

Wysoka, 22 kwietnia 2021r.

Henryk Stańczyk
Radny RMiG Wysoka
e-mail: henryk.stanczyk@gmail.com



Burmistrz Miasta i Gminy Wysoka
Pan Artur Kłysz
89-320 Wysoka
Plac Powstańców Wielkopolskich 20/21
tel: (067)2871004 ; fax : (067) 2871080

WNIOSEK

Dotyczy:

Sprawdzenia w zakresie zgodności z obowiązującym prawem przygotowanego przez Burmistrza projektu uchwały sprawdzonego pod względem formalno prawnym przez radcę prawnego tut. Urzędu skierowanego pod obrady Sesji Rady Miasta i Gminy Wysoka wyznaczonej na dzień 28.04.2021r. w sprawie „**likwidacji Szkoły Podstawowej im. Polskich Olimpijczyków w Bądeczu**” oraz **udzielenia** pisemnej odpowiedzi o uwzględnieniu wnioskowanych zmian i ich zakresu ww. uchwale oraz niezwłocznej publikacji na BIP.

Niniejszym wnioskuje o **powtórne sprawdzenie** pod względem formalnoprawnym treści ww. projektu uchwały nr 1 opublikowanego na BIP - <http://bip.gminawysoka.pl/?a=4633> i na aplikacji e - Sesja - <http://api.esesja.pl/posiedzenie8/4d3171a3-f88d-4> skierowanego przez Burmistrza pod obrady Sesji Rady Miasta i Gminy Wysoka wyznaczonej na dzień 28 kwietnia 2021r. sprawie „**likwidacji Szkoły Podstawowej im. Polskich Olimpijczyków w Bądeczu**”.

Powyższe uzasadniam potrzebą wyeliminowania ww. uchwale wszelkich wątpliwości niezgodności z obowiązującym prawem, które wskazują w komentarzach oznaczonych [HS] do projektu uchwały, opisane jak niżej:

1. W uchwale w § 3. jest następujący zapis cyt.:

„Dokumentację zlikwidowanej szkoły przejmuje Burmistrz Miasta i Gminy Wysoka, z wyjątkiem dokumentacji przebiegu nauczania, którą przejmuje Wielkopolski Kurator Oświaty w terminie jednego miesiąca od dnia zakończenia likwidacji.”

Komentarz [HS1]

Niniejszym wskazuję, że ww. § 3 uchwały jest w **części powtórzeniem** a także **niedopuszczalną modyfikacją** (między innymi, np. słowa przejmuje / **przekazuje**) brzmienia art. 89 ust. 6 ustawy (t. j. Dz. U. 2020 poz. 910 z późn. zm.), który stanowi, cyt.:

„6. Dokumentację zlikwidowanej szkoły publicznej przekazuje się organowi prowadzącemu szkołę, z wyjątkiem dokumentacji przebiegu nauczania, którą przekazuje się organowi sprawującemu nadzór pedagogiczny, w terminie jednego miesiąca od dnia zakończenia likwidacji.”

Nadmieniam, że w orzecznictwie sądowoadministracyjnym utrwalone jest słuszne stanowisko, iż powtórzenie regulacji ustawowych bądź ich modyfikacja oraz uzupełnienie przez przepisy stanowione przez organy jednostek samorządu terytorialnego jest niezgodne z zasadami legislacji i stanowi wykroczenie poza zakres ustawowego upoważnienia.

Podstawa: Rozstrzygnięcie Nadzorcze

2. W uchwale w § 4.1. jest następujący zapis cyt.:

„Należności i zobowiązania likwidowanej szkoły przejmuje Miasto i Gmina Wysoka.”

Komentarz [HS2]

Niniejszym wskazuję, że ww. § 4.1 przedmiotowej uchwały jest sprzeczny z prawem, w którym Rada Miasta i Gminy postanawia, iż **należności i zobowiązania likwidowanej jednostki (szkoły) przejmuje Miasto i Gmina Wysoka.**

Ww. regulacja narusza przepis art. 12 ust. 4 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 869 ze zm.), który stanowi, cyt.:

Art. 12. [Utworzenie, łączenie i likwidacja jednostek budżetowych]

1. Jednostki budżetowe, z zastrzeżeniem odrębnych ustaw, tworzą, łączą i likwidują:

1) ministrowie, kierownicy urzędów centralnych, wojewodowie oraz inne organy działające na podstawie odrębnych ustaw - państwowe jednostki budżetowe;

2) organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego - gminne, powiatowe lub wojewódzkie jednostki budżetowe.

