



NAJWYŻSZA IZBA KONTROLI

Delegatura w Białymstoku

LBI.411.003.01.2022



01325722

Pan
Radosław Żegalski
Prezes Zarządu
Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej
Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością
ul. Kopernika 9a, 18-400 Łomża

WYSTĄPIENIE POKONTROLNE

I/22/002 – Przestrzeganie przepisów o zasadach wynagradzania członków zarządów i rad nadzorczych przedsiębiorstw energetyki ciepłej w województwie podlaskim

NAJWYŻSZA IZBA KONTROLI
Delegatura w Białymstoku
ul. Akademicka 4, 15-267 Białystok
T +48 85 874 81 00, F +48 85 874 81 33
lbi@nik.gov.pl

I. Dane identyfikacyjne

Jednostka kontrolowana	Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej w Łomży Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością ¹ , ul. Kopernika 9a, 18-400 Łomża
Kierownik jednostki kontrolowanej	Radosław Żegalski – Prezes Zarządu Spółki od 1 lutego 2017 r.
Zakres przedmiotowy kontroli	Przestrzeganie przepisów o zasadach wynagradzania członków zarządów i rad nadzorczych.
Okres objęty kontrolą	Od 1 stycznia 2018 r. do dnia zakończenia kontroli, z uwzględnieniem dowodów sporządzonych wcześniej, jeżeli miały one związek z przedmiotem kontroli.
Podstawa prawna podjęcia kontroli	Art. 2 ust. 2 ustawy z dnia 23 grudnia 1994 r. o <i>Najwyższej Izbie Kontroli</i> ²
Jednostka przeprowadzająca kontrolę	Najwyższa Izba Kontroli Delegatura w Białymstoku
Kontroler	Marek Skorupski, główny specjalista kontroli państwowej, upoważnienie do kontroli nr LBI/139/2022 z dnia 5 grudnia 2022 r. Piotr Jurkin, główny specjalista kontroli państwowej, upoważnienie do kontroli nr LBI/7/2022 z 5 stycznia 2023 r. (akta kontroli str. 1-2)

¹ Dalej: „Spółka”.

² Dz. U. z 2022 r. poz. 623. Ustawa zwana dalej: „ustawą o NIK”.

II. Ocena ogólna³ kontrolowanej działalności

OCENA OGÓLNA

Najwyższa Izba Kontroli negatywnie ocenia obowiązujące w Spółce zasady kształtowania wynagrodzeń Prezesa i członków Rady Nadzorczej⁴.

Wynagrodzenia osób zarządzających Spółką oraz członków RN w latach 2018–2022 zostały naliczone i wypłacone z naruszeniem przepisów o szczególnych rozwiązaniach służących realizacji ustaw budżetowych⁵ w zakresie wysokości podstawy wymiaru, określonej w ustawie z dnia 9 czerwca 2016 r. *o zasadach kształtowania wynagrodzeń osób kierujących niektórymi spółkami*⁶. W okresie od 1 stycznia 2018 do końca 2022 roku zawyżono wynagrodzenie podstawowe i zmienne Prezesów Zarządu oraz wynagrodzenie członków RN odpowiednio o 226,54 tys. zł, 11,7 tys. zł, oraz 98,9 tys. zł. Realizując obowiązujące umowy o świadczenie usług zarządzania oraz uchwały Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników⁷ regulujące zasady ustalania uposażeń Prezesa Zarządu i członków Rady Nadzorczej nie uwzględniono wynikającego z powołanych ustaw⁸ obostrzenia, że podstawę wymiaru, o której mowa w art. 1 ust. 3 pkt 11 ustawy *o wynagrodzeniach w spółkach*, stanowi przeciętne miesięczne wynagrodzenie w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale 2016 roku.

Uchwały ZW ws. wynagrodzeń ustalały ramowe cele zarządcze, które odnosiły się m.in. do wzrostu wartości spółki, poprawy wskaźników ekonomiczno-finansowych oraz racjonalizacji wydatków Spółki. Jednocześnie ZW upoważniło RN do uszczegółowienia tych celów, określenia dla nich wag oraz obiektywnych i mierzalnych kryteriów ich realizacji i rozliczania.

