



Warszawa, 22 października 2018 r.

a/e

Prezes
Państwowego
Gospodarstwa Wodnego
Wody Polskie
KET.050.98.2018

- Otwockie Przedsiębiorstwo
Wodociągów i Kanalizacji Sp.z o.o.

DECYZJA

Na podstawie art. 27c ust. 2 i art. 29 ust 4 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1152, ze zm., zwanej dalej „zzwoś”), w związku z art. 104 § 1 i art. 138 § 1 pkt. 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1257 ze zm., zwanej dalej „kpa”),

po rozpatrzeniu

odwołania Otwockiego Przedsiębiorstwa Wodociągów i kanalizacji Sp. z o.o. w Otwocku od decyzji Dyrektora Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej w Warszawie z dnia 11 lipca 2019 r. znak WA.RET.070.1.217A.4.2018 w sprawie wprowadzenia i stosowania od 21 stycznia 2018 r. taryf za wodę i ścieki przez Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji

uchylam decyzję w całości i umarzam postępowanie organu I instancji

UZASADNIENIE

Pismem z dnia 23 marca 2018 r. znak BRM.0004.72.2018 Przewodniczący Rady Miasta Otwocka wystąpił do Dyrektora Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej w Warszawie z wnioskiem o wszczęcie postępowania dotyczącego wprowadzenia i stosowania od dnia 21 stycznia 2018 r. przez Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. Z o.o. taryf za wodę i ścieki w sposób niezgodny z przepisami ustawy z dnia 27 października 2017 r. o zmianie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym oczyszczaniu ścieków oraz niektórych innych ustaw. Wniosek powyższy został uzupełniony przez Przewodniczącego Rady Miasta Otwocka pismem z dnia 23 kwietnia 2018 r. znak BRM.0004.96.2018.

W dniu 7 maja 2018 r. Dyrektor RZGW zawiadomił o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie niezgodnego z przepisami wprowadzenia i stosowania taryf za wodę i ścieki na terenie miasta Otwocka, wskazując art. 27a zzwoś jako przepis prawa materialnego uprawniający do takiego działania.

W dniu 24 maja 2018 r. pismem znak WA.RET.070.217A.1.2018 Dyrektor RZGW działając na podstawie art. 50 par. 1 Kpa wezwał Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i kanalizacji Sp. z o.o. do złożenia pisemnych wyjaśnień odnośnie wprowadzenia od 21 stycznia 2018 r. na terenie miasta Otwocka nowych taryf za wodę i ścieki oraz przedłożenia kopii dokumentów dot. prowadzonej przez



Przedsiębiorstwo działalności w zakresie zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków, w tym kopii decyzji zatwierdzającej stosowane taryfy.

Jednocześnie w wezwaniu tym Dyrektor RZGW szczegółowo poinformował o stanie faktycznym oraz prawnym dotyczącym działań Przedsiębiorstwa w zakresie stosowania taryf za wodę i ścieki. W szczególności organ poinformował o zmianie przepisów ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków w zakresie trybu zatwierdzania taryf, oraz organów właściwych w tej sprawie dokonanej ustawą z dnia 27 października 2017 r. o zmianie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków oraz niektórych innych ustaw, która weszła w życie 12 grudnia 2017 r.

7 czerwca 2018 r. Przewodniczący Rady Miasta Otwocka, odpowiadając na pismo Dyrektora RZGW z dnia 22 maja 2018 r. poinformował, iż wniosek OPWiK w sprawie zatwierdzenia taryf zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków w Mieście Otwock oraz Mieście Karczew na okres od dnia 21 stycznia 2018 r. do dnia 20 stycznia 2019 r., z dnia 10 listopada 2017 r. został przekazany przez Prezydenta Miasta Otwocka przy piśmie z dnia 11 grudnia 2017 r.; Przewodniczący przekazał także kopie dokumentów otrzymanych od Prezydenta Miasta Otwocka, uchwałą Nr LIX/463/17 z dnia 18 grudnia 2017 r. w sprawie przekazania pisma Prezydenta Miasta Otwocka z dnia 11 grudnia 2017 r. znak WPMI.030.14.2017 według właściwości, oraz kopię wcześniejszej korespondencji z Dyrektorem RZGW w tej sprawie.

