



Uchwała Nr 7/626/2011

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

z dnia 30 marca 2011 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz. 577 ze zm.) oraz z art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

orzeka nieważność

uchwały Nr V/22/11 Rady Gminy Kaźmierz z dnia 16 lutego 2011 roku w sprawie zmiany Wieloletniej Prognozy Finansowej Gminy na lata 2011 - 2019.

#### Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 2 marca 2011 roku Rada Gminy Kaźmierz, powołując się na przepisy ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.), przepisy ustawy z dnia 29 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1240 ze zm.) i Przepisy wprowadzające ustawę o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1241 ze zm.) dokonała zmian w Wieloletniej Prognozie Finansowej Gminy Kaźmierz na lata 2011-2019.

Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu zawiadomiła przedstawiciela Gminy, że sprawa uchwały Rady Gminy Kaźmierz Nr V/22/11 z dnia 16 lutego 2011 r. rozpatrzona zostanie w dniu 30 marca 2011 r. o godz. 10:55.

Rozpoznając sprawę przedmiotowej uchwały na posiedzeniu w dniu 30 marca 2011 r. Kolegium ustaliło i zważyło, co następuje.

Uchwałą Nr 3/175/2011 Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu z dnia 9 lutego 2011 r. stwierdziło nieważność doręczonej w dniu 10 stycznia 2011 r. uchwały Nr IV/18/10 Rady Gminy Kaźmierz z dnia 29 grudnia 2010 r. w sprawie uchwalenia Wieloletniej Prognozy Finansowej Gminy na lata 2011-2019. Rozstrzygnięcie nadzorcze Kolegium Izby przesłano Gminie za pośrednictwem poczty w dniu 17 lutego 2011 r. oraz za pomocą faksu o godz. 10:48. Urząd Gminy w Kaźmierzu potwierdził odbiór przesyłki uchwały

w dniu 21 lutego 2011 r.

W dniu 2 marca br. do tut. Izby wpłynęła Uchwała Nr V/22/11 z dnia 16 lutego 2011 r. Rady Gminy Kaźmierz w sprawie zmiany Wieloletniej Prognozy Finansowej Gminy na lata 2011-2019, której termin badania wyznaczono na dzień 23 marca 2011 r., a następnie 30 marca 2011 r.

Zgodnie z art. 91 ust.1 ustawy o samorządzie terytorialnym o nieważności uchwały lub zarządzenia w całości lub w części orzeka organ nadzoru w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia doręczenia uchwały lub zarządzenia, w trybie określonym w art. 90.

Rozstrzygnięcie nadzorcze z art. 91 stanowi podstawowy środek nadzoru, zaliczany do grupy środków merytorycznych, typu weryfikacyjnego. Ma charakter aktu administracyjnego, jest bowiem władczym oświadczeniem woli organu administracji publicznej, opartym na przepisach prawa, skierowanym na wywołanie konkretnych skutków prawnych wobec konkretnego adresata. Akt ten podejmowany jest w sferze zewnętrznej administracji: między organami nadzoru a gminą nie ma zależności służbowej lub osobowej. Ma jednocześnie charakter deklaratoryjny (z pewnymi elementami konstytutywnymi) i działa *ex tunc* (wyrok NSA z dnia 12 października 1990 r., SA/Lu 663/90, ONSA 1990, nr 4, poz. 6). Stwierdzenie nieważności uchwały (zarządzenia) organu gminy oznacza, w istocie rzeczy, deklarację stanu prawnego (nieważności) ze względu na zaistnienie określonej przesłanki (sprzeczność aktu z prawem) przewidzianej przez ustawodawcę, z którą skutek taki prawo wiąże.

Przepis art. 91 ust 5 ustawy o samorządzie gminnym stanowi, że przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego stosuje się odpowiednio, w postępowaniach nadzorczych Kolegium Izby, przy czym „z zasady odpowiedniego stosowania przepisów k.p.a. (art. 91 ust. 5 u.s.g.) nie wynika, że rozstrzygnięcie nadzorcze jest decyzją administracyjną. Przedmiotem rozstrzygnięcia nie jest decyzja w sprawie indywidualnej z zakresu administracji, lecz orzeczenie o zgodności lub sprzeczności z prawem uchwał organów gminy. Zatem stosowanie odpowiednio przepisów k.p.a. należy rozumieć jako unormowanie pomocnicze wszędzie tam, gdzie ustawa o samorządzie terytorialnym nie normuje cech rozstrzygnięcia nadzorczego oraz zasad i trybu postępowania nadzorczego.” – wyrok NSA w Warszawie z dnia 27.06.2006 r., II OSK 447/06.

Zgodnie z treścią art. 110 kpa organ administracji publicznej, który wydał decyzję, jest nią związany od chwili jej doręczenia lub ogłoszenia, o ile kodeks nie stanowi inaczej. Z kolei art. 39 kpa określa formy doręczeń pism za pokwitowaniem – przez pocztę, przez swoich pracowników lub przez inne upoważnione osoby lub organy. Rozstrzygnięcie nadzorcze Kolegium Izby przesłane pocztą wpłynęło do Gminy w dniu 21 lutego 2011 r. – zatem w tym

dniu został spełniony skutek doręczenia. Zauważyć również należy, że uchwałę Kolegium Izby Nr 3/175/2011 z dnia 9 lutego 2011 r. przesłano faksem w dniu 17 lutego 2011 r. i mimo tego, że faks nie jest skutecznym doręczeniem pisma w rozumieniu art. 39 i 39<sup>1</sup> § 1 kpa, niemniej jest informacją o podjętej przez Kolegium Izby czynności w formie rozstrzygnięcia nadzorczego.

Organ nadzoru badając uchwałę Rady Gminy w sprawie zmiany Wieloletniej Prognozy Finansowej uwzględnia stan faktyczny i prawny w chwili rozstrzygnięcia. Przedmiotowa uchwała, mimo tego że w dacie podejmowania jej przez Radę nie naruszała prawa (Gmina nie wiedziała o rozstrzygnięciu nadzorczym stwierdzającym nieważność uchwały Rady w sprawie WPF), to na dzień rozstrzygnięcia przez Kolegium Izby (30.03.2011 r.) dotyczyła zmiany uchwały, której nie ma już w obrocie prawnym ze skutkiem od dnia 29 grudnia 2010 r.

Stwierdzenie nieważności uchwały organu gminy skutkuje jej wyeliminowaniem z obrotu prawnego od chwili podjęcia (ex tunc). Oznacza to zatem uznanie braku skuteczności stosowania aktu od chwili jego podjęcia (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy z dnia 22 lipca 2009 r., II SA/Bd 415/09.).

Mając powyższe na uwadze, Kolegium Izby stwierdziło jak w sentencji uchwały.



Przewodnicząca Kolegium  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Poznaniu

*Grażyna Wróblewska*

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