

RECEPCJA
15-06-2018
2162

WNIOSEK O UDZIELENIE WYJAŚNIENIA W ZAKRESIE STOSOWANIA PRZEPISÓW O FINANSACH PUBLICZNYCH

Podstawa prawna: *Art. 13 pkt 11 ustawy z dnia 7 października 1992 o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2012 poz. 1113 z późn. zm.)*

A. ADRESAT WNIOSKU

Regionalna Izba Obrachunkowa w Łodzi, ul. Zamenhofska 10, 90-431 Łódź

B. DANE WNIOSKODAWCY

B.1. DANE IDENTYFIKACYJNE

Rodzaj wnioskodawcy (zaznaczyć właściwy kwadrat)

- | | | |
|---|--|--|
| <input checked="" type="checkbox"/> 1. jednostka samorządu terytorialnego | <input type="checkbox"/> 2. związek międzygminny | <input type="checkbox"/> 3. stowarzyszenie gmin, gmin i powiatów |
| <input type="checkbox"/> 4. związek, stowarzyszenie powiatów | <input type="checkbox"/> 5. samorządowe jednostki organizacyjne (w tym samorządowe osoby prawne) | <input type="checkbox"/> 6. beneficjenci dotacji z budżetów jst (w zakresie wykorzystania przyznanych dotacji) |

Nazwa pełna
GMINA PIĄTEK

B.2. ADRES SIEDZIBY

Powiat ŁĘCZYCKI	Gmina PIĄTEK	Miejscowość PIĄTEK
Ulica RYNEK	Nr domu 16	Nr lokalu
Kod pocztowy 99-120	Poczta PIĄTEK	

B.3. WSKAZANIE PRZEPISÓW O FINANSACH PUBLICZNYCH BĘDĄCYCH PRZEDMIOTEM WYJAŚNIENIA W ZAKRESIE ICH STOSOWANIA

Należy wskazać jednostki redakcyjne przepisów będących przedmiotem wniosku o wyjaśnienie wraz z nazwą aktu prawnego w odniesieniu do każdego podniesionego problemu (bez przytaczania treści przepisów).

1. Ustawa z dnia 27.08.2009 r. o finansach publicznych.
2. Ustawa z dnia 08.03.1990 r. o samorządzie gminnym.
3. Ustawa z dnia 20.12.1996 r. o gospodarce komunalnej.
4. Ustawa z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług.
5. Ustawa z dnia 05.09.2016 r. o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług oraz dokonywania zwrotu środków publicznych przeznaczonych na realizację projektów finansowanych z udziałem środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej lub od państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu przez jednostki samorządu terytorialnego
6. Ustawa z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych

C. OPIS PROBLEMU SKUTKUJĄCEGO WĄTPLIWOŚCIAMI INTERPRETACYJNYMI ORAZ PYTAŃ (co do których składany jest wniosek o udzielenie wyjaśnień)

Opis problemu

Gmina Piątek zamierza zlecić Zakładowi Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Piątku budowę wodociągu na terenie Gminy Piątek, mając na uwadze dyspozycję normy art.14 pkt 3 ustawy o finansach publicznych.

Pytania, co do których składany jest wniosek o udzielenie wyjaśnień przyporządkowane do opisu problemów przedstawionych wyżej

1. Czy gmina może zlecić wykonywanie zadań publicznych, służących zaspokajaniu zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej w tym budowę wodociągu, własnej jednostce organizacyjnej bez stosowania procedur wynikających z ustawy Prawo zamówień publicznych?

D. WŁASNE STANOWISKO W SPRAWIE OCENY PRAWNEJ ZAISTNIAŁEJ SYTUACJI

Stanowisko wnioskodawcy do pytania (pytań) przedstawionego w części C.

Zgodnie z art.4 pkt 13 ustawy prawo zamówień publicznych - ustawy nie stosuje się do zamówień udzielanych instytucji gospodarki budżetowej przez organ władzy publicznej wykonujący funkcje organu założycielskiego tej instytucji, jeżeli łącznie są spełnione następujące warunki:

- a)ponad 80% działalności instytucji gospodarki budżetowej dotyczy wykonywania zadań publicznych na rzecz tego organu władzy publicznej,
- b)organ władzy publicznej sprawuje nad instytucją gospodarki budżetowej kontrolę odpowiadającą kontroli sprawowanej nad własnymi jednostkami nieposiadającymi osobowości prawnej, polegającą na wpływie na cele strategiczne oraz istotne decyzje dotyczące zarządzania sprawami instytucji,
- c)przedmiot zamówienia należy do zakresu działalności podstawowej instytucji gospodarki budżetowej określonego zgodnie z art. 26 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1870, z późn. zm.);

Zgodnie z art. 14 pkt 3 ustawy o finansach publicznych - Zadania własne jednostki samorządu terytorialnego w zakresie wodociągów i zaopatrzenia w wodę, kanalizacji, usuwania i oczyszczania ścieków komunalnych, utrzymania czystości i porządku oraz urządzeń sanitarnych, wysypisk i unieszkodliwiania odpadów komunalnych, zaopatrzenia w energię elektryczną i ciepłą oraz gaz mogą być wykonywane przez samorządowe zakłady budżetowe.

