

UCHWAŁA NR KI - 411/178/19
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Krakowie
z dnia 10 lipca 2019 r.

znak sprawy: KI-43-175/47/19

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie, działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t. j.: Dz. U. z 2019 r., poz. 506) i art. 11 ust. 1 pkt. 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (t. j.: Dz. U. z 2016 r., poz. 561 z późn. zm.)

o r z e k a

o stwierdzeniu nieważności Uchwały NR VII/105/2019 Rady Gminy Tarnów z dnia 12 czerwca 2019 r. w sprawie określenia zasad udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru zabytków lub znajdujących się w gminnej ewidencji zabytków, położonych na obszarze Gminy Tarnów - w części:

- 1) § 2 ust. 2 uchwały,
- 2) § 3 ust. 2 pkt. 5, ust. 3 pkt. 5 oraz objaśnień w pkt. 5 w załącznika Nr 1 w zakresie słów: „a w przypadku ubiegania się o refundację szczegółowy kosztorys powykonawczy”,
- 3) § 3 ust. 2 pkt. 6, ust. 3 pkt. 6 oraz objaśnień w pkt. 6 w zakresie słów: „a w przypadku ubiegania się o refundację dokumentację fotograficzną obrazującą stan zabytku przed podjęciem prac i po ich zakończeniu”,
- 4) § 6 uchwały,
- 5) § 9 ust. 1 uchwały w zakresie słów: „na wniosek Wójta Gminy Tarnów”,
- 6) Załącznika Nr 1 do uchwały w części G. w poz. 2 tabeli w zakresie słów: „poniesione lub”; w części I oraz w części: Oświadczenia Wnioskodawcy w pkt. 1 w zakresie słów: „lub refundacja” i w pkt. 2 w zakresie słów: „świadom odpowiedzialności karnej z art. 233 kodeksu karnego”,
- 7) załącznika nr 2 w części B III: OŚWIADCZENIA pkt. 1 i pkt. 2 w zakresie słów: „świadom odpowiedzialności karnej z art. 233 Kodeksu karnego”.

UZASADNIENIE

Uchwała NR VII/105/2019 Rady Gminy Tarnów z dnia 12 czerwca 2019 r. wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie Zespołu Zamiejscowego w Tarnowie w dniu 18 czerwca 2019 r. Uchwałę tę ogłoszono w Dzienniku Urzędowym Województwa Małopolskiego w dniu 25 czerwca 2019 r., pod pozycją: 4767.

Jak wskazano w podstawie prawnej, uchwała jw. została podjęta na podstawie art. 7 ust. 1 pkt. 9, art. 18 ust. 2 pkt. 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t. j.: Dz.U. z 2019 r., poz. 506) i art. 81 ustawy z dnia 23 lipca 2003 r. o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (t.j.: Dz. U. z 2018 r., poz. 2067 z późn. zm.).

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (dalej: u.o.z.), w trybie określonym odrębnymi przepisami dotacja na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru lub znajdującym się w gminnej ewidencji zabytków może być udzielona przez organ stanowiący gminy, powiatu lub samorządu województwa, na zasadach określonych w podjętej przez ten organ uchwale.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Krakowie badając zgodność z prawem wyżej wymienionej uchwały Rady Gminy Tarnów w dniu 28 czerwca 2019 r. postanowiło wszcząć postępowanie o stwierdzenie jej nieważności w części, z uwagi na niżej wymienione nieprawidłowości.

1. Postanowienia, o których mowa w pkt 1 – 3 i 6 sentencji niniejszej uchwały wskazują na możliwość refundacji poniesionych wydatków zarówno przed zawarciem umowy z beneficjentem dotacji jak i przed złożeniem wniosku o dotację. Dotacje, o których mowa w art. 81 u.o.z. są dotacjami celowymi w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t.j.: Dz. U. z 2019 r., poz. 869 z późn. zm.) i podlegają reżimowi prawnemu wynikającemu z ustawy tak w zakresie przyznawania i wypłaty jak i zwrotu dotacji do budżetu jednostki samorządu terytorialnego. Przyznanie dotacji następuje w formie umowy na podstawie art. 250 ustawy o finansach publicznych, określającej warunki realizacji zadania dotowanego. Przekazanie dotacji na zadanie już zrealizowane stanowiłoby, jak orzekł Wojewódzki Sąd Administracyjny w Krakowie w wyroku z dnia 9 maja 2019 r., sygn. akt.: I SA/Kr 113/19 *„działanie na zasadzie akceptacji faktów dokonanych w ramach którego jednostki samorządowe pozbawione zostałyby mocy decyzyjnej a jedynie sprowadzone do roli akceptanta wniosków składanych przez przyszłych beneficjentów. Ich faktyczną rolą byłoby jedynie przyznawanie refundacji. Co istotne, dotacja udzielana jest na wniosek, który należy złożyć według określonego wzoru i dopiero wniosek, po jego pozytywnym rozpatrzeniu, stanowi podstawę zawarcia z inwestorem umowy o dofinansowanie przedsięwzięcia...”*

