

**UCHWAŁA NR XII.172.K.2013**  
**KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ**  
**W SZCZECINIE**

z dnia 30 października 2013 r.

**w sprawie umorzenia postępowania dotyczącego stwierdzenia nieważności uchwały Nr XXXIII/190/13 Rady Gminy Rymań z dnia 25 września 2013 r. w sprawie zmiany uchwały Rady Gminy Nr X/52/2007 z dnia 19 czerwca 2007 r.**

Na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 3 i ust. 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2012 r., poz. 1113), art. 91 ust. 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2013 r. poz. 594, ze zm.) uchwala się, co następuje:

§ 1. Umarza się postępowanie w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Nr XXXIII/190/13 Rady Gminy Rymań z dnia 25 września 2013 r. w sprawie zmiany uchwały Rady Gminy Nr X/52/2007 z dnia 19 czerwca 2007 r.

§ 2. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

**UZASADNIENIE**

Rada Gminy Rymań działając na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. i ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art. 94 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, ze zm.) w dniu 25 września 2013 r. podjęła uchwałę Nr XXXIII/190/13 w sprawie zmiany uchwały Rady Gminy Nr X/52/2007 z dnia 19 czerwca 2007 r., która wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie, Oddział Zamiejscowy w Koszalinie w dniu 1 października 2013 r.

Realizując czynności nadzorcze w dniu 16 października 2013 r. Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie stwierdziło, że zachodzą wątpliwości, co do zgodności z prawem przedmiotowej uchwały w związku z naruszeniem art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. i ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie, w myśl którego do wyłącznej kompetencji rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach ustalenia maksymalnej kwoty poręczeń udzielanych przez wójta (burmistrza) w roku budżetowym.

We wstępnej ocenie Kolegium, zgodnie z art. 94 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, oświadczenie woli o udzieleniu poręczenia w przypadku samorządu terytorialnego musi być poprzedzone ustaleniem w uchwale budżetowej przez organ stanowiący łącznej kwoty (możliwych do udzielenia) poręczeń w roku budżetowym.

Jak wynika z przytoczonych przepisów do kompetencji rady gminy należy określanie maksymalnej wysokości pożyczek udzielanych w roku budżetowym. Gdyby ustawodawca zdecydował się na określenie zasad udzielania poręczeń, to zawarłby stosowną delegację w ustawie o samorządzie gminnym. Takie regulacje dotyczące

określania zasad dla organu wykonawczego zawiera art. 18 ust. 2 pkt 7, pkt 9 lit. a, b oraz g cytowanej ustawy o samorządzie gminnym.

Potwierdzeniem wyłącznej kompetencji rady gminy do określenia maksymalnej wysokości poręczeń jest art. 262 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 (ust. 1 i ust. 2).

Poręczenia są terminowe i udzielane do określonej kwoty. Z kolei przepis art. 212 ust. 1 pkt 7 ustawy o finansach publicznych wskazuje, że uchwała budżetowa określa kwotę wydatków przypadających do spłaty w danym roku budżetowym, na podstawie zawartej umowy, z tytułu poręczeń i gwarancji udzielonych przez jednostkę samorządu terytorialnego. Zgodnie bowiem z normatywną zasadą uprzedniości budżetu wyrażoną w art. 211 ust. 4 ustawy o finansach publicznych, podstawą gospodarki finansowej Gminy jest uchwała budżetowa.

W związku z tym istotną kwestią jest określenie po stronie wydatków, zgodnie z obligatoryjną strukturą uchwały budżetowej wyrażoną w art. 212 ust. 1 pkt 7 ustawy o finansach publicznych, wielkości kwot związanych z ustalonym kalendarium spłaty zobowiązania, gdyż te powinny być umiejscawiane po stronie planu wydatków w budżetach na określone lata w ustalonych wysokościach, co pozwala określić ewentualne skutki tego poręczenia dla finansów Gminy Rymań. Zaś wydatki związane ze spłatą potencjalnych poręczeń w latach następnych powinny znaleźć odzwierciedlenie w Wieloletniej Prognozie Finansowej Gminy. Na podstawie dokumentów będących w posiadaniu RIO w Szczecinie, ustalono, iż zarówno w uchwale budżetowej jak i w Wieloletniej Prognozie Finansowej Gminy Rymań ujęto wielkości zobowiązań z tytułu poręczenia.

Inną wątpliwą kwestią jest zapis w § 1 ust. 1 badanej uchwały w części dot. „...do poręczenia weksla „in blanco” wystawionego przez Związek Miast o Gmin Do-rzeczka Parsęty w Karlinie...”. W ocenie Kolegium, jest to czynność właściwa dla organu wykonawczego w ramach udzielonej kompetencji do poręczenia spłaty pożyczki.

Wobec powyższego Kolegium wstępnie ustaliło, że uchwała Nr X/52/2007 Rady Gminy Rymań z dnia 19 czerwca 2007 r. będącą przedmiotem zmiany dokonanej badaną uchwałą Nr XXXIII/190/13 z dnia 25 września 2013 r. dotyczyła poręczenia udzielonego w roku budżetowym 2007, co wskazuje na brak podstaw prawnych dokonywania jej zmiany w roku budżetowym 2013.

Ponadto Kolegium stwierdziło, iż zgodnie z art. 94 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej organy samorządu terytorialnego ustanawiają 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. III SA 2622/2000 (ONSA 2002/3 poz. 114). Skoro więc ustawodawca w przepisach prawa nie przewidział możliwości określania przez organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego zasad i trybu udzielania poręczeń z budżetu, organ ten nie może podejmować uchwał regulujących omawiane kwestie.

Mając na uwadze powyższe, Kolegium wszczęło postępowanie w sprawie stwierdzenia nieważności badanej uchwały, a o wszczętym postępowaniu powiadomiło Przewodniczącego Rady Gminy Rymań pismem z dnia 22 października 2013 r. (znak: K.0010.462.JW.2013).

W posiedzeniu Kolegium w dniu 30 października 2013 r. nie uczestniczył przedstawiciel Gminy Rymań.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie ostatecznie rozpatrując sprawę stwierdziło, że uchwała Nr XXXIII/190/13 w sprawie zmiany uchwały Rady Gminy Nr X/52/2007 z dnia 19 czerwca 2007 r. została podjęta z naruszeniem prawa.

Jednakże wyjątkowo, z uwagi na fakt, iż badana uchwała dotyczyła de facto poręczenia Gminy udzielonego tytułem spłaty pożyczki udzielonej ze środków Narodowego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej na podstawie podjętej uchwały przez organ stanowiący w 2007 r., Kolegium Izby postanowiło umorzyć wszczęte postępowanie w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Rady Gminy Rymań Nr XXIII/190/13 z dnia 25 września 2013 r. w sprawie zmiany uchwały Rady Gminy Nr X/52/2007 z dnia 19 czerwca 2007 r.

Od niniejszej uchwały przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie w terminie 30 dni od daty jej otrzymania.

Przewodniczący Kolegium  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Szczecinie  
*Bogusław Staszewski*



