - 2023 oraz stanowiące podstawę ich sporządzenia księgi rachunkowe ustalono wskaźnik realizacji przychodów na rzecz Zamawiającego.

Na podstawie przeprowadzonych analiz można jednoznacznie stwierdzić, że BiomTrans spełnia przesłanki zawarte w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit. b) PZP umożliwiające udzielenie powierzenia w trybie z wolnej ręki („in-house”) ponieważ udział zadań powierzonych przez Zamawiających (Wspólników), jak wykazano powyżej, wynosił w okresie lat 2021 – 2023, 100% wartości uzyskanych w toku działalności przychodów.

Grabówka, dnia 18 września 2024 roku.

[Wojciech Pietrowski – biegły rewident](#)

15 – 523 Grabówka, ul. Europejska 37

NIP: 966 000 89 75

tel. 503 111 445



PODPIS ZAUFANY

WOJCIECH
PIETROWSKI

18.09.2024 21:53:50 [GMT+2]

Dokument podpisany elektronicznie
podpisem zaufanym

**PROGNOZA WIELKOŚCI
PRZYCHODÓW HANDLOWYCH
NA LATA 2023 - 2026**

dla

BiomTrans Spółka z o.o.

oraz

ustalenie wskaźnika powierzenia.

Grabówka, styczeń 2023

1. WPROWADZENIE

Niniejsze opracowanie sporządził Wojciech Pietrowski (dalej Wykonawca) na zlecenie BiomTrans Sp. z o.o. (BiomTrans), zgodnie z umową z dnia 22 grudnia 2022 roku.

Zgodnie z umową z dnia 22 grudnia 2022 roku, Wykonawca został zobowiązany do:

- analizy i określenia, jaki procentowo zakres działalności BiomTrans Sp. z o.o., w okresie od dnia jej utworzenia do końca listopada 2022 r., dotyczył wykonywania zadań powierzonych jej przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę (Gminy i Związek Gmin, będących współnikami spółki),
- sporządzenia wiarygodnej prognozy finansowej BiomTrans Sp. z o.o. celem określenia, jaki procentowo zakres przyszłej działalności BiomTrans sp. z o.o. dotyczyć będzie wykonywania zadań powierzonych jej przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę (Gminy i Związek Gmin, będących współnikami spółki).

BiomTrans Sp. z o.o. została powołana przez 15 podmiotów (gmin i związków gmin) z województwa podlaskiego celem zaspokajania potrzeb mieszkańców w zakresie zadań własnych gmin, związanych z gospodarką odpadami i realizuje zadania zlecone przez Gminy będące właścicielami Spółki.

Umowa Spółki została zawarta w formie aktu notarialnego sporządzonego w dniu 28 października 2021 roku przez Kamilę Mikucką-Klim notariusza w Białymstoku pod numerem repertorium A 3426/2021 (z późniejszymi zmianami). BiomTrans została zarejestrowana w Krajowym Rejestrze Sądowym pod numerem KRS 0000941787 w dniu 23 grudnia 2021r.. Przedmiotem działalności Spółki jest:

- działalność związana ze zbieraniem, przetwarzaniem i unieszkodliwianiem odpadów; odzysk surowców (PKD 38),
- działalność związana z rekultywacją i pozostała działalność usługowa z gospodarką odpadami (PKD 39)

W związku z planowanym zawieraniem przez Spółkę kolejnych umów, z zastosowaniem przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 t.j. ze zm.) (PZP), dotyczących tzw. „zamówień wewnętrznych” (zwanych inaczej „in-house”) zachodzi potrzeba weryfikacji spełniania przez BiomTrans przesłanki zapisanej w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit b) ww. ustawy, czyli wykazania, że wskaźnik udziału zadań powierzonych na rzecz zamawiającego wynosi ponad 90%.

Powierzenie ma dotyczyć usług odbioru i transportu odpadów komunalnych od mieszkańców z nieruchomości zamieszkałych w roku 2023 i kolejnych.

