

Uchwała Nr 171 /X/2015
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Katowicach
z dnia 30 kwietnia 2015 roku

w sprawie **uchwały** Nr VII/106/2015 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 26 marca 2015 r.
w sprawie zmiany Uchwały Nr XLV/698/2008 Rady Miejskiej w Czeladzi
z dnia 18 grudnia 2008 roku w sprawie zaciągnięcia kredytu

Na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 3 oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2012 r. poz. 1113 z późn. zm.) w związku z art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2013 r. poz. 594 z późn. zm.) **Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach u c h w a l a**, co następuje:

§ 1.

Stwierdza się **nieważność** uchwały Nr VII/106/2015 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 26 marca 2015 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr XLV/698/2008 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 18 grudnia 2008 roku w sprawie zaciągnięcia kredytu z powodu istotnego naruszenia art. 30 ust. 2 pkt 3 i 4 oraz art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2013 r. poz. 594 z późn. zm.) w związku z art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) poprzez naruszenie przez organ stanowiący kompetencji należących do sfery zastrzeżonej dla organu wykonawczego.

§ 2.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie:

Uchwała Nr VII/106/2015 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 26 marca 2015 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr XLV/698/2008 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 18 grudnia 2008 roku w sprawie zaciągnięcia kredytu wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach w dniu 3 kwietnia 2015 roku.

W ramach działalności nadzorczej, 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 2012 r. poz. 1113 z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach Uchwałą Nr 123/IX/2015 wszczęło 23 kwietnia 2015 roku postępowanie nadzorcze w sprawie stwierdzenia nieważności ww. Uchwały Rady Miejskiej w Czeladzi. Badanie nadzorcze przeprowadzono na posiedzeniach Kolegium Izby w dniu 23 kwietnia 2015 r. oraz 30 kwietnia 2015 r., o których to terminach powiadomiono organy Miasta Czeladzi, z pouczeniem, że w posiedzeniu mają prawo uczestniczyć przedstawiciele podmiotu, którego sprawa jest rozpatrywana, co wynika z art. 18 ust. 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2012 r. poz. 1113 z późn. zm.).

Badaną uchwałą Rada Miejska w Czeladzi, zgodnie z brzmieniem § 1 uchwały, dokonała zmiany terminu spłaty kredytu z grudnia 2018 roku do grudnia 2028 roku (poprzez zapis: „spłata kredytu nastąpi w terminie od 01.2010 roku do 12.2028 roku zgodnie z umową

kredytową ze środków własnych Gminy, co zostanie uwzględnione odpowiednio w uchwałach budżetowych danego roku”) czyli wydużyła termin spłaty o 10 lat, natomiast według brzmienia § 2 uchwały: wykonanie uchwały powierzyła Burmistrzowi Miasta Czeladź.

Z analizy treści umowy kredytowej załączonej do akt postępowania nadzorczego wynika, iż nie zawierala ona zapisów zezwalających na aneksowanie umowy w zakresie wydłużenia terminu spłaty. Podkreślić należy że umowa kredytu została zawarta w wyniku przeprowadzenia postępowania przetargowego o udzielenie zamówienia publicznego. Okoliczność tę potwierdzili obecni na posiedzeniu Kolegium przedstawicieli Miasta Czeladź.

Zgodnie z art. 30 ust. 2 pkt 3 i 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2013 r. poz. 594 z późn. zm.) do zadań wójta należy w szczególności gospodarowanie mieniem komunalnym oraz wykonywanie budżetu. Ponadto art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c tej ustawy stanowi, iż do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu, dotyczących zaciągania długoterminowych pożyczek i kredytów.