2. Tworząc jednostkę budżetową, organ, o którym mowa w ust. 1, nadaje jej statut, chyba że odrębne ustawy stanowią inaczej, oraz określa mienie przekazywane tej jednostce w zarząd.

3. Likwidując jednostkę budżetową, organ, o którym mowa w ust. 1, określa przeznaczenie mienia znajdującego się w zarządzie tej jednostki, z zastrzeżeniem ust. 7. W przypadku państwowej jednostki budżetowej decyzja o przeznaczeniu tego mienia jest podejmowana w porozumieniu z Ministrem Finansów.

4. Z zastrzeżeniem ust. 7, należności i zobowiązania likwidowanej:

1) państwowej jednostki budżetowej - przejmuje organ, który podjął decyzję o likwidacji;

2) **gminnej, powiatowej lub wojewódzkiej jednostki budżetowej - przejmuje urząd odpowiedniej jednostki samorządu terytorialnego.**

5. Przepis ust. 3 stosuje się odpowiednio do łączenia jednostek budżetowych.

6. Likwidując jednostkę budżetową, organ, o którym mowa w ust. 1, może postanowić o utworzeniu jednostki o innej formie organizacyjno-prawnej.

7. W przypadku, o którym mowa w ust. 6, organ może również zdecydować o przejęciu należności i zobowiązań likwidowanej jednostki budżetowej przez nowo utworzoną jednostkę.

Wobec powyższego wskazuję, iż Ustawodawca postanowił, że zasadą jest, iż należności i zobowiązania likwidowanej samorządowej jednostki budżetowej **przejmuje urząd** odpowiedniej jednostki samorządu terytorialnego.

Ponadto nadmieniam, iż przepis art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stanowi, iż uchwała lub zarządzenie organu gminy sprzeczne z prawem są nieważne. 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.

Podstawa: Rozstrzygnięcie Nadzorcze

3. W uchwale w § 4.2. jest następujący zapis cyt.:

„Majątek likwidowanej szkoły pozostaje własnością Miasta i Gmina Wysoka.”

Komentarz [HS3]

Niniejszym wskazuję, że ww. § 4.2 przedmiotowej uchwały jest sprzeczny z prawem, w którym Rada Miasta i Gminy postanawia, iż „**Majątek likwidowanej szkoły pozostaje własnością Miasta i Gmina Wysoka**”.

Dla potwierdzenia wskazuję przepis art. 12 ust. 1 pkt 2 ustawy o finansach publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 869 ze zm.), który stanowi, iż jednostki budżetowe, z zastrzeżeniem odrębnych ustaw, tworzą, łączą i likwidują organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego - gminne, powiatowe lub wojewódzkie jednostki budżetowe. **Przepis art. 12 ust. 3** zdanie pierwsze tej ustawy określa, że likwidując jednostkę budżetową organ, o którym mowa w ust. 1, również określa **przeznaczenie mienia** znajdującego się w zarządzie tej jednostki, z zastrzeżeniem ust. 7.

Niniejszym cytuję ww. ustawę:

Art. 12. [Utworzenie, łączenie i likwidacja jednostek budżetowych]

1. Jednostki budżetowe, z zastrzeżeniem odrębnych ustaw, tworzą, łączą i likwidują:

- 1) ministrowie, kierownicy urzędów centralnych, wojewodowie oraz inne organy działające na podstawie odrębnych ustaw - państwowe jednostki budżetowe;
- 2) organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego - gminne, powiatowe lub wojewódzkie jednostki budżetowe.

2. Tworząc jednostkę budżetową, organ, o którym mowa w ust. 1, nadaje jej statut, chyba że odrębne ustawy stanowią inaczej, oraz określa mienie przekazywane tej jednostce w zarząd.

