

UZASADNIENIE

1. Przedmiot regulacji:

Powołanie Zespołu do spraw spółki Kujawsko-Pomorski Fundusz Rozwoju spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, będącej jednoosobową spółką z wyłącznym udziałem Województwa Kujawsko-Pomorskiego oraz udzielenie członkom Zespołu pełnomocnictw łącznych do:

- a) wykonywania prawa głosu z udziałów Województwa w ww. Spółce, poprzez podejmowanie uchwał wspólników poza zgromadzeniem wspólników w sprawach enumeratywnie wskazanych w treści przedmiotowej uchwały;
- b) wykonywania czynności kontrolnych w ramach tzw. kontroli indywidualnej wspólnika spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

2. Omówienie podstawy prawnej:

Zgodnie z przepisem art. 12 ust. 4 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2016 r. poz. 576, z późn. zm.) w jednoosobowych spółkach jednostek samorządu terytorialnego funkcje zgromadzenia wspólników (walnego zgromadzenia) pełnią organy wykonawcze tych jednostek, co w przypadku samorządu województwa oznacza – przy uwzględnieniu treści art. 31 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2016 r. poz. 486, z późn. zm.) – iż funkcje te w jednoosobowych spółkach z udziałem województwa wykonuje zarząd województwa.

Z przepisem art. 12 ust. 4 ustawy o gospodarce komunalnej koresponduje przepis art. 41 ust. 2 pkt 2 ustawy o samorządzie województwa, który do właściwości zarządu województwa zastrzega gospodarowanie mieniem województwa, w tym wykonywanie praw z akcji i udziałów posiadanych przez województwo. Z kolei stosownie do brzmienia przepisu art. 57 ust. 5 ustawy o samorządzie województwa zarząd województwa może upoważnić pracowników urzędu marszałkowskiego do składania oświadczeń woli związanych z prowadzeniem bieżącej działalności województwa.

Przepis art. 107 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2016 r. poz. 380, z późn. zm.) wskazuje, iż w przypadku, gdy mocodawca ustanowił kilku pełnomocników z takim samym zakresem umocowania, każdy z nich może działać samodzielnie, chyba że co innego wynika z treści pełnomocnictwa, przy czym przepis ten stosuje się odpowiednio do pełnomocników, których pełnomocnik sam dla mocodawcy ustanowił.

Na podstawie § 13 ust. 3 Regulaminu Organizacyjnego Urzędu Marszałkowskiego Województwa Kujawsko-Pomorskiego w Toruniu Zarząd lub Marszałek Województwa mogą powoływać zadaniowe zespoły doraźne do załatwiania pewnej grupy spraw, jeżeli ich ranga tego wymaga.

Stosownie do treści przepisu art. 243 § 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1578, z późn. zm.) w braku ustawowych lub umownych ograniczeń, wspólnicy mogą uczestniczyć w zgromadzeniu wspólników oraz wykonywać prawo głosu przez pełnomocników.

Przepis art. 212 § 1 k.s.h. stanowi, iż w ramach prawa kontroli każdy wspólnik sam lub z upoważnioną przez siebie osobą może w każdym czasie przeglądać księgi i dokumenty spółki, sporządzać bilans dla swego użytku lub żądać wyjaśnień od zarządu. Natomiast przepis art. 227 § 2 k.s.h. pozwala na podejmowanie uchwał wspólników bez odbycia zgromadzenia wspólników, jeżeli wszyscy wspólnicy wyrażą na piśmie zgodę na postanowienie, które ma być powzięte, albo na głosowanie pisemne.

Postanowienie § 21 ust. 2 Aktu Założycielskiego Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Rozwoju sp. z o.o. przesądza, iż do czasu, kiedy jedynym wspólnikiem Spółki jest Województwo Kujawsko-Pomorskie, Zarząd Województwa wykonuje wszystkie uprawnienia przysługujące Zgromadzeniu Wspólników, przy czym może on działać

samodzielnie, jak i przez ustanowionych przez siebie pełnomocników. Z kolei według § 25 ust. 2 Aktu Założycielskiego Spółki, jej wspólnicy poprzez najszersze uprawnienia określone w przepisach prawa oraz w Akcie wykonują funkcje władcze, doradcze, koordynacyjne i kontrolne wobec innych organów Spółki, sprawując kontrolę odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami nieposiadającymi osobowości prawnej, w szczególności polegającą na wpływie na decyzje strategiczne i indywidualne dotyczące zarządzania sprawami Spółki.