RN w uchwałach określiła wskaźniki wykonania celów zarządczych, wagi celów oraz kryteria ich realizacji i rozliczania na potrzeby ustalenia części zmiennej wynagrodzenia Prezesa.

III. Opis ustalonego stanu faktycznego

Opis stanu faktycznego

1. Zasady wynagradzania członków Zarządu ustaliło Zgromadzenie Wspólników, którego funkcję pełnił Prezydent Miasta Łomża. Na podstawie przepisów *uws* ZW podjęło uchwałę z 27 grudnia 2016 r. ws. zasad kształtowania wynagrodzeń członków Zarządu⁹. Wynagrodzenie Prezesa ustalono jako trzykrotność przeciętnego miesięcznego wynagrodzenia w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale roku poprzedniego, ogłoszonego przez Prezesa GUS. Poprzez zmiany tych uchwał, od 1 stycznia 2020 r. wynagrodzenie ustalono jako 3,8-krotność, a od 1 marca 2022 r. – jako 4,2-krotność tej podstawy wymiaru¹⁰.

Zarząd Spółki był jednoosobowy. Wynagrodzenie Prezesa określono w umowie o świadczenie usług zarządzania, zawartej z nim 1 lutego 2017 r. przez działającego w imieniu Spółki przewodniczącego Rady Nadzorczej (RN). Podobnie jak w ww. uchwałach ZW, od 1 stycznia 2018 r. było ono ustalone jako trzykrotność ww. podstawy wymiaru. Od 1 stycznia 2020 r. ustalono je na poziomie 3,8-krotności tej podstawy wymiaru, a od 1 marca 2022 r. – na poziomie 4,2-krotności tej podstawy wymiaru. W okresie objętym kontrolą Spółka zatrudniała średnio od 127 do 134 pracowników, a suma aktywów wynosiła między 10 a 43 mln euro, tj. mieściła się w przedziałach określonych w art. 4 ust. 2 pkt 3 *uws*.

³ Najwyższa Izba Kontroli formułuje ocenę ogólną jako ocenę pozytywną, ocenę negatywną albo ocenę w formie opisowej.

⁴ Dalej: „RN”.

⁵ Tj. art. 28 ustawy z dnia 8 grudnia 2017 r. na rok 2018 (Dz. U. 2017 r. poz. 2371, ze zm.), art. 22 ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. na rok 2019 (Dz. U. z 2018 r. poz. 2435, ze zm.), art. 31 ustawy z dnia 13 lutego 2020 r. na rok 2020 (Dz. U. z 2020 r. poz. 278), art. 15 ustawy z dnia 19 listopada 2020 r. na rok 2021 (Dz. U. z 2020 r., poz. 2400, ze zm.), art. 11 ustawy z dnia 17 grudnia 2021 r. na rok 2022 (Dz. U. z 2021 r., poz. 2445); dalej: „ustawy okolobudżetowe”.

⁶ Dz. U. z 2020 r. poz. 1907, ze zm. Dalej: „ustawa o wynagrodzeniach w spółkach” lub „uws”.

⁷ Dalej: „ZW”.

⁸ Patrz przypis 6 i 7

⁹ Uchwała nr 23/16 Walnego Zgromadzenia Wspólników Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej Spółka z o.o. z dnia 27 grudnia 2016 roku w sprawie określenia zasad kształtowania wynagrodzeń członków Zarządu Spółki Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Spółka z o.o. .

¹⁰ Uchwały Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej w Łomży Spółki z o.o. z dnia 12 listopada 2019 roku, pełnionego przez Prezydenta Miasta Łomży: nr 17/19 w sprawie zmian w uchwale Zgromadzenia Wspólników nr 23/16 w sprawie określenia zasad kształtowania wynagrodzeń członków Zarządu Spółki Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej w Łomży Spółka z o.o. i nr 15/21 w tej samej sprawie.