3. Likwidując jednostkę budżetową, organ, o którym mowa w ust. 1, **określa przeznaczenie mienia znajdującego się w zarządzie tej jednostki, z zastrzeżeniem ust. 7.**

Ww. § 4.2 przedmiotowej uchwały, w zakresie dotyczącym dysponowania **majątkiem** likwidowanej szkoły jest sprzeczny z art. 12 ust. 3 zd. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 869 ze zm.). Wymaga bowiem wskazania, iż rada gminy likwidując jednostkę budżetową była obowiązana do określenia **przeznaczenia mienia, a nie majątku** znajdującego się w zarządzie tej jednostki. **Pojęcie „mienie” i „majątek” nie są pojęciami tożsamymi.**

Informacyjnie przypominam, iż pojęcie „mienie” nie zostało zdefiniowane w ustawie, natomiast posiada definicję legalną wprowadzoną przez ustawodawcę w art. 44 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r., poz. 1145 ze zm.). Zgodnie z powołanym przepisem art. 44 Kodeksu cywilnego - *Mieniem jest własność i inne prawa majątkowe.* Natomiast pojęcie „majątku” nie zostało zdefiniowane w ustawie oraz w Kodeksie cywilnym. W celu dokładnego zdefiniowania ww. pojęć można posiłkowo odnieść się do orzecznictwa sądów powszechnych. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Łodzi z dnia 28 marca 2014 r., sygn. akt I ACa 1278/13 (LEX nr 1451723) - *Mienie jest pojęciem ogólnym, oznaczającym ogół praw majątkowych, w szczególności prawo własności i inne prawa rzeczowe występujące w kodeksie cywilnym i poza tym kodeksem. Są to też takie prawa majątkowe jak wierzytelności oraz prawa osobiste o charakterze majątkowym. Mieniem są tylko prawa, nie są zaś obowiązki (długi), które własność i inne prawa majątkowe tylko obciążają. Pojęciem mienia są zatem objęte jedynie aktywa przysługujące określonemu podmiotowi (...).*

W doktrynie przyjmuje się bowiem, że wyraz majątek używany jest w dwóch znaczeniach: węższym, oznaczającym tylko aktywa, czyli prawa majątkowe posiadane przez podmiot, co może być utożsamiane z pojęciem mienia, oraz w znaczeniu szerszym, oznaczającym ogół praw i obowiązków majątkowych podmiotu prawa. *Majątkiem są składniki mienia dające się wyodrębnić jako zespół aktywów ale i zespół pasywów, będących przedmiotem obrotu, dziedziczenia, podstawą odpowiedzialności za zobowiązania (...).*

Wobec powyższego Rada jest zobowiązana wskazać **przeznaczenie mienia** znajdującego się w zarządzie likwidowanej jednostki, a nie **majątku** jak wskazano w ww. § 4.2 przedmiotowej uchwały, który jest sprzeczny z prawem. Określenie **przeznaczenia mienia** znajdującego się w zarządzie likwidowanej jednostki budżetowej jest **niezbędnym** elementem procedury likwidacji tej jednostki.

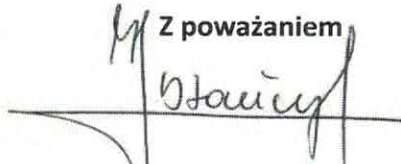
Ponadto nadmienia się, iż przepis art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stanowi, iż uchwała lub zarządzenie organu gminy sprzeczne z prawem są nieważne. O nieważności uchwały lub zarządzenia w całości lub w części orzeka organ nadzoru w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia doręczenia uchwały lub zarządzenia, w trybie określonym w art. 90.

Podstawa: Rozstrzygnięcie Nadzorcze

Ww. uwagi zostały przedstawione w dniu 22.04.2021r. na wspólnym posiedzeniu Komisji tut. Rady MiG.

Jednocześnie wskazuję, iż za przygotowanie i sprawdzenie formalnoprawne projektów uchwał odpowiedzialny jest Organ Wykonawczy – Burmistrz / Urząd.

Wobec powyższego grzecznościowo wnioskuję jak w niniejszym wniosku.

Z poważaniem

Henryk Stańczyk

Otrzymuje:

1. Burmistrz MiG Wysoka Pan Artur Kłysz.
2. Rada Miasta i Gminy Wysoka.
3. a/akta – Wnioskodawca.