

01/0



REGIONALNA IZBA
OBRACHUNKOWA W ŁODZI

ul. Ogrodowa 28d, 91-065 Łódź

email: lodz@rio.gov.pl ePUAP: /RIOLODZ/SkrytkaESP
tel. (42) 306 70 60, 636 68 96, 636 69 11, fax (42) 636 74 24

Łódź, 22 listopada 2021 r.

WA 4120 – 31/2021-w

Pani
Wioletta Głowacka
Wójt Gminy Zgierz

Urząd Gminy Zgierz
ul. Łęczycka 4
95-100 Zgierz

W odpowiedzi na pismo Pani Wójt zawierające wniosek o udzielenie wyjaśnienia, czy udzielenie przez gminę gwarancji zapłaty wykonawcy za wykonanie zadania, na podstawie zawartej umowy, w postaci gwarancji bankowej, wymaga odrębnej uchwały rady gminy, czy kwota gwarancji bankowej musi być wpisana do WPF oraz czy kwota tej gwarancji powinna znaleźć się w uchwale budżetowej (...) – uprzejmie informuję, że ocenie Izby prawidłowe jest stanowisko Gminy wyrażone w skierowanym zapytaniu odnośnie niestosowania przepisów art. 94 i art. 212 ust. 1 pkt 7) w związku z art. 226 ust. 1 pkt 1) ustawy o finansach publicznych do gwarancji udzielanych gminie na zabezpieczenie jej zobowiązań z tytułu zawartej umowy na roboty budowlane. Przepisy te dotyczą bowiem gwarancji udzielanych przez gminę osobom trzecim, nie zaś gwarancji udzielanych gminie.

Jednocześnie zwrócić należy uwagę, że nietrafne co do zasady jest stanowisko Gminy, że „(...) gwarancja zapłaty wykonawcy robót budowlanych jest tożsamą kategorią budżetową jak kwota zaplanowana w budżecie na zapłatę za te roboty”. Wskazać należy, że w przypadku wystąpienia przez Gminę Zgierz o udzielenie zabezpieczenia spłaty zobowiązań wobec wykonawcy robót budowlanych powstanie nowe zobowiązanie - wobec podmiotu udzielającego zabezpieczenia, związane ze zobowiązaniem z tytułu umowy o roboty budowlane, tym niemniej odrębne i wobec innego niż wykonawca robót podmiotu. Ponadto udzielenie zabezpieczenia poza samą kwotą podlegającą zabezpieczeniu wiąże się z reguły ze zobowiązaniami związanymi wobec podmiotu udzielającego zabezpieczenia w postaci określonej formy i wysokości wynagrodzenia na jego rzecz. Rozstrzygnięcia przez Gminę Zgierz wymagać będzie kwestia dopuszczalności zawarcia co do zasady dodatkowej umowy zabezpieczającej i wydatków z nią związanych, trybu jej zawarcia, jak również, z uwagi na postanowienia powołane przez Wnioskodawcę przepisy Kodeksu cywilnego kwestia dopuszczalności udzielenia żądanej formy zabezpieczenia na gruncie przepisów prawa publicznego. Zauważyć należy, że zgodnie z art. 649² § 1 stanowi bowiem wyłącznie, że nie można przez czynność prawną wyłączyć ani ograniczyć prawa wykonawcy (generalnego wykonawcy) do żądania od inwestora gwarancji zapłaty.

Dodatkowo Izba informuje, że stanowisko wyrażone w niniejszym piśmie zostało udzielone w ramach prowadzonej przez Izbę działalności informacyjnej i nie ma mocy wiążącej.

Z poważaniem
PREZES
Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi
dr Ryszard Paweł Krawczyk