



**REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA  
W GDAŃSKU**

BI.0603/034/g220/I/19

Gdańsk, dnia 7 lutego 2019 r.

**Pan**  
**Andrzej Kordylas**  
Wójt Gminy Damnica

**Urząd Gminy Damnica**  
ul. Górna 1  
76-231 Damnica

Regionalna Izba Obrachunkowa w Gdańsku w załączeniu przekazuje uchwałę nr 034/g220/I/19 podjętą na posiedzeniu Kolegium w dniu 30 stycznia 2019 r. dotyczącą **oddalenia z przyczyn formalnych zastrzeżeń wniesionych przez Wójta Gminy Damnica do wniosku zawartego w punkcie 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego Nr WK/0804/20/27/K/1/2018 z dnia 21 grudnia 2018 r. Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku.**

Z poważaniem

**Luiza Budner-Iwanicka**  
Prezes Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Gdańsku

**DOKUMENT PODPISANY ELEKTRONICZNIE**

Typ dokumentu	Pismo przewodnie
Tytuł dokumentu	
Sygnatura	034/g220/I/19034/g220/I/19
Data dokumentu	2019-02-07
Data złożenia podpisu	2019-02-07 14:58:16
Osoba podpisująca	Luiza Budner - Iwanicka; RIO w Gdańsku
Wystawca certyfikatu	CN=CERTUM QCA, O=Asseco Data Systems S.A., C=PL, 2.5.4.5=Nr wpisu: 14
Identyfikator dokumentu	29697C70-2F08-44E6-8101-253C8A794C4E

---

**Regionalna Izba Obrachunkowa w Gdańsku**

ul. Wały Jagiellońskie 36, 80-853 Gdańsk

tel: (58) 301-86-45, fax: (58) 346-25-15

NIP 583-21-22-408 REGON: 190134954

gdansk@rio.gov.pl www.bip.gdansk.rio.gov.pl

## Uchwała Nr 034/g220/I/19

### Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku z dnia 30 stycznia 2019 r.

Działając na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 5a oraz art. 25b ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 561 z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku

#### postanawia:

oddalić z przyczyn formalnych zastrzeżenie wniesione przez Wójta Gminy Damnica do wniosku zawartego w punkcie 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego Nr WK/0804/20/27/K/1/2018 z dnia 21 grudnia 2018 r. Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku

#### UZASADNIENIE

Wydział Kontroli Gospodarki Finansowej Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku przeprowadził w okresie od dnia 1 sierpnia 2018 r. do dnia 6 listopada 2018 r. kontrolę kompleksową gminy Damnica. Celem kontroli - obejmującej lata: 2014 – 2017 oraz inne okresy w miarę potrzeby - było sprawdzenie prawidłowości realizacji przez organ wykonawczy uchwał Rady Gminy Damnica i innych zadań w zakresie gospodarki finansowej oraz zamówień publicznych.

Wyniki kontroli ujęto w protokole podpisanym przez obie strony w dniu 6 listopada 2018 r., którego jeden egzemplarz pozostawiono Wójtowi Gminy Damnica.

W związku z wynikami przeprowadzonej kontroli kompleksowej sformułowane zostało wystąpienie pokontrolne o numerze WK/0804/20/27/K/1/2018 z dnia 21 grudnia 2018 r., w którym wskazano nieprawidłowości dostrzeżone podczas kontroli, jak również zawarto wnioski mające na celu usunięcie stwierdzonych uchybień oraz zapobieżenie ich ponownemu wystąpieniu w przyszłości.

W wystąpieniu pokontrolnym wskazano jako nieprawidłowość, między innymi: w pkt 10 lit. a wystąpienia: „*nieustalenie i niedochodzenie kary umownej z tytułu 99-dniowego opóźnienia realizacji części zamówienia (dokumentacji projektowej) udzielonego w dniu 31 sierpnia 2011 r. na Adaptację i modernizację obiektów po SDOO w Karzniczce na biura, magazyny dla ZGK i socjalne lokale mieszkalne z pomieszczeniami gospodarczymi w zakresie dotyczącym adaptacji i modernizacji na socjalne lokale mieszkalne z pomieszczeniami gospodarczymi, czym naruszono art. 42 ust. 5 ustawy o finansach publicznych w zw. z postanowieniami umowy nr 272-09/11 z dnia 31 sierpnia 2011 r. – str. 98 - 99 protokołu. Zgodnie z treścią zawartej umowy zadanie zostanie wykonane w terminie do dnia 12 grudnia 2011 r. Protokolarnego odbioru dokumentacji dokonano w dniu 21 marca 2012 r. Natomiast w myśl § 5 ust. 1 pkt a) umowy wykonawca winien zapłacić zamawiającemu karę umowną za opóźnienie w oddaniu przedmiotu umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy w wysokości 0,1% wartości przedmiotu umowy, za każdy dzień opóźnienia (wartość wykonania*

dokumentacji projektowo budowlanej zgodnie z rachunkami wynosiła 24.700 zł brutto) w związku z czym zamawiający winien naliczyć karę umowną za 99 dni zwłoki w kwocie 2.445,30 zł.

