

Uchwała Nr 14/622/2020  
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu  
z dnia 24 czerwca 2020 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 2019 r. poz. 2137) w związku z art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu:

stwierdza nieważność

uchwały Nr XX/202/2020 Rady Miasta i Gminy Wronki z dnia 28 maja 2020 r. w sprawie: zaciągnięcia kredytu długoterminowego do kwoty 6.000.000,00 zł na pokrycie deficytu budżetu, w zakresie:

- § 3,
  - w § 5 wyrażenia: „którego upoważnia się do wszelkich działań związanych z uzyskaniem kredytu i zaciągnięciem zobowiązań w tym zakresie”,
- z powodu ich sprzeczności z przepisami prawa wskazanymi w uzasadnieniu do niniejszej uchwały.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 2 czerwca 2020 r. Rada Miasta i Gminy Wronki powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c, art. 58 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 89 ust. 1 pkt 2 w zw. z art. 217 ust. 2 pkt 3 ustawy o finansach publicznych postanowiła zaciągnąć kredyt długoterminowy do kwoty 6.000.000,00 zł z przeznaczeniem na finansowanie planowego deficytu budżetu.

Na podstawie art. 61 § 1 i 4 Kodeksu postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu, zawiadomiła Przedstawicieli Gminy o wszczęciu postępowania nadzorczego w odniesieniu do przedmiotowej uchwały. Termin rozpatrzenia sprawy wyznaczony został na dzień 24 czerwca 2020 r.

Rozpatrując sprawę na posiedzeniu w ww. dniu, Kolegium Izby po zapoznaniu się z treścią uchwały ustaliło i zważyło co następuje.

Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy o samorządzie gminnym do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu dotyczących zaciągania długoterminowych pożyczek i kredytów. Uchwały te w myśl art. 58 ust. 1 ustawy wskazują źródła, z których zobowiązania te zostaną pokryte oraz zapadają bezwzględną większością głosów w obecności co najmniej połowy ustawowego składu rady (ust. 2). Przedmiotowa uchwała Rady, co wynika z wyciągu z głosowania na sesji w dniu 28 maja 2020 r. nad projektem uchwały podjęta została zgodnie z wymogami art. 58 ustawy o samorządzie gminnym.

W § 3 Rada Miasta i Gminy Wronki zawarła postanowienie o treści: „Kredyt zostanie zaciągnięty zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych w 2020 roku do kwoty 6.000.000

złotych”. Tym samym Rada zobowiązała Burmistrza Miasta i Gminy Wronki do wyboru banku w trybie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych.

Mając na uwadze powyższe Kolegium wskazuje, iż stosownie do art. 44 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 869, z późn. zm.): „Jednostki sektora finansów publicznych zawierają umowy, których przedmiotem są usługi, dostawy lub roboty budowlane, na zasadach określonych w przepisach o zamówieniach publicznych, o ile odrębne przepisy nie stanowią inaczej”. Zatem brak podstaw, aby Rada Miasta i Gminy regulowała kwestie, które uregulowane zostały w odrębnych przepisach (ustawach), w tym m.in. w ustawie o finansach publicznych i ww. ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.).

Ponadto art. 7 Konstytucji RP stanowi, że organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa. Zatem Rada Miasta i Gminy nie może regulować i nakładać na organ wykonawczy obowiązku stosowania określonych norm prawnych, których to obowiązek przestrzegania wynika z powszechnie obowiązujących przepisów prawa, w tym przypadku ustawy o finansach publicznych i ustawy Prawo zamówień publicznych.

Wszystkie podmioty, które są zobowiązane na mocy postanowień ustawy Prawo zamówień publicznych do udzielania zamówień w trybie przepisów tej ustawy muszą ich udzielać niezależnie od woli organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego.

W § 5 Rada Miasta i Gminy Wronki zawarła postanowienie o treści „Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Miasta i Gminy Wronki, którego upoważnia się do wszelkich działań związanych z uzyskaniem kredytu i zaciągnięciem zobowiązań w tym zakresie”.

Podkreślić należy, iż z przytoczonego przepisu art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c - ustawy o samorządzie gminnym nie wynika kompetencja dla organu stanowiącego w zakresie nałożenia na organ wykonawczy obowiązku stosowania przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, w tym określenia trybu zamówienia publicznego.

Przytoczone powyżej postanowienie § 5 uchwały Rady stanowi naruszenie zasad określonych w przepisach art. 262 ust. 1 i 2 ustawy o finansach publicznych. W myśl art. 262 ust. 1 ustawy 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).

Zakres regulacji § 5 przedmiotowej uchwały stanowi także ingerencję Rady w wyłączną kompetencję organu wykonawczego jednostki samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 30 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Przepis ten stanowi, iż wójt (burmistrz, prezydent) wykonuje uchwały rady gminy i zadania gminy określone przepisami prawa.

Przepisy ustawy o samorządzie gminnym, wyraźnie rozgraniczają zakres kompetencji przyznanych poszczególnym organom gminy, tj. radzie oraz wójtowi (burmistrzowi, prezydentowi). Organy te są zobowiązane przestrzegać w poszczególnych sprawach swoich kompetencji i wydanie aktu prawnego, którego postanowienia wykraczają poza uprawnienia ustawowe jest sprzeczne z prawem.

Przy sposobności Kolegium Izby zauważa, iż w podstawie prawnej przedmiotowej uchwały nieprawidłowo przywołany został przepis art. 217 ust. 2 pkt 3 ustawy o finansach publicznych.

Przepis ten wskazuje, że deficyt budżetu jednostki samorządu terytorialnego może być sfinansowany przychodami pochodzącymi z pożyczek. Natomiast treść postanowień § 1 przedmiotowej uchwały stanowi o zaciągnięciu kredytu, który ma być przeznaczony na sfinansowanie deficytu.

Mając powyższe na uwadze, Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji.

Przewodnicząca Kolegium  
Regionalnej Izby  
Obrachunkowej w Poznaniu

/-/ Grażyna Wróblewska

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