REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA
W POZNANIU

M. Kosnodir
11.05.16

Urząd Gminy i Miasta w Odolanowie
WPŁYNĘŁO
2016 -05- 09
Nr RKP.0524.6.16
il. zał. ..... podpis .....

Uchwała Nr 9/535/2016
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu
z dnia 5 maja 2016 roku

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 561) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

stwierdza nieważność

uchwały Nr XVI/118/16 Rady Gminy i Miasta Odolanów z dnia 31 marca 2016 r. w sprawie określenia zasad udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie i roboty budowlane przy zabytkach wpisanych do rejestru zabytków i znajdujących się na terenie Gminy i Miasta Odolanów w części dotyczącej:

- § 4 ust. 5,
- § 7 oraz załącznika nr 2,
- załącznika nr 1 w części III i V pkt 2 i 3 zatytułowanej *Oświadczenie,*

z powodu sprzeczności z przepisami wskazanymi w uzasadnieniu.

Uzasadnienie

Uchwałą Nr XVI/118/16 z dnia 31 marca 2016 roku, doręczoną tut. Izbie w dniu 12 kwietnia 2016 roku, Rada Gminy i Miasta Odolanów powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym oraz art. 81 ustawy z dnia 23 lipca 2003 roku o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami określiła zasady udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie i roboty budowlane przy zabytkach wpisanych do rejestru zabytków, znajdujących się na terenie Gminy i Miasta Odolanów.

Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu na podstawie art. 61 §§ 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz. 23) zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do uchwały Nr XVI/118/16 z dnia 31 marca 2016 roku i wyznaczyła termin rozpatrzenia sprawy przedmiotowej uchwały na 5 maja 2016 roku.

Rozpoznając sprawę przedmiotowej uchwały w dniu 5 maja 2016 roku Kolegium Izby po zapoznaniu się z jej postanowieniami ustaliło i zważyło, co następuje.

Stosownie do treści art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym do wyłącznej kompetencji rady gminy należy stanowienie w innych zastrzeżonych dla niej ustawami sprawach (innych niż wymienione w pkt od 1 do 14a). Przepisem rangi ustawowej zawierającym upoważnienie dla rady gminy do uchwalania aktu prawa miejscowego w sprawie zasad udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru jest art. 81 ust. 1 ustawy z dnia z dnia 23 lipca 2003 roku o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (Dz. U. z 2014 r. poz. 1446, z późn. zm.). Art. 81 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami stanowi, iż w trybie określonym odrębnymi przepisami dotacja na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru może być udzielona przez organ stanowiący gminy, powiatu lub samorządu województwa, na zasadach określonych w podjętej przez ten organ uchwale.

Rada Gminy i Miasta korzystając z przysługującego jej uprawnienia określiła zasady udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie i roboty budowlane przy zabytkach wpisanych do rejestru zabytków.

W § 4 ust. 5 treści normatywnej uchwały Rada postanowiła, że *Urząd może zwrócić się do ubiegającego o dotację, o przedstawienie innych niezbędnych informacji i dokumentów.*

Zgodnie z art. 81 w/w ustawy to organ stanowiący ma określić zasady jej udzielania z budżetu gminy.

Zacytowanym postanowieniem Rada przełożyła swoje kompetencje do stanowienia zasad w przedmiotowym zakresie na bliżej nieokreślony podmiot tu: Urząd. Nieustalenie przez Radę w treści uchwały informacji czy dokumentów niezbędnych przy ocenie wniosku o udzielenie dotacji pozwala organowi wykonawczemu na dowolność postępowania w tym zakresie, co nie jest prawnie dopuszczalne i sprzeczne z art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami.

Powyższe oznacza także, iż organ stanowiący nie określił wyczerpujących zasad, którymi należy się kierować przy rozpatrywaniu wniosków o realizację przedsięwzięcia, lecz przyzwolił na dookreślenie tego katalogu przez inny podmiot (tu: Urząd), w wyniku czego doszło do scedowania ustawowych uprawnień organu stanowiącego na inny podmiot. Skoro Rada, w oparciu o przepis art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami, zdecydowała się określić zasady i tryb postępowania o udzielanie dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie i roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru zabytków, to winna to uczynić w sposób wyczerpujący i pełny, gdyż jest to jej wyłączna kompetencja. Uchwały podejmowane przez organ stanowiący - Radę Gminy i Miasta nie mogą bowiem zawierać postanowień o scedowaniu własnych uprawnień o charakterze wyłącznym na inny organ w tym przypadku - Urząd.

W związku z tym stwierdzenie nieważności § 4 ust. 5 jest zasadne.

