

Rada Nadzorcza
Komunikacji Miejskiej Sp. z o.o.
w Kołobrzegu

2013 -03- 27

Kołobrzeg, 27.03.2013 r.

liczba załączników

1

podpis

**Zgromadzenie Wspólników
Komunikacji Miejskiej
Sp. z o.o. w Kołobrzegu**

SPRAWOZDANIE

z kontroli przeprowadzonej przez Radę Nadzorczą
Komunikacji Miejskiej Sp. z o.o. w Kołobrzegu

Kontrolę przeprowadzono dnia 28 lutego bieżącego roku na podstawie planu kontroli Rady Nadzorczej na 2013 rok.

Kontrola dotyczyła *procedury załatwiania reklamacji, skarg i wniosków* składanych przez klientów w związku z nałożonymi na nich opłatami dodatkowymi z tytułu nieopłaconego postoju w strefie płatnego parkowania.

Kontrolę przeprowadzili członkowie Rady Nadzorczej w składzie:

1. Katarzyna Janicka - Golonka
2. Maria Bejger
3. Izabela Sobczak - Olczyk

w oparciu o udostępnioną dokumentację.

USTALENIA:

1. Zgodnie z Regulaminem Organizacyjnym Komunikacji Miejskiej w Kołobrzegu Sp. z o.o. ustanowionym Zarządzeniem Nr 13/2012 Prezesa Zarządu Komunikacji Miejskiej w Kołobrzegu Sp. z o.o. z dnia 31 grudnia 2012 r. rozpatrywaniem reklamacji, skarg i wniosków zajmuje się Dział Stref Płatnego Parkowania i Kontroli Biletów. W Dziale tym zatrudnieni są: Kierownik, Specjalista, dwóch Inspektorów ds. Stref Płatnego Parkowania oraz sześciu Kontrolerów Stref Płatnego Parkowania i pięciu Kontrolerów biletów.
2. Do zakresu zadań niniejszego Działu należy między innymi załatwianie reklamacji składanych zarówno w związku z nałożonymi na klientów opłatami dodatkowymi wynikającymi z nieuiszczenia opłaty za parkowanie pojazdu w strefie płatnego parkowania jak również reklamacji związanych z obowiązkiem uiszczenia opłaty dodatkowej za brak ważnego biletu w autobusie.
3. Podstawą funkcjonowania przedmiotowego Działu w zakresie obsługi stref płatnego parkowania są niżej wymienione dokumenty:
 - 1) Uchwała Nr XXXII/433/09 Rady Miasta Kołobrzeg z dnia 15 kwietnia 2009 r. w sprawie ustalenia stref płatnego parkowania oraz za parkowanie pojazdów samochodowych na drogach publicznych na terenie Gminy Miasto Kołobrzeg oraz sposobu ich pobierania;
 - 2) Umowa Nr 54/K-DR/2012 z dnia 30.04.2012 r. zawarta pomiędzy Gminą Miasto Kołobrzeg a Komunikacją Miejską w Kołobrzegu Sp. z o.o. dotycząca zorganizowania i administrowania SPP na terenie Gminy Miasta Kołobrzeg.
 - 3) Upoważnienie Nr OR.0052.74.2012.II udzielone przez Prezydenta Miasta Prezesowi Zarządu Spółki do wykonywania kontroli w SPP na terenie Gminy Miasto Kołobrzeg w zakresie ważności opłaty parkingowej, sporządzania oraz doręczania dłużnikom

upomnień, o których mowa w art. 15 ustawy z dnia 17.06.1966 r. o postępowaniu egzekucyjnym w administracji (Dz.U. z 2005 r. Nr 229, poz. 1954 z późn. zm.) dotyczących uiszczenia opłat za nieopłacony postój pojazdu samochodowego.

- 4) Regulamin Korzystania ze Stref Płatnego Parkowania na terenie Gminy Miasto Kołobrzeg.

