GOSPODARKA KOMUNALNA
05-430 Celestynów ul. Regucka 5
tel.- fax 0-22-789-70-52
gospodarka.kom@celestynow.pl
REGON 015610184 NIP 5321848943

Celestynów, dnia 16.02.2012 r.
L.Dz. DN/0511 / 3 /12

Pan Mirosław Szyda

Przewodniczący
Rady Gminy Celestynów

05- 430 Celestynów
ul. Regucka 3

dot: sporu Gminy Celestynów - Zakładu Budżetowego Gospodarka Komunalna z Otwockim Przedsiębiorstwem Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. w Otwocku dotyczącego opłat za odbiór ścieków z terenu Gminy Celestynów.

W związku z trwającymi od paru lat negocjacjami stron w sprawie zawarcia umowy odbioru ścieków z terenu Gminy Celestynów zrzucanych do sieci kanalizacyjnej OPWiK Sp z o.o. w Otwocku oraz konieczności uregulowania spornych należności, Gospodarka Komunalna w Celestynowie prosi o podjęcie stanowiska w sprawie przedstawienia OPWiK Sp. z o.o. propozycji ugodowego załatwienia sporu.

Otwocki Zakład Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. obciąża Gospodarkę Komunalną w Celestynowie spornymi fakturami VAT za odprowadzone ścieki i opłaty abonamentowe oraz fakturami VAT za przekroczony dopuszczalny ładunek ścieków według aktualnie obowiązującej taryfy uchwalanej przez Radę Miasta Otwock. Gospodarka Komunalna od sierpnia 2009 r. dokonuje częściowej zapłaty tych faktur według poprzednio obowiązującej taryfy. Nie znaczy to, że zgadza się z poprzednio stosowanymi stawkami i sposobami ustalania opłat. Można przyjąć, że dokonując zapłaty w tej części uznaje, iż może być to świadczenie ekwiwalentne do świadczonych przez powoda usług. Odmawia konsekwentnie zapłaty w pozostałej części i informuje o tym powoda. Odmawia również całkowitej zapłaty za faktury z tytułu przekroczonego ładunku ścieków, uznając naliczanie tych opłat za całkowicie nieuzasadnione.

Na dzień 19.01.2012r. zaległości wobec OPWiK Sp. z o.o. z tytułu niezapłaconych częściowo faktur VAT, nie rozstrzygnięte przez sądy, wynoszą:

- **za zrzut ścieków za okres:**
  a) sierpień, październik i grudzień 2009r. kwota wynosi – **34 998,76 zł**
  b) luty- grudzień 2010r. kwota wynosi – **167 619,36 zł**

c) styczeń-grudzień 2011r. kwota wynosi – **452 289,60 zł**
Łącznie – 654 907,72 zł

– **za przekroczony ładunek za okres:**
a) wrzesień – listopad 2007r. kwota wynosi – **40 510,66 zł**
b) grudzień 2010r. kwota wynosi – **189 315,25 zł**
c) styczeń – wrzesień 2011r. kwota wynosi – **443 377,65 zł**
Łącznie – 673 203,56 zł

Aby zobrazować przebieg sporu między stronami warto przytoczyć poniżej pewne fakty i uregulowania prawne dotyczące hurtowego odbioru ścieków.

Z dniem 1 stycznia 2004r. Gospodarka Komunalna przejęła od Urzędu Gminy Celestynów realizację odbioru ścieków od mieszkańców gminy Celestynów oraz ich odprowadzania do sieci kanalizacji miasta Otwock, przejmując umowy z odbiorcami usług z terenu gminy Celestynów oraz umowę nr 5058 z dnia 8 listopada 2002r. o odbiór ścieków zawartą pomiędzy Otwockim Zakładem Wodociągów i Kanalizacji – odbiorcą ścieków, a Urzędem Gminy Celestynów – dostawcą ścieków. W dniu 2 stycznia 2004r zawarty został aneks nr 1 do umowy nr 5058 z dnia 8.11.2002r., którego treść odpowiadała stanowi prawnemu obowiązującemu w momencie jego podpisania. Na dzień podpisania umowy i aneksu nr 1 obowiązywały przepisy ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (Dz. U. Nr 72 poz. 747), zgodnie z którymi przedsiębiorstwo wodociągowo – kanalizacyjne, które dostarczało ścieki do urządzeń kanalizacyjnych innego przedsiębiorstwa wodociągowo – kanalizacyjnego było traktowane tak jak indywidualny odbiorca usług, w związku z czym we wzajemnych rozliczeniach stosowano ceny i stawki ustalone w taryfach dla zbiorowego dostarczania wody i zbiorowego odprowadzania ścieków oraz postanowienia regulaminów dostarczania wody i odprowadzania ścieków.

