



Regionalna Izba Obrachunkowa w Zielonej Górze

65-261 Zielona Góra, ul. Chmielna 13; tel. 68 329 19 00; fax: 68 329 19 03
www.zielonagora.rio.gov.pl e-mail: zielonagora@rio.gov.pl

Zielona Góra, 2015.11.26

K

KOPIA

RIO.V.076.18.2015

27-11-2015

1582

Pani

Izabella Staszak

Wójt Gminy

Trzebiechów

W nawiązaniu do pisma Pani Wójt z dnia 19 listopada br. – znak:SK.3251.96.2015 w sprawie wydania opinii o prawidłowości przedstawionego w piśmie stanowiska dotyczącego oferty złożonej przez Bank Spółdzielczy w Siedlcu w przetargu nieograniczonym ogłoszonym przez Gminę Trzebiechów – na zamówienie: sfinansowanie zobowiązań Gminy poprzez przejęcie długu w kwocie 1.439.366,58 złotych i braku przeszkód do zawarcia umowy - uprzejmie wyjaśniam.

Regionalne izby obrachunkowe są państwowymi organami nadzoru i kontroli gospodarki finansowej podmiotów, o których mowa w art.1 ust.2 ustawy z dnia 07 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (j.t. Dz.U. z 2012 r., poz.1113 z późn.zm.).

W zakresie działalności nadzorczej właściwość rzeczowa regionalnych izb obrachunkowych obejmuje uchwały i zarządzenia podejmowane przez organy jednostek samorządu terytorialnego w sprawach:

1. procedury uchwalania budżetu i jego zmian;
2. budżetu i jego zmian;
3. zaciągania zobowiązań wpływających na wysokość długu publicznego jednostki samorządu terytorialnego oraz udzielania pożyczek;
4. zasad i zakresu przyznawania dotacji z budżetu jednostki samorządu terytorialnego;
5. podatków i opłat, do których mają zastosowanie przepisy ustawy – Ordynacja podatkowa;
6. absolutorium;
7. wieloletniej prognozy finansowej i jej zmian (art.11 ust.1 powołanej wyżej ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych).

Do zadań izby należy ponadto udzielanie wyjaśnień na wystąpienia podmiotów wymienionych w art.1 ust.2 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych – w sprawach dotyczących stosowania przepisów o finansach publicznych (art.13 pkt 11 tej ustawy).

Z treści pisma Pani Wójt wynika, że na podstawie art.13 pkt 1 ustawy z dnia 07 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych – zwraca się Pani o wydanie opinii w sprawie przedstawionego w piśmie stanowiska.

Zauważyć należy, że przepis art.13 pkt 1 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych dotyczy wydania opinii, na wniosek organu wykonawczego jednostki samorządu terytorialnego - o możliwości spłaty kredytu, pożyczki lub wykupu papierów wartościowych a nie udzielenia wyjaśnień w sprawach dotyczących stosowania przepisów o finansach publicznych, co następuje w innej formie niż opinia i do tego w oparciu o przepis art.13 pkt 11 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych. Zdaniem Izby - charakter zobowiązania, które Gmina planuje zaciągnąć, w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego przetargu - budzi poważne wątpliwości w zakresie uprawnienia RIO do wydawania w tym zakresie opinii, gdyż zaciągnięte zobowiązanie nie jest ani kredytem, ani pożyczką ani też wykupem papierów wartościowych.

Przyjmując, że Pani Wójt zwraca się z wnioskiem o udzielenie przez regionalną izbę obrachunkową wyjaśnień co do stosowania przepisów, w oparciu o przepis art. 13 pkt 11 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych - uprzejmie wyjaśniam, że treść złożonego pisma nie spełnia wymogów ustawy – tzn. wskazanego wyżej art. 13 pkt 11 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych - gdyż wyjaśnienia, o których udzielenie przez Izbę zwraca się Pani Wójt - dotyczą stosowania innych przepisów niż przepisy o finansach publicznych a mianowicie dotyczą wyjaśniania - czy przetarg ogłoszony na zmianę wierzyciela, wg art. 518 § 1 pkt 3 Kodeksu cywilnego, może wygrać oferent, który – w odniesieniu do części wierzytelności – jest wierzycielem Gminy (poprzez zastosowanie w tym zakresie art. 506 § 1 Kodeksu cywilnego, czyli odnowienia długu). Przedmiotem prawnych wątpliwości nie jest zatem stosowanie przepisów o finansach publicznych lecz wyłącznie - przepisów prawa cywilnego a dotyczących instytucji zmiany wierzyciela (na podstawie art. 518 § 1 pkt 3 Kodeksu cywilnego) i instytucji odnowienia długu z art. 506 § 1 Kodeksu cywilnego; udzielanie zaś wyjaśnień w sprawach stosowania przez jst przepisów prawa cywilnego nie leży w kompetencjach regionalnych izb obrachunkowych i tym bardziej nie może być przedmiotem odpowiedzi udzielanej na podstawie art.13 pkt 11 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych.