Zarówno w uchwałach ZW, jak i w umowie o zarządzanie nie wprowadzono zmian uwzględniających przepisy ustaw o budżetach¹¹, zgodnie z którymi podstawę wymiaru, o której mowa w art. 1 ust. 3 pkt 11 *uws* stanowi przeciętne miesięczne wynagrodzenie w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale 2016 roku. W rezultacie wynagrodzenie stałe Prezesa Spółki za miesiące od stycznia 2018 roku do grudnia 2022 roku naliczono i wypłacono niezgodnie z art. 1 ust. 3 pkt 11 *uws* w zw. z art. 11 ustawy o budżetowej na 2022 rok, co szerzej opisano w dalszej części niniejszego wystąpienia pokontrolnego w sekcji *Stwierdzone nieprawidłowości*.

W okresie objętym kontrolą Prezesowi nie wypłacano odprawy.

(akta kontroli str. 3-26, 38, 41-67)

2. Wynagrodzenia uzupełniające (zmiennie) Prezesa wypłacono w wysokości, która nie przekraczała maksymalnego limitu ustawowego. Zgodnie z wymogami art. 4 ust. 5-9 *uws*, wynagrodzenie to uzależniono od poziomu realizacji celów zarządczych. Zgodnie z § 4 uchwały ZW nr 1/2017 i § 4 ust. 5 umowy o zarządzanie, wysokość wynagrodzenia zmiennego nie mogła przekroczyć 8,5% wynagrodzenia podstawowego w poprzednim roku obrotowym. Wynagrodzenie zmiennie przysługiwało po zatwierdzeniu sprawozdania Zarządu z działalności Spółki i sprawozdania finansowego za ubiegły rok obrotowy oraz udzieleniu przez Walne ZW absolutorium Prezesowi z wykonania przez niego obowiązków. Jego wysokość w latach 2019-2022 (za lata 2018-2021) wynosiła odpowiednio 14,5 tys. zł, 13,9 tys. zł, 20,8 tys. zł, 21,9 tys. zł. W związku z tym, że w 2018 roku nie osiągnięto jednego ze wskaźników, wynagrodzenie uzupełniające proporcjonalnie obniżono¹². Przy naliczaniu i wypłacaniu ww. wynagrodzenia nie uwzględniano przepisów przewidzianych w ustawach o budżetowych na lata 2018-2022, co szerzej opisano w dalszej części niniejszego wystąpienia pokontrolnego w sekcji *Stwierdzone nieprawidłowości*.

(akta kontroli str. 27-31, 37)

W § 4 uchwały ws. wynagrodzeń ZW ustaliło ramowe cele zarządcze, które odnosiły się do wzrostu wartości spółki, poprawy wskaźników ekonomiczno-finansowych, efektywności współpracy ze środowiskiem naukowym, pozyskiwania bezzwrotnych środków zewnętrznych na realizację przedsięwzięć inwestycyjnych i racjonalizacji wydatków Spółki.

Jednocześnie ZW upoważniło RN do uszczegółowienia tych celów, określenia ich wag oraz obiektywnych i mierzalnych kryteriów (wskaźników) ich realizacji i rozliczania. Przewodniczący Rady Nadzorczej, w jej imieniu wyjaśnił, że: *Celem spółki jest zapewnienie usług w zakresie dostaw energii ciepłej mieszkańcom Łomży w możliwie niskiej cenie przy zachowaniu stabilnej kondycji finansowej. Celem spółki nie jest maksymalizacja zysku.(...) Osiągnięcie dodatkowego wyniku finansowego jest gwarantem bezpieczeństwa finansowego Spółki. Każdy dodatni wynik finansowy stanowi minimalną wartość stopnia realizacji celu zarządczego. Dodaje, że: Rada Nadzorcza określając cele handlowe przez w zwiększenie sprzedaży ciepła definiowała określony w uchwale przyrost mocy zamówionej odbiorców (...). Wzrost wielkości mocy zamówionej odbiorców oznacza w praktyce pozyskanie nowych odbiorców na co Zarząd ma wpływ.*

(akta kontroli str. 7-26, 30, 32-36, 68-87)

3. Zgodnie z § 20 ust. 11 aktu założycielskiego Spółki, wynagrodzenia członków Rady Nadzorczej ustaliło ZW uchwałą z 31 sierpnia 2017 r.¹³. Określono je jako iloczyn przeciętnego miesięcznego wynagrodzenia w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale roku poprzedniego, ogłoszonego przez Prezesa GUS i mnożnika: 0,44 dla przewodniczącego RN, 0,26 dla zastępcy przewodniczącego i dla sekretarza oraz 0,25 dla pozostałych członków rady. Począwszy od 2018 roku w ww. uchwale nie