*Z brzmienia wskazanego przepisu ustawy o finansach publicznych wynika, że jednostki sektora finansów publicznych są obowiązane do ustalania przypadających im należności pieniężnych, w tym mających charakter cywilnoprawny, oraz terminowego podejmowania w stosunku do zobowiązanych czynności zmierzających do wykonania zobowiązania;*"

W odniesieniu do wyżej stwierdzonej nieprawidłowości w wystąpieniu pokontrolnym Prezes tut. Izby, działając na podstawie art. 9 ust. 2 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych, zawarła w punkcie 10 m. in. wniosek o spowodowanie usunięcia przedstawionej nieprawidłowości poprzez (...) „*dochodzenie kar umownych w przypadku niewywiązywania się wykonawcy z terminowej realizacji zamówienia.*”.

Ponadto w przedmiotowym wystąpieniu pokontrolnym poinformowano Wójta Gminy Damnica o przysługującym prawie zgłoszenia zastrzeżeń do wniosków zawartych w wystąpieniu (zgodnie z art. 9 ust. 3 i ust. 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych) w terminie 14 dni od dnia otrzymania wystąpienia pokontrolnego do Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku za pośrednictwem Prezesa tutejszej Izby. W powyższym pouczeniu zawarto również informację, że podstawą zgłoszenia zastrzeżenia może być tylko zarzut naruszenia prawa poprzez błędną jego wykładnię lub niewłaściwe zastosowanie.

W dniu 11 stycznia 2019 r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku wpłynęło pismo Wójta Gminy Damnica o sygn. KW.1710.1.2018 z dnia 7 stycznia 2019 r., w którym zgłoszono zastrzeżenia do punktu 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego WK/0804/20/27/K/1/2018 z dnia 21 grudnia 2018 r.

W zastrzeżeniach tych, w odniesieniu do pkt 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego, Wójt wskazał, że, cyt.:

*„Zamawiający, zgodnie z § 5 pkt 1 a umowy nr: 272-09-/11 z dnia 31 sierpnia 2011 r. naliczył Wykonawcy karę umowną za opóźnienie w oddaniu przedmiotu umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 0,1% wartości brutto przedmiotu umowy, za każdy dzień opóźnienia.*

*Zgodnie z przywołaną powyżej umową, Wykonawca był zobligowany do zakończenia robót do dnia 12 grudnia 2011 r. Faktyczne przekazanie dokumentacji stanowiącej przedmiot umowy nastąpiło na podstawie „Protokołu przekazania dokumentacji z dnia 21 marca 2012 r.”, podpisanego przez przedstawiciela Zamawiającego – pracownika Urzędu Gminy Damnica, Panią podinspektor mgr inż. Joannę Janusewicz w dniu 22 marca 2012r.*

*Na tej podstawie, dokonano stosownego naliczenia kar umownych, które to naliczenie zawarto również w opisie dokonanym przez pracownika merytorycznego Urzędu Gminy Damnica, na rachunku nr 02/03/12 z dnia 21 marca 2012 r., złożonym przez Wykonawcę w dniu 22 marca 2012 r.*

*Karę naliczono za okres od dnia 12 grudnia 2011 r. do dnia 22 marca 2012 r., tj. za 101 dni. Zgodnie z warunkami powyżej wskazanej umowy, wysokość kary wyniosła 2 494,70 zł.*

*Rachunek nr 02/03/12 z dnia 21 marca 2012 r., wraz z naliczeniem kar został złożony w referacie finansowym Urzędu Gminy Damnica, celem dokonania płatności na rzecz Wykonawcy w kwocie: 20 205,30 zł. Zgodnie ze złożoną dyspozycją, w dniu 16 kwietnia 2012 r., na rzecz*

*Wykonawcy przelano kwotę 20 205,30 zł, a więc kwotę zgodnie z umową należną Wykonawcy, pomniejszoną o kwotę naliczonej kary. ”.*

Do zastrzeżeń Wójt Gminy Damnica załączył:

- 1) kserokopię umowy nr 272-09/11 z dnia 31 sierpnia 2011 r.,
- 2) kserokopię protokołu przekazania dokumentacji z dnia 21 marca 2012 r.,
- 3) kserokopię rachunku nr 02/02/12 z dnia 21 marca 2012 r.,
- 4) wydruk analityki sald i obrotów za okres 01-12-2012 dla jednostki 011 – Urząd Gminy Damnica – Wydatki,
- 5) wydruk potwierdzenia wykonania przelewu z dnia 16 kwietnia 2012 r.