Ustawa z dnia 22 kwietnia 2005 r. o zmianie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków oraz niektórych innych ustaw, wprowadziła wiele istotnych dla w/w umowy zmian. Art. 6 w/w ustawy otrzymał następujące brzmienie *„1. Dostarczanie wody i odprowadzanie ścieków odbywa się na podstawie pisemnej umowy o zaopatrzenie w wodę lub odprowadzanie ścieków zawartej między przedsiębiorstwem wodociągowo – kanalizacyjnym, a odbiorcą usług; 1a. Do zakupu wody lub wprowadzania przez przedsiębiorstwo wodociągowo – kanalizacyjne ścieków do urządzeń kanalizacyjnych niebędących w jego posiadaniu stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego."* W związku z ww. zmianami umowa między przedsiębiorstwem wodociągowo – kanalizacyjnym, które wprowadza ścieki do urządzeń kanalizacyjnych będących w posiadaniu innego przedsiębiorstwa wodociągowo – kanalizacyjnego zawierana jest w oparciu o przepisy Kodeksu Cywilnego, a nie w oparciu o przepisy ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków.

Gospodarka Komunalna od początku stała na stanowisku, że umowa nr 5058 z dnia 8 listopada 2002 r. o odbiór ścieków wraz z aneksem nr 1 jest niezgodna ze stanem prawnym obowiązującym od wejścia w życie ustawy z dnia 22 kwietnia 2005 r. i od listopada 2007 r. prowadzi negocjacje z OPWiK w sprawie zawarcia nowej

umowy. Jednocześnie nie może realnie wypowiedzieć dotychczasowej umowy, gdyż jest w przymusowym położeniu. Jest zobowiązana do zapewnienia nieprzerwanego odbioru ścieków z terenu Gminy Celestynów i może korzystać w tym zakresie wyłącznie z usług monopolisty, jakim jest OPWiK. Zgodnie z art. 58 Kodeksu cywilnego umowa nr 5058 z dnia 8 listopada 2002 r. o odbiór ścieków wraz z aneksem nr 1, w szczególności w części dotyczącej sposobu ustalania i wysokości ceny za odbiór ścieków z terenu Gminy Celestynów jest nieważna, jako czynność prawna sprzeczna z ustawą.

Pismem z dnia 30.11.2007r l.dz. D/ET/1117/07 Gospodarka Komunalna w Celestynowie wystąpiła z ofertą zawarcia umowy o świadczenie usług w zakresie odbioru ścieków komunalnych z sieci kanalizacyjnej gminy Celestynów, przesyłu ścieków za pośrednictwem urządzeń Spółki do oczyszczalni i ich oczyszczenia. W odpowiedzi OPWiK pismem z dnia 19.12.2007r. l.dz. KS/412/3780/2007 poinformowało, że jest na etapie opracowywania nowych umów z odbiorcami usług w tym umów na odbiór ścieków z Gminy Celestynów i Miasta Józefów, a przy piśmie z dnia 28.01.2008r. l.dz. KS/16/445/2008 przysłało projekt nowej umowy. Gospodarka Komunalna po analizie projektu umowy złożonego przez OPWiK, w piśmie z dnia 04.02.2008r l.dz. DN/2023/1/08 stwierdziła, że jest on w wielu miejscach niezgodny z obowiązującym stanem prawnym i zawiera wiele nieprawidłowości oraz wniosła o ustalenie terminu spotkania mającego na celu uzgodnienie spornych zapisów umowy.

