



ŽUPAN

Številka: 4617-0001/2015

Datum: 2.4.2015

**OBČINSKEMU SVETU
OBČINE TRŽIČ**

**ZADEVA: PREDLOG ODLOKA O KONCESIJI ZA OPRAVLJANJE LOKALNE
GOSPODARSKE JAVNE SLUŽBE VZDRŽEVANJE OBČINSKIH
JAVNIH CEST NA OBMOČJU OBČINE TRŽIČ**

V skladu z 9., 18. ter 95. členom Statuta Občine Tržič (Uradni list RS, št. 19/2013) vam pošiljam v obravnavo in sprejem točko:

**PREDLOG ODLOKA O KONCESIJI ZA OPRAVLJANJE LOKALNE
GOSPODARSKE JAVNE SLUŽBE VZDRŽEVANJE OBČINSKIH JAVNIH CEST NA
OBMOČJU OBČINE TRŽIČ**

V skladu z 21. členom Statuta Občine Tržič in 55. členom Poslovnika Občinskega sveta Občine Tržič (Uradni list RS, št. 1/2015) bodo kot poročevalci na seji Sveta in delovnih teles sodelovali:

- Jasna Kavčič, vodja Urada za prostor
- Mojca Aljančič, vodja Urada za gospodarske javne službe
- Metka Keršmanc, podsekretarka za pravne zadeve
- Sebastijan Zupanc, direktor Komunale Tržič d.o.o.

PREDLOG SKLEPA:

1. Sprejme se osnutek Odloka o koncesiji za opravljanje lokalne gospodarske javne službe vzdrževanje občinskih javnih cest na območju Občine Tržič.
2. Sprejme se predlog Odloka o koncesiji za opravljanje lokalne gospodarske javne službe vzdrževanje občinskih javnih cest na območju Občine Tržič.

**mag. Borut Sajovic
ŽUPAN**

OBRAZLOŽITEV:

Neposredno pravno podlago za sprejem tega odloka tvorijo 3., 7., 32., 33., 35. in 36. člen Zakona o gospodarskih javnih službah (Uradni list RS, št. 32/93, 30/98, 127/2006, 38/2010, 57/2011; ZGJS), 3. člen Odloka o gospodarskih javnih službah na območju Občine Tržič (Uradni list RS, št. 34/2009, 26/2010, 90/2012, 92/2013), 5. člen Odloka o ustanovitvi podjetja »Komunala Tržič d.o.o.« (Uradni list RS, št. 18/2014, 42/2014), 16. člen Zakona o cestah (Uradni list RS, št. 109/2010, 48/2012, 17/2014, 36/2014; ZCes-1), 16. člen Odloka o občinskih cestah in cestnoprometni ureditvi v Občini Tržič (Uradni list RS, št. 78/2012, 41/2013), ter 9. člen Statuta Občine Tržič (Uradni list RS, št. 19/2013). Neposredni pravno sistemski okvir področja, ki ga ureja ta odlok, predstavljajo Zakon o gospodarskih javnih službah (ZGJS, Ur.l. RS, št. 32/93, 30/98-ZZLPPO, 127/2006-ZJZP, 38/2010-ZUKN, 57/2011), Zakon o javno zasebnem partnerstvu (ZJZP, Ur.l. RS, št. 127/2006), Zakon o javnem naročanju, (ZJN-2-UPB5, Ur.l. RS, št. 12/2013, 19/2014, 32/2014, 90/2014), Zakon o cestah (Uradni list RS, št. 109/2010, 48/2012, 17/2014, 36/2014; ZCes-1), Zakon o splošnem upravnem postopku (ZUP, Ur.l. RS, št. 24/2006-UPB2, 105/2006-ZUS-1, 126/2007, 65/2008, 8/2010-ZUP-G, 8/2013) in Obligacijski zakonik (OZ-UPB1, Ur.l. RS, št. 97/2007).

