

WNIOSEK O UDZIELENIE WYJAŚNIENIA W ZAKRESIE STOSOWANIA PRZEPISÓW O FINANSACH PUBLICZNYCH

Podstawa prawna: <i>Art. 13 pkt 11 ustawy z dnia 7 października 1992 o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2019 poz. 2137)</i>		
A. ADRESAT WNIOSKU		
Regionalna Izba Obrachunkowa w Łodzi, ul. Zamenhofs 10, 90-431 Łódź		
B. DANE WNIOSKODAWCY		
B.1. DANE IDENTYFIKACYJNE		
Rodzaj wnioskodawcy (zaznaczyć właściwy kwadrat)		
☒ 1. jednostka samorządu terytorialnego	2. związek międzygminny	3. stowarzyszenie gmin, gmin i powiatów
4. związek, stowarzyszenie powiatów	5. samorządowe jednostki organizacyjne (w tym samorządowe osoby prawne)	6. beneficjenci dotacji z budżetów jst (w zakresie wykorzystania przyznanych dotacji)
Nazwa pełna		
Miasto Bełchatów		
B.2. ADRES SIEDZIBY		
Powiat	Gmina	Miejscowość
bełchatowski	Miasto Bełchatów	Bełchatów
Ulica	Nr domu	Nr lokalu
Kościuszki	1	
Kod pocztowy	Pocztą	
97-400	Bełchatów	
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).		
Art. 89 ust.1 pkt 2 i art. 217 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 305), w związku z art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn. zm.)		
C. OPIS PROBLEMU SKUTKUJĄCEGO WĄTPLIWOŚCIAMI INTERPRETACYJNYMI ORAZ PYTAŃ (co do których składany jest wniosek o udzielenie wyjaśnień)		
Opis problemu		
Miasto Bełchatów planuje ogłosić przetarg na kredyt długoterminowy na pokrycie m.in. planowanego deficytu budżetu w 2021 r.		
Zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy o finansach publicznych (uofp) jednostki samorządu terytorialnego mogą zaciągać kredyty na finansowanie planowanego deficytu budżetu jednostki samorządu terytorialnego.		
W myśl art. 217 ust. 2 pkt 2 źródłem finansowania deficytu budżetu jednostki samorządu terytorialnego są przychody pochodzące z kredytów.		
Obowiązująca od 01.01.2021r. ustawa z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych wprowadziła, w art. 433 pkt 4, <u>zakaz wprowadzania w postanowieniach umowy możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron</u> . Oznacza to, że zawierana umowa bezwzględnie musi wskazywać minimalną kwotę kredytu, którą Miasto Bełchatów zaciągnie w 2021r. W dotychczasowych umowach o kredyt bankowy Miasto Bełchatów		

zastrzegając możliwość odstąpienia od uruchomienia części kredytu. Kwota, która nie była uruchomiona, wynikała z bieżącej analizy wykonania budżetu i rzeczywistych potrzeb Miasta.

W związku z pandemią COVID-19, istnieje ryzyko nie wykonania wydatków i przesunięcia terminów realizacji zadań lub całkowitej rezygnacji z ich realizacji. Zmniejszenie planowanych wydatków, oznaczać będzie zmniejszenie planowanego deficytu, który w konsekwencji może w ogóle nie wystąpić, co przełoży się może na brak możliwości prawnych zaciągnięcia kredytu. Konsekwencją opisaną sytuacją będzie w przypadku zawarcia umowy, w wyniku rozstrzygniętego postępowania przetargowego, naruszenie dyscypliny finansów publicznych, określonej w art. 15 ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2021r. poz. 289). Z kolei, w myśl art. 17 ust. 2 i 3 cytowanej ustawy, zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego bez zachowania formy określonej przepisami o zamówieniach publicznych lub unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z naruszeniem przepisów o zamówieniach publicznych, określających przesłanki upoważniające do unieważnienia tego postępowania, jest również naruszeniem dyscypliny finansów publicznych.

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

1. Czy w umowach o udzielenie kredytu na sfinansowanie deficytu budżetu, można nie zastrzegać minimalnej wartości świadczenia stron, o której mowa w art. 433 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych?
2. Czy w umowach o udzielenie kredytu na sfinansowanie deficytu budżetu można wprowadzić zapisy uzależniające zaciągnięcie kredytu w minimalnej wartości, o której mowa w art. 433 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych od spełnienia wymogów określonych w art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy o finansach publicznych?

D. WŁASNE STANOWISKO W SPRAWIE OCENY PRAWNEJ ZAISTNIAŁEJ SYTUACJI

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

Udzielenie kredytu bankowego jest usługą o specyficznym charakterze i zakresie przedmiotu. Wynika w znacznej mierze z przepisów Prawa bankowego, Kodeksu cywilnego oraz ograniczeń narzuconych ustawą o finansach publicznych, w myśl których zaciąganie zobowiązań dłużnych możliwe jest wyłącznie na cele określone w zamkniętym katalogu celów, określonym w art. 89 ust. 1 ustawy o finansach publicznych. Przygotowanie procedury przetargowej, to okres długi, zwłaszcza gdy zamówienie wymaga ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej. Realizacja budżetu ulega natomiast ciągłym modyfikacjom w trakcie roku. Na wykonywanie budżetu, często mają wpływ sytuacje niezależne od zamawiającego, jak np. obecna pandemia COVID-19. Dlatego też przy zaciąganiu zobowiązań na finansowanie planowanego deficytu budżetu istotne znaczenie ma monitorowanie wykonania budżetu, w celu urealnienia na bieżąco planu dochodów i wydatków, aby nie kreować zbędnego zapotrzebowania na środki zewnętrzne i nie naruszać tym samym ustawy o finansach publicznych.