W odpowiedzi, która wpłynęła 29.02.2008r. OPWiK przedstawiło stanowisko w/s zgłoszonych uwag i przesłało nowy projekt umowy. Gospodarka Komunalna pismem z dnia 10.04.2008r. l.dz. DN/2023/2/08 nie zaakceptowała projektu umowy przesłanego przez OPWiK podnosząc, iż nie wyraża zgody na stosowanie we wzajemnych rozliczeniach cen i stawek taryfy zatwierdzonej przez Radę Miasta Otwocka oraz naliczanie dodatkowych opłat za przekroczenie dopuszczalnych wartości wskaźników zanieczyszczeń dostarczanych ścieków komunalnych i przesłała nową wersję umowy.

20 sierpnia 2008 r. odbyło się spotkanie Prezesa Zarządu i Prokurenta OPWiK z Dyrektorem Gospodarki Komunalnej (potwierdzone sporządzoną notatką i zeznaniami świadka Magdaleny Łukomskiej), na którym ustalono, że:

- do dnia 20.12.2008r. zawarta zostanie umowa o świadczenie usług w zakresie odbioru i oczyszczania ścieków komunalnych z terenu gminy Celestynów,
- w terminie do 30.10.2008r. OPWiK przystąpi do negocjacji treści umowy,
- cena za przesył i oczyszczenie 1m3 ścieków będzie skalkulowana na podstawie faktycznych kosztów dotyczących Gospodarki Komunalnej,
- Gospodarka Komunalna ma prawo wglądu do dokumentów źródłowych, na podstawie których dokonywana jest kalkulacja ceny,
- **obecna (obowiązująca w dniu 20.08.2008r.) cena obowiązywać będzie do 30.06.2009r.**
- OPWiK rozpatrzy możliwość kalkulacji ceny dla Gospodarki Komunalnej na okres od 1.07.2009r do 31.12.2010r.

OPWiK przy piśmie z dnia 6.11.2008r. L.dz. KS/476/4792/2008 przysłało ponownie projekt umowy, który niestety nie uwzględnił postanowień przyjętych na spotkaniu w dniu 20.08.2008r., o czym Gospodarka Komunalna poinformowała

pismem z dnia 4.12.2008r. l.dz. DN/2023/3/08 proponując ponownie zorganizowanie spotkania w celu przeprowadzenia ostatecznych negocjacji treści umowy. W sprawie negocjacji treści umowy odbyły się dwa spotkania w dniu 26.01.2009r i 9.02.2009r i OPWiK przy piśmie z dnia 16.02.2009r. L.dz. KS/50/773/2009 i z 19.06.2009 r. przesłało nowy projekt umowy, którego Gospodarka Komunalna nie przyjęła z uwagi na zapisy dotyczące sposobu ustalania cen, opłat dodatkowych za przekroczenie wskaźników zanieczyszczeń ścieków komunalnych oraz nieuwzględnienia ustaleń ze spotkania w dniu 20.08.2008r. i w dniu 09.02.2009r.

W związku z brakiem akceptacji projektu umowy OPWiK pismem z dnia 10.07.2009r. L.dz. KS/424/3800/2009 odniosło się do uwag Gospodarki Komunalnej oraz oznajmiło, że do dnia podpisania umowy przyjmuje za obowiązujące we wzajemnych rozliczeniach stawki i opłaty jednostkowe obowiązujące na terenie miasta Otwocka.

Pismem z dnia 28.07.2009r L.dz.KS/440/4185/2009 OPWiK poinformowało Gospodarkę Komunalną, że do dnia podpisania umowy „na hurtowe odprowadzanie ścieków z terenu Gminy Celestynów" wprowadza nowe opłaty wg cennika obowiązującego na terenie miasta Otwock. Nie przesłała jednak tego cennika i nie wskazała, jakie konkretnie ceny i stawki opłat będzie stosować wobec pozwanego.