Ponadto informuję Panią Wójt, że zdaniem Izby - instytucja zmiany wierzyciela, w oparciu o przepis art 518 § 1 pkt 3 Kodeksu cywilnego (a na taką „usługę finansową” ogłoszony został przez Gminę Trzebiechów przetarg) nie może mieć zastosowania do podmiotu, który jest wobec tej Gminy takim właśnie wierzycielem (tu : Bank Spółdzielczy w Siedlcu). Przepis art 518 § 1 pkt 3 Kodeksu cywilnego stanowi bowiem, że osoba trzecia, która spłaca wierzyciela, nabywa spłaconą wierzytelność do wysokości dokonanej zapłaty jeżeli działa za zgodą dłużnika w celu wstąpienia w prawa wierzyciela; zgoda dłużnika powinna być pod nieważnością wyrażona na piśmie. Bank Spółdzielczy w Siedlcu, będąc jednym z kredytodawców, jest wierzycielem wobec dłużnika

(Gminy Trzebiechów) zatem nie może być w tym zakresie osobą trzecią a więc inną - od osoby dłużnika i wierzyciela.

Izba nie podziela także stanowiska o możliwości zastosowania (w ramach przeprowadzonej już i tej samej procedury przetargowej) instytucji odnowienia długu do „nieprzejętej” przez w/w bank wierzytelności, jaka mu przysługuje wobec Gminy Trzebiechów.

Wyjaśniam jednocześnie, że stanowisko przedstawione w piśmie nie jest wiążącą wykładnią przepisów prawa ale prezentuje pogląd tut. Izby na zagadnienia przedstawione w piśmie Pani Wójt Gminy Trzebiechów.

PREZES IZBY

Ryszard Zajaczkowski

P. J. Chrusciel
glaszaln.

Trzebiechów, dnia 19 listopada 2015 roku

Wójt Gminy Trzebiechów
woj. lubuskie

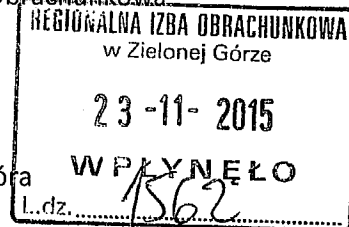
SK-3251.96.2015

Regionalna Izba Obrachunkowa

w Zielonej Górze

ul. Chmielna 13

65-261 Zielona Góra



Działając w imieniu Gminy Trzebiechów, w związku z zaistniałymi w działalności Gminy wątpliwościami dotyczącymi jej gospodarki finansowej, na podstawie art. 13 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U.2012r. poz.1113 ze zm.) zwracam się z uprzejmą prośbą o wydanie opinii w przedstawionej poniżej sprawie.

Gmina Trzebiechów ogłosiła przetarg nieograniczony na zamówienie - sfinansowanie zobowiązań Gminy poprzez przejęcie długu w kwocie 1 439 366,58 zł (słownie: jeden milion czterysta trzydzieści dziewięć tysięcy trzysta sześćdziesiąt sześć złotych 58/100) w trybie art. 518 § 1 pkt 3 Kodeksu cywilnego.

Zgodnie z SIWZ Zamawiający przewidział uruchomienie całej kwoty poprzez jednorazowe spłacenie w dniu 30 listopada 2015 r. pozostałych do spłaty części wierzytelności zaciągniętych przez Gminę zgodnie z uchwałą nr VII\48\2015 Rady Gminy w Trzebiechowie z dnia 17 września 2015 r. w sprawie wyrażenia zgody na usługę spłaty i restrukturyzacji zobowiązań Gminy (art. 518 § 1 pkt 3 Kodeksu Cywilnego) (stanowiącą Informację dodatkową) na sumę w kwocie 1 439 366,58 zł.

