

Uchwała Nr 10/459/2020

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

z dnia 29 kwietnia 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

postanowień § 2 uchwały Nr XXI/206/20 Rady Miejskiej Trzcianki z dnia 26 marca 2020 r. w sprawie: zaciągnięcia kredytu długoterminowego, z powodu ich sprzeczności z przepisami prawa wskazanymi w uzasadnieniu do niniejszej uchwały.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 2 kwietnia 2020 r. Rada Miejska Trzcianki powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c, art. 58 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 89 ust. 1 pkt 2, 3 i 4 ustawy o finansach publicznych postanowiła zaciągnąć kredyt długoterminowy do wysokości 6.410.473,66 zł z przeznaczeniem na finansowanie planowanego deficytu budżetu, spłatę wcześniej zaciągniętych zobowiązań z tytułu kredytów i pożyczek oraz wyprzedzające finansowanie działań finansowanych ze środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej.

Na podstawie przepisów art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym, Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu zawiadomiła przedstawicieli Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały. Termin rozpatrzenia sprawy został wyznaczony na dzień 29 kwietnia 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 protokołu Nr XXI/20 z sesji Rady Miejskiej Trzcianki z dnia 26 marca 2020 r. oraz z wyciągu z głosowania nad projektem uchwały, podjęta została zgodnie z wymogami art. 58 ustawy o samorządzie gminnym.

W § 2 Rada Miejska zawarła postanowienie o treści: „Bank kredytujący zostanie wyłoniony w formie przetargu pisemnego nieograniczonego”.

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.

Zgodnie z 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.

W myśl art. 254 pkt 4 ustawy zlecenie zadań powinno następować na zasadzie wyboru najkorzystniejszej oferty, z uwzględnieniem przepisów o zamówieniach publicznych, a w odniesieniu do organizacji pozarządowych - z odpowiednim zastosowaniem art. 43 i art. 221.

Do zaciągania kredytów i pożyczek przez jednostkę samorządu terytorialnego na mocy przepisów art. 3 ust. 1 pkt 1 w związku z przepisami art. 4 pkt 3 lit. ja, art. 4 pkt 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.), w sytuacji znacznej kwoty kredytu (w tym przypadku w wysokości 6.410.473,66 zł), znajdują zastosowanie przepisy tej ustawy. Wykonywanie uchwały Rady Miejskiej zgodnie z art. 30 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym należy do wyłącznej właściwości Wójta Gminy (Burmistrza). Mając na względzie przepisy ustawy o finansach publicznych i ustawy Prawo zamówień publicznych, to do kompetencji Burmistrza będzie należeć dokonanie wyboru trybu zamówienia publicznego, w wyniku którego wyłoniony zostanie bank. Rada Miejska nie jest zatem uprawniona do regulacji w tym zakresie i przesądzeniu treści „Bank kredytujący zostanie wyłoniony w formie przetargu pisemnego nieograniczonego”.

Wymogi jakim podlegają uchwały w sprawie zaciągania zobowiązań, w tym kredytów i pożyczek przez samorząd gminny, poza art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy o samorządzie gminnym określone zostały także w przepisach:

- art. 58 ustawy o samorządzie gminnym,
- art. 89 ustawy o finansach publicznych,
- art. 262 ust. 1 i 2 ustawy o finansach publicznych.

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.

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.