Redno vzdrževanje občinskih javnih cest kot obvezno gospodarsko javno službo določa 16. člen Zakona o cestah (Uradni list RS, št. 109/2010, 48/2012, 17/2014, 36/2014; ZCes-1), in skladno z zakonom, tudi 3. člen Odloka o gospodarskih javnih službah na območju Občine Tržič (Uradni list RS, št. 34/2009, 26/2010, 90/2012, 92/2013) in 16. člen Odloka o občinskih cestah in cestnoprometni ureditvi v Občini Tržič (Uradni list RS, št. 78/2012, 41/2013). To obvezno gospodarsko javno službo v Občini Tržič sedaj opravlja Komunala Tržič d.o.o., na podlagi 26.a člena Odloka o ustanovitvi podjetja »Komunala Tržič d.o.o.« (Uradni list RS, št. 18/2014, 42/2014), ki določa, da ima podjetje pravico in dolžnost izvajati vse tiste gospodarske javne službe, ki jih je do dne uveljavitve Odloka o ustanovitvi podjetja »Komunala Tržič d.o.o.« (Uradni list RS, št. 21/09) izvajalo Javno podjetje Komunala Tržič d.o.o. ter ima v zvezi s tem vsa pooblastila po tem odloku. Ena od oblik zagotavljanja gospodarskih javnih služb, katere določa 6. člen Zakona o gospodarskih javnih službah (Uradni list RS, št. 32/93, 30/98, 127/2006, 38/2010, 57/2011; ZGJS) je podelitev koncesije, pri čemer se koncesionarja lahko pridobi na podlagi javnega razpisa, v kolikor so za to izpolnjeni pogoji, pa se sme koncesija podeliti tudi neposredno brez javnega razpisa. O tem govori tudi 5. člen Odloka o ustanovitvi podjetja »Komunala Tržič d.o.o.« (Uradni list RS, št. 18/2014, 42/2014) in sicer, da podjetje izvaja obvezne in izbirne lokalne gospodarske javne službe v skladu s koncesijskim aktom za posamezno gospodarsko javno službo na podlagi javnega razpisa ali neposredno ob izpolnjevanju pogojev organizacijske in gospodarske odvisnosti za notranje (in-house) razmerje med podjetjem in ustanoviteljem.

Ena od ključnih prednosti podelitve koncesije z javnim razpisom je zagotovo konkretno preverjanje aktualnih cen na trgu, dočim je prednost neposredne podelitve koncesije Komunali Tržič d.o.o. po naši oceni nedvomno v tem, da gre za nadaljevanje sodelovanja s starim izvajalcem, torej ne gre za vzpostavljanje nekega novega sistema, pač pa zgolj za nadgradnjo že obstoječega delujočega sistema. Pri tem je seveda ključno tudi dejstvo oz. prednost, ki je v tem, da je Komunala Tržič d.o.o. v 100 % lasti Občine Tržič. To seveda med drugim logično pomeni večji vpliv občine na poslovanje koncesionarja in seveda tudi možnost boljšega medsebojnega sodelovanja med koncedentom – občino in koncesionarjem, kar po naši oceni posledično pomeni velik doprinos k zagotavljanju kvalitetnega opravljanja gospodarske javne službe. Občina Tržič je Komunali Tržič d.o.o. neposredno brez javnega razpisa že podelila koncesijo za opravljanje gospodarskih javnih služb oskrba s pitno vodo in odvajanje in čiščenje komunalne in padavinske odpadne vode na območju Občine Tržič.