W tym stanie faktycznym i prawnym Kolegium tut. Izby stwierdza, co następuje.

Zgodnie z treścią art. 25b ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych zastrzeżenia do wniosków zawartych w wystąpieniach pokontrolnych rozpatrują kolegia izb. Podstawą zgłoszenia zastrzeżenia może być tylko, stosownie do brzmienia art. 9 ust. 4 powołanej wyżej ustawy, zarzut naruszenia prawa poprzez błędną jego wykładnię lub niewłaściwe zastosowanie.

Zgodnie z art. 9 ust. 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych Wójtowi Gminy Damnica przysługiwało prawo zgłoszenia zastrzeżeń do wniosków zawartych w wystąpieniu pokontrolnym.

W dniu 30 stycznia 2019 r. Kolegium tut. Izby dokonało analizy i oceny prawnej pisma Wójta Gminy z dnia 7 stycznia 2019 r. zawierającego, w jego ocenie, zastrzeżenia do wystąpienia pokontrolnego Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku. Jednakże, w ocenie Kolegium, sposób sformułowania ww. pisma nie spełnia wymogów formalnych określonych w art. 9 ust. 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych. Wynika to z faktu, że nie wskazano w tym piśmie, na czym polega zarzut naruszenia prawa poprzez błędną jego wykładnię lub niewłaściwe zastosowanie - w odniesieniu do ww. wniosku pokontrolnego.

W powyższym piśmie składający zastrzeżenia odniósł się bowiem do opisu przedmiotowego przypadku w protokole kontroli, który został w nim przedstawiony w sposób niezgodny, w jego ocenie, ze stanem faktycznym danej sprawy, co w konsekwencji wywołało skutek w postaci nieprawidłowości opisanej w punkcie 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego i sformułowaniu wyżej przytoczonego wniosku pokontrolnego.

Stawiany przez Wójta Gminy Damnica zarzut dotyczy zatem błędnego ustalenia stanu faktycznego opisanego w protokole kontroli przeprowadzonej w gminie Damnica.

W konsekwencji nie może on stanowić podstawy uzasadniającej wniesienie zastrzeżeń do wystąpienia pokontrolnego. Zgodnie bowiem z przytoczonym wyżej art. 9 ust. 4 zdanie drugie ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych podstawą zgłoszenia zastrzeżenia do wniosku zawartego w wystąpieniu pokontrolnym może być **tylko zarzut naruszenia prawa poprzez jego błędną wykładnię lub niewłaściwe zastosowanie.**

Natomiast w przypadku, gdy podmiot kontrolujący nie zgadza się z ustaleniami poczynionymi w trakcie czynności kontrolnych ma możliwość wyjaśnienia zaistniałych wątpliwości już w trakcie trwania czynności kontrolnych dokonywanych przez inspektorów kontroli regionalnej izby obrachunkowej.

Ze zgromadzonej dokumentacji wynika jednoznacznie, że dwukrotnie (pismami z dnia 24 września 2018 r. i z dnia 12 października 2018 r.) inspektor kontroli tut. Izby zwracała się do Wójta Gminy Damnica z prośbą o podanie informacji pisemnych (w określonych terminach), szczególności - w zakresie przedmiotowym, który został opisany w wystąpieniu pokontrolnym w punkcie 10 lit. a. Co istotne, z przyczyn znanych tylko adresatowi ww. pism, nie przedłożono w ww. terminach kompleksowej dokumentacji dotyczącej problematyki objętej wspomnianym wystąpieniem.

Dodatkowo w dniu 12 października 2018 r., kontrolujący zwrócili się na piśmie do Wójta Gminy Damnica z prośbą o zapoznanie się z roboczą wersją protokołu kontroli i wniesienie ewentualnych uzupełnień i wyjaśnień. Do dnia zakończenia kontroli, tj. do dnia 6 listopada 2018 r. zarówno Wójt Gminy Damnica jak również pracownicy Urzędu Gminy nie wnieśli uwag do zapisów w protokole, w których kontrolujący stwierdzają fakt nienaliczenia kary umownej wykonawcy części zamówienia udzielonego w dniu 31 sierpnia 2011 r. na wykonanie dokumentacji projektowej zadania pn. „Adaptacja i modernizacja obiektów po SDOO w Karzniczce na biura, magazyny dla ZGK i socjalne lokale mieszkalne z pomieszczeniami gospodarczymi w zakresie dotyczącym adaptacji i modernizacji na socjalne lokale mieszkalne z pomieszczeniami gospodarczymi”.