¹¹ Tj. ustawach o szczególnych rozwiązaniach służących realizacji ustawy budżetowej: art. 28 ustawy z dnia 8 grudnia 2017 r. – na rok 2018 (Dz. U. poz. 2371, ze zm.), art. 22 ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. – na rok 2019 (Dz. U. poz. 2435), art. 31 ustawy z dnia 13 lutego 2020 r. – na rok 2020 (Dz. U. poz. 278), art. 15 ustawy z dnia 19 listopada 2020 r. – na rok 2021 (Dz. U. poz. 2419) i art. 11 ustawy z dnia 17 grudnia 2021 r. – na rok 2022 (Dz. U. poz. 2445), wg których w latach 2018-2021 podstawę wymiaru, o której mowa w art. 1 ust. 3 pkt 11 *uws*, stanowi przeciętne miesięczne wynagrodzenie w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale 2016 r. Dalej: przepisy ustaw o budżetowych.

¹² Wysokość wynagrodzenia zmiennego w okresie objętym kontrolą wynosiła od 87% do 100% maksymalnej jego kwoty za poszczególne lata określonej w uchwale ZW nr 1/2017 oraz umowie o zarządzanie.

¹³ Uchwała Nr 18/17 Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Spółki pod firmą Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej w Łomży Spółka z o.o. z dnia 31 sierpnia 2017 roku w sprawie ustalenia zasad kształtowania wynagrodzeń Rady Nadzorczej spółki pod firmą Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej w Łomży Spółka z o.o.

uwzględniono określonego w ustawach o budżetach zastrzeżenia, że podstawę wymiaru, o której mowa w art. 1 ust. 3 pkt 11 *uws* stanowi przeciętne miesięczne wynagrodzenie w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale 2016 roku. W rezultacie wynagrodzenie poszczególnym członkom RN za miesiące od stycznia 2018 r. do grudnia 2022 roku naliczono i wypłacono w kwocie wyższej niż wynikająca z art. 10 ust. 1 pkt 3 w zw. z art. 1 ust. 3 pkt 11 *uws* i ustaw o budżetach na lata 2018–2022, co szerzej opisano poniżej w sekcji *Stwierdzone nieprawidłowości*.

(akta kontroli str. 7-18, 37, 39-67)

Stwierdzone
nieprawidłowości

W działalności kontrolowanej jednostki w przedstawionym wyżej zakresie stwierdzono następujące nieprawidłowości:

