



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA LUBUSKIEGO

Gorzów Wielkopolski, dnia 3 sierpnia 2015 r.

Poz. 1436

UCHWAŁA NR 159/2015 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W ZIELONEJ GÓRZE

z dnia 29 lipca 2015 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 07 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (j.t. Dz. U. z 2012, poz. 1113 z późn. zm.) oraz art. 91 ust. 1 i ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2013, poz. 594 z późn. zm.) – Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze, po przeprowadzeniu postępowania nadzorczego w przedmiocie zgodności z prawem uchwały Nr XII/53/15 Rady Gminy Bledzew z dnia 30 czerwca 2015 r. w sprawie uchwalenia regulaminu dofinansowania zadań z zakresu usuwania azbestu z terenu gminy Bledzew przy udziale środków pozyskanych w formie dotacji z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze stwierdza:

- nieważność badanej uchwały - z powodu sprzeczności z dyspozycją art. 7 ustawy z dnia 2 kwietnia 1997 r. Konstytucja RP (Dz. U. Nr 78, poz. 483 z późn. zm.) w zw. z art. 403 ust. 2, ust. 4 - 6 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. Prawo ochrony środowiska (j.t. Dz. U. z 2013, poz. 1232 z późn. zm.) w zw. z art. 126 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (j.t. Dz. U. z 2013, poz. 885 z późn. zm.).

Uzasadnienie

Przedmiotowa uchwała wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze w dniu 16 lipca 2015 roku. Kolegium Izby dokonując oceny legalności przedmiotowej uchwały stwierdziło, że z § 1 przedmiotowej uchwały wynika, że Gmina Bledzew uchwaliła regulamin dofinansowania zadań z zakresu usuwania azbestu z terenu Gminy Bledzew przy udziale środków pozyskanych w formie dotacji z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze.

Zgodnie z § 1 ust. 3 regulaminu dofinansowania zadań z zakresu usuwania azbestu z terenu Gminy Bledzew przy udziale środków pozyskanych w formie dotacji z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze, stanowiącym załącznik do uchwały źródłem finansowania przedmiotowego zadania będzie dotacja pochodząca wyłącznie z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze.

W ocenie Kolegium Izby przyjęcie, że dotacja z Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze, będzie stanowiła wyłączne źródło sfinansowania zadania w postaci udzielenia dotacji z budżetu gminy z przeznaczeniem na usuwanie azbestu z terenu Gminy Bledzew, pozostaje w sprzeczności z art. 7 ustawy z dnia 2 kwietnia 1997 r. Konstytucja RP i art. 403 ust. 4 i ust. 5 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. Prawo ochrony środowiska w związku z art. 126 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych.

Zgodnie z art. 7 ustawy Konstytucja RP organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa. Zatem wywiedziona z przepisu prawa norma prawna jest podstawą dla działania upoważnionego w tym przepisie organu. Z uwagi na powyższe Rada Gminy Bledzew działając w ramach upoważnienia wynikającego z art. 403 ust. 5 ustawy Prawo ochrony środowiska nie była upoważniona do podejmowania uchwały dotyczącej zasad udzielania dotacji celowej, o której mowa w art. 403 ust. 4 ustawy prawo ochrony środowiska, obejmującej w szczególności kryteria wyboru inwestycji do finansowania lub dofinansowania oraz

trybu postępowania w sprawie udzielania dotacji i sposobu jej rozliczania - w sytuacji gdy środki te stanowią w całości dotację udzielaną Gminie Bledzew przez Wojewódzki Fundusz Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze.

Dotacja otrzymana przez Gminę Bledzew ze środków Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej w Zielonej Górze, nie stanowi środków budżetu Gminy Bledzew przeznaczonych na finansowanie jej zadań publicznych w rozumieniu art. 400a ust. 1 pkt 2, 5, 8, 9, 15, 16, 21-25, 29, 31, 32 i 38-42 ustawy prawo ochrony środowiska oraz art. 403 ust. 2 ustawy Prawo ochrony środowiska oraz art. 126 ustawy o finansach publicznych, a jej udzielenie i przekazanie nie następuje na podstawie art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska. Beneficjentem dotacji z WFOŚiGW jest bowiem Gmina Bledzew, nie zaś podmioty wskazane w katalogu otwartym wynikającym z art. 403 ust. 4 pkt 1 i 2 ustawy Prawo ochrony środowiska.

Kolegium Izby wskazuje ponadto, że z załącznika do uchwały zawierającego regulamin dofinansowania zadań z zakresu usuwania azbestu z terenu Gminy Bledzew - § 1 ust. 13 wynika, że wyboru firmy dokonującej demontażu i transportu wyrobów zawierających azbest z terenu Gminy Bledzew dokonuje komisja powołana przez Wójta Gminy Bledzew po uprzednim przeprowadzeniu postępowania przetargowego, ofertowego. Zatem w ocenie Kolegium Izby podmiotem wyłącznie uprawnionym do uzyskania środków pochodzących z dotacji WFOŚiGW w Zielonej Górze, przekazanej Gminie Bledzew będzie wybrany zgodnie z ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2013, poz. 907 z późn. zm.) przedsiębiorca, który dodatkowo, zgodnie z § ust. 12 regulaminu ma mieć status firmy wyspecjalizowanej, posiadającej w tym zakresie stosowne zezwolenia.

