

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

WOJEWODY LUBUSKIEGO

Nr NK-I.4131.56.2015.IWit

z dnia 7 kwietnia 2015 r.

Burmistrz Rzepina

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 08 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2013r., poz. 594 ze zm.) stwierdzam nieważność doręczonych w dniu 20 marca 2015r. następujących zarządzeń Burmistrza Rzepina:

- Nr ROO.0050.8.2015 z dnia 6 marca 2015 r. w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania publicznego pn. " Prowadzenie działalności informacyjno-edukacyjnej i integracyjnej na rzecz osób chorych na cukrzycę w Gminie Rzepin w 2015 r." **w zakresie pkt 3 ppkt 1), pkt 10** załącznika do zarządzenia,
- Nr ROO.0050.9.2015 z dnia 6 marca 2015 r. w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania pn. "Prowadzenie działalności edukacyjno-integracyjnej na rzecz osób starszych mieszkających na terenie Gminy Rzepin w 2015 r." **w zakresie pkt 3, ppkt 1), pkt 10** załącznika do zarządzenia,
- Nr ROO.0050.11.2015 z dnia 6 marca 2015 r. w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania publicznego pn. "Popularyzacja sportów zespołowych w Gminie Rzepin w 2015 r. ze szczególnym uwzględnieniem piłki siatkowej i koszykowej" **w zakresie pkt 3, ppkt 1), pkt 10** załącznika do zarządzenia,
- Nr ROO.0050.12.2015 z dnia 6 marca 2015 r. w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania pn. "Popularyzacja wędkarstwa oraz wspieranie edukacji ekologicznej na terenie Gminy Rzepin w 2015 r." **w zakresie pkt 3, ppkt 1), pkt 10** załącznika do zarządzenia,
- Nr ROO.0050.13.2015 z dnia 6 marca 2015 r. w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania publicznego pn. " Prowadzenie działalności na rzecz osób niepełnosprawnych na terenie Gminy Rzepin w 2015 r." **w zakresie pkt 3, ppkt 1), pkt 10** załącznika do zarządzenia.

Uzasadnienie

Burmistrz Rzepina w dniu 6 marca 2015r. wydał następujące zarządzenia:

- Nr ROO.0050.8.2015 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania publicznego pn. " Prowadzenie działalności informacyjno-edukacyjnej i integracyjnej na rzecz osób chorych na cukrzycę w Gminie Rzepin w 2015 r.",
- Nr ROO.0050.9.2015 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania pn. " Prowadzenie działalności edukacyjno-integracyjnej na rzecz osób starszych mieszkających na terenie Gminy Rzepin w 2015 r.",
- Nr ROO.0050.11.2015 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania publicznego pn. "Popularyzacja sportów zespołowych w Gminie Rzepin w 2015 r. ze szczególnym uwzględnieniem piłki siatkowej i koszykowej",
- Nr ROO.0050.12.2015 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania pn. "Popularyzacja wędkarstwa oraz wspieranie edukacji ekologicznej na terenie Gminy Rzepin w 2015r.",
- Nr ROO.0050.13.2015 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadania publicznego pn. "Prowadzenie działalności na rzecz osób niepełnosprawnych na terenie Gminy Rzepin w 2015 r.". Zarządzenia zostały doręczone organowi nadzoru w dniu 20 marca 2015r.

Po dokonaniu analizy prawnej ww. aktów, organ nadzoru stwierdza, że we wskazanym na wstępie zakresie istotnie naruszają one prawo tj. art. 11.ust. 1 i 2, art. 13 ust. 1 oraz art. 16 ust. 7 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (j.t. 2014, poz. 1118 ze zm.).

Zgodnie z treścią przywołanego w podstawie prawnej aktów art. 13 ust. 1 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie organ administracji publicznej zamierzający zlecić realizację zadania publicznego organizacjom pozarządowym lub podmiotom wymienionym w art. 3 ust. 3, ogłasza otwarty konkurs ofert. Termin do składania ofert nie może być krótszy niż 21 dni od dnia ukazania się ostatniego ogłoszenia, o którym mowa w ust. 3. Ogłoszenie otwartego konkursu ofert powinno zawierać informacje o: 1) rodzaju zadania; 2) wysokości środków publicznych przeznaczonych na realizację tego zadania; 3) zasadach przyznawania dotacji; 4) terminach

i warunkach realizacji zadania; 5) terminie składania ofert; 6) trybie i kryteriach stosowanych przy wyborze ofert oraz terminie dokonania wyboru ofert; 7) zrealizowanych przez organ administracji publicznej w roku ogłoszenia otwartego konkursu ofert i w roku poprzednim zadaniach publicznych tego samego rodzaju i związanych z nimi kosztami, ze szczególnym uwzględnieniem wysokości dotacji przekazanych organizacjom pozarządowym i podmiotom, o których mowa w art. 3 ust. 3 (ust.2 ustawy).

Burmistrz Rzepina korzystając z uprawnienia wynikającego z ww. przepisu ogłosił otwarte konkursy ofert na realizację poszczególnych zadań publicznych. W załącznikach do zarządzeń uregulowane zostały warunki konkursów.