Odpowiadając na wezwanie Dyrektora RZGW w Warszawie OPWiK pismami z dnia 12 czerwca 2018 r. znak KS/1051/2018 oraz 1050/NK/2018 przedstawiło obszerne wyjaśnienia dotyczące sposobu wprowadzenia taryf od dnia 21 stycznia 2018 r. oraz żądane w tym wezwaniu kopie posiadanych przez Przedsiębiorstwo dokumentów. Z wyjaśnień tych wynika, że zdaniem Przedsiębiorstwa do wprowadzenia taryf od dnia 21 stycznia 2018 r. uprawniało brzmienie przepisu art. 9 ust 3 ustawy z 27 października 2017 r. o zmianie ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę... Pogląd taki wyraził również Prezydent Miasta Otwocka w piśmie z dnia 19 grudnia 2017 r., bez znaku, skierowanym do OPWiK w Otwocku. W piśmie tym Prezydent poinformował Przedsiębiorstwo, iż wobec nie podjęcia przez Radę Miasta Otwocka uchwały w sprawie zatwierdzenia lub odmowy zatwierdzenia taryf, zgodnie z art. 9 ust. 1 i ust. 3 na terenie gmin Otwock i Karczew w okresie od 21 stycznia 2018 r. do 10 czerwca 2018 r. obowiązywać będzie taryfa objęta wnioskiem z 10 listopada 2017 r. złożonym przez Przedsiębiorstwo.

W dniu 25 czerwca 2018 r. Dyrektor RZGW w Warszawie zawiadomieniem znak WA.RET.070.1.217A.1.2018 poinformował o zakończeniu postępowania, ustalając 3 dniowy termin (od otrzymania zawiadomienia), w którym Strona ma prawo wypowiedzieć się co do zebranych dowodów, materiałów i zgłoszonych żądań, po upływie którego wydana zostanie decyzja.

W dniu 2 lipca 2018 r. w siedzibie RZGW w Warszawie przedstawiciele OPWiK w Otwocku zapoznali się ze zgromadzonymi aktami sprawy, zgłaszając jednocześnie zastrzeżenie odnośnie krótkiego terminu wyznaczonego na wypowiedzenie się w tym zakresie.

W dniu 2 lipca 2018 r. z aktami sprawy zapoznał się Przewodniczący Rady Miasta Otwocka, który następnie pismem z dnia 6 lipca 2018 znak BRM.0004.135.2018 poinformował Dyrektora RZGW, iż intencją pisma Przewodniczącego z dnia 23 marca 2018 r. było poinformowanie organu o sytuacji niezgodnej z prawem, której analiza mogłaby doprowadzić do wszczęcia postępowania administracyjnego z urzędu. Jednocześnie Przewodniczący poinformował, iż nie może być uznany za stronę postępowania, a kierowaną przez niego korespondencję należy traktować jako pisma radnego gminy, wnosząc o rozważenie wszczęcia postępowania z urzędu.



W takim stanie rzeczy Dyrektor RZGW w Warszawie wydał decyzję z dnia 11 lipca 2018 r. znak WA.RET.070.1.217A.4.2018, w której, działając na podstawie art. 27a i art. 29 ust. 1 pkt 2 ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, orzekł o:

1. Umorzeniu postępowania w części dotyczącej art. 29 ust. 1 pkt 2 ustawy
2. Niezgodnym z prawem stosowaniu przez Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. taryf dla zbiorowego zaopatrzenia w wodę i zbiorowego odprowadzania ścieków na terenie gmin m Otwock i m. Karzew i nieobowiązywaniu stosowanych obecnie taryf.