Kolegium Izby wskazuje ponadto, że wynikający z § 2 ust. 1 regulaminu, stanowiącego załącznik do uchwały – obowiązek podpisania umowy pomiędzy wnioskodawcą, a Gminą Bledzew o udzielenie dofinansowania na realizację usuwania wyrobów zawierających azbest (...) w sytuacji gdy wnioskodawca nie jest stroną umowy z firmą dokonującą demontażu i transportu wyrobów zawierających azbest z terenu Gminy Bledzew w rozumieniu § 1 ust. 13 regulaminu narusza w ocenie Kolegium Izby art. 403 ust. 6 ustawy prawo ochrony środowiska, zgodnie z którym udzielenie dotacji celowej, o której mowa w art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska, następuje na podstawie umowy zawartej przez gminę lub powiat z podmiotami określonymi w ust. 4. W przypadku gdy dotacja stanowi pomoc publiczną lub pomoc de minimis jej udzielenie następuje z uwzględnieniem warunków dopuszczalności tej pomocy określonych w przepisach prawa Unii Europejskiej.

W ocenie Kolegium Izby, nie występuje sytuacja, w której umowa w rozumieniu art. 403 ust. 6 ustawy Prawo ochrony środowiska powinna być zawarta, gdyż beneficjentem dotacji pozostaje Gmina, która przekazuje środki z uzyskanej dotacji podmiotowi wybranemu w trybie określonym ustawą Prawo zamówień publicznych za zrealizowane zamówienie publiczne i to Gmina Bledzew, nie zaś beneficjenci dotacji, w rozumieniu art. 403 ust. 4 pkt 1 i 2 ustawy Prawo ochrony środowiska, dokonuje płatności za wykonaną usługę, na podstawie zawartej umowy o zamówienie publiczne. Na rzecz beneficjentów dotacji w rozumieniu art. 403 ust. 4 pkt 1 i 2 ustawy Prawo ochrony środowiska nie są zatem udzielane, ani przekazywane żadne środki finansowe w formie dotacji celowej.

Ponadto w świetle art. 403 ust. 4 w/w ustawy środki pochodzące z dotacji WFOŚiGW nie są środkami własnymi Gminy Bledzew, z których mogłaby ona samodzielnie udzielać dotacji, w rozumieniu art. 403 ustawy Prawo ochrony środowiska, gdyż to sama Gmina jest ostatecznym i zarazem jedynym beneficjentem tych środków.

Z art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska nie wynika natomiast, że przedmiotem dotacji dla beneficjentów w rozumieniu art. 403 tej ustawy mogą być obce środki przekazane gminie (na zasadzie podzlecenia realizacji zadania publicznego).

Kolegium Izby wskazuje również, że art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska wskazuje wprost, że finansowanie ochrony środowiska i gospodarki wodnej, o którym mowa w ust. 1 i 2, może polegać na udzielaniu dotacji celowej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych z budżetu gminy lub budżetu powiatu na finansowanie lub dofinansowanie kosztów inwestycji:

- 1) podmiotów niezaliczonych do sektora finansów publicznych, w szczególności:
 - a) osób fizycznych,
 - b) wspólnot mieszkaniowych,

- c) osób prawnych,
- d) przedsiębiorców;

2) jednostek sektora finansów publicznych będących gminnymi lub powiatowymi osobami prawnymi.

Zatem organ stanowiący gminy nie powinien, nie mając do tego upoważnienia ustawowego zawęzić katalogu ustawowego podmiotów uprawnionych do otrzymania dotacji poprzez wskazywanie w regulaminie stanowiącym załącznik do uchwały - w § 1 ust. 4, 6, 7 i 8 podmiotów uprawnionych od ubiegania się o dofinansowanie, w formie katalogu zamkniętego.

Zdaniem Kolegium Izby nieuprawnione jest w zakresie określenia podmiotów uprawnionych posługiwanie się pojęciem „spadkobierca”, o czym stanowi § 1 ust. 7 regulaminu, stanowiącego załącznik do uchwały. Jest to bowiem pojęcie nie występujące na gruncie ustawy Prawo ochrony środowiska, mając na względzie katalog podmiotów uprawnionych do otrzymania dotacji, w rozumieniu art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska.

Kolegium Izby wskazuje również na sprzeczność wewnętrzną postanowień regulaminu - w zakresie § 2 ust. 1, który stanowi o wniosku w sprawie udzielenia dofinansowania na realizację usuwania wyrobów zawierających azbest i podpisaniu umowy, pomiędzy wnioskodawcą, a Gminą Bledzew oraz § 3 regulaminu, który zakłada refundację poniesionych wydatków bez konieczności podpisania umowy, co wskazywałoby na dokonanie samodzielnego usunięcia azbestu przez beneficjenta dotacji, z naruszeniem § 1 ust. 12 i 13 regulaminu – tylko na podstawie wykazania przez beneficjenta osiągnięcia efektu ekologicznego.

Wobec przedstawionego wyżej stanu sprawy - Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze orzekło jak w sentencji niniejszej uchwały.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze – służy Gminie Bledzew prawo złożenia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp., za pośrednictwem tut. Kolegium, w terminie 30 dni od daty doręczenia uchwały.

Przewodniczący Kolegium

Ryszard Zajązkowski