

PRIMÁTOR MESTA TREBIŠOV

Číslo: 20

Materiál určený na zasadnutie Mestského zastupiteľstva v Trebišove dňa: 11.12.2017

Názov materiálu: Protest prokurátora Okresnej prokuratúry Trebišov

Obsah materiálu: - dôvodová správa
- protest prokurátora

Návrh na uznesenie:

Mestské zastupiteľstvo v Trebišove

A) berie na vedomie

protest prokurátora Okresnej prokuratúr v Trebišove sp. zn. Pd184/17/8811-2 zo dňa 16.10.2017

B) zrušuje

uznesenie č. 92/2015

Predkladá: PhDr. Marek Čižmár, primátor
Spracoval: JUDr. Martin Galgoczy, právnik

V Trebišove, dňa 4.12.2017

predkladateľ

Dôvodová správa

Okresná prokuratúra Trebišov doručila mestu Trebišov protest prokurátora podľa §21 ods. 1 písm. a/ bod 4/ a §26 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov, a to proti uzneseniu Mestského zastupiteľstva v Trebišove č. 92/2015 zo dňa 5.10.2015. Prokurátorka Okresnej prokuratúry v Trebišove navrhuje predmetné uznesenie do 60 dní od doručenia protestu zrušiť a to z dôvodu, že prijatím uznesenia bol porušený § 11 ods. 4 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov a §9 ods. 2 zákona č. 138/1991 Zb. o majetku obcí v znení neskorších predpisov. Prokurátorka konštatuje, že Mestské zastupiteľstvo v Trebišove tým, že si zmenou Štatútu mesta rozšírilo kompetencie o právo rozhodovať o obstarávaní (nákupe alebo zhotovení) dlhodobého majetku, o technickom zhodnotení (modernizácii alebo rekonštrukcii) dlhodobého majetku, a o verejných obstarávaníach, ktorých predpokladaná hodnota zákazky presiahne 20 000,- EUR v cene bez dane s pridanej hodnoty, uzurpovalo si oprávnenia, ktoré sú nad rámec zákona o obecnom zriadení, zákona o majetku obcí a nemajú oporu ani v zákone o verejnom obstarávaní a nevyplývajú zo žiadneho právneho predpisu platného v Slovenskej republike.

V Trebišove, dňa 5.12.2017

Spracoval : JUDr. Martin Galgoczy



OKRESNÁ PROKURATÚRA TREBIŠOV

Jána Husa 1925/15, 075 01 Trebišov 1

Mestské zastupiteľstvo Mesta Trebišov
M. R. Štefánika 862/204
075 25 Trebišov

Váš list číslo/zo dňa
11940/2017/1-MGa

Naše číslo
Pd 184/17/8811-2

Vybavuje
JUDr. Katarína Krausová

Trebišov
16.10.2017

Vec

**Protest prokurátora podľa § 21 ods. 1 písm. a/ bod 4 a § 26 zák. č. 153/2001 Z.
z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov**

Prokurátorka Okresnej prokuratúry Trebišov podľa § 21 ods. 1 písm. a/ bod 4/
a § 26 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej
len "zákon o prokuratúre") podáva

protest prokurátora

proti uzneseniu Mestského zastupiteľstva v Trebišove č. 92/2015 z 05.10.2015,
ktorým pod bodom A/ ods. 1 schválilo Dodatok č. 2 k Štatútu Mesta Trebišov bod
1.2. ods. 2 v tomto znení:

Mestskému zastupiteľstvu sú okrem vecí správy mesta uvedených vo všeobecne
záväzných právnych predpisoch, resp. v ods. 1, vyhradené na rozhodovanie aj tieto
veci správy mesta:

- a) obstarávanie (nákup alebo zhotovenie) dlhodobého majetku a technické
zhodnotenie (modernizácia alebo rekonštrukcia) dlhodobého majetku,
- d) verejné obstarávania, v ktorých predpokladaná hodnota zákazky presiahne
20 000 € v cene bez dane z pridanej hodnoty

**a navrhuje v lehote 60 dní od jeho doručenia napadnuté uznesenie
zrušiť ako nezákonné,**

lebo ním bol porušený § 11 ods. 4 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v
znení neskorších predpisov (ďalej len "zákon o obecnom zriadení"), § 9 ods. 2
zákona č. 138/1991 Zb. o majetku obcí v znení neskorších predpisov (ďalej len
"zákon o majetku obcí").