Celem wykonanej prognozy jest kalkulacja wielkości przychodów planowanych do osiągnięcia przez Spółkę w okresie prognozy oraz obliczenie wartości wskaźnika powierzenia, rozumianego jako udział przychodów z tytułu zadań powierzonych przez zamawiającego w całkowitych przychodach.

Z uwagi na fakt, iż dane dotyczące średniego przychodu za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia są niedostępne, na podstawie art. 214 ust. 6 PZP procent działalności podlegający weryfikacji został ustalony na podstawie prognoz.

Uzupełniając przedstawiono wyliczenia obrazujące jaki procentowo zakres działalności BiomTrans Sp. z o.o. dotyczył wykonywania zadań powierzonych jej przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę w okresie od dnia jej utworzenia do końca listopada 2022 r.

Prognoza na lata 2023 - 2026 r. została opracowana w oparciu o przedstawione przez Spółkę wyceny wartości netto umów aktualnie obowiązujących, szacunki dotyczące prowadzonej obecnie działalności dotyczące kilometrażu, ilości odbieranych odpadów oraz ilości mieszkańców w gminach uwzględniając przewidywane do podpisania umowy z poszczególnymi gminami w okresie prognozy.

2. HISTORIA I PLANOWANY ROZWÓJ DZIAŁALNOŚCI

Aktualna lista współników BiomTrans:

1. Gmina Augustów ul. Mazurska 1C, 16-300 Augustów, 60 udziałów po 500 zł każdy o łącznej wartości 30 tys. zł,
2. Gmina Bargłów Kościelny ul. Augustowska 47, 16-320 Bargłów Kościelny, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
3. Gmina Goniądz ul. Plac 11 Listopada 38, 19-110 Goniądz, 60 udz. po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
4. Gmina Grajewo ul. Komunalna 6, 19-200 Grajewo, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
5. Gmina Janów ul. Parkowa 3, 16-130 Janów, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
6. Gmina Jasionówka ul. Rynek 19, 19-122 Jasionówka, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
7. Gmina Jaświły, Jaświły 7, 19-124 Jaświły, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
8. Gmina Knyszyn, ul. Rynek 39, 19-120 Knyszyn, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
9. Gmina Korycin, ul. Knyszyńska 2A, 16-140 Augustów, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
10. Gmina Krypno, Krypno Kościelne 23B, 19-111 Krypno Kościelne, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
11. Gmina Lipsk ul. Żłobikowskiego 4/2, 16-315 Lipsk, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
12. Gmina Nowinka, Nowinka 33, 16-304 Nowinka, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
13. Gmina Rajgród ul. Warszawska 32, 19-206 Rajgród, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
14. Gmina Sztabin ul. Augustowska 53, 16-310 Augustów, 60 udziałów po 500 zł każdy, o wartości 30 tys. zł,
15. Związek Gmin „Kumiałka -Biebrza”, 16-140 Korycin, ul. Knyszyńska 2a (tworzą go gmina Korycin i gmina Janów), 1 udział po 500 zł każdy, o wartości 500 zł.

Zgodnie z przyjętymi przez Wójtów/Burmistrzów - Wspólników BiomTrans Sp. z o.o. założeniami zaakceptowanymi przez Wspólników Spółki w dniu 29 listopada 2021 r.:

- BiomTrans w kolejnych latach ma świadczyć usługi odbioru i transportu odpadów komunalnych z nieruchomości zamieszkałych wyłącznie z terenu Gmin-Wspólników Spółki, co do zasady powierzanych przez te Gminy w trybie zamówienia z wolnej ręki, tzw. „in house”.
- zasady funkcjonowania usługi odbioru i transportu dla Gmin-Wspólników mają być opracowywane indywidualnie dla każdej gminy biorąc pod uwagę roczną ilość kilometrów (główny wskaźnik cenotwórczy) świadczenia powyższej usługi.

W 2021r. BiomTrans nie świadczyła usługi odbioru odpadów.

W 2022r. BiomTrans świadczyła usługi odbioru odpadów:

- od stycznia do marca - dla gmin: Lipsk, Jaświły, Jasionówka,
- od kwietnia do grudnia - dla gmin: Lipsk, Jaświły, Jasionówka, Goniądz, Janów, Korycin.