Zgodnie z postanowieniami art. 2 ustawy z 8.03.1990 r. o samorządzie gminnym – dalej u.s.g., gmina wykonuje zadania publiczne w imieniu własnym i na własną odpowiedzialność. Na podstawie art. 6 ust. 1 tej ustawy, do zakresu działania gminy należą wszystkie sprawy publiczne o znaczeniu lokalnym, nie zastrzeżone ustawami na rzecz innych podmiotów. Do zadań własnych gminy należy zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty w tym zgodnie z art.7 ust. 1 pkt 3 u.s.g. wodociągi i zaopatrzenia w wodę, kanalizacji, usuwania i oczyszczania ścieków komunalnych, utrzymania czystości i porządku oraz urządzeń sanitarnych, wysypisk i unieszkodliwiania odpadów komunalnych, zaopatrzenia w energię elektryczną i ciepłą oraz gaz.

Stosownie do art. 9 ust. 1 i ust. 3 u.s.g., w celu wykonywania zadań gmina może tworzyć jednostki organizacyjne, a także zawierać umowy z innymi podmiotami, w tym z organizacjami pozarządowymi. Formy prowadzenia gospodarki gminnej, w tym wykonywania przez gminę zadań o charakterze użyteczności publicznej, określa natomiast ustawa o gospodarce komunalnej. Zgodnie z art. 2 tej ustawy, działalność komunalna może być prowadzona przez jednostki samorządu terytorialnego w szczególności w formach:

- samorządowego zakładu budżetowego lub

- spółek prawa handlowego.

Samorządowy zakład budżetowy nie wykonuje także samodzielnie działalności gospodarczej, o której mowa w art. 15 ust. 1 ustawy o podatku od towarów i usług. Tak orzekł Naczelny Sąd Administracyjny (uchwała z dnia 26 października 2015 r. sygn. akt I FPS 4/15), który powołując się na wyrok Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej w sprawie C-276/14 orzekł, że:

W świetle art. 15 ust. 1 oraz art. 86 ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i gmina ma prawo do odliczenia podatku naliczonego z faktur zakupowych związanych z realizacją inwestycji, które zostały następnie przekazane do gminnego zakładu budżetowego, który realizuje powierzone mu zadania własne tej gminy, jeżeli te inwestycje są wykorzystywane do sprzedaży opodatkowanej podatkiem od towarów i usług.

Zdaniem NSA pomimo większego niż jednostki budżetowe stopnia samodzielności samorządowy zakład budżetowy nie może być uznany za odrębnego od gminy podatnika VAT, gdyż nie jest wystarczająco samodzielny. Sąd wskazał, że w każdej sytuacji, tj. zarówno w stosunkach pomiędzy zakładem budżetowym i gminą, jak i w stosunkach z podmiotami trzecimi, podatnikiem pozostaje tylko gmina.

Oprócz powyższego należy mieć na uwadze przepisy dotyczące prewskaznika odliczania VAT, (ustawa z dnia 5 września 2016 r. o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług oraz dokonywania zwrotu środków publicznych przeznaczonych na realizację projektów finansowanych z udziałem środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej lub od państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu przez jednostki samorządu terytorialnego), a także sposób rozliczania z Urzędem Skarbowym, gdzie w art.2 określona została definicja jednostki organizacyjnej. Przez jednostki organizacyjne jednostki samorządu terytorialnego należy rozumieć:

- a) urząd obsługujący jednostkę samorządu terytorialnego,
- b) jednostkę budżetową,
- c) zakład budżetowy.

Sposób określenia proporcji ustala się odrębnie dla każdej z jednostek organizacyjnych jednostki samorządu terytorialnego. Tak więc gmina powinna zastosować prewspółczynnik ustalony dla zakładu budżetowego. W celu zaś dokonania przez gminę korekty odliczonego podatku naliczonego wynikającego z faktur zakupowych związanych z projektem w skonsolidowanej deklaracji, gmina winna sporządzić ją na podstawie "deklaracji cząstkowej" obejmującej zakupy i sprzedaż zakładu budżetowego.

Wobec powyższego gmina, wykonując swoje zadania publiczne przy pomocy jednostek organizacyjnych utworzonych wg przepisów ustawy o finansach publicznych, działających w ramach jej osobowości prawnej należy przyjąć, że gmina może zlecić samorządowemu zakładowi budżetowemu wykonanie sieci wodociągowej w drodze porozumienia.

Data wypełnienia wniosku	Imię i nazwisko wnioskodawcy lub osoby upoważnionej	Podpis wnioskodawcy lub osoby upoważnionej
08.06.2018r.		W J J T //

1

2

3

4

5

6

7

8