Pismem z dnia 29.07.2009r. L.dz. DN/2023/2/09 Gospodarka Komunalna poinformowała OPWiK, że do czasu podpisania umowy we wzajemnych rozliczeniach stosować będzie ceny uzgodnione przez strony na spotkaniu w dniu 20.08.2008r., a pismem z dnia 14.08.2009 L.dz. DN/2023/3/09 odniosła się do pisma OPWiK z dnia 10.07.2009r.

W odpowiedzi OPWiK stwierdziło, iż ponieważ żadna ze stron nie wypowiedziała umowy o świadczenie usług w zakresie odbioru ścieków nr 5058 z dnia 8.11.2002r., stosować będzie we wzajemnych rozliczeniach taryfę obowiązującą na terenie miasta Otwock, oraz dodało, że zapisy w/w umowy niezgodne z przepisami prawa obowiązują i będą obowiązujące do czasu zmiany umowy lub jej rozwiązania. Gospodarka Komunalna swoje stanowisko dotyczące projektu umowy potwierdziła w piśmie z dnia 2.10.2009r L.dz. DN/2023/4/09 i z dnia 18.01.2010r. L.dz. DN/2021/1/10.

W świetle powyższego na dzień dzisiejszy, we wzajemnych stosunkach między Otwockim Przedsiębiorstwem Wodociągów i Kanalizacji sp. z o.o. funkcjonuje – a raczej jest jednostronnie stosowana przez powoda umowa nr 5058 z dnia 8.11.2002r. wraz z aneksem nr 1, w której OPWiK narzuca uciążliwe warunki umowy, przynoszące mu nieuzasadnione korzyści.

OPWiK SP. z o.o. wystąpiło na drogę sądową o zapłatę za część faktur. Sądy rejonowe oraz sąd II instancji w uzasadnieniu wyroków wskazały m.in., że umowa nr 5058 o odbiór ścieków była zawierana w dniu 8 listopada 2002 r. z przyczyn obiektywnych zawarte w niej rozwiązania nie korespondowały z następującymi po tym dniu zmianami ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, m.in. z normą dodanego art. 6 ust 1a.

Sąd Okręgowy Warszawa Praga w Warszawie X Wydział Gospodarczy w uzasadnieniu wyroku z dnia 13.09.2011 r., sygn. akt: X Ga 67/11 jednoznacznie stwierdził, że omawiana powyżej umowa o odbiór ścieków nr 5058 z dnia 08.11.2002 r. (ze zmianami) stała się nieważna z dniem 17.08.2006 r., ponieważ

postanowienia dotyczące ceny za przyjmowanie ścieków (§6 umowy) nie były negocjowane, a ustalane w oparciu o uchwałę Rady Miasta Otwock.

W świetle powyższych orzeczeń sądowych potwierdzających stanowisko Gospodarki Komunalnej naliczanie przez OPWiK Sp. z o.o. opłat bezumownie, według stawek ustalanych corocznie przez Radę Miasta Otwock, jest niezasadne. Niemniej jednak w ewentualnym kolejnym sporze sądowym OPWiK Sp. z o.o. w Otwocku może dochodzić zapłaty za sporne faktury nie w oparciu o w/w umowę (uznaną przez sądy za nieważną), ale w oparciu o bezumowne świadczenie usługi odbioru ścieków (prowadzenie cudzych spraw bez zlecenia) na podstawie przedstawieniu kalkulacji kosztów odbioru, przesyłu i oczyszczenia ścieków odbieranych z terenu Gminy Celestynów. Taka kalkulacja, nawet zweryfikowana przez biegłego sądowego, na pewno będzie wyższa niż stawka opłat wynikająca z taryfy obowiązującej w 2008 r., a w/g której Gospodarka Komunalna dokonuje częściowej płatności za wystawiane przez OPWiK Sp. z o.o. faktury VAT. Wynik postępowania sądowego, opartego na kalkulacji rzeczywistych kosztów jakie ponosi OPWiK z tytułu odbioru ścieków z terenu Gminy Celestynów, jest trudny do przewidzenia. Może okazać się że kalkulacja kosztów okaże się nawet wyższa niż aktualnie obowiązujące stawki taryfowe uchwalane przez Radę Miasta Otwock.