Rozdział V Regulaminu dotyczy postępowania odwoławczego. I tak:

pkt 1 stanowi, iż *„Reklamacje w formie pisemnej od nałożonej opłaty dodatkowej za parkowanie w SPP bez uiszczenia opłaty wnosi się do zarządzającego SPP w terminie 7 dni od daty wystawienia wezwania załączając niezbędne dokumenty (oryginał biletu parkingowego, kopia abonamentu lub karty parkingowej, kopia wezwania). Wniesienie reklamacji nie przesunę terminu wskazanego w III pkt 1 niniejszego regulaminu”* tj. 14 dni.

Pkt 2 stanowi, iż *„W przypadku uiszczenia opłaty dodatkowej w terminie wskazanym w Rozdziale III pkt 1 niniejszego regulaminu prawo do wniesienia reklamacji wygasa”*.

Pkt 3 stanowi, iż *„Odpowiedzi na reklamacje są udzielane w trybie na zasadach określonych w Dziale VIII Kodeksu postępowania administracyjnego”*.

WNIOSKI POKONTROLNE:

1. W ocenie Rady Nadzorczej zachodzi konieczność ujednolicenia nazewnictwa stosowanego na określenie procedury odwoławczej od nakładanych opłat dodatkowych, używanego w obowiązujących przepisach prawa miejscowego oraz wystosowywanych wezwaniach do uiszczenia opłaty dodatkowej. Obecnie używane są zamiennie oznaczenia „odwołanie” (por. wezwania do uiszczenia opłaty dodatkowej) oraz „reklamacja” (por. Regulamin korzystania ze SPP).

2. Zdaniem Rady Nadzorczej Prezes Komunikacji Miejskiej w Kołobrzegu Sp. z o.o. nie dysponuje stosownym umocowaniem do rozpatrywania odwołań (ich uwzględniania bądź nieuwzględniania) od nałożonych opłat dodatkowych. Udzielone Prezesowi pełnomocnictwo (upoważnienie Nr OR.0052.74.2012.II) dotyczy wyłącznie prawa wykonywania kontroli w strefach płatnego parkowania, w zakresie: ważności opłaty parkingowej, sporządzania oraz doręczania dłużnikom upomnień. Przy czym udzielenie Prezesowi pełnomocnictwa w zakresie sporządzania oraz doręczania upomnień budzi zastrzeżenia i wymaga analizy pod kątem zgodności tego upoważnienia z art. 21 ustawy o drogach publicznych.

Nie dysponując stosownym umocowaniem ww. zakresie Prezes Komunikacji Miejskiej w Kołobrzegu Sp. z o.o. poprzez uwzględnienie odwołania, a co za tym idzie anulowanie nałożonej opłaty dodatkowej, umniejsza wpływy budżetowe Miasta Kołobrzeg. Każde zaś wykroczenie poza udzielone upoważnienie jest istotnym naruszeniem prawa. Na marginesie warto zaznaczyć, że w ocenie Rady Nadzorczej wątpliwa jest w ogóle możliwość przekazania władzom Spółki umocowania do anulowania opłat dodatkowej w drodze pełnomocnictwa. Niemniej kwestia powinna zostać również poddana głębszej analizie przez prawników zatrudnionych w Urzędzie Miasta.

3. W ocenie Rady Nadzorczej zachodzi także potrzeba zmiany procedury odwoławczej od nałożonych opłat dodatkowych. Obowiązujący obecnie zapis Rozdziału V pkt 3 Regulaminu korzystania ze SPP w brzmieniu: *„Odpowiedzi na reklamacje są udzielane w trybie i na zasadach określonych w Dziale VIII KPA”* poprzez odwołanie do przepisów procedury administracyjnej wprowadza w błąd skarżących, którzy przez ww. zapis mylnie przyjmują, iż Komunikacja Miejska w Kołobrzegu Sp. z o.o. jest organem administracji i winna przestrzegać terminów KPA, w tym terminów załatwiania spraw określonych w art.

35 KPA. Tymczasem Spółka nie jest organem administracji publicznej, opłaty dodatkowe nie są nakładane w drodze decyzji, wobec powyższego postępowanie odwoławcze nie może być podporządkowane rygorom z KPA.