3. Konsultacje wymagane przepisami prawa (łącznie z przepisami wewnętrznymi):

Nie dotyczy.

4. Uzasadnienie merytoryczne:

Sejmik Województwa Kujawsko-Pomorskiego mocą uchwały Nr XXIII/415/16 z dnia 29 sierpnia 2016 r. wyraził zgodę na utworzenie przez Samorząd Województwa spółki pod firmą Kujawsko-Pomorski Fundusz Rozwoju spółka z ograniczoną odpowiedzialnością. Spółka ta ma zostać wydzielona ze spółki pod firmą „Kujawsko-Pomorski Fundusz Pożyczkowy” sp. z o.o., na drodze przeprowadzenia procedury podziału spółki kapitałowej na podstawie przepisu art. 529 § 1 pkt 4 Kodeksu spółek handlowych.

W toku wszczętej procedury podziałowej dnia 26 stycznia 2017 r. doszło do skonsumowania ww. zgody sejmiku Województwa Kujawsko-Pomorskiego, jako że w tym dniu nastąpiło zawiązanie spółki w organizacji: Kujawsko-Pomorski Fundusz Rozwoju sp. z o.o. wskutek podjęcia uchwały Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników „Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Pożyczkowego” sp. z o.o. w sprawie podziału spółki przez wydzielenia, obniżenia kapitału zakładowego oraz zmiany aktu założycielskiego.

W ramach przyjętej konstrukcji prawnej, nowo zawiązana spółka – Kujawsko-Pomorski Fundusz Rozwoju sp. z o.o. działać ma w formule podmiotu wewnętrznego Województwa Kujawsko-Pomorskiego.

Mając zatem na względzie wypracowane w orzecznictwie Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości (aktualnie: Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej) reguły określające podstawy uznania danej osoby prawnej za podmiot wewnętrzny instytucji zamawiającej wskazać należy, iż jedną z przesłanek dokonania takiej kwalifikacji jest sprawowanie przez instytucję zamawiającą kontroli nad tą osobą analogicznej do tej, jaką instytucja ta sprawuje nad własnymi służbami (tj. jednostkami nie posiadającymi osobowości prawnej usytuowanymi w strukturze tej instytucji). Przedmiotowy wymóg został wprowadzony do rodzimego (krajowego) porządku prawnego, jako jedna z przesłanek uznania za dopuszczalne udzielenie zamówienia publicznie osobie prawnej, w stosunku do której zamawiający sprawuje tego rodzaju kontrolę – kwestie te normuje przepis art. 67 ust. 1 pkt 12 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164, z późn. zm.).

W przypadku Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Rozwoju sp. z o.o., będącej jednoosobową spółką z wyłącznym udziałem Samorządu Województwa Kujawsko-Pomorskiego, niezbędnym zatem jest – dla uwypuklenia jej statusu podmiotu wewnętrznego Województwa – wprowadzenie dodatkowego mechanizmu kontrolnego nad działalnością Spółki ponad ten, który urzeczywistniany jest na drodze wykonywania ustawowo i umownie określonych uprawnień Rady Nadzorczej, jak również poprzez przeprowadzanie zgromadzeń wspólników celem rozstrzygania spraw zastrzeżonych do właściwości tego organu, funkcje którego *nota bene* wykonuje Zarząd Województwa (art. 12 ust. 4 ustawy o gospodarce komunalnej).