Pravno podlago za neposredno podelitev koncesije Komunalni Tržič d.o.o. predstavlja 3. odst. 36. člena (in 35. člen) Zakona o gospodarskih javnih službah (ZGJS), v povezavi s 153. členom Zakona o javno-zasebnem partnerstvu (ZJZP). Iz navedenih določb sledi, da se v primerih, ko ne gre za razmerje javno-zasebnega partnerstva (kakršna je tudi situacija v konkretnem primeru, saj je Komunala Tržič d.o.o. v 100 % javni lasti, to je v 100 % lasti Občine Tržič), s koncesijskim aktom lahko določi primere, ko se izbira koncesionarja opravi brez javnega razpisa. Slednje pa velja, torej uporaba navedenih določb ZGJS in ZJZP je dopustna samo tedaj, ko je skladna s pravom Evropske unije. Konkretno to pomeni, da je potrebno preveriti, ali so izpolnjeni pogoji za »in-house« podelitev koncesije, ki bodo predstavljeni v nadaljevanju. T.i. oblika »in house« izvajanja gospodarskih javnih služb pomeni, da država ali samoupravna lokalna skupnost sama ustanovi določeno pravno organizacijsko obliko, preko katere neposredno sama izvaja določeno gospodarsko javno službo. Doktrino razmerij znotraj ekonomske celote oziroma razmerij *in-house* je kot izjemo od siceršnje obveznosti objave javnega razpisa izoblikovalo Sodišče ES (sedaj Sodišče EU). Ob tem je Sodišče EU z oblikovanjem doktrine razmerij *in-house* ob izpolnjevanju treh pogojev zavezanca odvezalo obveznosti objave javnega razpisa. To notranjo izjemo je Sodišče priznalo tako glede javnih naročil in koncesij za izvajanje del, ki sodijo pod direktivo EU o javnem naročanju, kot glede koncesij za opravljanje storitev.

V sodni praksi Sodišča EU so se izoblikovale naslednje predpostavke, ki morajo biti izpolnjene kumulativno, da lahko govorimo o razmerjih *in-house*:

- kot prvi (PRED)pogoj se v *koncesionarju ne sme pojavljati zasebni kapital*,
- drugi pogoj je, da so dejavnosti notranjega subjekta naloge, ki mu jih dodeli nadzorni subjekt (*gospodarska odvisnost*), da torej podjetje opravlja dejavnost v bistvu zgolj za koncedenta oziroma subjekt hkrati opravlja pretežni del dejavnosti z organom, ki je v njem udeležen,
- tretji pogoj je povezan z nadzorom, in sicer je ta pogoj izpolnjen, če javni organ, ki podeljuje koncesijo, nadzoruje podjetje, ki prejema koncesijo tako, kot nadzoruje svoje službe. Pri tem mora podana možnost odločilno vplivati na strateške cilje in na pomembne odločitve koncesionarja (*organizacijska odvisnost*). (*Povzeto po: odvetnik doc.dr. Aleksij Mužina: Neposredne koncesije na področju (lokalnih) javnih služb; seminarsko gradivo, Cerklje na Gorenjskem, 27.1.2015*)

Glede na samo naravo gospodarske javne službe vzdrževanje občinskih javnih cest je (*povzeto po doc. dr. Aleksiju Mužini*) kot četrti pogoj za neposredno podelitev koncesije Komunalni Tržič d.o.o. potrebno tudi, da je izpolnjena predpostavka, ki izhaja iz Zakona o javnem naročanju (ZJN-2-UPB5; Uradni list RS, št. 12/2013, 19/2014, 32/2014, 90/2014), to je, da mora biti vrednost predmeta naročanja enaka ali nižja od cen za ta predmet na trgu. Predmetni predlog odloka v 3. odst. 12. člena določa, da cenik storitev javne službe sprejme občinski svet Občine Tržič (sicer praviloma v okviru sprejemanja proračuna). V skladu s povedanim menimo, da je potrebno o obeh zadevah, tj. o sprejetju predmetnega koncesijskega akta in o sprejetju cenika storitev predmetne javne službe, odločiti hkrati, torej na isti seji občinskega sveta. Pri odločitvi oz. sprejemu cenika bo skladno z ZJN-2 potrebno zadostiti zgoraj navedenemu pogoju glede cen, to pa praktično pomeni, da se s tem relativizira v začetku tega gradiva izpostavljena ključna prednost podelitve koncesije z javnim razpisom, to je konkretno preverjanje aktualnih cen na trgu, namreč slednje, tj. primerjavo aktualnih cen na trgu, je potrebno opraviti tudi v konkretnem primeru neposredne podelitve koncesije Komunalni Tržič d.o.o.

