REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA W OPOLU

Uchwała nr 15/26/2012
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu
z dnia 1 sierpnia 2012 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 (DzU z 2001 r. nr 55, poz. 577; nr 154, poz. 1800; z 2002 r. nr 113, poz. 984; z 2003 r. nr 149, poz. 1454; z 2004 r. nr 273, poz. 2703; z 2005 r. nr 14, poz. 114, nr 64, poz. 565 nr 249, poz. 2104, z 2009 r. nr 157 poz. 1241; z 2010 r. nr 238, poz. 1578, z 2011 r. nr 240 poz. 1429) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 r. nr 142, poz. 1591; z 2002 r. nr 23, poz. 220, nr 62, poz. 558, nr 113, poz. 984, nr 153, poz. 1271, nr 214, poz. 1806; z 2003 r. nr 80, poz. 717, nr 162, poz. 1568; z 2004 r. nr 102, poz. 1055, nr 116, poz. 1203, nr 167, poz. 1759; z 2005 r. nr 172, poz. 1441, nr 175, poz. 1457; z 2006 r. nr 17, poz. 128, nr 181, poz. 1337; z 2007 r. nr 48, poz. 327, nr 138, poz. 974, nr 173, poz. 1218; z 2008 r. nr 180, poz. 1111, nr 223, poz. 1458; z 2009 r. nr 52, poz. 420, nr 157, poz. 1241; z 2010 r. nr 28, poz. 142, poz. 146, nr 106, poz. 675, nr 40, poz. 230; z 2011 r. nr 21 poz. 113, nr 117, poz. 679, nr 134, poz. 777, nr 149, poz. 887, nr 217, poz. 1281) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu

orzeka nieważność

uchwały nr XXII/151/2012 Rady Miejskiej w Wołczynie z dnia 27 czerwca 2012 r. w sprawie zaciągnięcia pożyczki długoterminowej z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Opolu z powodu naruszenia art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym w związku z art. 211 i art. 212 ust.1 pkt 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (DzU nr 157, poz. 1240 z późn. zm.).

Uzasadnienie

Do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu doręczono w dniu 2 lipca 2012 r. uchwałę nr XXII/151/2012 Rady Miejskiej w Wołczynie z dnia 27 czerwca 2012 r. w sprawie zaciągnięcia pożyczki długoterminowej z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Opolu. Przywołując w podstawie prawnej uchwały przepis art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, postanowiono w § 1 :

„§ 1. Zaciąga się pożyczkę długoterminową w 2013 roku z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Opolu z przeznaczeniem na realizację zadania pn. " Rozbudowa z przebudową oczyszczalni ścieków w Wołczynie" do kwoty: 3.600.000 zł.

W piśmie nr FN.3051.4.2012 z dnia 20 lipca 2012 r. Burmistrz Wołczyna uzasadniając podjęcie ww. uchwały, podniósł, co następuje.

Gmina Wołczyn planuje realizację wieloletniego zadania pn.: Rozbudowa z przebudową oczyszczalni ścieków w Wołczynie. Inwestycja będzie współfinansowaną ze środków Europej-

skiego Funduszu Rozwoju Regionalnego na podstawie umowy nr RPOP.04.01.00-16-005/09-00 z dnia 19.02.2010r.. W kwietniu br. na wniosek gminy Wojewódzki Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Opolu zamieścił tą inwestycję na liście zadań priorytetowych w roku 2012.
Gmina zaplanowała rozpoczęcie realizacji zadania w 2012r.- na ten rok przewidziano wydatki związane z aktualizacją dokumentacji kosztorysowej, ogłoszenie przetargu na inwestora zastępczego, ogłoszenie przetargu na wykonawcę robót budowlanych oraz rozpoczęcie prac budowlanych. Kontynuowanie prac budowlanych oraz finansowanie całych robót budowlanych przewidziano zgodnie z możliwościami finansowymi gminy i zaplanowano na 2013r. Planowane finansowanie zapisano w Wieloletniej Prognozie Finansowej: na 2013 rok po stronie dochodów przewidziano środki z UE, które gmina otrzyma w formie zaliczkowania oraz po stronie przychodów zaplanowano pożyczkę ze środków WFOŚiGW w Opolu w wysokości 3.600.000zł.
W pierwszym półroczu br. ogłoszono przetarg na inwestora zastępczego - zakończony umową w dniu 05.07.2012r. i ogłoszono przetarg na wykonawcę robót budowlanych, który zostanie zakończony w m-cu sierpniu br.
W przetargu na wykonawcę zadania (w projekcie umowy stanowiącej element specyfikacji) zapisano, że pierwsza płatność przewidziana jest w m-cu styczniu 2013r. W związku z powyższym opierając się na Wieloletniej Prognozie Finansowej (uchwała Rady Miejskiej w Wołczynie nr XXII/149/2012 z dnia 27.06.2012r.) Rada Miejska w Wołczynie pojęła uchwałę XXII/151/2012 z dnia 27.06.2012r. w sprawie zaciągnięcia pożyczki długoterminowej z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Opolu, która umożliwi gminie złożenie prawidłowo udokumentowanego wniosku o pożyczkę, przed rozpoczęciem robót budowlanych. Fundusz będzie mógł na miejscu sprawdzić stan istniejący oczyszczalni i na bieżąco monitorować roboty budowlane.
Przesunięcie terminu podjęcia uchwały w sprawie zaciągnięcia pożyczki na styczeń 2013 roku spowoduje, że gmina nie będzie mogła złożyć prawidłowo udokumentowanego wniosku o pożyczkę przed przystąpieniem do prac budowlanych i nie wypłaci w terminie faktur otrzymanych w styczniu 2013 r. (faktury musza być dostarczane do funduszu przed ich zapłatą). Otrzymanie pożyczki z funduszu stanowi o możliwości realizacji tego zadania, fundusz udzielając pożyczek stosuje preferencyjne oprocentowanie, obecnie dla zadań zamieszczonych w liście zadań priorytetowych oprocentowanie wynosi 2,5%.