W 2023r. planowane jest świadczenie odbioru usług:

- od stycznia do marca – dla gmin: Jaświły, Jasionówka, Sztabin, Lipsk, Janów
- od kwietnia do grudnia – dla gmin: Jaświły, Jasionówka, Sztabin, Lipsk, Goniądz, Janów, Korycin, Bargłów Kościelny, Rajgród, Augustów,
- dodatkowo od września do grudnia dla gminy Nowinka.

Od 2024 r. prognozowane świadczenie usług na terenie czternastu Gmin-właścicieli, tzn. gmin: Augustów, Bargłów Kościelny, Goniądz, Grajewo, Janów, Jasionówka, Jaświły, Knyszyn, Korycin, Krypno, Lipsk, Nowinka, Rajgród, Sztabin.

Harmonogram rozwoju terytorialnego działalności:

[Wojciech Pietrowski – biegły rewident](#)

15 – 523 Grabówka, ul. Europejska 37

NIP: 966 000 89 75

tel. 503 111 445

Tabela1. Umowy z podmiotami funkcjonujące w 2022r.

Lp	Gmina	Związek	okres											
			2022											
			1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12
1	Jaświły		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
2	Jasionówka		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
3	Lipsk		x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x	x
4	Janów	Kumiałka-Biebrza				x	x	x	x	x	x	x	x	x
5	Goniądz					x	x	x	x	x	x	x	x	x
6	Korycin	Kumiałka-Biebrza				x	x	x	x	x	x	x	x	x

źródło: opracowanie własne. x - funkcjonujące, xx - w trakcie postępowania, xxx - planowane

Tabela2 Umowy z podmiotami planowane do zawarcia w 2023r.

Lp	Gmina	Związek	okres											
			2023											
			1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12
1	Jaświły		xx	xx	xx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
2	Jasionówka		xx	xx	xx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
3	Lipsk		xx	xx	xx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
4	Janów	Kumiałka-Biebrza	xx	xx	xx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
5	Goniądz					xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
6	Korycin	Kumiałka-Biebrza				xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
7	Sztabin		xx	xx	xx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
8	Bargłów					xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
9	Rajgród					xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
10	Augustów					xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx	xxx
11	Nowinka										xxx	xxx	xxx	xxx

źródło: opracowanie własne. x - funkcjonujące, xx - w trakcie postępowania, xxx - planowane

Tabela3 Umowy z podmiotami planowanych do zawarcia w latach 2024-2026

Lp		Gmina	Związek	okres		
				2024	2025	2026
				cały rok	cały rok	cały rok
1		Jaświły		xxx	xxx	xxx
2		Jasionówka		xxx	xxx	xxx
3		Lipsk		xxx	xxx	xxx
4		Janów	Kumiałka-Biebrza	xxx	xxx	xxx
5		Goniądz		xxx	xxx	xxx
6		Korycin	Kumiałka-Biebrza	xxx	xxx	xxx
7		Sztabin		xxx	xxx	xxx
8		Bargłów		xxx	xxx	xxx
9		Rajgród		xxx	xxx	xxx
10		Augustów		xxx	xxx	xxx
11		Nowinka		xxx	xxx	xxx
12		Knyszyn		xxx	xxx	xxx
13		Krypno		xxx	xxx	xxx
14		Grajewo		xxx	xxx	xxx

źródło: opracowanie własne. x - funkcjonujące, xx - w trakcie postępowania, xxx – planowane

3. PODSTAWA PRZYGOTOWANIA PROGNOZ

Zamówienia typu in-house („wewnętrzne”) to forma współpracy pomiędzy zamawiającym a podmiotem ściśle od zamawiającego uzależnionym, zarówno pod względem prawnym, organizacyjnym i gospodarczym.