Predlagani odlok je koncesijski akt, ki predstavlja temelj oddaje koncesije na tem področju. Bistvo tega akta je v tem, da v njem občina kot koncedent opredeli vse pogoje in druga razmerja, o katerih se s koncesionarjem ne namerava pogajati. Ta

odlok kot koncesijski akt predstavlja prvi korak k oddaji koncesije, kateremu bo sledila odločba o izbiri koncesionarja ter sklenitev koncesijske pogodbe.

Poglavitne rešitve po posameznih poglavjih odloka so naslednje: V prvem poglavju je opredeljen predmet odloka, opredeljene so definicije nekaterih pojmov in opredeljen je način izvajanja gospodarske javne službe oz. izbira koncesionarja. Odlok ureja način opravljanja obvezne lokalne gospodarske javne službe vzdrževanja občinskih javnih cest ter ureja druga vprašanja v zvezi z izvajanjem podeljene koncesije. Drugo poglavje določa dejavnosti, ki so predmet gospodarske javne službe. Tretje poglavje opredeljuje območje izvajanja in splošne pogoje za izvajanje gospodarske javne službe in uporabo javnih dobrin, opredeljuje koncesionarjev pravni monopol na področju izvajanja dejavnosti gospodarske javne službe, določa uporabnike storitev gospodarske javne službe, ter ureja oddajanje pravnih poslov tretjim osebam. Četrto poglavje opredeljuje letne in mesečne programe ter poročila o izvajanju gospodarske javne službe, vsebino in roke za oddajanje le-teh. Peto poglavje določa vire financiranja javne službe. Šesto poglavje ureja pravice in dolžnosti koncesionarja, koncedenta in uporabnikov ter razmerja med njimi, med drugim določa pogoje, ki jih mora izpolnjevati koncesionar za podelitev koncesije, določa obveznost zavarovanja odgovornosti koncesionarja pred škodo, ki bi jo lahko z izvajanjem gospodarske javne službe povzročil koncedentu, uporabnikom ali tretjim osebam ter obveznost koncesionarja, da za gospodarsko javno službo vodi ločeno računovodstvo, kot tudi, da mora v primeru izvajanja tržnih dejavnosti, le-te izvajati tako, da ne krši pravil o neposredni podelitvi koncesije in da njihovo izvajanje ne vpliva na opravljanje javne službe. Sedmo poglavje opredeljuje sklenitev koncesijske pogodbe ter trajanje koncesijske pogodbe - 10 let. Osmo poglavje vsebuje določbe, ki urejajo nadzor nad izvajanjem koncesije. Deveto poglavje določa načine prenehanja koncesijskega razmerja, ki so: potek časa koncesije, odstop od koncesijske pogodbe, sporazumna razveza koncesijske pogodbe, prenehanje koncesijskega razmerja v primeru prenehanja koncesionarja, odvzem in odkup koncesije; kot tudi postopanje koncedenta in koncesionarja v primeru nastopa pogojev za prenehanja koncesijskega razmerja. Deseto poglavje vsebuje določbi, ki opredeljujeta višjo silo in spremenjene okoliščine ter izvajanje gospodarske javne službe v primeru nastopa le-teh. Enajsto poglavje vsebuje določbe o uporabi prava in reševanju sporov. Dvanajsto poglavje opredeljuje inšpekcijsko nadzorstvo. Trinajsto poglavje vsebuje prehodne in končne določbe, v katerih je določeno tudi, da do pričetka izvajanja javne službe s strani koncesionarja po tem odloku, izvaja omenjeno javno službo Komunala Tržič d.o.o., na podlagi 26.a člena Odloka o ustanovitvi podjetja »Komunala Tržič d.o.o.« (Uradni list RS, št. 18/2014, 42/2014) ter, da odlok začne veljati petnajsti dan po objavi v Uradnem listu RS.

Občinskemu svetu predlagamo, da sprejme osnutek in predlog Odloka o koncesiji za opravljanje lokalne gospodarske javne službe vzdrževanje občinskih javnih cest na območju Občine Tržič v predlaganem besedilu.

Pripravili:
Metka Keršmanc,
podsekretarka za pravne zadeve

Jasna Kavčič,
vodja Urada za prostor

Drago Zadnikar, spec.
DIREKTOR OBČINSKE UPRAVE