

Łódź, 17 stycznia 2023 r.

PNIK-I.4131.65.2023

Rada Miejska w Lutomiernsku

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania

Na podstawie art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2023 r. poz. 40) w związku z art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2022 r. poz. 2000 z późn. zm.).

zawiadamiam,

że wszczęte zostało z urzędu postępowanie określone w rozdziale 10 ustawy o samorządzie gminnym w celu kontroli legalności uchwały Nr LIX/434/22 Rady Miejskiej w Lutomiernsku z dnia 16 grudnia 2022 r. w sprawie przyjęcia Rocznoo Programu Współpracy Gminy Lutomiernsk z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami, o których mowa w art. 3 ust. 3 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie na rok 2023, która wpłynęła do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi w dniu 27 grudnia 2023 r.

Uzasadnienie

W art. 5a ust. 4 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (Dz. U. z 2022 r. poz. 1327 z późn. zm.) - zwanej dalej ustawą, ustawodawca określił obowiązkowe elementy, które powinien zawierać roczny program współpracy z organizacjami pozarządowymi oraz podmiotami wymienionymi w art. 3 ust. 3.

Mając na uwadze powyższy przepis, organ nadzoru przedstawia zastrzeżenia do następujących postanowień załącznika do uchwały:

1) w § 3 załącznika do uchwały Rada uregulowała zasady współpracy z organizacjami pozarządowymi stanowiąc, że współpraca Gminy z Organizacjami pozarządowymi i podmiotami wymienionymi w art. 3 ust. 3 ustawy odbywać się będzie na zasadach określonych w ustawie.

Obowiązek uregulowania zasad współpracy z organizacjami pozarządowymi wynika z art. 5a ust. 4 pkt 2 ustawy. Rada nie może stanowić w tym zakresie poprzez odesłanie do przepisu ustawy tj. do art. 3 ust. 3, taka regulacja nie wypełnia dyspozycji zawartej w art. 5a ust. 4 pkt 2 ustawy. Rada powinna wskazać zasady, którymi będzie się kierować realizując program. W zawiadomieniu o wszczęciu postępowania z dnia 25 listopada 2022 r. znak PNIK –I 4131.1176. 2022 organ nadzoru powołał orzeczenia sądu administracyjnego, z których wynika, że Rada nie ma uprawnienia do powielania uregulowań już zawartych w art. 5 ust. 3 ustawy a także, że Rada nie ma kompetencji do definiowania zasad zawartych w art. 5 ust. 3 ustawy. Z powołanego orzecznictwa nie wynika jednak prawo dla rady, aby zasady mogły być określone poprzez ogólne odesłanie do ustawy regulującej te zasady;

2) w § 9 załącznika do uchwały Rada określiła sposób realizacji programu.

Zdaniem organu nadzoru ww. zapis nie reguluje w sposób kompleksowy delegacji ustawowej wynikającej z art. 5a ust. 4 pkt 7 ustawy. Rada kierując się wytycznymi zawartymi w treści udzielonego jej upoważnienia do podjęcia uchwały, powinna uregulować w sposób precyzyjny materię podlegającą regulacji, w tym również określić sposób realizacji programu. Dodatkowo organ nadzoru zwraca uwagę, że Rada nie może posługiwać się określeniem w „szczegółności”, ponieważ Rada zgodnie z wytycznymi zawartymi w treści udzielonego jej upoważnienia, powinna uregulować tę materię kompleksowo i precyzyjnie. Sposób realizacji Programu powinien być sformułowany tak, aby podmioty zamierzające podjąć współpracę z jednostką samorządu terytorialnego (uczestnicy programu), nie miały wątpliwości, co do przyjętego sposobu realizacji. Zatem konieczne jest, aby ta materia była w programie ujęta w formie katalogu zamkniętego. Natomiast użycie zwrotu „w **szczegółności**” powoduje, że zakres ten przybiera postać wyliczenia otwartego;

3) w § 13 ust. 1 załącznika do uchwały Rada postanowiła, że Burmistrz w drodze zarządzenia powołuje komisję konkursową w celu opiniowania złożonych ofert oraz dokonuje wyboru osób wchodzących w skład komisji wskazanych przez organizacje kandydatur.

Zobowiązanie Burmistrza do powołania komisji konkursowej i przyznanie mu uprawnienia wyboru przedstawicieli organizacji pozarządowych spośród zgłoszonych wcześniej kandydatur stanowi naruszenie art. 5a ust. 4 ustawy, z uwagi na przekroczenie delegacji zawartej w tym przepisie. Ustawodawca nie przyznał radzie kompetencji do stanowienia w tym zakresie, pogląd taki wyraził WSA w Łodzi w wyroku z dnia 4 grudnia 2020 r., sygn. akt III SA/Łd 591/20 oraz w wyroku z dnia 28 października 2020 r., sygn. akt III SA/Łd 429/20. W art. 15 ust. 2a ustawy, ustawodawca wprost wskazał podmiot, który powołuje komisję

konkursową, zatem brak jest podstaw do stanowienia przepisów w materii, która została już uregulowana;

4) w § 13 ust. 3 załącznika do uchwały Rada postanowiła, komisja konkursowa obraduje na posiedzeniach zamkniętych, bez udziału oferentów. Przepis ten zawiera również regulację, że z tytułu pracy w komisji konkursowej jej członkowie nie otrzymują wynagrodzenia.

Postanowienie dotyczące pracy komisji konkursowej na posiedzeniach zamkniętych jest w sprzeczności z zasadami współpracy, która odbywa się na zasadach wskazanych w ustawie tj. m.in. uczciwej konkurencji i jawności (wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 23 lipca 2014 r., sygn. akt III SA/Wr 175/14, wyrok WSA w Łodzi z dnia 10 listopada 2020 r., sygn. akt III SA/Łd 360/20).

W kontekście powołanych wyroków należy uznać, że komisja nie może obradować na posiedzeniach zamkniętych, bowiem pozostaje to w sprzeczności z zasadą jawności.

Ponadto organ stanowiący nie ma kompetencji do wprowadzenia w programie zapisu dotyczącego określenia zasad, na których poszczególni członkowie komisji będą uczestniczyć w jej pracach, czy kwestii związanych z otrzymywaniem wynagrodzenia przez członków komisji. Zapisy takie nie mogą być utożsamione z zasadami działania komisji konkursowej.

Wobec powyższego, proszę o złożenie wyjaśnień w przedmiotowej sprawie do dnia 23 stycznia 2023 r. Wyjaśnienia należy przesłać do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi na adres Elektronicznej Skrzynki Podawczej ePUAP: /lodzuw/skrytka.

z up. WOJEWODY ŁÓDZKIEGO

Piotr Cępa

**Radca prawny - Koordynator
Oddziału nadzoru prawnego
i Wojewódzkiego Dziennika Urzędowego
w Wydziale Prawnym, Nadzoru
i Kontroli**

Do wiadomości
Burmistrz Miasta i Gminy Lutomiersk