Przepis art. 214 ust. 1 pkt 13 ustawy PZP stanowi, że zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki, jeżeli zamówienie udzielane jest przez zamawiającego, o którym mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, osobie prawnej, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) zamawiający wspólnie z innymi zamawiającymi, o których mowa w art. 4 i art. 5 ust. 1 pkt 1, sprawuje nad daną osobą prawną kontrolę, która odpowiada kontroli sprawowanej przez nich nad własnymi jednostkami, przy czym wspólne sprawowanie kontroli ma miejsce, jeżeli spełnione są łącznie następujące warunki:
 - w skład organów decyzyjnych kontrolowanej osoby prawnej wchodzi przedstawiciele wszystkich uczestniczących zamawiających, z zastrzeżeniem, że poszczególny przedstawiciel może reprezentować więcej niż jednego zamawiającego,
 - uczestniczący zamawiający mogą wspólnie wywierać dominujący wpływ na cele strategiczne oraz istotne decyzje kontrolowanej osoby prawnej,
 - kontrolowana osoba prawna nie działa w interesie sprzecznym z interesami zamawiających sprawujących nad nią kontrolę,
- b) ponad 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej dotyczy wykonywania zadań powierzonych jej przez zamawiających sprawujących nad nią kontrolę lub przez inne osoby prawne kontrolowane przez tych zamawiających,
- c) w kontrolowanej osobie prawnej nie ma bezpośredniego udziału kapitału prywatnego.

Niniejsza prognoza dotyczy weryfikacji spełnienia przesłanki z pkt b).

Do obliczania procentu działalności, o którym mowa, uwzględnia się średni przychód osiągnięty w odniesieniu do usług, dostaw lub robót budowlanych za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia. Natomiast zgodnie z brzmieniem art. 214 ust. 6 ustawy PZP, w przypadku, gdy ze względu na dzień utworzenia lub rozpoczęcia działalności przez podmiot lub reorganizację jego działalności, dane dotyczące średniego przychodu za 3 lata poprzedzające udzielenie zamówienia są niedostępne lub nieadekwatne, procent działalności, ustala się za pomocą wiarygodnych prognoz handlowych. Przychód taki powinien uwzględniać całą działalność prowadzoną przez podmiot, z czego ponad 90% musi być generowane w ramach zadań powierzonych mu zamawiającego.

Prognozy, zgodnie z wytycznymi Urzędu Zamówień Publicznych, mogą być oparte o wszelkiego rodzaju dokumenty, w tym: wyceny, sprawozdania, bilanse, analizy finansowe, porozumienia etc., z których będą wynikać określone fakty.

Ważnym zagadnieniem przy zamówieniu „in-house” jest ocena, kiedy należy badać wystąpienie przesłanek pozwalających na udzielenie zamówienia z wolnej ręki. Zasadniczo, fakt spełnienia przesłanek bada się na dzień udzielenia zamówienia w trybie z wolnej ręki. Przesłanki dotyczące zakresu kontroli i udziału kapitału prywatnego muszą być spełnione na dzień podpisywania umowy o zamówienie. Procent działalności określa się w oparciu o dane finansowe z ostatnich 3 lat poprzedzających zamówienie, co należy rozumieć jako dane o uzyskanych przychodach zawartych w sprawozdaniach finansowych za 3 lata poprzedzające rok udzielenia zamówienia. Dopuszczalne jest ocenianie spełnienia przesłanki uwzględniając niezatwierdzone jeszcze sprawozdania za ostatni rok z tego okresu. **Odnosnie prognoz należy przyjąć analogiczne podejście, czyli należy je oceniać z punktu widzenia momentu oraz okresu udzielenia powierzenia.**

4. ZAŁOŻENIA PROGNOZY

BiomTrans świadczy usługi odbioru i transportu odpadów o różnych kodach z obszarów zamieszkałych. Główne grupy odpadów to:

[Wojciech Pietrowski – biegły rewident](#)

15 – 523 Grabówka, ul. Europejska 37

NIP: 966 000 89 75

tel. 503 111 445

- odpady zmieszane
- odpady selektywne
- odpady gabarytowe
- popiół (w okresie zimowym)

Przychody Spółki charakteryzują się sezonowością wynikającą z charakterystyki poszczególnych grup odpadów (np. odbiór popiołów tylko w okresie zimowym, odpady bio odbierane częściej w okresie letnim, gabaryty raz-kilka razy do roku) oraz zróżnicowania zapotrzebowania pomiędzy Gminami. Aspekty te zostały wzięte pod uwagę przy konstruowaniu prognozy. Opierano się również o dane i wielkości liczbowe wynikające z dotychczasowo prowadzonej działalności w poszczególnych obszarach.