W pkt 3 ppkt 1) tych warunków wskazano, iż w otwartym konkursie ofert mogą uczestniczyć podmioty określone w art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie. Zdaniem organu nadzoru zapis ten umożliwia udział w otwartym konkursie ofert wyłącznie podmiotom wskazanych w ust. 2 art.3, co jest niezgodne z postanowieniami art.11 ust.1 i 2 oraz art. 13 ust. 1 ww. ustawy. W myśl art. 11 ust. 1 organy administracji publicznej wspierają w sferze, o której mowa w art. 4, realizację zadań publicznych przez organizacje pozarządowe oraz podmioty wymienione w art. 3 ust. 3, prowadzące działalność statutową w danej dziedzinie (pkt 1) oraz powierzają w sferze zadań publicznych, o której mowa w art. 4, realizację zadań publicznych organizacjom pozarządowym oraz podmiotom wymienionym w art. 3 ust. 3, prowadzącym działalność statutową w danej dziedzinie (pkt 2). Wspieranie oraz powierzanie, o których mowa w ust. 1, odbywa się po przeprowadzeniu otwartego konkursu ofert, chyba że przepisy odrębne przewidują inny tryb zlecenia (ust.2). Z kolei art. 13 ust.1 ww. ustawy stanowi, że organ administracji publicznej zamierzający zlecić realizację zadania publicznego organizacjom pozarządowym lub podmiotom wymienionym w art. 3 ust. 3, ogłasza otwarty konkurs ofert (...).

Formuła otwartego konkursu ofert oznacza, że uczestnikami konkursu będą nie tylko organizacje pozarządowe, ale również np. spółki akcyjne, spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, kluby sportowe, spółdzielnie socjalne, czyli podmioty wskazane w art. 3 ust.3 ustawy.

W świetle powyższych regulacji należało wyeliminować zawarte w załącznikach do przedmiotowych zarządzeń zapisy pkt 3 ppkt 1).

Następnie w pkt 10 warunków konkursów wprowadzono zapis o następującej treści: "Nie dopuszcza się realizacji zadania poprzez podwykonawstwo z art. 16 ust. 7 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie." W ocenie organu nadzoru powyższy zapis istotnie narusza art.16 ust.7 ww. ustawy. Przepis ten stanowi, iż organizacje pozarządowe lub podmioty wymienione w art. 3 ust. 3, z którymi organ administracji publicznej zawarł umowę, o której mowa w ust. 1, mogą zlecić realizację zadania publicznego wybranym, w sposób zapewniający jawność i uczciwą konkurencję organizacjom pozarządowym lub podmiotom wymienionym w art.3 ust. 3, niebędącym stronami umowy, odpowiednio o wsparcie realizacji zadania publicznego lub o powierzenie zadania publicznego.

Z brzmienia powyższego wynika, iż organizacja pozarządowa lub podmiot wymieniony w art. 3 ust. 3, która na podstawie umowy z organem administracji realizuje zadanie publiczne (w formie wspierania lub powierzenia) może zlecić realizację tego zadania innym organizacjom (tzw. regranting). Rozwiązanie to traktowane jest na zasadzie wyjątku od zasady, że: „Zadanie publiczne nie może być realizowane przez podmiot niebędący stroną umowy o wsparcie realizacji zadania publicznego lub o powierzenie realizacji zadania publicznego (...)” - art. 16 ust. 4 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie. Wyłonienie przez operatora organizacji wykonujących zadanie na jego zlecenie musi się odbyć w procedurze zapewniającej jawność i uczciwą konkurencję. Ustawa o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie nie zawiera innych przepisów precyzujących zasady stosowania regrantingu. Z kolei rozporządzenie Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 15 grudnia 2010r. w sprawie wzoru oferty i ramowego wzoru umowy dotyczących realizacji zadania publicznego oraz wzoru sprawozdania z wykonania tego zadania (Dz. U. z 2011r., poz. 25) wymaga jedynie, by poinformować organizatora konkursu o tym, czy oferent (oferenci) przewidują zlecać realizację zadania w trybie określonym w art. 16 ust. 7 ww. ustawy.

Przenosząc powyższe rozważania na kanwę niniejszej sprawy uznać należy, że Burmistrz Rzepina wprowadzając w ogłoszeniach o konkursie ofert generalny zakaz realizacji zadań poprzez podwykonawstwo dokonał w sposób nieuprawniony modyfikacji postanowień art.16 ust. 7 ww. ustawy. Niedopuszczalne jest by organizator konkursu zamykał organizacjom pozarządowym lub innym podmiotom wymienionym w art. 3 ust. 3 możliwość korzystania z regrantingu. Regranting może zastosować każda organizacja, która zawarła umowę na realizację zadania publicznego z organem administracji.

Z uwagi na powyższe należało orzec o nieważności przedmiotowych zarządzeń w ww. zakresie.

Pouczenie:

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od doręczenia rozstrzygnięcia za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności zarządzenia organu gminy wstrzymuje jego wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru
i Kontroli

Teresa Kaczmarek