



Uchwała Nr 479/XXX/2020

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach

z dnia 30 grudnia 2020 r.

**w sprawie uchwały Nr XXII/146/2020 Rady Miejskiej w Żarkach z dnia 30 listopada 2020 r.
w sprawie zaciągnięcia kredytu długoterminowego na spłatę zobowiązań z tytułu wcześniej
zaciągniętych pożyczek i kredytów**

Na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 3 oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2137) w związku z art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach **u c h w a l a**, co następuje:

§ 1.

Stwierdza się nieważność uchwały Nr XXII/146/2020 Rady Miejskiej w Żarkach z dnia 30 listopada 2020 r. w sprawie zaciągnięcia kredytu długoterminowego na spłatę zobowiązań z tytułu wcześniej zaciągniętych pożyczek i kredytów z powodu istotnego naruszenia prawa – art. 2 i art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz.U. 1997 Nr 78, poz. 483) oraz art. 19 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.), polegającego na podjęciu uchwały z naruszeniem trybu prowadzenia obrad rady gminy.

§ 2.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Uchwała Nr XXII/146/2020 Rady Miejskiej w Żarkach z dnia 30 listopada 2020 r. w sprawie zaciągnięcia kredytu długoterminowego na spłatę zobowiązań z tytułu wcześniej zaciągniętych pożyczek i kredytów wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach w dniu 11 grudnia 2020 r.

W dniu 30 grudnia 2020 r. Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach stwierdziło, że przedmiotowa uchwała, zgodnie z art. 11 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych, podlega nadzorowi Izby i wszczęło w stosunku do niej postępowanie nadzorcze.

Badanie nadzorcze przeprowadzono na posiedzeniu Kolegium Izby w dniu 30 grudnia 2020 r. O terminie posiedzenia powiadomiono organy gminy z pouczeniem, że w posiedzeniu ma prawo uczestniczyć przedstawiciel podmiotu, którego sprawa jest rozpatrywana, co wynika z art. 18 ust. 3 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych. W posiedzeniu Kolegium Izby uczestniczyli p. Klemens Podlejski – Burmistrz Miasta i Gminy Żarki i p. Mariusz Pompa – Przewodniczący Rady Miejskiej w Żarkach.

Badając przedłożoną uchwałę, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Katowicach stwierdziło w niej istotne naruszenie prawa, określone w § 1 niniejszej uchwały. Podstawą rozstrzygnięcia był opisany poniżej stan faktyczny i prawny.

Uchwała została podjęta na sesji Rady Miejskiej w Żarkach, która odbyła się w dniu 30 listopada 2020 r. w sali Miejsko-Gminnego Ośrodka Kultury w Żarkach. Sesja została zwołana przez p. Mariusza Pompę – Przewodniczącego Rady Miejskiej w Żarkach. Na sesji nie byli obecni p. Mariusz Pompa - Przewodniczący Rady Miejskiej w Żarkach oraz p. Stanisława Nowak – Wiceprzewodnicząca Rady Miejskiej w Żarkach (Rada Miejska w Żarkach wybrała jednego wiceprzewodniczącego). Obradom na sesji przewodniczył Radny - p. Alojzy Zieliński (radny senior).

Uchwała Nr XXII/146/2020 Rady Miejskiej w Żarkach z dnia 30 listopada 2020 r. w sprawie zaciągnięcia kredytu długoterminowego na spłatę zobowiązań z tytułu wcześniej zaciągniętych pożyczek i kredytów została poddana pod głosowanie i przyjęta stosunkiem głosów: 10 głosów za, 0 głosów przeciw, 1 głos wstrzymujący się.