Jedną z przesłanek udzielenia powierzenia w trybie „in-house” jest spełnienie przesłanki zawartej w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit b) PZP, co wymaga weryfikacji poziomu wskaźnika przychodu wynikającego z działalności powierzonej w całym przychodzie Spółki.

Zgodnie z wytycznymi przyjętymi przez właścicieli, BiomTrans ma świadczyć w okresie prognozy usługi wyłącznie na rzecz Gmin (Związku Gmin) - Wspólników Spółki.

Prognozę przedstawioną w niniejszym opracowaniu oparto o plany finansowe przedstawione przez służby BiomTrans sp. z o.o.

W celu weryfikacji wiarygodności przedstawionych przez Spółkę planów finansowych, porównano poszczególne planowane wielkości z dostępnymi danymi dotyczącymi kosztów odbioru i transportu odpadów. Oparto się na informacjach publikowanych w ramach gminnych raportów analizy stanu gospodarki odpadami, informacjach zawartych w Biuletynach Informacji Publicznej (BIP) oraz szacowaniach na podstawie elementów informacji z tych źródeł w przypadku braku danych bezpośrednich. W niektórych przypadkach użyto szacowanej ilości wozokilometrów, ilości Mg odpadów wytwarzanych w danej gminie lub ilości mieszkańców objętych gminnym systemem zagospodarowania odpadów oraz średniej ceny usługi przeliczonej na ww. kategorie.

Tabela4. Zidentyfikowane wartości kosztów za odbiór odpadów dla wybranych gmin.

[tys. PLN]	Okres			
Gmina	2020	2021	2022	2023
Jaświły		294 135		
Jasionówka		529 524		
Sztabin		330 984		
Goniądz	411 580		412 128	
Janów		514 285	541 867	
Korycin		330 739		
Rajgród			657 072	490 450
Nowinka			441 238	
Grajewo		388 152		
Knyszyn*		958 559		
Krypno*		567 229		

* wartości łącznie za odbiór i zagospodarowanie odpadów

opracowanie własne

Spółka dysponuje szczegółową kalkulacją kosztów będącą podstawą do kalkulowania stawek odbioru i transportu odpadów w poszczególnych gminach.

Na potrzeby prognozy wzięto pod uwagę: liczbę mieszkańców w gminach, ilości Mg odpadów generowanych historycznie w ramach poszczególnych kodów, harmonogramy odbioru uwzględniające okresy i wymagane w nich częstotliwości odbiorów, co uwzględniono w szacunku ilości

[Wojciech Pietrowski – biegły rewident](#)

15 – 523 Grabówka, ul. Europejska 37

NIP: 966 000 89 75

tel. 503 111 445

wozokilometrów niezbędnych do świadczenia usług. Przychody Spółki zgodnie z decyzją właścicieli ograniczone są poprzez przyjęcie rozsądnego zysku, rozumianego jako narzut do kosztów, na poziomie 5%.

5. PROGNOZA

5.1 Prognoza przychodów Spółki

Prognozę przychodów BiomTrans z poszczególnych zakresów, na bazie prognozowanych wartości przedstawia tabela poniżej. Przyjęto założenie odnowienia powierzenia w zakresie usług odbioru i transportu odpadów komunalnych w kolejnych latach prognozy.

Tabela 5. Wartość przychodów w latach 2022-2026

Przychody [PLN netto]	2022	2023	2024	2025	2026
Przychody z zadań powierzonych:					
- odbiór i transport odpadów	1 453 069	3 518 393	6 273 303	6 643 428	6 643 428
Przychody całkowite	1 453 069	3 518 393	6 273 303	6 643 428	6 643 428

*Przyjęto założenie odnowienia powierzenia

Dla roku 2022 przyjęto rzeczywiste dane za okres 01-11/2022 powiększone o prognozę wykonania za 12/2022.