Naszym zdaniem, przy tak specyficznej usłudze jak udzielenie kredytu, zapis o minimalnej wartości świadczenia stron nie powinien się znaleźć, a jeżeli już musi to tylko z zastrzeżeniem, że minimalna wartość świadczenia stron uzależniona będzie od wysokości planowanego deficytu budżetu.

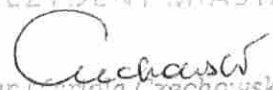
Data wypełnienia wniosku

05.05.2021

Imię i nazwisko wnioskodawcy lub osoby upoważnionej

Mariola Czechowska

Podpis wnioskodawcy lub osoby upoważnionej

PREZENT MIASTA

mgr Mariola Czechowska



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, 8 września 2021 r.

WA 4120 – 24/2021-4

Pani
Mariola Czechowska
Prezydent Miasta
Bełchatowa

Urząd Miasta Bełchatowa
ul. Kościuszki 1
97-400 Bełchatów

W odpowiedzi na pismo Pani Prezydent zawierające wniosek o udzielenie wyjaśnienia:

- czy w umowach o udzielenie kredytu na sfinansowanie deficytu budżetu, można nie zastrzegać minimalnej wartości świadczenia stron, o której mowa w art. 133 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz
- czy w umowach o udzielenie kredytu na sfinansowanie deficytu budżetu można wprowadzić zapisy uzależniające zaciągnięcie kredytu w minimalnej wartości, o której mowa w art. 433 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych od spełnienia wymogów określonych w art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy o finansach publicznych?

uprzejmie informuję, że w przedmiotowej sprawie Izba podziela stanowisko wyrażone w piśmie Departamentu Prawnego Urzędu Zamówień Publicznych (pismo z dnia 7 września 2021 r., znak: KW-3929/2021), którego kopię Izba przekazuje w załączeniu.

Z poważaniem

Prezes Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Łodzi

Ryszard Paweł Krawczyk
(podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym)

DEPARTAMENT PRAWNY
URZĄD ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Warszawa, 7 września 2021 roku

DP.022.723.2021.AŚ
KW-3929/2021

Pan
dr Ryszard Paweł Krawczyk
Prezes Regionalnej Izby
Obrachunkowej w Łodzi

Szanowny Panie Prezesie,

W odpowiedzi na pismo z dnia 8 lipca 2021 r., uprzejmie wyjaśniam, iż w myśl art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021r., poz. 1129), zwanej dalej „ustawą Pzp”, projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. W konsekwencji, zamawiający formułując postanowienia umowy, które dopuszczają możliwość ograniczenia zakresu udzielanego zamówienia, powinien wskazać minimalną wartość lub wielkość świadczenia stron, która w okolicznościach skorzystania przez zamawiającego z prawa ograniczenia zakresu lub wielkości zamówienia, zostanie zrealizowana jako świadczenie gwarantowane, zapewniające wykonawcy związane z tym zakresem umowy wynagrodzenie. Regulacja art. 433 pkt 4 ustawy Pzp, znajduje zastosowanie do wszystkich rodzajów świadczeń objętych umowami o zamówienia publiczne (tj. dostaw, usług lub robót budowlanych), niezależnie od ich wartości oraz kategorii zamawiających.

W kontekście zagadnienia przedstawionego w piśmie należy jednak zaznaczyć, że zgodnie z treścią art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2021r., poz. 305), jednostki samorządu terytorialnego mogą zaciągać kredyty i pożyczki oraz emitować papiery wartościowe na finansowanie planowanego deficytu budżetu jednostki samorządu terytorialnego. Przepisy materialne odnoszące się do zaciągania długu przez jednostki samorządu terytorialnego i określające dopuszczalny sposób jego finansowania znajdują się poza regulacją ustawy Pzp. Biorąc pod uwagę, że przepis art. 433 pkt 4 ustawy Pzp nie wyłącza obowiązku przestrzegania innych powszechnie obowiązujących przepisów prawa, należy uznać, że wprowadzenie do umowy w sprawie zamówienia publicznego, której przedmiotem jest udzielenie kredytu na sfinansowanie deficytu budżetu, postanowień uzależniających uruchomienie kwoty kredytu od spełnienia warunków przewidzianych w przepisach ustawy o finansach publicznych,

będzie możliwe w takim zakresie, w jakim pozostaje to w zgodzie z art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy o finansach publicznych. Podkreślić należy, że powyższe może znaleźć uzasadnienie wyłącznie w okolicznościach przedstawionych w piśmie, tj. jeżeli nastąpiło zmniejszenie deficytu budżetu, czego następstwem jest obiektywne ograniczenie potrzeb pożyczkowych jst, względem kwoty minimalnej oznaczonej zgodnie z art. 433 pkt 4 ustawy Pzp. W tym przypadku bowiem potrzeby pożyczkowe nie są wyznaczone wyłącznie wolą zamawiającego, a ograniczone są przepisami ustawy o finansach publicznych.

Podpis jest
prawidłowy

Dokument podpisany
przez Bogdana
Artymowicza
Data: 2022.09.07
15:13:35 CEST

Z poważaniem

Bogdan Artymowicz

Dyrektor

Departamentu Prawnego

- podpisano elektronicznie -