Odmiennie, w mojej ocenie, przedstawia się sytuacja prawna dotycząca naliczanych przez OPWiK Sp. z o.o. opłat dodatkowych za ponadnormatywny zrzut ścieków. Warto przypomnieć w tym miejscu stanowisko Gospodarki Komunalnej reprezentowane w postępowaniach sądowych.

Opłaty dodatkowe były ustalone na podstawie pobieranych przez pracowników OPWiK Sp. z o.o. próbek ścieków, dokonania ich analizy fizyko-chemicznej w laboratorium powoda oraz na podstawie taryfy zatwierdzonej przez Radę Miasta Otwocka. Opłaty te zostały ustalone bezpodstawnie z naruszeniem bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa oraz postanowień łączącej strony umowy o odbiór ścieków, w sprzeczności z uregulowaniami ustawy z dnia 07.06.2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tj.: Dz.U.06.123.858 ze zm.), do której stosowania odsyłają wprost również zapisy aneksu nr 1 z dnia 02.01.2004 r.

Gospodarka Komunalna w Celestynowie od początku kwestionowała wiarygodność poboru próbek ścieków i badań przeprowadzanych przez powoda oraz ustalanych opłat z tytułu ponadnormatywnego ładunku ścieków na podstawie umowy o odbiór ścieków z dnia 5058 z dnia 08.11.2002 r. z aneksem. Pobory próbki ścieków odbyły się niezgodnie z obowiązującymi normami polskimi i europejskimi. Pobory odbyły się w niewłaściwym punkcie poboru, nie odzwierciedlającym rzeczywistej ilości ścieków odprowadzanych z terenu Gminy Celestynów. Osoby pobierające próbki mimo wezwania przedstawiciela pozwanego nie przedstawiły uprawnień do wykonania przedmiotowych czynności. Pobrane próbki ścieków zostały poddane analizie przez wewnętrzne laboratorium powoda, którego wyniki były kwestionowane przez pozwanego jako dokonane przez jednostkę nieuprawnioną w świetle obowiązujących przepisów prawa, a przez to niewiarygodne i niezgodne z postanowieniami umowy. Laboratorium Otwockiego Zakładu Wodociągów i Kanalizacji nie posiadało w ubiegłych latach zatwierdzonego certyfikatu wdrożonego systemu jakości; nie ma dokumentów potwierdzających, że laboratorium jest pod

nadzorem Wojewódzkiej Stacji Sanitarno – Epidemiologicznej w Warszawie; nie ma dokumentów potwierdzających posiadanie akredytacji Polskiego Centrum Akredytacji, nie jest poddane żadnej zewnętrznej kontroli pod względem jakości przeprowadzanych badań; brak jasnego systemu kontroli jakości oraz istnieje bezpośredni konflikt interesów. Gospodarka Komunalna nigdy nie kwestionowała uprawnień OPWiK do kontroli jakości i ilości ścieków wprowadzanych do jego urządzeń kanalizacyjnych, natomiast zawsze podkreślała konieczność poważnego respektowania obowiązujących norm i zasad w tym zakresie. Laboratorium, w którym są wykonywane badania, na podstawie których pozwany ma ponosić dodatkowe obciążenia finansowe za zrzut ścieków musi spełniać wszelkie normy przewidziane prawem oraz być wiarygodne co do procedur analizy począwszy od poboru próbki przez uprawnione osoby, warunki laboratoryjne, urządzenia techniczne, a skończywszy na ostatecznym wyniku i przesłaniu informacji do dostawcy ścieków.