1. Obowiązujące w Spółce umowy o świadczenie usług zarządzania oraz uchwały regulujące zasady ustalania uposażeń Prezesa Zarządu¹⁴ i członków Rady Nadzorczej¹⁵ nie uwzględniały wynikającego z ustaw o budżetach na lata 2018-2022 obostrzenia, że podstawę wymiaru, o której mowa w art. 1 ust. 3 pkt 11 *ustawy o wynagrodzeniach w spółkach*, stanowi przeciętne miesięczne wynagrodzenie w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w IV kwartale 2016 roku. Po wejściu ww. przepisów nie zmodyfikowano w nich zapisów, że podstawą wymiaru będzie przeciętne wynagrodzenie w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat z nagród z zysku w czwartym kwartale roku poprzedniego ogłoszone przez Prezesa GUS. Pełniący funkcję ZW Prezydent Miasta Łomża wyjaśnił, że: *Ustawodawca w art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 9 czerwca 2016 r. o zasadach kształtowania wynagrodzeń osób kierujących niektórymi spółkami (tj. Dz. U. z 2020 r. poz. 1907 z późn. zm., dalej u.z.k.w.k.) przewidział podjęcie dwóch uchwał: a) w sprawie zasad kształtowania wynagrodzeń członków organu zarządzającego oraz b) w sprawie kształtowania wynagrodzeń tychże członków. Niewątpliwie uchwała „w sprawie zasad kształtowania” będzie miała ogólny, ramowy charakter, zaś uchwała „w sprawie kształtowania” stanowiła będzie skonkretyzowanie tej pierwszej uchwały, jej uszczegółowienie. Organem upoważnionym do podejmowania obu uchwał (ramowej i uszczegółowiającej) będzie Zgromadzenie Wspólników lub walne zgromadzenie akcjonariuszy, co wynika z treści art. 2031 i 378 § 2 k.s.h. (...). Uchwała nr 23/16 Walnego Zgromadzenia Wspólników Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej Spółka z o.o. w sprawie określenia zasad kształtowania wynagrodzeń członków Zarządu Spółki MPEC (dalej jako uchwała ramowa) została podjęta w dniu 27 grudnia 2016 r., tj. 3 miesiące po wejściu w życie u.z.k.w.k., przy czym art. 21 ww. ustawy w ust. 1 obligował podmiot uprawniony do wykonywania praw udziałowych do podjęcia działań mających na celu ukształtowanie i stosowanie w spółce zasad wynagradzania członków organu zarządzającego i członków organu nadzorczego, określonych ustawą, najpóźniej do dnia zwyczajnego walnego zgromadzenia, którego przedmiotem będzie rozpatrzenie i zatwierdzenie sprawozdania zarządu z działalności spółki oraz sprawozdania finansowego za rok obrotowy rozpoczynający się w 2016 r. Podkreślić należy, iż w momencie podejmowania ww. uchwały nie obowiązywały ograniczenia wynikające z ustaw o budżetach na lata 2018-2022, stąd w dniu podjęcia uchwały ramowej Zgromadzenie Wspólników nie było zobligowane do wprowadzania w jej treści przedmiotowych ograniczeń. Zmiany ww. uchwały podjęte w dniach 12.11.2019 r. (nr 17/19) i 29.07.2021 r. (nr 15/21) dotyczyły jedynie mnożnika, i nie odnosiły się do ograniczeń wynikających z ustaw o budżetach z uwagi na fakt, iż ustawodawca nie wymaga ujęcia ich w treści uchwały ramowej (brak jest przepisu wskazującego konieczność odniesienia się w uchwale o zasadach wynagradzania członków zarządów spółek komunalnych do ustaw o budżetach). (...). Dodał jednak, że: *Postanowienia ustaw o budżetach na lata 2018-2022, wskazujące, że w tych latach za podstawę wymiaru wynagrodzeń, wynikającą z ustawy o kształtowaniu wynagrodzeń, należało przyjąć podstawę wymiaru wynagrodzeń za IV kwartał 2016 r. były postanowieniami o charakterze powszechnie obowiązującym i w ocenie Zgromadzenia Wspólników, ich stosowanie przy wyliczaniu wysokości wynagrodzenia winno wynikać bezpośrednio z ustawy, bez konieczności powtarzania ustawowych uregulowań w uchwale. Dodatkowo,**

¹⁴ Nr 23/2016 z 27 grudnia 2016 r.

¹⁵ Patrz przypis nr 10.

jako że ustawy okołobudżetowe były przyjmowane co roku, w przypadku wskazywania w uchwale ramowej, która z podstaw prawnych jest obowiązująca przy wyliczaniu podstawy wymiaru wynagrodzenia stałego, wiązało by się to z koniecznością wprowadzania zmian do uchwały ramowej w tym zakresie również co roku, co stanowiło by niepotrzebną ingerencję w ten akt. Z uwagi na powyższe nie włączono do treści uchwały ramowej w sprawie zasad wynagrodzeń ograniczeń wynikających z ustaw okołobudżetowych na lata 2018-22.

(...) w Umowie o świadczenie usług zarządzania zawartej z Prezesem tej Spółki wskazuję, iż sama umowa zawarta była w dniu 01.02.2017 roku. Również w tym przypadku to Rada Nadzorcza (zgodnie z § 1 ust. 2 uchwały ramowej) została upoważniona do reprezentowania Spółki przy zawarciu przedmiotowej Umowy. Radę Nadzorczą upoważniono do określenia treści umowy zgodnie z uchwałą ramową i obowiązującym prawem. Oznacza to zobligowanie Rady Nadzorczej do stosowania powszechnie obowiązujących przepisów prawa z dniem ich wejścia w życie. Brak jest wymogu dołączania do uchwały ramowej wzoru ww. umowy. (...) Niemniej informuję, iż wystąpiłem do Rady Nadzorczej Spółki z wnioskiem o pilne ustosunkowanie się do pytań Najwyższej Izby Kontroli w tym zakresie. (akta kontroli str. 19-26, 68-93)

