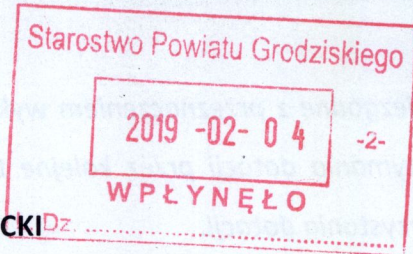




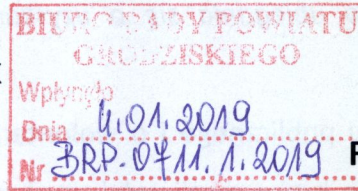
WOJEWODA MAZOWIECKI Dz.



P. S. S. S.

Warszawa, 30 stycznia 2019 r.

WNP-I.4131.13.2019.DK



Rada Powiatu Grodziskiego
ul. Kościuszki 30
05-825 Grodzisk Mazowiecki

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (Dz. U. z 2018 r. poz. 995, z późn. zm.)

stwierdzam nieważność

- § 6 ust. 14 i 15 „Programu współpracy Powiatu Grodziskiego z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami na 2019 r.”, który to Program stanowi załącznik do uchwały Nr 14/III/18 z dnia 20 grudnia 2018 r.,

- § 3 ust. 2 i ust. 3 „Regulaminu pracy Komisji Konkursowej” stanowiącego załącznik do „Programu współpracy Powiatu Grodziskiego z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami na 2019 r. (zwanego dalej „Regulaminem pracy Komisji Konkursowej”), który to Program stanowi załącznik do uchwały Nr 14/III/18 z dnia 20 grudnia 2018 r.

Uzasadnienie

Rada Powiatu Grodziskiego w dniu 20 grudnia 2018 r. podjęła uchwałę Nr 14/III/18 w sprawie uchwalenia Programu współpracy Powiatu Grodziskiego z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami na 2019 r.

W uchwale wskazano, że podstawę prawną do jej podjęcia stanowią przepisy art. 12 pkt 11 ustawy o samorządzie powiatowym w zw. z art. 5a ust. 1 i ust. 4 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (Dz. U. z 2018 r. poz. 450, z późn. zm.).

W § 6 ust. 14 i 15 „Programu współpracy Powiatu Grodziskiego z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami na 2019 r.” Rada Powiatu postanowiła, że:

„14. Wykorzystanie dotacji niezgodne z przeznaczeniem wyklucza prawo organizacji pozarządowej lub podmiotu do otrzymania dotacji przez kolejne trzy lata, licząc od dnia stwierdzenia nieprawidłowego wykorzystania dotacji.

15. Decyzję o utracie prawa do ubiegania się o uzyskanie dotacji na wniosek Skarbnika Powiatu podejmuje Zarząd.”.

W ustawie o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie brak jest delegacji do wprowadzenia obostrzenia w zakresie braku możliwości uzyskania dotacji w przypadku wykorzystania dotacji niezgodnie z przeznaczeniem.

Należy także mieć na względzie przepis art. 252 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2077, z późn. zm.), zgodnie z którym dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem, podlegają zwrotowi do budżetu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w ciągu 15 dni od dnia stwierdzenia okoliczności, o której mowa powyżej.

Jak wynika z powyższego, Rada Powiatu stworzyła w kwestionowanym zapisie własną przesłankę odnośnie sankcji za wykorzystanie dotacji niezgodnie z przeznaczeniem, co może mieć miejsce wyłącznie na poziomie ustawy. Jest to z jednej strony modyfikacja przepisu ustawowego, a z drugiej przekroczenie delegacji ustawowej.

Ponadto poprzez odwołanie do zapisu, który podlega stwierdzeniu nieważności, konieczne jest unieważnienie zapisu zależnego z racji ich funkcjonalnego powiązania.