Na posiedzenie Kolegium nie stawił się przedstawiciel jednostki samorządu terytorialnego.

W tym stanie faktycznym Kolegium stwierdza, co następuje:

Jak wynika z dyspozycji art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru, iż stanowiąca przedmiot postępowania uchwała lub zarządzenie narusza prawo w konsekwencji może implikować orzeczeniem w całości lub w części jej nieważności bądź też wskazaniem nieistotnego naruszenia prawa. Przyjąć przy tym za ukształtowaną linią orzeczniczą Naczelnego Sądu Administracyjnego należy, iż do rodzajów naruszeń przepisów skutkujących nieważnością uchwały organów jednostek samorządu terytorialnego zaliczyć należy naruszenia: przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów Prawa ustrojowego, przepisów Prawa materialnego – przez wadliwą ich wykładnię – oraz przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (np. wyrok NSA z 3 grudnia 1996 r. sygn. SA/Wr 949/96; wyrok NSA z 11 lutego 1998 r. sygn. IISA/Wr 1459/97).

Zgodnie z treścią art. 211 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, budżet jednostki samorządu terytorialnego jest rocznym planem dochodów i wydatków oraz przychodów i rozchodów tej jednostki. Uchwała budżetowa jest aktem normatywnym, stanowiącym - stosownie do dyspozycji art. 211 ust. 4 cyt. ustawy - podstawę gospodarki finansowej jednostki samorządu terytorialnego w roku budżetowym. Ponadto, w myśl art. 212 ust. 1

ww. ustawy, uchwała budżetowa określa łączną kwotę planowanych przychodów budżetu jednostki samorządu terytorialnego.

Kredyty i pożyczki długoterminowe zaciągane przez jednostki samorządu terytorialnego stanowią – zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 4 lit. „d" ustawy o finansach publicznych – przychody budżetów i podlegają zaliczeniu do budżetu jednostki, stanowiącego część składową uchwały budżetowej. Podjęcie uchwały w sprawie zaciągnięcia kredytu lub pożyczki we wskazanej w tej uchwale wysokości zawsze uwarunkowane powinno być tym, czy w budżecie jednostki zaplanowane zostały w odpowiedniej wysokości przychody budżetowe z tytułu kredytu lub pożyczki, stosownie do dyspozycji art. 91 ust. 1 ustawy o finansach publicznych Zgodnie z jego treścią, suma zaciągniętych kredytów i pożyczek oraz zobowiązań z wyemitowanych papierów wartościowych, o których mowa w art. 89 ust. 1 i art. 90, nie może przekroczyć kwoty określonej w uchwale budżetowej jednostki samorządu terytorialnego.

Podniesione przez Burmistrza uzasadnienie, w tym planowane w Wieloletniej Prognozie Finansowej na 2013 rok po stronie dochodów środki z UE, które gmina otrzyma w formie zaliczkowania oraz po stronie przychodów, pożyczka ze środków WFOŚiGW w Opolu w wysokości 3.600.000 zł nie mogą stanowić podstawy prawnej do zaciągnięcia pożyczki.

Wobec braku uchwały Rady Miejskiej w Wołczynie w sprawie uchwalenia budżetu Gminy Wołczyn na 2013 rok, podjęcie przez Radę Miejską w Wołczynie uchwały nr XXII/151/2012 z dnia 27 czerwca 2012 r. w sprawie zaciągnięcia pożyczki długoterminowej z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Opolu, którą to uchwałą Rada zaciąga pożyczkę w 2013 r., stanowi naruszenie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym w związku z art. 211 i art. 212 ust.1 pkt 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych.

W tym stanie faktycznym i prawnym Kolegium orzeka się jak w sentencji

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu przysługuje - na zasadzie art. 98 ustawy o samorządzie gminnym - skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu w terminie 30 dni od daty jej doręczenia.

Przewodniczący Kolegium

REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA W OPOLU

PREZES
Janusz Gałkiewicz