Wprowadzenie procedury odwoławczej w Regulaminie korzystania ze SPP jest jedynie dobrowolną decyzją władz Miasta, alternatywą dla możliwości kwestionowania nałożonej opłaty w trybie ustawy o postępowaniu egzekucyjnym w administracji. Prawna możliwość dochodzenia racji oraz obrony interesów przez zobowiązanego powstaje bowiem dopiero na etapie postępowania egzekucyjnego, co następuje poprzez zgłoszenie zarzutu. Mając powyższe na uwadze procedura odwoławcza może być dowolnie uregulowana w Regulaminie korzystania ze SPP. Niemniej Rada Nadzorcza proponuje wprowadzić zapisy jednoznaczne oraz ściśle określone terminy do rozpatrywania odwołań. Posiłkowanie się przepisami obowiązujących procedur, w tym procedury określonej w KPA wprowadza tylko niepotrzebne zamieszanie.

4. Zdaniem Rady zachodzi również wątpliwość, czy Komunikacja Miejska w Kołobrzegu Sp. z o.o. jako jednostka organizacyjna jest uprawniona do wystawiania tytułów wykonawczych, występowania w charakterze wierzyciela w prowadzonym postępowaniu administracyjnym oraz do pobierania opłat dodatkowych.

Po pierwsze, zgodnie z ustawą o drogach publicznych uprawnionym do pobierania opłaty dodatkowej jest zarząd drogi, a w przypadku jego braku - zarządca drogi (art. 13f ust. 3 ustawy o drogach publicznych), którym w przypadku dróg publicznych (ulic) położonych w granicach miasta na prawach powiatu jest prezydent miasta (art. 19 ust. 5). Jednocześnie żaden przepis ustawy o drogach publicznych nie daje Zarządcy drogi (Prezydentowi Miasta) kompetencji do ich dalszej delegacji w zakresie poboru opłat za wyjątkiem powołania zarządu dróg tj. jednostki budżetowej zaliczanej do sektora finansów publicznych, która pokrywa swoje wydatki bezpośrednio z budżetu, a pobrane dochody odprowadza na rachunek budżetu jednostki samorządu terytorialnego. Powstaje zatem pytanie, czy jednostką taką jest Komunikacja Miejska w Kołobrzegu Sp. z o.o.?

W ocenie Rady Nadzorczej Spółka nią nie jest.

Po drugie, mając na względzie powyższe uwagi dotyczące pojęcia „zarządcy drogi” oraz treść art. 21 ust. 1 oraz ust. 1a wyżej zacytowanej ustawy wątpliwe jest również delegowanie na Spółkę bądź jej Prezesa innych obowiązków, m.in. w zakresie wystawiania tytułów wykonawczych, sporządzania i doręczania upomnień itp. Zarządca drogi (Prezydent Miasta) może bowiem wykonywać swoje obowiązki, w tym te realizowane w toku postępowania egzekucyjnego, wyłącznie przy pomocy jednostki organizacyjnej będącej zarządem drogi albo poprzez upoważnionych pracowników odpowiednio: urzędu marszałkowskiego, starostwa, urzędu miasta lub gminy albo pracowników jednostki organizacyjnej będącej zarządem drogi.

Według Rady Nadzorczej ani Spółka ani Prezes nie mogą zostać zaliczeni do żadnej z grup podmiotów enumeratywnie wyliczonych w art. 21 ust.1, 1a ustawy o drogach publicznych. Wobec powyższego upoważnienie udzielone przez Prezydenta Miasta Kołobrzegu Prezesowi Spółki, do dokonywania czynności procesowych wierzyciela w postępowaniu egzekucyjnym w administracji, pozostaje w sprzeczności z zapisami ustawy.

Prezes Zarządu Komunikacji Miejskiej Spółka z o.o. w Kołobrzegu po zapoznaniu się z treścią protokołu odniósł się do wniosków w nim zawartych w swoim piśmie, które stanowi załącznik do niniejszego sprawozdania.

Przewodnicząca Rady Nadzorczej

Kataryzyna Janicka - Golonka
Kataryzyna Janicka - Golonka