W sytuacji, gdy mamy do czynienia z sekwencją zdarzeń wywołanych danymi zapisami, które są ze sobą powiązane, zaś zapis zależny oparty jest na uregulowaniu pierwotnym, którego nieważność została stwierdzona, bądź jest przedmiotem postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności, i którego skutki prawne zostały zniesione, przyjmując należy, że zapis zależny również został podjęty w sposób sprzeczny z prawem. Z tego powodu zapis podstawowy wpływa w sposób bezpośredni na ocenę prawną zapisu zależnego. Stąd konieczne jest stwierdzenie nieważności zapisu § 6 ust. 15 „Programu współpracy Powiatu Grodzkiego z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami na 2019r.”, przewidującego kompetencję Zarządu Powiatu do podjęcia decyzji o utracie prawa do ubiegania się o uzyskanie dotacji.

W § 3 ust. 2 i ust. 3 „Regulaminu pracy Komisji Konkursowej” Rada Powiatu postanowiła, że :

„2. Członkiem Komisji nie może być osoba, która:

- 1) jest osobą najbliższą dla osoby reprezentującej oferenta w rozumieniu art. 115 § 11 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. Kodeks karny (tzn. małżonek, wstępny, zstępny, rodzeństwo, powinowaty w tej samej linii lub stopniu, osoba pozostająca w stosunku przysposobienia oraz jej małżonek, osoba pozostająca we wspólnym pożyciu),
- 2) pozostaje w stosunku nadrzędności lub podległości służbowej z osobą reprezentującą oferenta,
- 3) pozostaje z osobą reprezentującą oferenta w innych relacjach, mogących budzić podejrzenie o stronnictwo lub interesowność.

3. W sytuacji, o której mowa w ust. 2 Zarząd dokonuje wyłączenia i powołuje nowego członka Komisji”.

Należy zaznaczyć, że zgodnie z art. 15 ust. 2f ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie do członków komisji konkursowej biorących udział w opiniowaniu ofert stosuje się przepisy ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2018 r. poz. 2096, z późn. zm.) dotyczące wyłączenia pracownika.

Jak wynika z powyższego przepisu, ustawa o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie reguluje, we własnym zakresie, kwestie wyłączenia członka komisji opiniującego oferty, odsyłając do stosowania przepisów Kodeksu postępowania administracyjnego, dotyczących wyłączenia pracownika.

„Z racji, iż rada gminy (miasta, powiatu-przyp. aut.) nie została uprawniona do definiowania pojęć, którymi posługuje się ustawodawca, to tym samym niedopuszczalne jest również dokonywanie zmian w definicjach ustawowych i regulowanie niektórych kwestii w sposób odmienny niż uczynił to ustawodawca” (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z dnia 30 października 2014 r. I SA/GI 636/14).

„Ustanowiona w art. 7 Konstytucji RP zasada legalności oznacza, że każde działanie organu władzy publicznej musi mieć oparcie w obowiązujących przepisach prawa. Zarówno organy gminy, jak i organy powiatu muszą ściśle uwzględniać wytyczne zawarte w upoważnieniu ustawowym. Odstąpienie od tej zasady narusza związek formalny i materialny pomiędzy aktem wykonawczym a ustawą, co z reguły stanowi istotne naruszenie prawa” (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 20 sierpnia 2009 r. IV SA/Wr 248/09).

Należy zatem stwierdzić, że Rada Powiatu przekroczyła ustawową kompetencję poprzez odwołanie do Kodeksu karnego oraz zmodyfikowanie przesłanek wyłączenia pracownika wskazanych w kpa.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzenie nieważności przedmiotowej uchwały Rady Powiatu Grodzkiego, we wskazanej w petitum części, jest w pełni uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Powiatowi przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, wnoszona za pośrednictwem organu, który skarżone orzeczenie wydał.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie uchwały z mocy prawa, w części objętej orzeczeniem, z dniem jego doręczenia.

WOJEWODA MAZOWIECKI

Zdzisław Szipera