

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Wojewody Lubuskiego

NK-I.4131.48.2021.ABej

z dnia 16 kwietnia 2021 r.

Prezydent Miasta Zielona Góra

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713 i 1378)

stwierdzam nieważność

Zarządzenia Nr 202.2021 Prezydenta Miasta Zielona Góra z dnia 5 marca 2021 r. w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadań celu publicznego, sprzyjających rozwojowi sportu w Mieście Zielona Góra w 2021 roku, w całości

Uzasadnienie

W dniu 5 marca 2021 Prezydent Miasta Zielona Góra wydał Zarządzenie Nr 202.2021 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadań celu publicznego, sprzyjających rozwojowi sportu w Mieście Zielona Góra w 2021 roku. W podstawie prawnej tego Zarządzenia wskazano przepisy art. 30 ust 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r poz. 713, z późn. zm.) oraz § 9 ust. 1 i § 13 uchwały nr XII.104.2011 Rady Miasta Zielona Góra z dnia 31 maja 2011 r. w sprawie określenia warunków i trybu finansowania sprzyjania rozwojowi sportu w Zielonej Górze (Dz. Urz. Woj Lubus. Nr 73. poz 1387) .

Zarządzenie doręczone zostało organowi nadzoru w dniu 18 marca 2021r.

W toku badania legalności przedmiotowego Zarządzenia, organ nadzoru stwierdza, że podjęte ono zostało z istotnym naruszeniem prawa, tj. art. 27 ust. 2 ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (Dz. U. z 2020r., poz. 1133) i art. 221 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2021r., poz. 305) w zw. z art. 30 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1998r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020r., poz. 713 ze zm.) oraz § 8, § 9 ust. 1 pkt 3, § 10 ust. 3 uchwały nr XII.104.2011 Rady Miasta Zielona Góra z dnia 31 maja 2011 r. w sprawie określenia warunków i trybu finansowania sprzyjania rozwojowi sportu w Zielonej Górze (Dz. Urz. Woj Lubus. Nr 73. poz 1387) w zw. z art. 87 ust. 2 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 1997r., Nr 78, poz. 483 ze zm.)

Przedmiotowym Zarządzeniem Prezydent Miasta Zielona Góra postanowił o ogłoszeniu otwartego konkursu ofert na realizację zadań celu publicznego, sprzyjających rozwojowi sportu w Mieście Zielona Góra w 2021 roku. W myśl § 1 Zarządzenia ogłoszony został konkurs ofert na realizację zadań celów publicznych sprzyjających rozwojowi sportu w Mieście Zielona Góra na rok 2021 w zakresie koszykówki, zgodnie z zasadami określonymi w załączniku. W przywołanym załączniku Prezydent ustalił treść ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadań celu publicznego,

sprzyjających rozwojowi sportu w Mieście Zielona Góra w 2021 roku. W ogłoszeniu określone zostały : I. Rodzaj i formy realizacji zadania., II. Wysokość środków publicznych przeznaczonych na realizację tego zadania., III. Tryb udzielenia wsparcia. IV. Termin i warunki realizacji zadania. V. Termin składania ofert. VI. Termin, tryb i kryteria stosowane przy wyborze ofert., VII. Informacja o zrealizowanych przez Prezydenta Miasta Zielona Góra w roku ogłoszenia otwartego konkursu ofert i w roku poprzednim zadaniach tego samego rodzaju i związanych z nimi kosztami, ze szczególnym uwzględnieniem wysokości dotacji przekazanych klubom sportowym i podmiotom, o których mowa w art. 3 ust. 1 ustawy o sporcie., VIII. Postanowienia końcowe.

Zastrzeżenia organu nadzoru dotyczą następujących ustaleń zawartych w załączniku do Zarządzenia: w punkcie III ust. 1, V ust. 1. W punktach tych Prezydent ustalił mianowicie: w punkcie III ust. 1, że warunkiem przystąpienia do konkursu na realizację zadania jest wyrażenie zgody na uprzednie przeprowadzenie audytu - kontroli podmiotu. Okresem podlegającym audytowi - kontroli może być ostatnie 5 lat poprzedzające ogłoszenie konkursu. Audyt-kontrola przeprowadzona zostanie przez upoważnione przez Prezydenta osoby lub wybrany, w drodze postępowania uregulowanego ustawą z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019r. poz. 2019 ze zm.) podmiot. Zakres audytu - kontroli obejmować będzie całość działalności w szczególności: wydatki spółki, źródła finansowania, zawarte umowy i zobowiązania wobec zawodników, szkoleniowców oraz innych podmiotów, dokumenty kadrowe i inne, które pozwolą ocenić w sposób realny sytuację w jakiej znajduje się podmiot ubiegający się o wsparcie finansowe.