W ocenie Kolegium Izby postanowienia uchwały NR VII/105/2019 Rady Gminy Tarnów dopuszczające możliwość refundacji wydatków na prace, które zostały przeprowadzone w roku poprzedzającym rok złożenia przez wnioskodawcę

wniosku o udzielenie dotacji zostały wprowadzone z naruszeniem przepisów art. 81 ust. 1 u.o.z. oraz art. 126 ustawy o finansach publicznych.

2. W § 6 uchwały, Rada Gminy Tarnów postanowiła, że „W przypadku stwierdzenia wykorzystania dotacji niezgodnie z umową, w tym nie przedstawienia rozliczenia w terminie określonym w umowie, nieterminowego zwrotu niewykorzystanej części dotacji, podania nieprawidłowych informacji, o których mowa w § 3 ust. 2, 3, wnioskodawca traci prawo do ubiegania się o dotacje z budżetu Gminy Tarnów przez kolejne 3 lata”. Należy zauważyć, że zasady i trybu zwrotu dotacji udzielonej z budżetu jednostki samorządu terytorialnego i wykorzystanej niezgodnie z przeznaczeniem normowane są przepisami art. 252 ustawy o finansach publicznych, które to przepisy nie przewidują sankcji w postaci pozbawienia prawa do ubiegania się o dotację. W świetle aktualnie obowiązujących przepisów postanowienie § 6 uchwały jest bezpodstawne.
3. W § 9 ust. 1 Rada Gminy Tarnów postanowiła: „Dotacje przyznawane są w drodze uchwały Rady Gminy Tarnów, na wniosek Wójta Gminy Tarnów”. Powyższe postanowienie pozostają w sprzeczności z przepisem art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami, który stanowi o wyłącznej kompetencji organu stanowiącego do udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane. Zatem, zdaniem Kolegium, nie można uzależniać decyzji Rady Gminy odnośnie przyznania dotacji od uprzedniego wniosku Wójta Gminy w tym zakresie. Skoro ustawodawca przyznał Radzie prawo decydowania o udzieleniu dotacji może ona tego dokonywać samodzielnie, bez wniosku Wójta. Do zadań Wójta, jako organu wykonawczego należy jedynie zebranie wniosków, dokonanie ich sprawdzenia pod względem formalnym i przedstawienie Radzie, która decyduje o udzieleniu dotacji.
4. W załączniku Nr 1 do uchwały stanowiącym wzór wniosku o udzielenie dotacji celowej w części: Oświadczenia Wnioskodawcy zamieszczono: „Niniejszym oświadczam, świadom odpowiedzialności karnej z art. 233 kodeksu karnego, że wszystkie dane ujęte we wniosku i załącznikach są zgodne ze stanem faktycznym”. Podobnie, w załączniku Nr 2 stanowiącym wzór sprawozdania z wykonania prac konserwatorskich, restauratorskich lub robót budowlanych przy obiekcie zabytkowym, w części: Oświadczenia w pkt. 2 zamieszczono: „Niniejszym oświadczam, świadom odpowiedzialności karnej z art. 233 kodeksu karnego, że wszystkie dane ujęte w sprawozdaniu są zgodne ze stanem faktycznym”. Zdaniem Kolegium Izby do spraw normowanych uchwałą NR VII/105/2019 Rady Gminy Tarnów w zakresie oświadczeń i informacji składanych przez beneficjenta przed organami Gminy Tarnów, nie znajdzie zastosowania dyspozycja art. 233 k.k. Dlatego wymóg znajomości przez beneficjenta znamion przestępstwa z art. 233 k.k. nie jest miarodajny do materii spraw udzielania, wydatkowania i rozliczania dotacji z art. 81 u.o.z. Oświadczenia i informacje składane organom Gminy w zakresie dotacji z uchwały jw. nie są „(...) zeznaniami mającymi służyć za dowód w postępowaniu sądowym lub innym postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy”, aby za ich treści beneficjent dotacji miał odpowiadać na podstawie art. 233 k.k.

Rozpatrując ponownie sprawę uchwały NR VII/105/2019 Rady Gminy Tarnów, Kolegium podtrzymało swoje stanowisko dotyczące uchybień we wskazanych wyżej postanowieniach uchwały i postanowiło orzec, 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 (t.j.: Dz. U. z 2017 r., poz. 1523 z późn. zm.).

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.



PRZEWODNICZĄCY
KOLEGIUM IZBY

Mirosław Legatko