REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA
w POZNANIU

Urząd Gminy i Miasta w Odolanowie
WPŁYNĘŁO
2016 -05- 12
Nr .....
il. zał. ..... podpis .....

Uchwała Nr 9/537/2016

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

z dnia 5 maja 2016 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 i art. 11 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 561) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r., poz. 446) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

stwierdza nieważność

uchwały Nr XVI/126/16 Rady Gminy i Miasta Odolanów z dnia 31 marca 2016 r. w sprawie zwolnień od podatku od nieruchomości udzielanych w ramach pomocy de minimis dla nowych inwestycji na terenie Gminy i Miasta Odolanów, jako podjętej sprzecznie z prawem w sposób opisany w uzasadnieniu.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tut. Izbie w dniu 12 kwietnia 2016 roku, Rada Gminy i Miasta Odolanów, powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 8 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych wprowadziła zwolnienia od podatku od nieruchomości w ramach pomocy de minimis dla nowych powstałych inwestycji na terenie Gminy i Miasta Odolanów.

Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu na podstawie art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz. 23) w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczęciu postępowania nadzorczego w odniesieniu do w/w uchwały z dnia 31 marca 2016 roku, z powodu sprzeczności jej postanowień z przepisami prawa, wyznaczając jednocześnie termin rozpatrzenia sprawy na dzień 5 maja 2016 r.

Rozpoznając sprawę na posiedzeniu w dniu 5 maja 2016 r. Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje.

Zakres zwolnień określony niniejszą uchwałą obejmuje zwolnienia od podatku od nieruchomości budynków lub ich części będących własnością przedsiębiorcy stanowiących nowe inwestycje związane z prowadzeniem działalności gospodarczej innej niż rolnicza lub leśna, o charakterze produkcyjnym bądź magazynowym, na które wydano ostateczne pozwolenie na budowę,

rozbudowę, przebudowę, nadbudowę budynku lub jego części po dniu 1 stycznia 2016 r. (§ 3 ust. 1)

W § 1 uchwały Rada postanowiła, iż mocą przedmiotowej uchwały określa zwolnienie od podatku od nieruchomości stanowiące pomoc de minimis, do której ma zastosowanie rozporządzenie Komisji (UE) Nr 1407/2013 z dnia 18 grudnia 2013 r. w sprawie stosowania art. 107 i 108 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do pomocy de minimis (Dz. U. UE. L. 2013.652.1). Zasady udzielania pomocy publicznej, w tym pomocy de minimis dla przedsiębiorców uregulowane zostały w przepisach prawnych - m.in.: ustawie z dnia 30 kwietnia 2004 roku o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej (Dz. U. z 2007 r. Nr 59 poz. 404, z późn. zm.), rozporządzeniach Komisji Europejskiej w tym rozporządzeniu Komisji Europejskiej nr 1407/2013 z dnia 18 grudnia 2013 r. i rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 29 marca 2010 r. w sprawie zakresu informacji przedstawianych przez podmiot ubiegający się o pomoc de mini mis (Dz. U. Nr 53 poz. 311, z późn. zm.).

Z zapisu art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 30 kwietnia 2004 r. o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej wynika, iż projekt programu pomocowego przewidującego udzielenie pomocy de minimis podlega wyłącznie zgłoszeniu Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, który w terminie 14 dni może przedstawić zastrzeżenia dotyczące przejrzystości zasad udzielania pomocy.

Przedmiotową uchwałę podjęto w dniu 31 marca 2016 r., projekt uchwały, co wynika z pisma Burmistrza z dnia 20 kwietnia 2016 r., został przesłany do Prezesa UOKiK w formie elektronicznej 24 marca 2016 r., w formie dokumentu – w dniu 29 marca 2016 r. W świetle powyższego Rada Gminy i Miasta podjęła uchwałę z naruszeniem art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 30 kwietnia 2004 r. o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej, z uwagi na fakt, iż nie dochowano 14 dniowego terminu umożliwiającego przedstawienie zastrzeżeń przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do przesłanego projektu uchwały. Nie można się zgodzić ze stwierdzeniem Burmistrza zawartym w w/w piśmie, iż przesłanie drogą elektroniczną projektu uchwały do Prezesa Urzędu w dniu 24 marca 2016 r. wypełnia postanowienie wynikające z art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 30 kwietnia 2004 r. o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej. Zachowanie Gminy nie umożliwiło zajęcia stanowiska w odniesieniu do przedmiotowej uchwały w trybie zakreślonym w przepisie tej ustawy. Zastrzeżenia dotyczące przejrzystości zasad udzielania pomocy Gmina otrzymała od Prezesa Urzędu w dniu 19 kwietnia 2016 r.