W ocenie NIK bezsprzecznym pozostaje fakt, iż zgodnie z zasadą *lex specialis derogat legi generali*, każdorazowy przepis ustawy okołobudżetowej wprost modyfikujący brzmienie art. 1 ust. 3 pkt 11 ustawy o wynagrodzeniach w spółkach, winien być stosowany wprost, podczas ustalania wysokości wynagrodzenia do wypłaty. Niemniej jednak wprowadzenie w ww. dokumentach nawiązania do treści ograniczeń wynikających ze stosowania powszechnie obowiązujących przepisów ustaw okołobudżetowych uniemożliwiłoby dowolne ich interpretowanie, a w konsekwencji niewłaściwe naliczanie wynagrodzeń.

2. W efekcie powyższego od stycznia 2018 roku do grudnia 2022 roku wynagrodzenie podstawowe dla Prezesa Zarządu i członków Rady Nadzorczej naliczono i wypłacono w kwocie wyższej, niż wynikająca z art. 4 ust. 2 pkt 3, art. 10 ust. 1 pkt 3 w zw. z art. 1 ust. 3 pkt 11 *uws* i ww. ustaw okołobudżetowych. Ogółem Spółka naliczyła i wypłaciła wynagrodzenie dla Prezesa w wysokości 1.467,96 tys. zł, a członkom RN ogółem 536,58 tys. zł tj. odpowiednio o 226,54 tys. zł i 98,9 tys. zł brutto więcej od kwoty wynagrodzenia wyliczonego wg. NIK na podstawie ww. uchwał nr 23/2016 z 27 grudnia 2016 r. i nr 18/17 z 31 sierpnia 2017 r. z zastosowaniem przepisów ustaw okołobudżetowych. Ponadto PEC wypłacił Prezesowi Zarządu wynagrodzenie zmienne¹⁶ liczone wg. ww. zasad w wysokości 71,11 tys. zł tj. w kwocie zawyżonej o 11,7 tys. zł. niż wynikałoby to z uwzględnienia przepisów określonych w ustawach okołobudżetowych.

Zarówno Prezes Zarządu jak i Główny Księgowy wyjaśnili, że podstawą wypłaty wynagrodzeń były zapisy zawarte w umowie o świadczenie usług zarządu oraz w uchwałach ZW dotyczących wynagrodzenia Prezesa Zarządu i członków rady Nadzorczej. Pełniący funkcję ZW Prezydent Miasta Łomży wyjaśnił, że: (...) *zasady wynikające z ustaw okołobudżetowych, jako zasady powszechnie obowiązujące, winny być stosowane w praktyce przy obliczaniu wysokości wynagrodzenia jako przepisy automatycznie wprowadzające limity wynagrodzeń, a nie w procesie uchwał Zgromadzenia Wspólników.* (akta kontroli str. 27-29, 38-67, 90-102)

IV. Uwagi i Wnioski

W związku ze stwierdzonymi nieprawidłowościami, Najwyższa Izba Kontroli, na podstawie art. 53 ust. 1 pkt 5 ustawy o NIK, przedstawia następującą uwagę i wnioski:

Uwaga

Zdaniem NIK art. 293 § 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. – *Kodeks spółek handlowych*¹⁷ stanowi, że członek zarządu, rady nadzorczej odpowiada wobec spółki za szkodę wyrządzoną działaniem lub zaniechaniem sprzecznym z prawem, lub postanowieniami umowy spółki,

¹⁶ Jego próg określony w uchwale ZW wynosił do 8,5% wynagrodzenia stałego i nie przekraczał maksymalnego limitu wynagrodzenia zmiennego przewidzianego przepisami *uws*, który wynosił 50% wynagrodzenia stałego

¹⁷ Dz. U. z 2022 r. poz. 1467. Dalej: „Ksh”.