Podsumowując. W zakresie opłat dodatkowych, w ewentualnym sporze sądowym, OPWiK Sp. z o.o. będzie bardzo trudno wykazać zasadność roszczeń z tytułu niezapłaconych faktur VAT za przekroczony ładunek ścieków. Z przedstawionych powyżej powodów odbiorca ścieków musiałby wykazać szkodę, jaką poniósł odbierając z terenu Gminy Celestynów ścieki o przekroczonym ładunku zanieczyszczeń. Z informacji posiadanych przez Gospodarkę Komunalną wynika, że OPWiK nie został obciążany żadnymi opłatami środowiskowymi w tym zakresie, ani jakość ścieków odprowadzanych z terenu Gminy Celestynów nie wywiera wymiernych, negatywnych skutków dla oczyszczalni otwockiej.

Reasumując.

W celu ugodowego załatwienia sporu z OPWiK Sp. z o.o. proponuję przedstawić następującą propozycję: Gospodarka Komunalna zapłaci OPWiK Sp. z o.o. brakującą część należności z wystawionych faktur VAT za usługę odbioru ścieków, według stawek taryfowych dla dostawców hurtowych uchwalanych przez Radę Miasta Otwock (wraz z odsetkami) w ratach miesięcznych zgodnie z harmonogramem spłat zobowiązań, a OPWiK Sp. z o.o. zrezygnuje z dochodzenia należności z tytułu zaległych opłat dodatkowych.

Umowa o świadczenie usługi hurtowego odbioru i oczyszczania ścieków komunalnych, przemysłowych, bytowych z kolektora kanalizacji sanitarnej odprowadzającego ścieki z urządzeń kanalizacyjnych Gminy Celestynów zostanie podpisana z datą obowiązująca **od dnia 01.08.2011r.** Stawka rozliczeniowa odpowiadać będzie cenom i taryfom stosowanym w mieście i gminie Otwock, tj. : ścieki bytowe – **5,28** zł/m3 ; ścieki użyteczności publicznej – **5,92 zł/m3;** ścieki z produkcji i usług – **6,39** zł/m3.

Opłaty dodatkowe stosowane będą w formie ryczałtu za miesiąc, zgodnie z propozycją zawartą w protokole negocjacji z dnia 20.01.2012r., tj.:

a) 3500,00 zł za stwierdzenie przekroczenia do 20% któregokolwiek wskaźnika wymienionego w załączniku nr 1 do umowy,

b) 5000,00 zł za stwierdzenie przekroczenia powyżej 20% któregokolwiek wskaźnika wymienionego w załączniku nr 1 do umowy,

c) 7000,00 zł za stwierdzenie przekroczenia powyżej 100% któregokolwiek wskaźnika wymienionego w załączniku nr 1 do umowy,

ci) 15000,00 zł za stwierdzenie przekroczenia powyżej 200% któregokolwiek wskaźnika wymienionego w załączniku nr 1 do umowy,

Proszę o przeanalizowanie sprawy i wyrażenie zgody przez Władze Gminy na powyższe działania.

wg rozdzielnika:

1. Pan Romuald Ziętala – Wiceprzewodniczący Rady Gminy Celestynów
2. Pan Marian Celiński – Radny Rady Gminy Celestynów
3. Pan Paweł Felczyk – Radny Rady Gminy Celestynów
4. Pani Izabella Filipowicz – Żaroń - – Radna Rady Gminy Celestynów
5. Pan Henryk Floriańczyk – Radny Rady Gminy Celestynów
6. Pan Tadeusz Floriańczyk – Radny Rady Gminy Celestynów
7. Pan Leszek Gąsiorowski – Radny Rady Gminy Celestynów
8. Pan Zbigniew Konefal – Radny Rady Gminy Celestynów
9. Pan Jacek Poplewski – Radny Rady Gminy Celestynów
10. Pan Stanisław Pawlak – Radny Rady Gminy Celestynów
11. Pan Jacek Strzeżysz – Radny Rady Gminy Celestynów
12. Pan Robert Wicik – Radny Rady Gminy Celestynów
13. Pan Łukasz Winiarski – Radny Rady Gminy Celestynów
14. Pan Witold Garliński – Radny Gminy Celestynów

DYREKTOR
Gospodarki Komunalnej
mgr Lucyna Komorowska