W uzasadnieniu decyzji Dyrektor RZGW przedstawił przebieg postępowania oraz zgromadzone w sprawie dowody oraz wskazał podstawy prawne stwierdzenia, iż stosowane przez Przedsiębiorstwo od 21 stycznia 2018 r. są niezgodne z prawem. Jednocześnie Dyrektor RZGW stwierdził, że OPWiK stosuje od 21 stycznia 2018 r. taryfy zatwierdzone przez Prezydenta Miasta Otwocka, w związku z czym nie ma przesłanek zastosowania przepisu art. 29 ust. 1 pkt 2 zwoś.

Od powyższej decyzji Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji, pismem z dnia 30 lipca 2018 r. wniosło, za pośrednictwem Dyrektora RZGW w Warszawie, odwołanie do Prezesa Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie.

W odwołaniu Strona zarzuciła decyzji uchybienie:

1. art. 27a ust. 3 poprzez przekroczenie kompetencji nadanych organowi regulacyjnemu, a tym samym wydanie decyzji bez podstawy prawnej;
2. art. 61a par. 1 Kpa w związku z art. 61 Kpa, poprzez wszczęcie postępowania na wniosek osoby nie będącej stroną w postępowaniu;
3. art. 105 par. 1 Kpa poprzez nie umorzenie postępowania w całości, w związku z upływem terminy obowiązywania taryf będących przedmiotem postępowania.

Odwołanie wniesiono w terminie.

Uwzględniając fakt, iż organ odwoławczy bada zaskarżoną decyzję pod kątem jej legalności oraz, że nie jest związany zarzutami zawartymi w odwołaniu,

Prezes Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie zważył, co następuje.

Postępowanie administracyjne prowadzone przez Dyrektora RZGW w Warszawie od początku dotknięte było wadami.

W pierwszej kolejności wskazać należy na nieprawidłowe ustalenie kręgu stron postępowania. Jak słusznie wskazał Odwołujący Przewodniczący Rady Miasta Otwocka nie jest stroną postępowania prowadzonego na podstawie art. 29 ust. 1 pkt 2 zwoś, a taka podstawa została przywołana w zaskarżonej decyzji.

Zgodnie z art. 28 stroną jest każdy, czyjego interesu prawnego lub obowiązku dotyczy postępowanie albo kto żąda czynności organu ze względu na swój interes prawny lub obowiązek. Przewodniczący Rady Miasta Otwocka oraz Prezydent Miasta Otwocka tej definicji nie spełniają, natomiast w zaskarżonej decyzji są jako strony wskazani. Na okoliczność tę Przewodniczący Rady wskazał Organowi w piśmie z 6 lipca 2018 r., podkreślając, iż jego pisma z 23 marca 2018 r. nie należy traktować jako wniosku strony o wszczęcie postępowania, lecz jako informację umożliwiającą organowi ewentualne wszczęcie postępowania z urzędu.

Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, Krajowy Zarząd Gospodarki Wodnej
ul. Grzybowska 80/82, 00-844 Warszawa

tel.: +48 (22) 37 20 210 | faks: +48 (22) 37 20 295 | e-mail: prezes@wody.gov.pl

1. Od niniejszego terminie 3
2. Wnie

Tymczasem z zawiadomienia o wszczęciu postępowania wynika, iż zostało ono wszczęte na wniosek Przewodniczącego Rady Miasta Otwocka. Wprawdzie w sentencji zaskarżonej decyzji Organ I instancji napisał, że „po wszczęciu z urzędu postępowania po otrzymaniu powiadomienia ...orzekam ...”, jednak żaden dokument w aktach sprawy nie potwierdza tego stwierdzenia.