chyba że nie ponosi winy. Działaniem sprzecznym z prawem było nieuwzględnianie przepisów *ustaw okołobudżetowych* przy naliczaniu i podejmowaniu decyzji o wypłacie wynagrodzeń Prezesom Zarządu. Z przepisów *Ksh* (art. 293 § 2 *Ksh*, a od 13 października 2022 r. art. 209¹ §1 *Ksh*) wynika również, że członkowie zarządu powinni także przy wykonywaniu swoich obowiązków dołożyć staranności wynikającej z zawodowego charakteru swojej działalności. Ponadto według art. 50 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. *o samorządzie gminnym*¹⁸, obowiązkiem osób uczestniczących w zarządzaniu mieniem komunalnym jest zachowanie szczególnej staranności przy wykonywaniu zarządu zgodnie z przeznaczeniem tego mienia i jego ochrona. Należy również dodać, że przepis art. 414 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – *Kodeks cywilny*¹⁹ dopuszcza zbieg roszczeń z bezpodstawnego wzbogacenia z roszczeniami o naprawienie szkody.

NIK zauważa również, że wg. obecnego stanu prawnego, ograniczenie określone w ustawie okołobudżetowej będzie obowiązywać co najmniej do końca 2023 roku.

Wnioski
pokontrolne

1. Podjęcie działań zmierzających do ustanowienia w stosownych uchwałach Zgromadzenia Wspólników oraz umowie o świadczenie usług zarządzania, sposobu określania wynagrodzeń w sposób uwzględniający obowiązujące przepisy *ustaw okołobudżetowych*.
2. Podjęcie działań w celu doprowadzenia do zwrotu przez Prezesa Spółki i Przewodniczącego Rady Nadzorczej wynagrodzenia wypłaconego im w zawyżonej wysokości.

V. Pozostałe informacje i pouczenia

Wystąpienie pokontrolne sporządzono w dwóch egzemplarzach; jeden dla kierownika jednostki kontrolowanej, drugi do akt kontroli.

Prawo zgłoszenia
zastrzeżeń

Zgodnie z art. 54 ustawy o NIK, kierownikowi jednostki kontrolowanej przysługuje prawo zgłoszenia na piśmie umotywowanych zastrzeżeń do wystąpienia pokontrolnego, w terminie 21 dni od jego przekazania. Zastrzeżenia zgłasza się do dyrektora Delegatury NIK w Białymstoku. Prawo zgłaszania zastrzeżeń, zgodnie z art. 61b ust. 2 ustawy o NIK, nie przysługuje do wystąpienia pokontrolnego zmienionego zgodnie z treścią uchwały ws. zastrzeżeń.

Obowiązek
poinformowania
NIK o sposobie
wykonania
wniosków

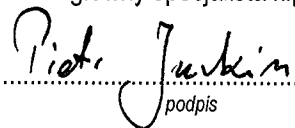
Zgodnie z art. 62 ustawy o NIK, należy poinformować Najwyższą Izbę Kontroli, w terminie 21 dni od otrzymania wystąpienia pokontrolnego, o sposobie wykorzystania uwagi i wykonania wniosków pokontrolnych i o podjętych działaniach lub przyczynach niepodjęcia tych działań.

W przypadku wniesienia zastrzeżeń do wystąpienia pokontrolnego, termin przedstawienia informacji liczy się od otrzymania uchwały o oddaleniu zastrzeżeń w całości lub zmienionego wystąpienia pokontrolnego.

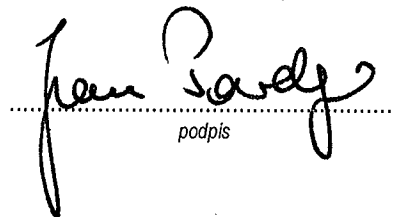
Białystok, 10 lutego 2023 r.

Kontroler:

Piotr Jurkin
główny specjalista k.p.


.....
podpis

p.o. DYREKTORA DELEGATURY
Najwyższej Izby Kontroli w Białymstoku
Janusz Pawelczyk


.....
podpis

¹⁸ Dz. U. z 2023 r. poz. 40.

¹⁹ Dz. U. z 2022 r. poz. 1360 ze zm.