

**Uchwała nr 28/2011**  
**Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu**  
**z 2 marca 2011 roku**

**w sprawie stwierdzenia nieważności Zarządzenia Burmistrza Miasta i Gminy**  
**Pieńsk Nr 13/2011 z dnia 2 lutego 2011 r. w sprawie udzielenia pożyczki**  
**dla Zakładu Usług Komunalnych w Pieńsku**

*Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity: Dz.U. z 2001, Nr 55, poz. 577 ze zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U. z 2001 roku Nr 142, poz. 1591 ze zm.), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu uchwala, co następuje:*

**§ 1**

Stwierdza się nieważność Zarządzenia Burmistrza Miasta i Gminy Pieńsk Nr 13/2011 z dnia 2 lutego 2011 r. w sprawie udzielenia pożyczki dla Zakładu Usług Komunalnych w Pieńsku z powodu istotnego naruszenia art. 15 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. Nr 157, poz. 1240 z późn. zm.).

**§ 2**

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

**Uzasadnienie**

Zarządzenie Burmistrza Miasta i Gminy Pieńsk nr 13/2011 z dnia 2 lutego 2011 r. w sprawie udzielenia pożyczki dla Zakładu Usług Komunalnych w Pieńsku wpłynęło do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu, Zespołu w Jeleniej Górze 7 lutego 2011 r.

Przedmiotowym zarządzeniem Burmistrz Miasta i Gminy Pieńsk postanowił, w oparciu o upoważnienie zawarte w § 14 pkt 2 lit. f uchwały Rady Miejskiej w Pieńsku nr III/5/2010 z dnia 21 grudnia 2010 r. w sprawie uchwalenia budżetu miasta i gminy Pieńsk na 2011 rok ze zmianami, udzielić pożyczki Zakładowi Usług Komunalnych w Pieńsku w wysokości 100.000 zł z przeznaczeniem na sfinansowanie odprawy emerytalnej dla byłego Dyrektora oraz opłat za korzystanie ze środowiska. Pożyczka ma być nieoprocentowana z karencją spłaty do września 2012 r. i okresem spłaty licząc od tej daty 100 miesięcy.

Badając przedmiotowe zarządzenie Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu uznało, że narusza ono w sposób istotny zasady gospodarki finansowej samorządowych zakładów budżetowych określone w art. 15 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. Nr 157, poz. 1240 z późn. zm., dalej – ufp). Istotą samorządowego zakładu budżetowego jest odpłatne wykonywanie zadań i pokrywanie kosztów swojej działalności z przychodów własnych, przy dopuszczeniu możliwości otrzymywania dotacji określonych ustawą. Podstawą gospodarki finansowej samorządowego zakładu budżetowego jest roczny plan finansowy obejmujący przychody, w tym dotacje z budżetu jednostki samorządu terytorialnego, koszty i inne obciążenia, stan środków obrotowych, stan należności i zobowiązań na początek i koniec okresu oraz rozliczenia z budżetem jednostki samorządu terytorialnego. Przepisy określają rodzaje i zakres dotacji jakie może otrzymywać z budżetu jednostki samorządu terytorialnego samorządowy zakład budżetowy. Ponadto nowo tworzonemu samorządowemu zakładowi budżetowemu może być przyznana jednorazowa dotacja z budżetu jednostki samorządu terytorialnego na pierwsze wyposażenie w środki obrotowe. Przepisy ustawy o finansach publicznych nie przewidują natomiast możliwości udzielenia samorządowemu zakładowi budżetowemu pożyczki z budżetu jednostki samorządu

terytorialnego. Możliwość korzystania ze zwrotnych źródeł finansowania jest prawnie przewidziana dla jednostek samorządu terytorialnego i wynika z posiadanej przez nie osobowości prawnej. Uprawnienia tego nie można przenosić na jednostki organizacyjne jednostek samorządu terytorialnego, które osobowości prawnej nie posiadają.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu zwraca uwagę, iż do zawarcia umowy pożyczki, określonej w art. 720-724 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r, Kodeks Cywilny (Dz.U. Nr 16, poz. 93 z późn. zm., dalej K.C.), wymagane jest aby strony tej umowy posiadały zdolność prawną i zdolność do czynności prawnych. Zdolność prawna wynika z posiadanej osobowości prawnej lub z przepisu ustawy (art. 33<sup>1</sup> § 1 K.C.). Formę organizacyjno-prawną samorządowego zakładu budżetowego określa art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. Nr 157, poz. 1240 z późn. zm.). Powołane przepisy nie przyznają tej formie organizacyjno-prawnej jednostki sektora finansów publicznych zdolności prawnej, co oznacza, że samorządowy zakład budżetowy nie jest wyposażony w atrybut zdolności prawnej oraz w konsekwencji w zdolność do czynności prawnych. W obrocie prawnym samorządowe zakłady budżetowe, podobnie jak jednostki budżetowe, funkcjonują jako jednostki organizacyjne jednostki samorządu terytorialnego i działają w ramach jej osobowości prawnej (*statio municipi*). Powyższe potwierdza bogaty dorobek judykatury, m.in. postanowienie WSA w Bydgoszczy z dnia 28 lipca 2006 r. (sygn. akt II SA/Bd 550/06, niepubl.), wyrok WSA w Poznaniu z dnia 2 września 2010 r. (sygn. akt IV SA/Po 400/10, niepubl.), wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 15 maja 2009 r. (sygn. akt KIO/UZP 567/09, niepubl.). Kierownicy jednostek organizacyjnych gminy nie posiadających osobowości prawnej działają w granicach pełnomocnictwa udzielonego przez wójta (burmistrza, prezydenta).

W świetle powyższego zawarcie umowy pożyczki, o której mowa w § 6 badanego zarządzenia nie jest możliwe.

Na niniejszą uchwałę Burmistrzowi Miasta i Gminy Pieńsk przysługuje skarga, którą wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Św. Mikołaja 78/79, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu w terminie 30 dni od daty doręczenia niniejszej uchwały.



Przewodnicząca Kolegium  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
we Wrocławiu

*/-/ Lucyna Hanus*