

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu
z dnia 10 sierpnia 2016 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 561) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

stwierdza nieważność

uchwały Nr XVII/128/16 Rady Gminy Pakosław z dnia 21 lipca 2016 roku w sprawie emisji obligacji komunalnych oraz określenia zasad ich zbywania, nabywania i wykupu, w części obejmującej postanowienia § 7, jako podjętej z naruszeniem prawa.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tut. Izbie w dniu 29 lipca 2016 r. Rada Gminy Pakosław powołując się na przepisy: art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. b i art. 58 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 885, z późn. zm.) oraz art. 2 pkt 5 i art. 33 pkt 2 ustawy z dnia 15 stycznia 2015 r. o obligacjach (Dz. U. z 2015 r., poz. 238) postanowiła o emisji obligacji komunalnych, określając jednocześnie warunki ich zbywania, nabywania i wykupu.

Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu na podstawie art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz. 23), w związku z art. 91 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały, wyznaczając jednocześnie termin badania na dzień 10 sierpnia 2016 roku.

Rozpatrując sprawę na posiedzeniu, Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje.

Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 9 lit b ustawy o samorządzie gminnym do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych dotyczących: emitowania obligacji oraz określania zasad ich zbywania, nabywania i wykupu przez burmistrza (wójta, prezydenta miasta). Ogólne zasady emisji, zmiany warunków emisji, zbywania, nabywania i wykupu obligacji unormowane zostały w ustawie o obligacjach.

Badaną uchwałą w sprawie emisji obligacji Rada Gminy Pakosław określiła zasady ich zbywania, nabywania i wykupu.

Ponadto w § 7 badanej uchwały Rada postanowiła, co następuje:

„Upoważnia się Wójta Gminy Pakosław do:

- 1) zawarcia umowy z podmiotem, któremu zostaną powierzone czynności związane ze zbywaniem i wykupem obligacji oraz wypłatą wynagrodzenia,*
- 2) dokonywania wszelkich czynności związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem emisji obligacji,*
- 3) wypełnienia świadczeń wynikających z obligacji.*

Z kolei w § 8 wyżej wskazanej uchwały postanowiono, że *„Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Pakosław”*.

Zakres regulacji § 7, przedmiotowej uchwały, odnoszący się do stanowienia o upoważnieniu dla Wójta do zawarcia umowy nie znajduje umocowania w powołanych w podstawie prawnej uchwały przepisach.

Wskazać także należy, że stosownie do przepisów art. 262 ust. 1 ustawy o finansach publicznych czynności prawnych polegających na zaciąganiu kredytów i pożyczek oraz udzielaniu pożyczek, poręczeń i gwarancji, a także emisji papierów wartościowych dokonuje dwóch członków zarządu wskazanych w uchwale przez zarząd, z zastrzeżeniem ust. 2.

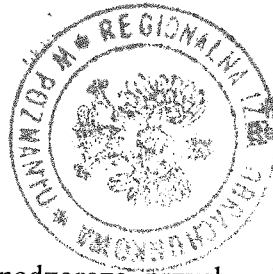
Dla ważności tych czynności konieczna jest kontrasygnata skarbnika jednostki samorządu terytorialnego. Czynności prawnych, o których mowa w ust. 1, w gminie dokonuje wójt burmistrz, prezydent miasta (ust. 2).

Postanowienia uchwał organu stanowiącego nie mogą regulować kwestii, które zostały uregulowane, ani też wykraczać poza granice przypisanych temu organowi kompetencji.

Tym samym zakres regulacji § 7 przedmiotowej uchwały stanowi ingerencję Rady w wyłączoną kompetencję organu wykonawczego jednostki samorządu terytorialnego, o której mowa również w art. 30 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Przepis ten stanowi, iż wójt (burmistrz, prezydent miasta) wykonuje uchwały rady gminy i zadania gminy określone przepisami prawa. Przepisy ustawy o samorządzie gminnym wyraźnie rozgraniczają zakres kompetencji przyznanych poszczególnym organom gminy, to jest radzie i wójtowi (burmistrzowi, prezydentowi miasta). Organy te są zobowiązane przestrzegać w poszczególnych sprawach swoich kompetencji i wydanie aktu wykraczającego poza uprawnienia ustawowe jest sprzeczne z prawem.

W ocenie Kolegium Rada Gminy Pakosław, upoważniając Wójta do dokonywania ww. czynności (wskazanych w § 7 uchwały), przekroczyła zakres swoich uprawnień i wkroczyła w sferę uprawnień organu wykonawczego, jako upoważnionego do zawarcia umowy związanej z emisją obligacji komunalnych z mocy prawa, naruszając tym samym art. 30 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

W związku z powyższym Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji.



Przewodnicząca Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Poznaniu
Grażyna Wróblewska
Grażyna Wróblewska

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