Uchwała nr XII.104.2011 Rady Miasta Zielona Góra z dnia 31 maja 2011 r. w sprawie określenia warunków i trybu finansowania sprzyjania rozwojowi sportu w Zielonej Górze (Dz. Urz. Woj Lubus. Nr 73. poz 1387) nie przewiduje warunku udziału w konkursie w postaci przeprowadzania u potencjalnego oferenta audytu- kontroli przed złożeniem oferty. Tym samym Prezydent wprowadził do procedury określonej uchwałą Rady Miasta Zielona Góra nie przewidziany tą uchwałą warunek, jaki musi spełnić potencjalny oferent, aby móc złożyć ofertę. Zgodnie z art. 221 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2021r., poz. 305): Tryb postępowania o udzielenie dotacji na inne zadania niż określone w ustawie, o której mowa w ust. 2, sposób jej rozliczania oraz sposób kontroli wykonywania zleconego zadania określa, w drodze uchwały, organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, mając na uwadze zapewnienie jawności postępowania o udzielenie dotacji i jej rozliczenia.

Także przepisy ustawy o sporcie w art. 27 ust. 2 ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie (t.j. Dz. U. z 2020r., poz. 1133) określają: Organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego może określić, w drodze uchwały, warunki i tryb finansowania zadania własnego, o którym mowa w ust. 1, wskazując w uchwale cel publiczny z zakresu sportu, który jednostka ta zamierza osiągnąć.

Tym samym Prezydent wprowadzając nowy warunek udziału w konkursie, nie przewidziany uchwałą Rady Miasta wkroczył w kompetencje Rady, czym naruszył w sposób istotny art. 30 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1998r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020r., poz. 713 ze zm.) w zw. z art. 221 ust. 4 ustawy o finansach publicznych i art. 27 ust. 2 ustawy o sporcie.

W punkcie zaś V ust. 1 Prezydent ustalił termin składania ofert odnoszący się do określonego wcześniej warunku przeprowadzenia audytu-kontroli podmiotu zamierzającego złożyć ofertę.

Odniesienie to zostało sformułowane w następujący sposób : oferty należy przesłać w zamkniętej kopercie opatrzonej nazwą i adresem podmiotu (...) w terminie 7 dni od dnia sporządzenia sprawozdania z audytu - kontroli, o której mowa w pkt III.1. ogłoszenia, do godz. 15:00.

Ustalenie terminu składania ofert w sposób zaproponowany przez Prezydenta w kwestionowanym zarządzeniu nie wypełnia w ocenie organu nadzoru wymogu treści ogłoszenia określonej w akcie prawa miejscowego jakim jest uchwała nr XII.104.2011 Rady Miasta Zielona Góra z dnia 31 maja 2011 r. w sprawie określenia warunków i trybu finansowania sprzyjania rozwojowi sportu w Zielonej Górze (Dz. Urz. Woj. Lubus. Nr 73. poz 1387). W Rozdziale 3. Tryb postępowania o udzielenie dotacji celowej służącej realizacji celu publicznego z zakresu sportu, sposób jej rozliczania oraz sposób kontroli wykonania zleconego zadania. określone zostały elementy ogłoszenia o otwartym konkursie przeprowadzanym na podstawie tej uchwały. Zakres treści ogłoszenia określa § 9 ust. 1, gdzie w punkcie 3 określono, że Prezydent ogłasza otwarty konkurs ofert w formie zarządzenia, wskazując m. in. termin składania ofert. W ocenie organu nadzoru wskazany termin składania ofert powinien być określony w taki sposób, aby był on możliwy do ustalenia dla każdej osoby, która zapoznała się z ogłoszeniem, a także z góry możliwy do ustalenia, np. poprzez podanie konkretnej daty, bądź sposobu obliczenia takiej daty, np. od dnia ogłoszenia konkursu. Przede wszystkim termin winien być ustalony w sposób zapewniający zachowanie zasady konkurencyjności, będącej podstawą każdego konkursu, a więc powinien być taki sam dla wszystkich oferentów. Sposób określenia terminu składania ofert w kwestionowanym Zarządzeniu może powodować, że będzie on inny dla każdego oferenta, a ponadto jest zdarzeniem przyszłym i niepewnym. Następstwem takiego błędnego określenia terminu składania ofert jest brak wypełnienia zapisów § 9 ust. 1 uchwały nr XII.104.2011 Rady Miasta Zielona Góra.

W myśl art. 87 ust. 2 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej źródłami powszechnie obowiązującego prawa Rzeczypospolitej Polskiej są na obszarze działania organów, które je ustanowiły, akty prawa miejscowego. Zarządzenie Prezydenta realizowane w wykonaniu aktu prawa miejscowego nie może zatem tego aktu naruszać.

Mając na uwadze wskazane naruszenia prawa należało wyeliminować zarządzenie z dnia 5 marca 2021 Prezydenta Miasta Zielona Góra Nr 202.2021 w sprawie ogłoszenia otwartego konkursu ofert na realizację zadań celu publicznego, sprzyjających rozwojowi sportu w Mieście Zielona Góra w 2021 roku, z obrotu prawnego w całości jako istotnie naruszające wskazane na wstępie przepisy prawa.

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 uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO

Paweł Witt

Dyrektor

Wydziału Nadzoru i Kontroli