Biorąc powyższe normy prawne pod uwagę, Kolegium RIO w Katowicach uznało, że do organu wykonawczego gminy należy bieżące gospodarowanie mieniem gminy oraz wykonywanie budżetu, natomiast organ stanowiący gminy decyduje w zakresie spraw bezpośrednio przekazanych mu przez przepisy ustaw i w ich granicach. Rada gminy nie może podejmować czynności, które należą do sfery wykonawczej, gdyż byłoby to naruszeniem konstytucyjnej zasady podziału organów samorządu terytorialnego na wykonawcze i stanowiące (ewentualna zmiana terminu spłaty kredytu - bez zmiany kwoty zaciągniętego kredytu czy też limitu zaciąganego zobowiązania - nie przekracza zakresu zwykłego zarządu). Podobne stanowisko w zakresie uprawnień rady gminy i organu wykonawczego zajął Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gorzowie Wielkopolskim w wyroku z dnia 30 lipca 2014 r. o sygn. akt. II SA/Go 394/14.

Podnieść należy, że Rada Miejska w Czeladzi wyraziła uprzednio zgodę na zaciągnięcie kredytu w określonej w uchwale kwocie. Zatem zmiana uchwały, jedynie w zakresie wydłużenia okresu spłaty już zaciągniętego kredytu wykracza poza kompetencje organu stanowiącego i stanowi istotne naruszenie art. 30 ust. 2 pkt 3 i 4 w związku z art. 18 ust. 2 pkt 9 lit c ustawy o samorządzie gminnym. Stanowi jednocześnie złamanie dyspozycji art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych, który zakazywał takiej zmiany. W niniejszej sprawie, z treści art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych wynikał zakaz zmiany istotnych postanowień zawartej umowy. Wskazać należy, że gdyby zgodnie z dyspozycją art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych umowa zawierała klauzulę umożliwiającą jej zmianę poprzez wydłużenie okresu spłaty kredytu, to ewentualna decyzja w sprawie dokonania takiej zmiany należałaby wyłącznie do kompetencji organu wykonawczego.

To organ wykonawczy, działając w imieniu Miasta Czeladź zawarł niniejszą umowę i wyłącznie do jego kompetencji należy zmiana istotnych postanowień zawartej umowy, jeżeli nie sprzeciwiają się temu przepisy ustawy – Prawo zamówień publicznych.

Według art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany (ust. 2 ww. artykułu stanowi, iż zmiana umowy dokonana z naruszeniem ust. 1 podlega unieważnieniu).

W świetle przytoczonego wyżej art. 144 ust. 1 ustawy oraz treści zawartej z bankiem umowy nie było również dopuszczalne wydłużenie terminu spłaty kredytu. Rada Miejska w Czeladzi powierzając w § 2 uchwały jej wykonanie Burmistrzowi Miasta Czeladź zobowiązała więc Burmistrza Miasta do wykonania uchwały organu stanowiącego z istotnym naruszeniem prawa, gdyż przedmiotowa zmiana uchwały w sprawie zaciągnięcia kredytu na finansowanie planowanego deficytu budżetu jednostki samorządu terytorialnego o której mowa w art. 89 ust. 1 pkt 2 (wskazana w podstawie prawnej Uchwały Rady Miejskiej w Czeladzi) została dokonana, w ocenie Kolegium tutejszej Izby, z istotnym naruszeniem art. 30 ust. 2 pkt 3 i 4 oraz art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. c ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym w związku z art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, poprzez naruszenie przez organ stanowiący kompetencji należących do sfery zastrzeżonej dla organu wykonawczego.

Biorąc pod uwagę powyższe uzasadnienie, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach, 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 2012 r. poz. 1113 z późn. zm.) stwierdziło nieważność w całości badanej uchwały Nr VII/106/2015 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 26 marca 2015 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr XLV/698/2008 Rady Miejskiej w Czeladzi z dnia 18 grudnia 2008 roku w sprawie zaciągnięcia kredytu.

Na niniejszą uchwałę Miastu Czeladź przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach – **w terminie trzydziestu dni** od jej doręczenia.



Przewodniczący Kolegium


Daniel Kołodziej