Zgodnie z art. 19 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.) rada gminy wybiera ze swego grona przewodniczącego i 1-3 wiceprzewodniczących bezwzględną większością głosów w obecności co najmniej połowy ustawowego składu rady, w głosowaniu tajnym. Stosownie do art. 19 ust. 2 zadaniem przewodniczącego jest wyłącznie organizowanie pracy rady oraz prowadzenie obrad rady. Przepis ten przewiduje, że przewodniczący może wyznaczyć do wykonywania swoich zadań wiceprzewodniczącego, a w przypadku nieobecności przewodniczącego i niewyznaczenia wiceprzewodniczącego, zadania przewodniczącego wykonuje wiceprzewodniczący najstarszy wiekiem.

W świetle obowiązujących przepisów tryb prowadzenia obrad rady gminy przez radnego najstarszego wiekiem jest dopuszczalny wyłącznie w szczególnych okolicznościach określonych w art. 19 ust. 7 i 8 oraz w art. 20 ust. 2c ustawy o samorządzie gminnym, które dotyczą sesji zwoływanych w celu dokonania wyboru przewodniczącego rady gminy. Przepisy te nie mają zastosowania do sesji Rady Miejskiej w Żarkach, która odbyła się 30 listopada 2020 r.

W ocenie Kolegium Izby prowadzenie obrad i podejmowanie uchwał na sesji Rady Miejskiej w Żarkach w dniu 30 listopada 2020 r., w której nie uczestniczył Przewodniczący ani Wiceprzewodnicząca Rady Miejskiej w Żarkach było niedopuszczalne w świetle art. 19 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym. Uprawnienia przewodniczącego rady gminy do prowadzenia obrad mają charakter wyłączny i nie mogą być wykonywane przez inne osoby, za wyjątkiem przypadków określonych w przepisach rangi ustawowej. Prowadzenie obrad przez radnego najstarszego wiekiem, który nie był Przewodniczącym ani Wiceprzewodniczącym Rady Miejskiej w Żarkach było - w tym przypadku - nieuprawnione i z tego względu uchwały podjęte na sesji należy uznać za sprzeczne z obowiązującym porządkiem prawnym. W świetle obowiązujących przepisów o charakterze kompetencyjnym wyłącznie osoby pełniące funkcje wyraźnie wskazane w ustawie o samorządzie gminnym mogą skutecznie podejmować działania polegające na prowadzeniu obrad rady gminy i tylko obrady z określonym ustawowo udziałem tych osób mogą prowadzić do skutecznego podejmowania legalnych uchwał. Domniemanie kompetencji do prowadzenia obrad przez radnego najstarszego wiekiem prowadziło w rozstrzyganym przypadku do istotnego naruszenia zasad państwa prawnego oraz praworządności, wyrażonych w art. 2 i art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz.U. 1997 Nr 78, poz. 483).

Zdaniem Kolegium Izby naruszenie przepisów w tym przypadku musi skutkować nieważnością uchwał podjętych na sesji z dnia 30 listopada 2020 r. ze względu na istotne naruszenie norm regulujących procedurę podejmowania uchwał przez organ stanowiący gminy. Organy władzy publicznej w myśl wskazanego powyżej art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej działają na podstawie i w granicach prawa, a zatem skoro obowiązujące przepisy nie przewidywały prowadzenia obrad przez radnego najstarszego wiekiem, to zastosowanie w tym przypadku analogii do przepisów o charakterze szczególnym, które taką kompetencję przewidują było niedopuszczalne (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 13 lipca 2017 r. II OSK 1215/17, wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie z dnia 13 lutego 2017 r. III SA/Kr 1700/16, wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu z dnia 6 lipca 2020 r. II SA/Op 161/20).

Biorąc pod uwagę powyższe, 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, stwierdziło nieważność uchwały Nr XXII/146/2020 Rady Miejskiej w Żarkach z dnia 30 listopada 2020 r. w sprawie zaciągnięcia kredytu długoterminowego na spłatę zobowiązań z tytułu wcześniej zaciągniętych pożyczek i kredytów z powodu istotnego naruszenia prawa – art. 2 i art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz.U. 1997 Nr 78, poz. 483) oraz art. 19 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.).

Na niniejszą uchwałę 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