Na powyższą kwotę składają się wierzytelności wynikające z dwóch umów kredytowych zawartych z Bankiem Spółdzielczym w Kożuchowie, dwóch umów kredytowych zawartych z Bankiem Spółdzielczym w Siedlcu oraz z umowy kredytowej zawartej z Powszechna Kasą Oszczędności Bank Polski S.A. Zestawienie wierzytelności z tych umów stanowiło załącznik do SIWZ.

Termin składania ofert upłynął w dniu 18 listopada 2015 roku. W dniu 18 listopada 2013 roku nastąpiło otwarcie ofert. Jedyńą ofertę złożył Bank Spółdzielczy w Siedlcu, będący jednocześnie wierzycielem Gminy Trzebiechów z tytułu dwóch umów kredytowych objętych przedmiotowym przetargiem.

Na etapie oceny ofert, Gmina Trzebiechów skłania się ku stanowisku, że fakt iż Bank Spółdzielczy w Siedlcu jest jej wierzycielem nie stanowi przeszkody w wyborze tej oferty i zawarcia z tym Wykonawcą umowy o treści zgodnej ze SIWZ.

Zgodnie z art. 518 pkt 3 kc osoba trzecia, która spłaca wierzyciela, nabywa spłaconą wierzytelność do wysokości dokonanej zapłaty jeżeli działa za zgodą dłużnika w celu wstąpienia w prawa wierzyciela; zgoda dłużnika powinna być pod nieważnością wyrażona na piśmie.

Bank Spółdzielczy w Siedlcu przystąpił do przetargu nieograniczonego i złożył ofertę, a tym samym wyraził wolę nabycia wierzytelności przysługującej wobec Gminy Trzebiechów Bankowi Spółdzielczemu w Kożuchowie oraz Powszechnej Kasie Oszczędności Bank Polski S.A. i jednocześnie wyraził wolę nowacji dotychczas łączącego strony zobowiązania, zmieniając jego podstawę prawną. Zgodnie bowiem z art. 506 § 1 kc jeżeli w celu umorzenia zobowiązania dłużnik zobowiązuje się za zgodą wierzyciela spełnić inne świadczenie albo nawet to samo świadczenie, lecz z innej

podstawy prawnej, zobowiązanie dotychczasowe wygasa (odnowienie). Należy zatem uznać, że w niniejszym przypadku dojdzie do nowacji zobowiązania wynikającego z zawartych pomiędzy Gminą Trzebiechów a Bankiem Spółdzielczym w Siedlcu umów kredytowych. W związku zaś z treścią art. 506 § 2 kc, który stanowi, że w razie wątpliwościyczytuje się, że zmiana treści dotychczasowego zobowiązania nie stanowi odnowienia, Bank Spółdzielczy w Siedlcu przystępując do zawarcia umowy, której wzór stanowił załącznik nr 7 do SIWZ, złoży oświadczenie, że w związku z zawarciem umowy o sfinansowanie zobowiązań Gminy Trzebiechów poprzez przejęcie długu w kwocie 1 439 366,58 zł (słownie: jeden milion czterysta trzydzieści dziewięć tysięcy trzysta sześćdziesiąt sześć złotych 58/100) w trybie art. 518 § 1 pkt 3 Kodeksu cywilnego w stosunku do zobowiązań wynikającej z umowy kredytowej nr 928-2014 z dnia 24.06.2014r. oraz umowy kredytowej nr 1831-2014 z dnia 30.12.2014r. dojdzie do odnowienia tych zobowiązań zgodnie z art. 506 § 1 kc.

W opisanym wyżej stanie faktycznym Gmina Trzebiechów zwraca się z pytaniem, czy Regionalna Izba Obrachunkowa w Zielonej Górze, potwierdza prawidłowość przedstawionego wyżej stanowiska i nie stwierdza przeszkód do zawarcia przedmiotowej umowy z Bankiem Spółdzielczym w Siedlcu.

Z wagą fakt, że planowany termin spłaty zobowiązań Gminy w wyniku przeprowadzonego przetargu został ustalony na dzień 30 listopada 2015 roku, a spłata tych zobowiązań musi zostać poprzedzona oświadczeniami Gminy skierowanymi do banków, których wierzytelności będą podlegać zaspokojeniu, uprzejmie proszę potraktowanie niniejszego wniosku jako szczególnie pilnego.

Wójt Gminy

Izabella Staszak



Załączniki:

1. SIWZ wraz z załącznikami
2. Oferta Banku Spółdzielczego w Siedlcu