W § 7 Rada zapisała: *Rozliczenie dotacji, zwrot niewykorzystanej dotacji lub wykorzystanej niezgodnie z przeznaczeniem następuje w trybie i na zasadach określonych w ustawie o finansach publicznych, według wzoru stanowiącego załącznik nr 2 do niniejszej uchwały.*

W odniesieniu do dotacji celowej na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane przy zabytkach wpisanych do rejestru zabytków pochodzącej z budżetu jednostki samorządu terytorialnego brak jest w ustawie o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami przepisów regulujących *zasady jej rozliczania, kontroli i zwrotu,* brak też jest upoważnienia dla regulowania tej kwestii w drodze aktu prawa miejscowego. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Krakowie w wyroku z dnia 25 stycznia 2011 r. sygn. I SA/Kr 1673/10 (publikacja Lex Omega) stwierdził, że „z art. 81 ust. 1 ustawy z dnia 23 lipca 2003 r. o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami wynika dla organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego jedynie upoważnienie do ustalenia zasad udzielenia dotacji celowej, a już nie trybu czy warunków jej rozliczania. Przepis kompetencyjny mówi wprost jedynie o *zasadach udzielania dotacji*, a więc przykładowo chodzi tu o sposób postępowania z wnioskiem o udzielenie dotacji, wymagane dokumenty do rozpoznania tego wniosku, formę załatwienia wniosku".

W świetle powyższego postanowienia § 7 i załącznika nr 2 do uchwały wykraczają poza granice kompetencji przysługujących Radzie na podstawie art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami. Rada Gminy i Miasta podejmując akt prawa miejscowego - a takim jest niewątpliwie uchwała regulująca kwestie zasad udzielania dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie lub roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru zabytków – nie może wprowadzać regulacji, które wykraczają poza delegację ustawową. Zgodnie z art. 94 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. Nr 78 poz. 483, z późn. zm.) organy samorządu terytorialnego ustanawiają akty prawa miejscowego na podstawie i w granicach upoważnień zawartych w ustawie.

Mając powyższe na względzie Kolegium Izby stwierdziło nieważność postanowień § 7 i załącznika nr 2 do uchwały.

Oceniając treść załącznika nr 1 do uchwały „Wniosek o udzielenie dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie i roboty budowlane przy zabytku wpisanym do rejestru zabytków" w części III zamieszczono tabelkę o treści:

Wykaz dotychczas przeprowadzonych prac lub robót przy zabytku w okresie ostatnich 3, w tym ze środków publicznych				
Rok	Zakres wykonanych prac	Poniesione nakłady	Dotacje ze środków publicznych (wysokość, źródło i przeznaczenie)	Środki własne

Treść tej tabeli nie jest powiązana z innymi postanowieniami uchwały, nie określono też czemu te dane miałyby służyć przy udzieleniu dotacji z budżetu gminy.

W tymże załączniku w części V „Oświadczenie" Rada zamieściła następującą treść:

2. Wyrażam zgodę na przetwarzanie moich danych osobowych zawartych w przedłożonym wniosku o udzielenie dotacji na prace konserwatorskie, restauratorskie i roboty budowlane przy zabytkach wpisanych do rejestru zabytków znajdujących się na terenie Gminy i Miasta Odolanów, zgodnie z ustawą z dnia 29.08.1997r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2015 r. 2135 z późn. zm.)

3. *Przyjmuję do wiadomości, że Administratorem w/w danych osobowych jest Gmina i Miasto Odolanów, 63-430 Odolanów. Moje dane osobowe będą przetwarzane wyłącznie w celu przyznania dotacji na prace konserwatorskie , restauratorskie i roboty budowlane przy zabytku wpisanych do rejestru zabytków znajdujących się na terenie Gminy i Miasta Odolanów. Podanie w/w danych jest dobrowolne , jednak niezbędne do realizacji zadania. Brak wyrażenia zgody na przetwarzanie danych jest równoznaczny z brakiem możliwości udziału w procesie przyznania dotacji. Mam również prawo dostępu do treści swoich danych oraz ich poprawienia.*

W ocenie Kolegium nałożenie na wnioskodawców obowiązku złożenia oświadczeń o treści jak wyżej, uzależnienie *udziału w procesie przyznania dotacji* od złożenia oświadczenia jest sprzeczne z art. 1 oraz art. 23 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2135, z późn. zm.). Z przepisów tych wynika bowiem, że każdy ma prawo do ochrony dotyczących go danych osobowych, a przesłanki dopuszczalności przetwarzania danych określone zostały w art. 23 ustawy.

Nałożenie obowiązku składania takich oświadczeń na wnioskodawców wykracza poza delegację ustawową określoną w art. 81 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami. W ramach delegacji określonej w tym przepisie organ stanowiący określa zasady udzielania dotacji na ten

cel z budżetu gminy. Niewątpliwie nałożenie takich obowiązków na wnioskodawców nie mieści się w zasadach udzielania dotacji z budżetu gminy.

Zatem stwierdzenie nieważności załącznika nr 1 w części III i części V pkt 2 i pkt 3 jest zasadne.

Mając na uwadze powyższe Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji.

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.