

**UCHWAŁA NR .....  
RADY POWIATU TARNOGÓRSKIEGO**

z dnia ..... 2017 r.

**w sprawie zmiany uchwały nr XLI/345/2017 Rady Powiatu Tarnogórskiego z dnia 26 września 2017 roku  
w sprawie rozpatrzenia zastrzeżeń Starosty Tarnogórskiego do zaleceń zawartych w wystąpieniu  
pokontrolnym Komisji Rewizyjnej Rady Powiatu Tarnogórskiego z kontroli zawartych umów na dostawy,  
roboty budowlane, remontowe, świadczenie usług, obsługę prawną i innych za okres od 01.01.2014r. do  
04.04.2017r. z dnia 8 sierpnia 2017 roku**

Na podstawie art. 12 pkt 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 roku o samorządzie powiatowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2017r. poz. 1868)

**Rada Powiatu  
uchwała:**

**§ 1.** W uchwale nr XLI/345/2017 Rady Powiatu Tarnogórskiego z dnia 26 września 2017 roku w sprawie rozpatrzenia zastrzeżeń Starosty Tarnogórskiego do zaleceń zawartych w wystąpieniu pokontrolnym Komisji Rewizyjnej Rady Powiatu Tarnogórskiego z kontroli zawartych umów na dostawy, roboty budowlane, remontowe, świadczenie usług, obsługę prawną i innych za okres od 01.01.2014r. do 04.04.2017r. z dnia 8 sierpnia 2017 roku § 1 otrzymuje brzmienie: "§ 1. Przyjmuje się zastrzeżenia Starosty Tarnogórskiego do zaleceń zawartych w wystąpieniu pokontrolnym Komisji Rewizyjnej Rady Powiatu Tarnogórskiego z kontroli zawartych umów na dostawy, roboty budowlane, remontowe, świadczenie usług, obsługę prawną i innych za okres od 01.01.2014r. do 04.04.2017r. z dnia 8 sierpnia 2017 roku."

**§ 2.** Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Powiatu Tarnogórskiego.

**§ 3.** Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia i podlega ogłoszeniu w sposób zwyczajowo przyjęty.

## Uzasadnienie

W dniu 26 września 2017 roku Rada Powiatu Tarnogórskiego podjęła uchwałę XLI/345/2017 w sprawie rozpatrzenia zastrzeżeń Starosty Tarnogórskiego do zaleceń zawartych w wystąpieniu pokontrolnym Komisji Rewizyjnej Rady Powiatu Tarnogórskiego z kontroli zawartych umów na dostawy, roboty budowlane, remontowe, świadczenie usług, obsługę prawną i innych za okres od 01.01.2014r. do 04.04.2017r. z dnia 8 sierpnia 2017 roku.

W dniu 31 października 2017 roku do Biura Rady Powiatu wpłynęło pismo Starosty Tarnogórskiego, w którym informuje, że w przedmiotowej sprawie ponownie wystąpiła o wydanie opinii prawnej.

W pkt 2 Wystąpienia pokontrolnego Komisja Rewizyjna wskazała, że zawarcie w 2014 roku umów ustanowienia zastawu rejestrowego było wieloletnim zobowiązaniem Powiatu Tarnogórskiego, które zostało zaciągnięte bez uprzedniej zgody Rady Powiatu. W piśmie, znak S.0012.5.2017 z dnia 22 sierpnia 2017 roku, wskazywano, że zastaw rejestrowy jest szczególną kategorią zastawu unormowaną w ustawie z dnia 6 grudnia 1996 roku o zastawie rejestrowym i rejestrze zastawów (tekst jednolity: Dz. U. z 2017r. poz. 1278). Ustawa ta ma charakter regulacji szczególnej. Umowy takie nie są dla Powiatu wieloletnim zobowiązaniem finansowym w rozumieniu zobowiązań, które wymagałyby odpowiedniego upoważnienia dla Zarządu Powiatu.