Podľa § 26 ods. 1 zákona o prokuratúre protest proti uzneseniu orgánu územnej samosprávy môže prokurátor podať do troch rokov od jeho prijatia.

Podľa § 26 ods. 2 zákona o prokuratúre protest podáva prokurátor orgánu územnej samosprávy, ktorý uznesenie prijal.

Podľa § 26 ods. 3 zákona o prokuratúre ak orgán územnej samosprávy zistí, že protest je dôvodný, napadnuté uznesenie zruší alebo podľa povahy veci zmení.

Podľa § 26 ods. 4 zákona o prokuratúre ak sa orgán územnej samosprávy domnieva, že protest nie je dôvodný, uznesením mu nevyhoví.

Podľa § 26 ods. 5 zákona o prokuratúre orgán územnej samosprávy je povinný rozhodnúť o proteste prokurátora do 60 dní od jeho doručenia. V rovnakej lehote je povinný o tom upovedomiť prokurátora.

Podľa § 26 ods. 6 zákona o prokuratúre ak orgán územnej samosprávy nevyhoví protestu prokurátora, je prokurátor oprávnený podať proti uzneseniu žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.

O d ô v o d n e n i e :

Mestské zastupiteľstvo v Trebišove na rokovaní 05.10.2015 prijalo uznesenie č. 92/2015, ktorým pod bodom A/ ods. 1 schválilo Dodatok č. 2 k Štatútu Mesta Trebišov bod 1.2. ods. 2 v tomto znení:

Mestskému zastupiteľstvu sú okrem vecí správy mesta uvedených vo všeobecne záväzných právnych predpisoch, resp. v ods. 1, vyhradené na rozhodovanie aj tieto veci správy mesta:

- a) obstarávanie (nákup alebo zhotovenie) dlhodobého majetku a technické zhodnotenie (modernizácia alebo rekonštrukcia) dlhodobého majetku,
- d) verejné obstarávania, v ktorých predpokladaná hodnota zákazky presiahne 20 000 € v cene bez dane z pridanej hodnoty

Možno konštatovať, že uvedené uznesenie bolo prijaté z hľadiska procesného v súlade s § 12 ods. 7 zákona o obecnom zriadení, podľa ktorého obecné zastupiteľstvo rokuje vždy v zbore. Spôsobilé rokovať a uznášať sa je vtedy, ak je prítomná nadpolovičná väčšina všetkých poslancov. Na prijatie uznesenia obecného zastupiteľstva je potrebný súhlas nadpolovičnej väčšiny prítomných poslancov; na prijatie nariadenia je potrebný súhlas trojpätinovej väčšiny prítomných poslancov. Ak obecné zastupiteľstvo nie je spôsobilé rokovať a uznášať sa, starosta zvolá do 14 dní nové zasadnutie.

Prijatím uznesenia č. 92/2015 z 05.10.2015 pod A/1 bod 1.2. ods. 2 písm. a/ d/ bol porušený zákon.

Obecné zastupiteľstvo rozhoduje podľa § 11 ods. 4 zákona o obecnom zriadení o základných otázkach života obce, najmä je mu vyhradené