Z tychże powodów, Kolegium stwierdziło nieważność uchwały Nr XVI/126/16 Rady Gminy i Miasta Odolanów w sprawie zwolnień od podatku od nieruchomości udzielanych

w ramach pomocy de minimis dla nowych powstałych inwestycji na terenie Gminy i Miasta Odolanów jako podjętej sprzecznie z art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 30 kwietnia 2004 roku o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wniósł uwagi do zapisów uchwały, a mianowicie:

W § 5 ust. 2 uchwały - należy doprecyzować do postanowień art. 5 ust. 2 rozporządzenia Komisji (UE) nr 1407/2013, iż podmiot prowadzący działalność gospodarczą nie może uzyskać pomocy de minimis, jeżeli otrzymał pomoc inną de minimis w odniesieniu do tych samych kosztów kwalifikowanych lub tego samego środka finansowania ryzyka, a łączna kwota pomocy spowodowałaby przekroczenie dopuszczalnej intensywności pomocy lub kwotę pomocy ustaloną pod kątem specyficznych uwarunkowań każdego przypadku w rozporządzeniu w sprawie wyłączeń grupowych lub decyzji Komisji.

Treść § 5 ust. 3 uchwały należy określić zgodnie z art. 3 ust. 2 rozporządzenia Komisji (UE) nr 1407/2013, całkowita kwota pomocy de minimis przyznanej jednemu przedsiębiorstwu prowadzącemu działalność zarobkową w zakresie drogowego transportu towarów nie może przekroczyć 100 tys. EUR w okresie trzech lat podatkowych. W związku z tym w § 5 ust. 3 uchwały, po sformułowaniu *w sektorze transportu drogowego* należy dopisać wyraz *towarów.*

W § 5 ust. 5 uchwały powołano się na art. 37 ust. 1 ustawy o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej w sytuacji gdy art. 37 ust. 1 rozporządzenia nr 1407/2013, pomoc de minimis przyznawaną zgodnie z tym rozporządzeniem można łączyć z pomocą de minimis przyznaną zgodnie z innymi rozporządzeniami o pomocy de minimis do odpowiedniego pułapu określonego w art. 3 ust. 2 rozporządzenia nr 1407/2013 (przy zapewnieniu rozdzielności rachunkowej poszczególnych rodzajów działalności). Podmioty ubiegające się o pomoc de minimis są zatem zobowiązane do przedstawiania, oprócz zaświadczeń/oświadczeń o pomocy de minimis również zaświadczeń/oświadczeń o pomocy de minimis w rolnictwie i rybołówstwie (art. 37 ust. 2 ustawy o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej), jakie otrzymały w roku, w którym ubiegają się o pomoc, oraz w ciągu 2 poprzedzających go lat, albo oświadczenia o nieotrzymaniu takiej pomocy w tym okresie. W związku z powyższym, zapis § 5 ust. 5 uchwały należy doprecyzować, dodając po zwrocie *art. 37 ust. 1* sformułowanie *ust. 2 pkt 1 i pkt 2.*

Treść § 6 pkt 1 oraz załącznik nr 1 do uchwały należy doprecyzować zgodnie z art. 37 ustawy o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej.

W § 6 pkt 2 uchwały należy odwołać się bezpośrednio do informacji, określonych w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 29 marca 2010 r. w sprawie zakresu informacji przedstawianych przez podmiot ubiegający się o pomoc de minimis.

Niezależnie od uwag wniesionych przez Prezesa Urzędu Kolegium podnosi, iż w § 6 uchwały Rada postanowiła, że *warunkiem skorzystania ze zwolnień, o których mowa w § 1-4 jest złożenie przez podatnika, w terminie 1 miesiąca od dnia powstania obowiązku podatkowego zgłoszenia o zamiarze korzystania z pomocy de minimis wg wzoru stanowiącego załącznik nr 1 do uchwały,* ***jak również innych*** *dokumentów potwierdzających spełnienie warunków uprawniających do objęcia zwolnieniem* ***tj. w szczególności***: (...)

W § 7 ust. 1 pkt 2 Rada zapisała: *Przez cały okres zwolnienia, na początku każdego roku podatkowego, podatnik jest zobowiązany przedłożyć informacje dotyczące:*
2) organ podatkowy w trakcie prowadzonych czynności wyjaśniających w ramach nadzorowania i monitorowania pomocy może zażądać od strony ***innych dokumentów i informacji nie wymienionych*** *w uchwale dla oceny prawidłowości jej udzielenia i wykorzystania.*
Wyżej przywołane postanowienia § 6 i § 7 ust. 1 pkt 2 badanej uchwały w istocie stanowią swego rodzaju upoważnienie udzielone przez organ stanowiący gminy organowi wykonawczemu. Użycie w tych uregulowaniach nieostrych pojęć w postaci *...inne dokumenty*, *...w szczególności*, *...inne dokumenty i informacje* skutkuje tym, iż to organ wykonawczy przesądza o tym jakie dokumenty, informacje potencjalny beneficjent pomocy de minimis winien przedłożyć w celu skorzystania ze zwolnienia z podatku od nieruchomości stanowiącego pomoc de minimis oraz w celu oceny prawidłowości jej udzielenia i wykorzystania.

