

Uchwała Nr 29/1298/2020

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

z dnia 25 listopada 2020 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 (Dz. U. z 2019 r. poz. 2137) w związku z art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713, z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu:

stwierdza nieważność

§ 6 uchwały Nr 415 Rady Miasta Konina z dnia 28 października 2020 r. w sprawie emisji obligacji oraz zasad ich zbywania, nabywania i wykupu, z powodu sprzeczności z przepisami art. 262 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 869, z późn. zm.).

Uzasadnienie

Przedmiotowa uchwała doręczona została tutejszej Izbie w dniu 3 listopada 2020 r. Rada Miasta Konina powołując się na art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. b i art. 58 ustawy o samorządzie gminnym, art. 89 ust. 1 pkt 2 i 3 ustawy o finansach publicznych, art. 15zob ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz art. 2 pkt 5 i art. 33 pkt 2 ustawy o obligacjach zdecydowała o wyemitowaniu w 2020 roku obligacji na sfinansowanie planowanego deficytu budżetu oraz na spłatę wcześniej zaciągniętych zobowiązań z tytułu zaciągniętych kredytów.

Na podstawie art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym, Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu zawiadomiła Przedstawicieli Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do uchwały Nr 415 Rady Miasta Konina z dnia 28 października 2020 r. w sprawie emisji obligacji oraz zasad ich zbywania, nabywania i wykupu., wyznaczając termin jej rozpatrzenia na dzień 25 listopada 2020 r.

Rozpatrując sprawę na posiedzeniu w ww. dniu Kolegium Izby po zapoznaniu się z jej treścią ustaliło i zważyło, co następuje.

Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. „b” ustawy o samorządzie gminnym do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu dotyczących emitowania obligacji oraz określania zasad ich zbywania, nabywania i wykupu przez wójta (burmistrza, prezydenta). Uchwały te zgodnie z dyspozycją art. 58 ust. 1 ustawy wskazują źródła, z których zobowiązania te zostaną pokryte oraz zapadają bezwzględną większością głosów w obecności co najmniej połowy ustawowego składu rady (ust. 2).

Jedną z podstawowych zasad ustrojowych jest wyrażona w art. 7 Konstytucji RP zasada działania władzy publicznej na podstawie i w granicach prawa. Zgodnie z tą zasadą organy administracji publicznej podejmują działania prawne tylko i wyłącznie na podstawie wyraźnie przyznanych im kompetencji, wynikających z obowiązujących przepisów. Oznacza to, że kompetencji nie można domniemywać, a ich zakresu interpretować w sposób rozszerzający.

W § 6 uchwały zamieszczono postanowienie o treści:

„§ § 6. Upoważnia się Prezydenta Miasta do:

- a) zawarcia umów z podmiotem, któremu zostaną powierzone czynności związane z organizacją emisji obligacji, wykonywaniem funkcji agenta emisji oraz agenta płatniczego lub alternatywnego rozwiązania w odniesieniu do obligacji, jak również do zawarcia ewentualnych innych umów pozostających w związku z emisją obligacji,*
- b) dokonywania wszelkich czynności związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem emisji obligacji,*
- c) wypełnienia świadczeń wynikających z obligacji,*
- d) podjęcia decyzji o wprowadzeniu obligacji do zorganizowanego systemu obrotu lub certyfikacji instrumentów finansowych.”.*

Zamieszczenie w przedmiotowej uchwale Rady Miasta Konina postanowienia § 6 obejmującego upoważnienia Prezydenta, stanowi naruszenie zasad określonych w przepisach art. 262 ust. 1 i 2 ustawy o finansach publicznych. W myśl art. 262 ust. 1 ustawy czynności prawnych polegających na zaciąganiu kredytów i pożyczek oraz udzielaniu pożyczek, poręczeń i gwarancji, a także emisji papierów wartościowych dokonuje dwóch członków zarządu wskazanych w uchwale przez zarząd, z zastrzeżeniem ust. 2. Dla ważności tych czynności konieczna jest kontrasygnata skarbnika jednostki samorządu terytorialnego Czynności prawnych, o których mowa w ust. 1, w gminie dokonuje wójt, burmistrz, prezydent miasta (ust. 2).

Zakres regulacji przedmiotowej uchwały zamieszczony w § 6 odnoszący się do upoważnienia Prezydenta, stanowi również ingerencję Rady w wyłączną kompetencję organu wykonawczego

jednostki samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 30 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Przepis ten stanowi, iż wójt (burmistrz, prezydent) wykonuje uchwały rady gminy i zadania gminy określone przepisami prawa.

Przepisy ustawy o samorządzie gminnym, wyraźnie rozgraniczają zakres kompetencji przyznanych poszczególnym organom gminy, tj. radzie oraz wójtowi (burmistrzowi, prezydentowi). Nie ma zatem możliwości, aby organ stanowiący mógł skutecznie stanowić o granicach umocowania organu wykonawczego w zakresie emisji obligacji. Organy gminy są zobowiązane przestrzegać w poszczególnych sprawach swoich kompetencji i wydanie aktu prawnego, którego postanowienia wykraczają poza uprawnienia ustawowe jest sprzeczne z prawem.

Mając powyższe na uwadze Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji.

Przewodnicząca Kolegium
Regionalnej Izby
Obrachunkowej w Poznaniu

/-/ Grażyna Wróblewska

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.