- a) určovať zásady hospodárenia a nakladania s majetkom obce a s majetkom štátu, ktorý užíva, schvaľovať najdôležitejšie úkony týkajúce sa tohto majetku a kontrolovať hospodárenie s ním
- b) schvaľovať rozpočet obce a jeho zmeny, kontrolovať jeho čerpanie a schvaľovať záverečný účet obce, schvaľovať emisiu komunálnych dlhopisov, schvaľovať zmluvu uzavretú podľa § 20 ods. 1, rozhodovať o prijatí úveru alebo pôžičky, o prevzatí záruky za poskytnutie návratnej finančnej výpomoci zo štátneho rozpočtu; v rozsahu určenom zastupiteľstvom môže zmeny rozpočtu vykonávať starosta,
- c) schvaľovať územný plán obce alebo jej časti a koncepcie rozvoja jednotlivých oblastí života obce,
- d) rozhodovať o zavedení a zrušení miestnej dane a ukladať miestny poplatok,
- e) určovať náležitosti miestnej dane alebo miestneho poplatku a verejnej dávky a rozhodovať o prijatí úveru alebo pôžičky,
- f) vyhlasovať miestne referendum o najdôležitejších otázkach života a rozvoja obce a zvolávať zhromaždenie obyvateľov obce,
- g) uznávať sa na nariadeniach,
- h) schvaľovať dohody o medzinárodnej spolupráci a členstvo obce v medzinárodnom združení podľa § 21 ods. 1,
- i) určiť plat starostu podľa osobitného zákona a určiť najneskôr 90 dní pred voľbami na celé funkčné obdobie rozsah výkonu funkcie starostu; zmeniť počas funkčného obdobia na návrh starostu rozsah výkonu jeho funkcie,
- j) voliť a odvolávať hlavného kontrolóra obce (ďalej len „hlavný kontrolór“), určiť rozsah výkonu funkcie hlavného kontrolóra a jeho plat, schvaľovať odmenu hlavnému kontrolórovi,
- k) schvaľovať štatút obce, rokovací poriadok obecného zastupiteľstva a zásady odmeňovania poslancov,
- l) zriaďovať, zrušovať a kontrolovať rozpočtové a príspevkové organizácie obce a na návrh starostu vymenúvať a odvolávať ich vedúcich (riaditeľov), zakladať a zrušovať obchodné spoločnosti a iné právnické osoby a schvaľovať zástupcov obce do ich štatutárnych a kontrolných orgánov, ako aj schvaľovať majetkovú účasť obce v právnickej osobe,
- m) schvaľovať združovanie obecných prostriedkov a činností a účasť v združeniach, ako aj zriadenie spoločného regionálneho alebo záujmového fondu,
- n) zriaďovať a zrušovať orgány potrebné na samosprávu obce a určovať náplň ich práce,
- o) udeľovať čestné občianstvo obce, obecné vyznamenania a ceny,
- p) ustanoviť erb obce, vlajku obce, pečať obce, prípadne znelku obce.

Obecné zastupiteľstvo schvaľuje podľa § 9 ods. 2 zákona o majetku obcí

- a) spôsob prevodu vlastníctva nehnuteľného majetku obce; to neplatí, ak je obec povinná previesť nehnuteľný majetok podľa osobitného predpisu,
- b) podmienky obchodnej verejnej súťaže, ak sa má prevod vlastníctva nehnuteľného majetku obce realizovať na základe obchodnej verejnej súťaže,
- c) prevody vlastníctva nehnuteľného majetku obce, ak sa realizujú priamym predajom,

- d) prevody vlastníctva hnutel'ného majetku obce nad hodnotu určenú obecným zastupiteľstvom,
- e) nakladanie s majetkovými právami nad hodnotu určenú v zásadách hospodárenia,
- f) vklady majetku obce do majetku zakladaných alebo existujúcich obchodných spoločností,
- g) koncesné zmluvy na uskutočnenie stavebných prác alebo koncesné zmluvy na poskytnutie služby uzatvorené podľa osobitného predpisu (ďalej len „koncesná zmluva“), a to trojpätinovou väčšinou všetkých poslancov.

Podľa § 1 ods. 1 zákona o obecnom zriadení obec je samostatný územný samosprávny a správny celok Slovenskej republiky; združuje osoby, ktoré majú na jej území trvalý pobyt. Obec je právnickou osobou, ktorá za podmienok ustanovených zákonom samostatne hospodári s vlastným majetkom a s vlastnými príjmami.

Podľa § 13 ods. 1 zákona o obecnom zriadení predstaviteľom obce a najvyšším výkonným orgánom obce je starosta. Funkcia starostu je verejná funkcia. Predpokladom na výkon funkcie starostu je získanie aspoň stredného vzdelania. Funkčné obdobie starostu sa skončí zložením sľubu novozvoleného starostu. Spôsob voľby starostu upravuje osobitný zákon.

Podľa § 13 ods. 5 zákona o obecnom zriadení starosta je štatutárnym orgánom obce. Starosta môže rozhodovaním o právach, právom chránených záujmoch alebo povinnostiach fyzických osôb a právnických osôb v oblasti verejnej správy písomne poveriť zamestnanca obce. Poverený zamestnanec obce rozhoduje v mene obce v rozsahu vymedzenom v písomnom poverení.