Kolejnym uchybieniem Organu I instancji jest brak wskazania w zawiadomieniu o wszczęciu postępowania przepisu prawa materialnego uprawniającego organ do wszczęcia postępowania „w sprawie niezgodnego z przepisami obowiązującej ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków wprowadzenia i stosowania od 21 stycznia 2018 r. przez Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. z siedzibą ul. Karczewska 48, 05-499 Otwock taryf za wodę i ścieki na terenie miasta Otwock”. Wprawdzie organ I instancji przywołał w zawiadomieniu art. 27a ustawy, jednak należy zauważyć że jest to przepis obszernie regulujący właściwość i zadania organu regulacyjnego, który sam w sobie nie jest przepisem merytorycznym będącym podstawą działania organu regulacyjnego. Podstawą taką natomiast mógłby być przepis art. 29 dotyczący wymierzania kar pieniężnych, w którym ustawodawca wskazał okoliczności uzasadniające wymierzenie kary, tryb jej wymierzania oraz wysokość. Przepis art. 29 ust. 1 pkt został wprawdzie w zaskarżonej decyzji przywołany zarówno w podstawie prawnej jak i w orzeczeniu –organ I instancji umorzył bowiem postępowanie w części dot. art. 29 ust. 1 pkt, jednak z akt sprawy nie wynika, aby a ogóle toczyło się postępowanie administracyjne na podstawie tego przepisu.

Jednocześnie zgodzić się należy z Odwołującym, iż orzeczenie zawarte w pkt 2 zaskarżonej decyzji pozbawione jest podstawy prawnej. Żaden bowiem przepis zżwoś nie upoważnia bowiem organu regulacyjnego do orzekania w drodze decyzji, czy stosowane taryfy są czy nie są zgodne z prawem. Oczywiście badanie zgodności z prawem działania przedsiębiorstwa wodociągowo-kanalizacyjnego należy do obowiązków organu regulacyjnego, lecz wyniki dokonanych analiz i ocen są jedynie wykorzystywane w trakcie postępowań administracyjnych przewidzianych przepisami materialnymi zżwoś, np.. w sprawie zatwierdzania taryf czy też wymierzania kar pieniężnych.

Wobec powyższych ustaleń organ odwoławczy orzekł jak w sentencji.

Jednocześnie organ odwoławczy wyjaśnia, że zgodnie z wyrokiem Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego siedziba w Warszawie z 2008-10-29 VI SA/Wa 1528/08 (numer 282759) skutki decyzji umarzającej postępowanie mają charakter procesowy, a umorzenie postępowania nie stoi na przeszkodzie wszczęciu nowej sprawy, oczywiście jeśli na podstawie prawa materialnego będzie to możliwe.

Prezes
Państwowego Gospodarstwa Wodnego
Wody Polskie
Przemysław Dęca



POUCZENIE

1. Od niniejszej decyzji służy prawo wniesienia skargi do WSA w Warszawie. Skargę wnosi się w terminie 30 dni od daty doręczenia decyzji, za pośrednictwem organu wydającego decyzję.
2. Wniesienie skargi do wojewódzkiego sądu administracyjnego nie wstrzymuje wykonania wydanej decyzji, zgodnie z art 61 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1302 z późn. zm., zwanej dalej „ppsa”).
3. Na mocy art. 230 § 1 ppsa od przedmiotowej skargi pobiera się wpis stały zgodnie z rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2003 r. Nr 221, poz. 2193).

Otrzymują:

1. Otwockie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o., ul. Karczewska 48, 05-400 Otwock;
2. Dyrektor Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej w Warszawie, ul. Zarzecze 13b, 03-194 Warszawa;
3. aa.

Zastępca Dyrektora

Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie, Krajowy Zarząd Gospodarki Wodnej

ul. Grzybowska 80/82, 00-844 Warszawa

Paweł Rusiecki
tel.: +48 (22) 37 20 210 | faks: +48 (22) 37 20 295 | e-mail: prezes@wody.gov.pl