W odniesieniu do ustanowienia zastawów rejestrowych nie znajduje zastosowania art. 12 pkt 8 lit. d) ustawy z dnia 5 czerwca 1998 roku o samorządzie powiatowym (tekst jednolity: Dz. U. z 2017r. poz. 1868). Ustanowienie zastawu rejestrowego na rzeczach ruchomych będących własnością Powiatu w sytuacji, w których zastaw ten zabezpieczał wierzytelność przysługującą MEDfinance S.A. w Łodzi wobec innego niż Powiat podmiotu (WSP S.A.) nie mieści się w zakresie unormowania tegoż przepisu. Powiat Tarnogórski nie był stroną umowy pożyczki ani umowy kredytu. Natomiast uczestnicząc w umowie zastawu rejestrowego występował jako zastawca, który nie pełnił roli dłużnika osobistego ani nie zaciągał długoterminowej pożyczki, zatem nie zaciągał zobowiązania. Czynność prawna (ustanowienia zastawu) kwalifikowała się jako czynność ustanawiająca ograniczone prawo rzeczowe na rzeczach ruchomych, czyli prawo obciążające te rzeczy na rzecz osoby trzeciej, nie czyniąc jednocześnie Powiatu dłużnikiem osobistym spółki MEDFinance S.A. w Łodzi. W chwili ustanowienia zastawu rejestrowego na rzeczach ruchomych nie zaistniało po stronie Powiatu Tarnogórskiego jakiejkolwiek zobowiązanie jako kategoria cywilnoprawna. Koreluje to z treścią art. 12 pkt 8 lit. d) oraz art. 12 pkt 9 ustawy o samorządzie powiatowym, które to przepisy również operują kategorią pojęciową „zaciąganie zobowiązań” jako kategorią cywilnoprawną.

Rozpatrując natomiast pojęcie „zobowiązania” jako kategorii księgowej, należy zauważyć, że zdarzenie gospodarcze w postaci ustanowienia zastawu rejestrowego na składniku majątkowym, w celu zabezpieczenia długu osoby trzeciej, nie podlega ewidencjonowaniu w księgach i jest kategorią pozabilansową. Nie istnieje również możliwość, aby zdarzenie to zidentyfikować poprzez jego określenie wartością liczbową. Mając na uwadze art. 3 ust. 1 pkt 20 ustawy z dnia 29 września 1994 roku o rachunkowości (która znajduje swoje zastosowanie do jednostek samorządu terytorialnego), ujęcie danego zobowiązania w bilansie wymaga łącznego spełnienia kilku warunków definicyjnych. Definicja rachunkowa zobowiązania wymaga wykazania, że dany obowiązek powstał w wyniku przeszłych zdarzeń, istnieje na dzień ujęcia zobowiązania lub na dzień bilansowy, obligując nieodwołalnie jednostkę do wykonania w przyszłości świadczenia na rzecz osób trzecich, które skutkować będzie wpływem z jednostki już posiadanych lub przyszłych korzyści ekonomicznych oraz podlega wiarygodnej wycenie. Zasadniczą cechą zobowiązań jest ciążyący na jednostce konkretny obowiązek, czyli powinność ich zapłaty.

Jednocześnie nie należy stawiać kwestii ustanowienia prawa zastawu rejestrowego na równi z udzieleniem poręczenia, bowiem poręczenie ze swej istoty stanowi zaciągnięcie zobowiązania wobec określonego podmiotu, które istnieje i da się określić co do treści w chwili jego powstania (przy zawarciu umowy poręczenia). Poręczyciel od początku jest dłużnikiem osobistym wierzyciela, który odpowiada tak jak dłużnik solidarny, zobowiązując się osobiście do pokrycia wierzytelności w warunkach, w których nie uczyni tego pierwotny dłużnik.

Biorąc pod uwagę powyższe nie znajduje się przesłanek prawnych do złożenia zawiadomienia o naruszeniu dyscypliny finansów publicznych w zakresie zaleceń zawartych w pkt 1 wystąpienia pokontrolnego Komisji Rewizyjnej Rady Powiatu Tarnogórskiego z kontroli zawartych umów (...).

Wobec powyższego podjęcie uchwały w sprawie zmiany uchwały nr XLI/345/2017 Rady Powiatu Tarnogórskiego z dnia 26 września 2017 roku w sprawie rozpatrzenia zastrzeżeń Starosty Tarnogórskiego do

zaleceń zawartych w wystąpieniu pokontrolnym Komisji Rewizyjnej Rady Powiatu Tarnogórskiego z kontroli zawartych umów na dostawy, roboty budowlane, remontowe, świadczenie usług, obsługę prawną i innych za okres od 01.01.2014r. do 04.04.2017r. z dnia 8 sierpnia 2017 roku i przyjęcie wszystkich zastrzeżeń Starosty Tarnogórskiego jest w pełni uzasadnione.