Podstaw dla wdrożenia takiego mechanizmu dostarcza stosowne postanowienie § 25 ust. 2 Aktu Założycielskiego Spółki, *expressis verbis* formułujące zasadę, zgodnie z którą

jej Wspólnicy wykonują wobec organów Spółki funkcje w szczególności władcze i kontrolne sprawując kontrolę adekwatną do tej, jaką sprawują oni nad własnymi jednostkami niewyposażonymi w przymiot osobowości prawnej, co *de facto* implikuje wykonywanie tych funkcji również poza zgromadzeniem wspólników. Przy czym do czasu, gdy jedynym Wspólnikiem Spółki pozostawać będzie Województwo Kujawsko-Pomorskie ww. funkcje mogą być wykonywane bezpośrednio przez Zarząd Województwa, tudzież przez ustanowionych przez ten organ pełnomocników (§ 21 ust. 2 Aktu Założycielskiego).

Instytucjonalną formę takiego to władztwa i kontroli, jaka sprawowana będzie przez jedynego Wspólnika Spółki – Województwo Kujawsko-Pomorskie, stanowi powoływany niniejszą uchwałą Zespół do spraw Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Rozwoju sp. z o.o. (dalej: Zespół). W jego skład wejdą pracownicy Urzędu Marszałkowskiego Województwa Kujawsko-Pomorskiego w Toruniu, działający w ramach upoważnienia udzielonego im przez Zarząd Województwa w formie pełnomocnictwa łącznego. Zakresem przedmiotowym tego pełnomocnictwa objęte zostało wykonywanie prawa głosu z udziałów Województwa w Kujawsko-Pomorskim Funduszu Rozwoju sp. z o.o., jak także podejmowanie czynności kontrolnych wobec Spółki stanowiących treść tzw. prawa kontroli indywidualnej wspólnika.

Umocowanie Zespołu dochodzące do skutku mocą niniejszej uchwały Zarządu Województwa zakłada wykonywanie przezeń wskazanego wyżej prawa głosu poza zgromadzeniem wspólników, w sprawach enumeratywnie wyliczonych w jej § 2 ust. 1, które wskutek obranej konstrukcji pełnomocnictwa łącznego skutkuje koniecznością złożenia przez wszystkich członków Zespołu, zdalnych w danym momencie do wykonywania czynności objętych zakresem pełnomocnictwa, zgodnych oświadczeń woli implikujących jednorodność przy podejmowaniu stosownych rozstrzygnięć w sprawach zastrzeżonych do właściwości Zespołu.

Z kolei uprawnienia kontrolne realizowane za pośrednictwem działań Zespołu (§ 3 ust. 1 uchwały) zakładają permanentny charakter sprawowanej w ten sposób kontroli, w której uczestniczyć muszą – dla jej skuteczności względem Zarządu Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Rozwoju sp. z o.o. – wszyscy członkowie Zespołu zdalni w danym czasie do wykonywania swych czynności.

Tego rodzaju ukształtowanie sposobu realizacji czynności objętych zakresem pełnomocnictwa udzielanego niniejszą uchwałą w istocie rzeczy gwarantuje Wspólnikowi Kujawsko-Pomorskiego Funduszu Rozwoju sp. z o.o. – Województwu Kujawsko-Pomorskiemu sprawowanie kontroli nad działalnością Spółki w istocie rzeczy porównywaną co do zakresu i intensywności z kontrolą urzeczywistnianą przez organy Samorządu Województwa w stosunku do tych wojewódzkich samorządowych jednostek organizacyjnych, które nie posiadają osobowości prawnej. Tym samym dzięki przyjętemu rozwiązaniu instytucjonalnemu możliwym będzie bezpośrednie i nieprzerwane oddziaływanie Wspólnika na działalność statutową Spółki.

5. Ocena skutków regulacji:

Łączne uwzględnienie wyżej wskazanych (w pkt. 4 Uzasadnienia) implikacji wynikających z udzielanego członkom Zespołu pełnomocnictwa skutkuje – przy zastrzeżeniu spełnienia przez Kujawsko-Pomorski Fundusz Rozwoju sp. z o.o. pozostałych kryteriów uznania jej za podmiot wewnętrzny Województwa Kujawsko-Pomorskiego – tym, że status ten w odniesieniu do tej Spółki nie powinien być kwestionowany.

Zarówno powołanie Zespołu, jak i udzielenie jego członkom pełnomocnictw łącznych – określonych w § 2 ust. 1 i § 3 ust. 1 uchwały – nie wywołuje skutków finansowych w budżecie Województwa.