W opinii Kolegium Izby podatnik podatku od nieruchomości winien wiedzieć przed uzyskaniem zwolnienia jakie dokumenty, informacje należy przedłożyć w celu korzystania ze zwolnienia z podatku od nieruchomości w ramach pomocy de minimis. Nie może on być zaskakiwany koniecznością przedłożenia dodatkowych, bliżej nie określonych dokumentów czy też informacji. Z art. 7 ust. 3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych wynika uprawnienie rady gminy do wprowadzenia, w drodze uchwały, innych zwolnień przedmiotowych niż określone w ust. 1 oraz w art. 10 ust. 1 ustawy z dnia 2 października 2003 r. o zmianie ustawy o specjalnych strefach ekonomicznych i niektórych ustaw. Zatem przepis ten nie daje radzie gminy kompetencji do udzielenia organowi wykonawczemu upoważnienia określonego przez § 6 i § 7 ust. 1 pkt 2 przedmiotowej uchwały.

Z art. 37 ust. 1 ustawy z dnia 30 kwietnia 2004 roku o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej wynika, że podmiot ubiegający się o pomoc de minimis jest

zobowiązany do przedstawienia podmiotowi udzielającemu pomocy, wraz z wnioskiem o udzielenie pomocy:

1) wszystkich zaświadczeń, o pomocy de minimis, jakie otrzymał w roku, w którym ubiega się o pomoc, oraz w ciągu 2 poprzedzających go lat, albo oświadczenia o wielkości pomocy de minimis otrzymanej w tym okresie, albo oświadczenia o nieotrzymaniu takiej pomocy w tym okresie;
2) informacji niezbędnych do udzielania pomocy de minimis, dotyczących w szczególności wnioskodawcy i prowadzonej przez niego działalności gospodarczej oraz wielkości i przeznaczenia pomocy publicznej otrzymanej w odniesieniu do tych samych kosztów kwalifikujących się do objęcia pomocą, na pokrycie których ma być przeznaczona pomoc de minimis.

Z kolei z art. 37 ust. 2 w/w ustawy wynika, że podmiot ubiegający się o pomoc de minimis w rolnictwie i rybołówstwie zobowiązany jest do przedstawienia podmiotowi udzielającemu pomocy, wraz z wnioskiem o udzielenie pomocy:

1) wszelkich zaświadczeń o pomocy de minimis w rolnictwie, jakie otrzymał w roku, w którym ubiega się o pomoc, oraz w ciągu 2 poprzedzających go lat obrotowych, albo oświadczenia o wielkości pomocy de minimis w rolnictwie otrzymanej w tym okresie, albo oświadczenia o nieotrzymaniu takiej pomocy w tym okresie;
2) wszelkich zaświadczeń o pomocy de mini mis w rybołówstwie, jakie otrzymał w roku, w którym ubiega się o pomoc, oraz w ciągu 2 poprzedzających go lat, albo oświadczenia o wielkości pomocy de minimis w rybołówstwie otrzymanej w tym okresie, albo oświadczenia o nieotrzymaniu takiej pomocy w tym okresie;
3) informacji niezbędnych do udzielenia pomocy de mini mis w rolnictwie lub rybołówstwie, dotyczących w szczególności wnioskodawcy i prowadzonej przez niego działalności gospodarczej oraz wielkości i przeznaczenia pomocy publicznej otrzymanej w odniesieniu do tych samych kosztów kwalifikujących się do objęcia pomocą, na pokrycie których ma być przeznaczona pomoc de minimom w rolnictwie lub rybołówstwie.

Kwestie dotyczące przedkładanych informacji określa rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 29 marca 2010 r. w sprawie zakresu informacji przedstawianych przez podmiot ubiegający się o pomoc de minimis. Powyższe rozporządzenie określa zakres informacji przedstawianych przez podmiot ubiegający się o pomoc de minimis, niezbędnych do udzielenia tej pomocy oraz wzór formularza informacji. Rada gminy nie posiada więc kompetencji do scedowania na organ wykonawczy określenia innych dokumentów i informacji przekraczających zakres określony w w/w ustawie i rozporządzeniu. Takich uprawnień nie daje Radzie Gminy i Miasta Odolanów

przywołane w § 1 uchwały rozporządzenie Komisji (UE) nr 1407/2013 z dnia 18 grudnia 2013 r. w sprawie stosowania art. 107 i 108 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do pomocy de minimis (Dz. U. UE. L. 2013.652.1). Z kolei organ podatkowy (Burmistrz) na mocy ustawy Ordynacja podatkowa może w każdej chwili dokonywać kontroli prawidłowości udzielania i korzystania ze zwolnień podatkowych i w tym zakresie nie musi mieć upoważnienia udzielonego przez Radę Gminy i Miasta.

Uwzględniając powyższe postanowiono 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 doręczenia, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu.