



## ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 z późn. zm.)

### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr XXVI/168/2017 Rady Gminy Bojszowy z dnia 15 maja 2017 r. w sprawie wprowadzenia wspólnej obsługi dla jednostek organizacyjnych prowadzonych przez Gminę Bojszowy, w części określonej w:

- § 2 uchwały w zakresie wyrazów „oraz obsługę spraw z zakresu przygotowania zamówień publicznych, do których stosuje się przepisy ustawy „Prawo zamówień publicznych” oraz § 3 lit. p uchwały – jako sprzecznej z art. 1, art. 15, art. 15c - art. 16 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.),
- § 3 lit. a i lit. k uchwały – jako sprzecznej z art. 10c ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym,
- § 3 lit. m i lit. n – jako sprzecznej z art. 10b ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym.

### **Uzasadnienie**

Przedmiotową uchwałą Rada Gminy Bojszowy wprowadziła wspólną obsługę dla jednostek organizacyjnych prowadzonych przez Gminę Bojszowy.

Zgodnie z treścią art. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, ustawa ta określa zasady i tryb udzielania zamówień publicznych, środki ochrony prawnej, kontrolę udzielania zamówień publicznych oraz organy właściwe w sprawach uregulowanych w ustawie. Zasadą jest, iż postępowanie o udzielenie zamówienia przygotowuje i przeprowadza zamawiający (art. 15 ust. 1 ustawy). Należy również wskazać, iż ustawodawca wprost przewidział sytuacje, w których zadania w przedmiotowym zakresie wykonywane będą przez inne podmioty, niż sam zamawiający. Mianowicie w przypadku, gdy zamawiającym jest gminna jednostka oświatowa bądź gminny ośrodek pomocy społecznej, jednostka taka ma możliwość powierzenia wykonywania pomocniczych działań zakupowych własnej jednostce lub osobie trzeciej (art. 15 ust. 2 ww. ustawy), jak również przeprowadzenia postępowania i udzielenia zamówienia wspólnie z innymi zamawiającymi - w oparciu o art. 16 ust. 1 ustawy.

Podkreślić należy, iż przepisy tej ustawy stanowią *lex specialis* w stosunku do ustawy o samorządzie gminnym. Stąd też, w ocenie organu nadzoru, rada gminy nie posiada upoważnienia do przekazania w trybie i na zasadach określonych w przepisach art. 10 - art. 10d ustawy o samorządzie gminnym jednostce obsługującej jakichkolwiek zadań jednostki obsługiwanej z zakresu dokonywania zamówień publicznych. Reasumując, przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, jak również żadne inne przepisy obowiązującego prawa nie zawierają upoważnienia dla rady gminy do przyjęcia kwestionowanych postanowień uchwały, tj. § 2 w zakresie wyrazów „oraz obsługę spraw z zakresu przygotowania zamówień publicznych, do których stosuje się przepisy ustawy „Prawo zamówień publicznych” oraz § 3 lit. p uchwały.

Jednocześnie organ nadzoru podkreśla, iż ustawodawca, określając tryb i zasady postępowania przy udzielaniu zamówień publicznych, przepisem art. 15c ust. 1 ustawy upoważnił radę gminy do wskazania albo

powołania podmiotu wykonującego zadania centralnego zamawiającego albo do określenia sposobu powoływania takich podmiotów. Zatem Urząd Gminy Bojszowy mógłby wykonywać zadania centralnego zamawiającego dla jednostek obsługiwanych, jednakże wyłącznie w oparciu o prawidłowo podjętą uchwałę, zawierającą wszystkie elementy wymienione w tym przepisie. Tymczasem, uwzględniając zarówno treść niniejszej uchwały, jak również podstawę prawną jej podjęcia, nie sposób uznać, iż akt ten realizuje powyższą normę prawną.

W opinii organu nadzoru zadanie określone w § 3 lit. a i lit. k uchwały są niezgodne z art. 10c ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym. Zgodnie bowiem z przywołanym przepisem w przypadku powierzenia obowiązków z zakresu rachunkowości i sprawozdawczości jednostek obsługiwanych są one przekazywane w całości. Zadania dotyczące "opracowania projektów uregulowań wewnętrznych jednostek obsługiwanych dotyczących rachunkowości" oraz „koordynowania oraz rozliczania inwentaryzacji składników majątkowych jednostek obsługiwanych” mieszczą się w zakresie zadań z zakresu rachunkowości. Zatem bezprzedmiotowe jest wymienianie niektórych zadań z rachunkowości, które zostaną przekazane jednostce obsługującej, skoro z § 2 uchwały wynika, że Urząd będzie zapewniał jednostkom obsługiwany "obsługę z zakresu rachunkowości".

W opinii organu nadzoru również zadania określone w § 3 lit. m i lit. n uchwały należy uznać za sprzeczne z art. 10b ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym. W ocenie organu nadzoru zadania związane ze „współpracą z dyrektorami jednostek obsługiwanych” nie mogą zostać powierzone jednostce obsługującej, gdyż nie stanowią zadań jednostki obsługiwanej. Tylko zadania jednostek obsługiwanych można przekazać jednostce obsługującej. Zaznaczyć przy tym należy, że wyraz „współpraca” jest pojęciem nieostrym i niejasnym. Nie wiadomo bowiem, na czym ono ma polegać. Jednocześnie wskazać należy, iż przejęte zadania przez jednostką obsługiwaną powinny być jasno sformułowane, nie mogą budzić wątpliwości interpretacyjnych.

Biorąc powyższe pod uwagę, należy uznać, iż uchwała Nr XXVI/168/2017 Rady Gminy Bojszowy z dnia 15 maja 2017 r. w sprawie wprowadzenia wspólnej obsługi dla jednostek organizacyjnych prowadzonych przez Gminę Bojszowy, z uwagi na wyżej wskazane nieprawidłowości, została podjęta z istotnym naruszeniem prawa, co zgodnie z treścią art. 91 ustawy o samorządzie gminnym stanowi przesłankę do orzeczenia o jej nieważności w wyżej wskazanym zakresie.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, za pośrednictwem Wojewody Śląskiego, w terminie 30 dni licząc od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

Stwierdzenie nieważności uchwały, zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. WOJEWODY ŚLĄSKIEGO  
Zastępca Dyrektora Wydziału Nadzoru Prawnego

**Iwona Andruszkiewicz**

Otrzymuje:

Rada Gminy Bojszowy