



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA MAŁOPOLSKIEGO

Kraków, dnia 4 września 2012 r.

Poz. 4283

UCHWAŁA NR KI-411/169/12

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej

w Krakowie

z dnia 14 sierpnia 2012 r.

znak sprawy: KI-43-194/39/12 Kolegium Izby działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142 poz. 1591 z późn. zmian.) i art. 11 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz. 577 z późn. zmian.)

orzeka

o stwierdzeniu nieważności Uchwały Nr XIV/108/2012 Rady Gminy w Stryszowie z dnia 22 czerwca 2012 roku w sprawie przyjęcia regulaminu udzielania pożyczek dla organizacji pozarządowych oraz podmiotów wymienionych w art. 3 ust. 3 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 roku o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie z terenu Gminy Stryszów.

Uzasadnienie

Uchwała Nr XIV/108/2012 Rady Gminy w Stryszowie z dnia 22 czerwca 2012 r. wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie w dniu 23 lipca 2012 roku. Wyżej wymienioną uchwałą Rada Gminy przyjęła regulamin udzielania pożyczek z budżetu Gminy Stryszów dla organizacji pozarządowych oraz podmiotów wymienionych w art. 3 ust. 3 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 roku o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, które mają swoją siedzibę na terenie Gminy Stryszów i jednocześnie wykonują działania na rzecz mieszkańców Gminy. Pożyczki udzielane są w ramach środków finansowych zabezpieczonych na ten cel w budżecie Gminy Stryszów na pisemny wniosek organizacji, która realizuje projekt współfinansowany ze środków Unii Europejskiej lub innych środków pomocowych i otrzymuje dotacje w formie refundacji. Integralną częścią badanej uchwały są: wzór wniosku o pożyczkę dla organizacji pozarządowych realizujących projekty ze źródeł zewnętrznych, wzór umowy pożyczki, wzór weksla własnego oraz wzór deklaracji wekslowej (załączniki od numeru 1 do 4 Regulaminu). Jako podstawę prawną do podjęcia przedmiotowej uchwały Rada Gminy w Stryszowie wskazała art. 5 ust. 8 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 roku o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (Dz. U. z 2010 roku, Nr 234, poz. 1536ze zm.) oraz art. 18 ust. 2 pkt 9 ustawy z 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 roku Nr 142, poz. 1591 ze zm.). Badając przedmiotową uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie stwierdziło, że została ona podjęta bez podstawy prawnej. Upoważnienia ustawowego do dokonywania przez radę takiej regulacji nie zawiera powołany w podstawie prawnej badanej uchwały art. 5 ust. 8 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie. Zgodnie z tym przepisem jednostki samorządu terytorialnego mogą udzielać pożyczek, gwarancji, poręczeń organizacjom pozarządowym oraz podmiotom wymienionym w art. 3 ust. 3, na realizację zadań w sferze pożytku publicznego, na zasadach określonych w odrębnych przepisach. Przepis ten nie może jednak stanowić delegacji dla rady do określania zasad udzielania tych pożyczek, gdyż z jego treści wprost wynika, iż zasady te zostały już określone w odrębnych przepisach. Podstawy prawnej do podjęcia tego rodzaju uchwały nie może również stanowić drugi z powołanych w podstawie prawnej przepisów tj. art. 18 ust. 2 pkt 9 ustawy o samorządzie gminnym. Ustawodawca w tym przepisie określił bowiem szereg kompetencji należących do wyłącznej właściwości rady

w zakresie podejmowania uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu. Żadna z tych kompetencji nie stanowi jednak o uprawnieniu rady do przyjęcia regulaminu udzielania pożyczek. Jedynie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. i w swej treści odnosi się do udzielania pożyczek. Jednak zgodnie z tym przepisem do wyłącznej właściwości rady gminy należy ustalanie maksymalnej wysokości pożyczek i poręczeń udzielanych przez wójta w roku budżetowym. Jak wynika z przytoczonego przepisu do wyłącznej właściwości organu stanowiącego gminy należy jedynie określenie organowi wykonawczemu maksymalnej kwoty, do której wolno mu udzielać pożyczek w roku budżetowym. Bez jej określenia, organ wykonawczy w ogóle nie może zawierać żadnej umowy o udzielenie pożyczki. Ponadto w sytuacjach, gdyby udzielana pożyczka miała być spłacana w kolejnym roku budżetowym (lub dalszych latach) do wyłącznej właściwości rady gminy należy zaplanowanie środków na udzielenie tego rodzaju pożyczki w planie rozchodów budżetu rocznego – co wynika z art. 212 ust. 1 pkt 5 w zw. z art. 6 ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1240 ze zm.). W ocenie Kolegium Izby gdyby ustawodawca zdecydował się powierzyć określanie zasad udzielania pożyczek organowi stanowiącemu, to zawarłby wyraźnie stosowną delegację w odpowiednich przepisach. Takie regulacje dotyczące określania zasad ustalanych przez radę dla organu wykonawczego zawiera między innymi art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. a i g ustawy o samorządzie gminnym. Potwierdzeniem wyłącznej kompetencji rady gminy jedynie do określenia maksymalnej wysokości pożyczek jest również przepis art. 262 ust. 1 i 2 ustawy o finansach publicznych, z którego wynika, że czynności prawnych polegających na zaciąganiu kredytów i pożyczek oraz udzielaniu pożyczek, poręczeń i gwarancji, a także emisji papierów wartościowych w gminie dokonuje wójt, burmistrz, prezydent miasta. Ponadto jak wynika z treści uchwały jej postanowienia i krąg adresatów wskazują, iż jest to prawo miejscowe, o którym stanowi art. 40 ustawy o samorządzie gminnym. Zgodnie z art. 94 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej organy samorządu terytorialnego mogą ustanawiać akty prawa miejscowego na podstawie i w granicach upoważnień zawartych w ustawie. Przepis ten oznacza, że podstawą aktu normatywnego o zewnętrznym oddziaływaniu musi być wyraźne upoważnienie ustawowe zawarte w ustawie szczególnej albo też art. 40 ust. 2 lub 3 ustawy o samorządzie gminnym. Podobny pogląd wyrażony został w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 16 maja 2001 r. sygn. akt III SA 2622/00 opublikowany w ONSA 2002/3/114. W konsekwencji powyższego, Kolegium Izby stwierdza, że w aktualnie obowiązującym stanie prawnym, brak jest podstaw, aby rada gminy w drodze uchwały decydowała o zasadach udzielenia pożyczek. Uznając, iż wskazana wyżej w uzasadnieniu nieprawidłowość ma charakter istotnego naruszenia prawa, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie, po uprzednim wszczęciu postępowania i powiadomieniu Gminy Stryków o możliwości złożenia wyjaśnień, postanowiło jak w sentencji.

Niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze podlega opublikowaniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Małopolskiego – zgodnie z art. 13 pkt 8a.) ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz. U. z 2010 r. Nr 17, poz.95).

POUCZENIE

Na niniejszą uchwałę przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie. Skargę tę należy wnieść w terminie 30 dni od daty otrzymania niniejszej uchwały, przy czym należy to uczynić za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie.

Zastępca Przewodniczącego Kolegium:
Mateusz Winiarz