Tymczasem podniesione w piśmie z dnia 7 stycznia 2019 r. zastrzeżenia do wniosku pokontrolnego ujętego w punkcie 10 lit. a okoliczności, nie zawierają żadnego zarzutu dotyczącego naruszenia prawa poprzez błędną jego wykładnię lub niewłaściwe zastosowanie, a dotyczą jedynie przedstawienia dokumentów na okoliczność zaistniałej przedmiotowej nieprawidłowości opisanej w protokole kontroli i w powyższym punkcie wystąpienia pokontrolnego.

Ponadto zgodnie z art. 9 ust. 1a ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych kierownikowi jednostki kontrolowanej lub jego zastępcy przysługuje prawo odmowy podpisania protokołu z możliwością złożenia wyjaśnień, co do przyczyn tej odmowy w ciągu 3 dni [por. zał. nr 2 do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie siedzib i zasięgu terytorialnego regionalnych izb obrachunkowych oraz szczegółowej organizacji izb, liczby członków kolegium i trybu postępowania z 16 lipca 2004 r., (Dz. U. Nr 167, poz. 1747)]. Natomiast protokół z kontroli przeprowadzonej przez inspektorów kontroli tut. Izby w Urzędzie Gminy Damnica został natomiast podpisany bez zastrzeżeń przez Wójta i Skarbnika Gminy.

Zatem, w ocenie Kolegium tut. Izby, powyższe okoliczności (w szczególności podpisanie protokołu kontroli) przesądzają o trafności ustaleń tut. Izby, która dokonywała oceny prawnej opisanego przypadku jedynie w oparciu o fragmentarycznie udostępniony w trakcie kontroli materiał dowodowy.

Podsumowując powyższe należy stwierdzić, że tylko należycie sformułowane i skonkretyzowane zastrzeżenia umożliwiają ich ocenę prawną, z uwzględnieniem stosownych przepisów prawnych. W konsekwencji, braki formalne w tym zakresie przedmiotowym stanowią przesłanki negatywne do merytorycznej analizy danej sprawy przez Kolegium tut. Izby, w trybie przewidzianym w ustawie o regionalnych izbach obrachunkowych dla rozpatrywania zastrzeżeń do wniosków zawartych w wystąpieniach pokontrolnych.

Wobec powyższego Kolegium uznało, że ww. pismo z dnia 7 stycznia 2019 r. z powodu niezachowania warunków formalnych, nie może być przedmiotem merytorycznej analizy przez Kolegium tut. Izby, w trybie przewidzianym w ustawie o regionalnych izbach obrachunkowych dla

rozpatrywania zastrzeżeń do wniosków zawartych w wystąpieniach pokontrolnych. Skutkowało to koniecznością podjęcia uchwały o oddaleniu z przyczyn formalnych, zastrzeżenia wniesionego przez Wójta Gminy Damnica do wniosku zawartego w pkt 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego Nr WK/0804/20/27/K/1/2018 z dnia 21 grudnia 2018 r. Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium tut. Izby postanowiło jak w sentencji.

Uchwała jest ostateczna i nie przysługuje na nią środek odwoławczy.

Przewodnicząca Kolegium

**Luiza Budner - Iwanicka**

Prezes

Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Gdańsku

**DOKUMENT PODPISANY ELEKTRONICZNIE**

Typ dokumentu	Uchwała wewnętrzna
Tytuł dokumentu	oddalić z przyczyn formalnych zastrzeżenie wniesione przez Wójta Gminy Damnica do wniosku zawartego w punkcie 10 lit. a wystąpienia pokontrolnego Nr WK/0804/20/27/K/1/2018 z dnia 21 grudnia 2018 r. Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku
Sygnatura	034/g220/I/19
Data dokumentu	2019-01-30
Data złożenia podpisu	2019-02-07 15:00:31
Osoba podpisująca	Luiza Budner - Iwanicka; RIO w Gdańsku
Wystawca certyfikatu	CN=CERTUM QCA, O=Asseco Data Systems S.A., C=PL, 2.5.4.5=Nr wpisu: 14
Identyfikator dokumentu	0843B0AF-69CE-472A-8D2B-07A48CDDFA69