Verejné obstarávanie je upravené zákonom č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní v znení neskorších predpisov (ďalej len "ZVO").

Podľa § 1 ods. 1 ZVO tento zákon upravuje zadávanie zákaziek na dodanie tovaru, zákaziek na uskutočnenie stavebných prác, zákaziek na poskytnutie služieb, súťaž návrhov, zadávanie koncesíí na stavebné práce, zadávanie koncesíí na služby a správu vo verejnom obstarávaní.

Podľa § 2 ods. 1 ZVO verejné obstarávanie sú pravidlá a postupy podľa tohto zákona, ktorými sa zadávajú zákazky, koncesie a súťaže návrhov.

Podľa § 7 ods. 1 písm. b/ ZVO verejný obstarávateľ na účely tohto zákona je obec.

Základné povinnosti obstarávateľa a verejného obstarávateľa sú obsiahnuté v § 10 ZVO. Pravidlami verejného obstarávania sú upravené konkrétne postupy zadávania zákaziek, koncesíí a uplatňovanie súťaže návrhov, s cieľom umožniť, aby sa verejné obstarávanie uskutočňovalo čo najracionálnejším, najtransparentnejším a najspravodlivejším spôsobom v prostredí čestnej hospodárskej súťaže.

Obstarávateľ a verejný obstarávateľ je povinný pri zadávaní zákaziek, koncesií a súťaže návrhov postupovať podľa ZVO. Verejné obstarávanie je procesom súkromnoprávnej povahy ako kontraktácia, t. j. procesom uzatvorenia zmlúv.

Ustanovenia platného zákona vytvárajú predpoklady (nezakazujú) upraviť prostredníctvom vnútorných predpisov verejného obstarávateľa vlastné pravidlá zadávania zákaziek - ale len v takom rozsahu, aby boli rešpektované zákonné a kompetenčné hranice a z hľadiska dodržania princípu hospodárnosti, efektívnosti, účinnosti a účelnosti splnené podmienky primeranosti vynakladania finančných prostriedkov na obstaranie požadovaného predmetu zákazky, najmä vo vzťahu k jeho kvalite a cene.

Mestské zastupiteľstvo schválilo daným uznesením oprávnenie rozhodovať vo veciach obstarávania a verejného obstarávania.

Mestské zastupiteľstvo si týmto uznesením uzurpovalo oprávnenia, ktoré sú nad rámec zákona o obecnom zriadení, zákona o majetku obcí a nemajú oporu ani v ZVO a nevyplývajú zo žiadneho právneho predpisu platného v Slovenskej republike.

Vzhľadom na uvedené je treba mať na zreteli, že verejným obstarávateľom je obec, resp. mesto a osobou oprávnenou konať za verejného obstarávateľa je starosta, v tomto konkrétnom prípade primátor mesta.

Napriek tomu, že kompetencie obecného zastupiteľstva sú v ustanovení § 11 ods. 4 zákona o obecnom zriadení vymenované demonštratívne, kompetencie ustanovené pod písm. a/ nemožno rozširovať a to ani "per analogiam".

Analógia sa používa tam, kde je medzera v zákone. Použitie analógie zákona prichádza do úvahy, ak určitý vzťah nie je konkrétne upravený právnou normou. Použitie analógie zákona však predpokladá, že existuje právna norma, ktorá sa na daný skutkový stav aspoň z časti vzťahuje alebo upravuje podobné vzťahy.

Použitie analógie rozšírením právomoci mestského zastupiteľstva v danej veci však z ustanovenia § 11 ods. 4 písm. a/ zákona o obecnom zriadení a v iných vyššie citovaných zákonných ustanovení vyvodiť nemožno.

S poukazom na vyššie uvedené faktické a právne skutočnosti možno konštatovať, že uznesenie Mestského zastupiteľstva v Trebišove č. 92/2015 z 05.10.2015, ktorým pod bodom A/ ods. 1 schválilo Dodatok č. 2 k Štatútu Mesta Trebišov bod 1. 2. odsek 2. písmeno a) a d) je nezákonné, a preto je protest prokurátora dôvodne podaný.

JUDr. Katarína Krausová
prokurátorka