5.2 Prognoza wskaźnika udziału zadań powierzonych

Zgodnie z zapisami PZP co najmniej 90% działalności kontrolowanej osoby prawnej powinno dotyczyć wykonywania zadań powierzonych jej przez Zamawiającego. Biorąc pod uwagę zapisy PZP o badaniu 3 letniej historii działalności przed udzieleniem powierzenia przeprowadzono analizę pod kątem zdolności Spółki do otrzymania powierzeń po zakończeniu każdego roku, przy założeniu udzielania każdego poręczenia na okres kolejnych 12 miesięcy.

Na podstawie przeprowadzonych analiz i symulacji stwierdzono, że **w każdym 3-letnim okresie prognozy wskaźnik powierzenia spełnia ten wymóg** i wynosi:

Tabela 6. Wartość procentowa wskaźnika powierzenia

3-letni okres weryfikacji	2022-2024	2023-2025	2024-2026
Wartość wskaźnika powierzenia	100%	100%	100%

Dodatkowo dokonano analizy i określenia, jaki procentowo zakres działalności BiomTrans Sp. z o.o. dotyczył wykonywania zadań powierzonych jej przez podmioty sprawujące nad nią kontrolę w okresie od dnia jej utworzenia do końca listopada 2022 r.

W roku 2021 Spółka nie uzyskiwała przychodów.

Wartość przychodów Spółki za okres styczeń – listopad 2022 wykazana na koncie 705 wyniosła 1 326 047 zł. Z analizy kont należności z tytułu dostaw(konto 201) za okres 11 miesięcy roku 2022 wynika, że w całości dotyczyły one rozrachunków z podmiotami sprawującymi kontrolę nad Spółką, co wskazuje na tożsame źródło uzyskanych przychodów – były to całości przychody uzyskane z wykonywania zadań powierzonych przez podmioty sprawujące kontrolę nad Spółką. Wartość wskaźnika powierzenia w okresie 01 – 11/2022 wyniosła 100%.

6. PODSUMOWANIE

Spółka BiomTrans jest spółką powołaną przez Gminy-Wspólników, które są jej jedynymi udziałowcami. Spółka funkcjonuje wykonując zadania własne Gmin (aktualnie części Gmin-Wspólników) związane z gospodarką odpadami, poprzez świadczenie usług o charakterze

Wojciech Pietrowski – biegły rewident

15 – 523 Grabówka, ul. Europejska 37

NIP: 966 000 89 75

tel. 503 111 445

użyteczności publicznej oraz planuje w oparciu o zastosowanie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych dotyczących tzw. „in-house” podpisywanie umów powierzenia na odbiór i transport odpadów komunalnych od właścicieli z nieruchomości zamieszkałych z kolejnymi Gminami-Wspólnikami.

Jedną z przesłanek koniecznych do wypełnienia w tym trybie jest realizacja w ramach umów powierzenia ponad 90% przychodów na rzecz Zamawiającego.

W niniejszym opracowaniu, w oparciu o zweryfikowane plany finansowe BiomTrans, dla wynikających z przepisów okresów trzyletnich, oszacowano wielkości prognozowanych przychodów oraz ustalono wskaźnik ich realizacji na rzecz Zamawiającego.

Prognozy oparto o plany ilościowe dotyczące poszczególnych zakresów prowadzonej oraz planowanej działalności oraz kalkulacjach bazujących na danych dotyczących gospodarki odpadami w poszczególnych Gminach.

Na podstawie przeprowadzonych analiz można jednoznacznie stwierdzić, że BiomTrans spełnia przesłanki zawarte w art. 214 ust. 1 pkt 13 lit. b) PZP umożliwiające udzielenie powierzenia w trybie z wolnej ręki („in-house”) ponieważ udział zadań powierzonych przez Zamawiających (Wspólników), jak wykazano powyżej, wynosi 100% w każdym z analizowanych okresów 3-letnich.

Grabówka, dnia 30 stycznia 2023 roku.

Wojciech Pietrowski