

# REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA W OPOLU

## Uchwała nr 15/23/2019

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu  
z dnia 8 maja 2019 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w zw. z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity – Dz.U. z 2016 r., poz. 561 z późn. zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity – Dz.U. z 2019 r. poz. 506) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu

### o r z e k a   n i e w a ż n o ś ć

§ 2 ust. 5 pkt 2 lit. b Regulaminu stanowiącego załącznik do uchwały nr VI.49.2019 Rady Miejskiej w Ujeździe z dnia 25 marca 2019 r. w sprawie udzielania i rozliczania dotacji celowej na dofinansowanie kosztów inwestycji służących ochronie powietrza, polegających na wymianie lub budowie źródeł ciepła w budynkach na terenie Gminy Ujazd w części dotyczącej sformułowania „jednostki akredytowanej przez Polskie Centrum Akredytacji (PCA)” z powodu naruszenia art. 403 ust. 5 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. Prawo ochrony środowiska (tekst jednolity – Dz.U. z 2018 r., poz. 799 z późn. zm.) w zw. z art. 11 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszące się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. U. UE L Nr 218, str. 30).

### U z a s a d n i e n i e

Do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu w dniu 9 kwietnia 2019 r. doręczono uchwałę nr VI.49.2019 Rady Miejskiej w Ujeździe z dnia 25 marca 2019 r. w sprawie udzielania i rozliczania dotacji celowej na dofinansowanie kosztów inwestycji służących ochronie powietrza, polegających na wymianie lub budowie źródeł ciepła w budynkach na terenie Gminy Ujazd. Rada Miejska przywołała w podstawie prawnej podjętej uchwały m.in. art. 403 ust. 2, 4, 5 ustawy Prawo ochrony środowiska. W § 2 uchwały Rada Miejska ustaliła, że: *Zasady udzielania i rozliczania dotacji określa „Regulamin dofinansowania ze środków budżetu Gminy Ujazd wymiany lub budowy źródeł ciepła w budynkach położonych na terenie Gminy Ujazd”, stanowiący załącznik do niniejszej uchwały.*

W załączniku do uchwały, w §2 ust. 5 wskazano wymogi jakie musi spełniać nowe źródło ciepła, w tym, w pkt 2 wskazano, że w przypadku źródeł ciepła opalanych paliwem stałym (węglem kamiennym lub biomasą) nowe źródło ciepła musi:

- a) *spełniać wymogi min. 5 klasy według kryteriów zawartych w normie EN 303-5:2012,*
- b) *posiadać certyfikat (lub sprawozdanie z przeprowadzonych badań) jednostki akredytowanej przez Polskie Centrum Akredytacji (PCA), potwierdzający spełnienie*

*przez urządzenie wymagań, o których mowa w lit. a) zarówno w zakresie sprawności cieplnej, jak i granicznych wartości emisji zanieczyszczeń.*

Na posiedzenie Kolegium przedstawiciel prawidłowo zawiadomionej gminy nie stawił się.

W tym stanie Kolegium stwierdza, co następuje:

Jak wynika z treści art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdzenie przez organ nadzoru, iż stanowiąca przedmiot postępowania uchwała lub zarządzenie narusza prawo w konsekwencji może implikować orzeczenie w całości lub w części jej nieważności bądź też wskazanie nieistotnego naruszenia prawa. Za ukształtowaną linią orzecniczą Naczelnego Sądu Administracyjnego należy przyjąć, iż do rodzajów naruszeń przepisów, skutkujących nieważnością uchwały organów jednostek samorządu terytorialnego, zaliczyć należy naruszenia: przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów prawa ustrojowego, przepisów prawa materialnego – przez wadliwą ich wykładnię – oraz przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (np. wyrok NSA z dnia 3 grudnia 1996 r. sygn. akt SA/Wr 949/96; wyrok NSA z 11 lutego 1998 r. sygn. akt II SA/Wr 1459/97, wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 13 kwietnia 2012 r., sygn. akt IV SA/Wr 625/11, wyrok WSA w Olsztynie z dnia 19 kwietnia 2018 r., sygn. akt I SA/OI 153/18).

