

UCHWAŁA Nr 0102-273/14
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ
w Olsztynie
z dnia 19 grudnia 2014 roku

w sprawie badania zgodności z prawem Uchwały Nr XXXVIII/306/2014 Rady Gminy Janowiec Kościelny z dnia 19 listopada 2014 r. w sprawie wyrażenia zgody na sfinansowanie zobowiązań Gminy z tytułu kredytów i pożyczek poprzez przejęcie długu.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie w składzie:

Przewodniczący: Iwona Bendorf-Bundorf

Członkowie:

1. Bogdan Gaber
2. Mirosław Czerny
3. Janusz Facon
4. Anna Michalak
5. Krzysztof Mościbrocki
6. Zenona Nowak
7. Bogumił Pliszka
8. Ireneusz Rek - referent
9. Halina Stanny

na podstawie art. 18 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych /tekst jednolity Dz. U. z 2012 r. poz. 1113 ze zm./ oraz art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym /tekst jednolity Dz. U. z 2013 r., poz. 594, ze zm./

uchwała, co następuje:

Stwierdza się nieważność Uchwały Nr XXXVIII/306/2014 Rady Gminy Janowiec Kościelny z dnia 19 listopada 2014 r. w sprawie wyrażenia zgody na sfinansowanie zobowiązań Gminy z tytułu kredytów i pożyczek poprzez przejęcie długu.

U z a s a d n i e

Rada Gminy Janowiec Kościelny na sesji w dniu 19 listopada 2014 r. podjęła Uchwałę Nr XXXVIII/306/2014 w sprawie wyrażenia zgody na sfinansowanie zobowiązań Gminy z tytułu kredytów i pożyczek poprzez przejęcie długu.

W dniu 25 listopada 2014 r. uchwałę tę przedłożono Regionalnej Izbie Obrachunkowej w Olsztynie, celem zbadania jej postanowień pod względem zgodności z prawem.

Pismem z dnia 09 grudnia 2014 r. zawiadomiono Gminę Janowiec Kościelny, iż uchwała ta będzie rozpatrywana na posiedzeniu Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie zwane dalej Kolegium Izby - w dniu 19 grudnia 2014 r.

Zgodnie z art. 18 ust. 3 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych w posiedzeniu Kolegium ma prawo uczestniczyć przedstawiciel jednostki, której sprawa jest

rozpatrywana. Przedstawiciel Gminy Janowiec Kościelny nie uczestniczył w wyżej określonym posiedzeniu Kolegium Izby.

Badając przedmiotową uchwałę Kolegium Izby stwierdza, że Rada Gminy Janowiec Kościelny jako podstawę prawną jej podjęcia wskazała art. 18 ust. 2 pkt. 10 ustawy o samorządzie gminnym i art. 518 § 1 pkt. 3 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t. j. Dz. U. z 2014 r. poz. 121).

Na podstawie tych przepisów:

- do wyłącznej właściwości rady gminy należy określanie wysokości sumy, do której wójt może samodzielnie zaciągać zobowiązania,
- osoba trzecia, która spłaca wierzyciela, nabywa wierzytelność do wysokości dokonanej zapłaty: jeżeli działa za zgodą dłużnika w celu wstąpienia w prawa wierzyciela; zgoda dłużnika powinna być pod nieważnością wyrażona na piśmie.

Kolegium Izby stwierdza, że w sferze finansów publicznych zgodnie z konstytucyjną zasadą praworządności wyrażoną w art. 7 Konstytucji RP, nie stosuje się zasady „co nie jest przez prawo zabronione, jest dozwolone”, lecz zasadę „dozwolone jest to, co prawo wyraźnie przewiduje”. W każdym bowiem przypadku, organ samorządowy wydając akt prawny musi mieć upoważnienie ustawowe (art. 94 Konstytucji RP), które nie może być dorozumiane.

Wobec powyższego Kolegium Izby stwierdza, że zarówno przepisy powołane w podstawie prawnej przedmiotowej uchwały jak również żadne inne przepisy nie upoważniają Rady Gminy Janowiec Kościelny do podjęcia uchwały, której przedmiotem jest wyrażenie zgody na sfinansowanie zobowiązań Gminy z tytułu kredytów i pożyczek poprzez przejęcie długu.

Zgodnie z ukształtowaną linią orzeczniczą sądów administracyjnych przyjąć należy, iż do rodzajów naruszeń przepisów skutkujących nieważnością uchwały organów jednostek samorządu terytorialnego (lub jej części) 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 11 lutego 1998 r. sygn. II SA/Wr 1459/97).

Na niniejszą uchwałę Kolegium RIO w Olsztynie przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie, w terminie 30 dni od daty jej otrzymania za pośrednictwem tutejszej Izby.