Stosownie do art. 403 ust. 4, ust. 5 i ust. 6 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. – Prawo ochrony środowiska, finansowanie ochrony środowiska i gospodarki wodnej może polegać na udzielaniu dotacji celowej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych z budżetu gminy na finansowanie lub dofinansowanie kosztów inwestycji. Zasady udzielania dotacji celowej obejmujące w szczególności kryteria wyboru inwestycji do finansowania lub dofinansowania oraz tryb postępowania w sprawie udzielania dotacji i sposób jej rozliczania określa rada gminy w drodze uchwały. Podjęta przez radę gminy uchwała, stanowi podstawę prawną udzielenia dotacji celowej na podstawie umowy zawartej przez gminę z podmiotami określonymi w art. 403 ust. 4 cyt. ustawy.

Jak stanowi art. 11 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszące się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93:

- (ust. 1) W przypadku krajowych jednostek akredytujących, które wykazują zgodność z kryteriami określonymi w odpowiedniej normie zharmonizowanej, do której odniesienie opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, poprzez odbycie pomyślnej oceny wzajemnej na podstawie art. 10, istnieje domniemanie, że spełniają one wymagania określone w art. 8.;
- (ust. 2) Władze krajowe uznają równoważność usług świadczonych przez te jednostki akredytujące, które pomyślnie przeszły ocenę wzajemną na podstawie art. 10, i akceptują tym samym, na podstawie domniemania, o którym mowa w ust. 1, certyfikaty akredytacji tych jednostek oraz świadectwa wydane przez akredytowane przez nie jednostki oceniające zgodność.

W odniesieniu do powyższego wskazać należy, że w ramach kompetencji wynikającej z art. 403 ust. 5 ustawy Prawo ochrony środowiska do ustalania zasad udzielania dotacji celowej na finansowanie lub dofinansowanie kosztów inwestycji organ stanowiący nie jest uprawniony do zobowiązania podmiotu wnioskującego o udzielenie dotacji do tego, aby nowe źródło ciepła posiadało certyfikat (lub sprawozdanie z przeprowadzonych badań) jednostki akredytowanej

przez Polskie Centrum Akredytacji (PCA). Powyższe ogranicza bowiem wybór przez beneficjenta dotacji tylko do tych źródeł ciepła, które posiadają certyfikat (lub sprawozdanie z przeprowadzonych badań) jednostki posiadającej akredytację Polskiego Centrum Akredytacyjnego. Takie wskazanie wpływa na podmiotowe uprzywilejowanie Polskiego Centrum Akredytacji (państwowej osoby prawnej o statusie krajowej jednostki akredytującej) jako jedynej jednostki akredytującej laboratorium badawcze wydające certyfikaty energetyczno-emisyjne, warunkujące możliwość otrzymania dofinansowania przez wnioskującego o udzielenie dotacji, uniemożliwiając tym samym zakup w ramach dofinansowania kotłów, które zostały zbadane zgodnie z europejską normą w innych krajach Unii Europejskiej i posiadają certyfikaty.

W tym miejscu przywołać należy linię orzeczniczą sądów administracyjnych (wyroki Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z dnia 8 marca 2017 r. sygn. II SA/G1 1189/16 oraz z dnia 10 lipca 2017 r. sygn. I SA/G1 1101/16) negującą zgodność z prawem uprzywilejowania podmiotowego laboratoriów akredytowanych przez Polskie Centrum Akredytacji w uchwałach podejmowanych przez organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego w sprawach z zakresu ochrony środowiska.

Stwierdzić zatem należy, że umieszczenie § 2 ust. 5 pkt 2 lit. b Regulaminu zapisu odnoszącego się do wymogu posiadania certyfikatu (lub sprawozdania z przeprowadzonych badań) jednostki akredytowanej przez Polskie Centrum Akredytacji wykracza poza zakres kompetencji rady wynikający z art. 403 ust. 5 ustawy Prawo ochrony środowiska, tym samym znajduje podstawy orzeczenie nieważności § 2 ust. 5 pkt 2 lit. b Regulaminu stanowiącego załącznik do uchwały nr VI.49.2019 Rady Miejskiej w Ujeździe z dnia 25 marca 2019 r. w części dotyczącej sformułowania „jednostki akredytowanej przez Polskie Centrum Akredytacji” z powodu istotnego naruszenia art. 403 ust. 5 ustawy Prawo ochrony środowiska w zw. z art. 11 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszące się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93.

W tym stanie faktycznym i prawnym należało orzec jak w sentencji.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu przysługuje – na zasadzie art. 98 ustawy o samorządzie gminnym – skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu w terminie 30 dni od daty jej doręczenia.



Przewodniczący Kolegium

Jan Antoni Uksik

