

Uchwała Nr 5/2021

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach

z dnia 15 marca 2021 roku

w sprawie wskazania nieprawidłowości występujących w uchwale Nr XXXIII/264/2021 Rady Miasta Skarżyska-Kamiennej z dnia 9 lutego 2021 r. w sprawie zmian w budżecie gminy Skarżyska-Kamiennej na 2021 rok

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w składzie:

Przewodniczący: Zbigniew Rękas – Zastępca Prezesa Izby

Członkowie: Wojciech Czerw (sprawozdawca), Monika Dębowska-Sołtyk, Iwona Kudła, Ewa Midura, Ireneusz Piasecki

na podstawie art. 12 ust. 1, w związku z art. 11 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2137) w wyniku badania uchwały Nr XXXIII/264/2021 Rady Miasta Skarżyska-Kamiennej z dnia 9 lutego 2021 r. w sprawie zmian w budżecie gminy Skarżyska-Kamiennej na 2021 rok w powiązaniu z uchwałą Nr XXXIII/265/2021 Rady Miasta Skarżyska-Kamiennej z dnia 9 lutego 2021 r. w sprawie zmian w Wieloletniej Prognozie Finansowej gminy Skarżyska-Kamiennej na lata 2021-2036 oraz w związku z uchwałą Nr 4/2021 Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej z dnia 15 marca 2021 r. w sprawie stwierdzenia nieważności w/w uchwały Nr XXXIII/265/2021,

p o s t a n a w i a

1. Wskazać nieprawidłowość występującą w uchwale Nr XXXIII/264/2021 Rady Miasta Skarżyska-Kamiennej z dnia 9 lutego 2021 r. polegającą na :

- zwiększeniu wydatków majątkowych o kwotę 971.932,05 zł zaplanowanych:

- w zał. nr 2 do wyżej wskazanej uchwały w § 6010 w dziale 900, rozdz. 90095 tytułem nabycia udziałów spółki Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. od podmiotu zewnętrznego

oraz

- w zał. nr 3 do wyżej wskazanej uchwały „Limity na wieloletnie przedsięwzięcia planowane do poniesienia w 2021 roku” w poz. 22 w kol. 6 „Nabycie udziałów spółki Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. od podmiotu zewnętrznego” w roku budżetowym 2021 przy łącznych nakładach finansowych dla tego przedsięwzięcia wskazanych w kol. 5 w wysokości 67.373.215,05 zł

bez określenia dla zwiększonego wydatku majątkowego w kwocie 971.932,05 zł limitu zobowiązań zaliczanych do tytułu dłużnego

2. Wskazać sposób usunięcia nieprawidłowości wskazanej w pkt 1 poprzez:

- zmniejszenie wydatków majątkowych zaplanowanych w wyżej wskazanej uchwale w kwocie 971.932,05 zł wraz z ustaleniem deficytu budżetu 2021 roku i źródeł jego finansowania oraz planowanych przychodów budżetowych w sposób zapewniający zachowanie równowagi budżetowej,

- lub określenie limitu zobowiązań zaliczanych do tytułu dłużnego, o którym mowa w art. 212 ust. 1 pkt 6a ustawy o finansach publicznych w kwocie 971.932,05 zł odpowiadającej wydatkom zmniejszającym w 2021 roku kwotę długu w następstwie ich uwzględnienia w wieloletniej prognozie finansowej na lata 2021-2036 Gminy Skarżysko –Kamienna.

3. Powyższe nieprawidłowości usunąć w terminie do dnia 12 kwietnia 2021 roku.

U z a s a d n i e

Uchwała Nr XXXIII/264/2021 Rady Miasta Skarżysko-Kamienna z dnia 9 lutego 2021 r. w sprawie zmian w budżecie gminy Skarżyska-Kamiennej na 2021 rok wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w dniu 15 lutego 2021 roku. Na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2019 r. poz. 2137) została objęta postępowaniem nadzorczym.

Uchwałą Nr XXXIII/264/2021 Rada Miasta Skarżysko-Kamienna dokonała zmian w budżecie gminy Skarżyska-Kamiennej na 2021 rok polegających na zwiększeniu dochodów i wydatków oraz przychodów budżetowych mających wpływ na wynik budżetu 2021 roku, w tym zmiany polegającej na zwiększeniu wydatków majątkowych o kwotę 971.932,05 zł.

Wydatek w kwocie 971.932,05 zł Rada Miasta zamieściła w zał. nr 2 do uchwały Nr XXXIII/264/2021 w dziale 900 Gospodarka komunalna i ochrona środowiska, w rozdz. 90095 Pozostała działalność, w § 6010 Wydatki na zakup akcji i udziałów.

Wydatek kwoty 971.932,05 zł został zamieszczony również w zał. nr 3 do uchwały Nr XXXIII/264/2021 zatytułowanym „Limity wydatków na wieloletnie przedsięwzięcia planowane do poniesienia w 2021 roku” w poz. 22 w kol. 6. W zał. nr 3 w poz. 22 w kol 5 zamieszczono łączne nakłady finansowe w kwocie 67.373.215,05 zł. Przedsięwzięcie w poz. 22 w dziale 900, rozdz. 90095 zamieszczono pod nazwą „Nabycie udziałów spółki Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. od podmiotu zewnętrznego”.

W wyniku podjęcia wyżej wymienionej uchwały w dniu 9 lutego 2021 roku uchwałą Nr XXXIII/265/2021 Rada Miasta Skarżysko-Kamienna dokonała zmiany w Wieloletniej Prognozie Finansowej gminy Skarżyska-Kamiennej na lata 2021-2036 polegające na zamieszczeniu w WPF w Wykazie przedsięwzięć, przedsięwzięcia L.p. 1.3.2.23 o nazwie „Nabycie udziałów spółki Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. od podmiotu zewnętrznego – zaspokajanie potrzeb mieszkańców w zakresie gospodarki komunalnej” z limitem wydatków w 2021 roku w wysokości 971.932,05 zł o łącznych nakładach w latach 2021-2035 w wysokości 67.373.215,05 zł.

Uchwałą Nr 4/2021 z dnia 15 marca 2021 roku Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach stwierdziło nieważność uchwały XXXIII/265/2021. Wydatki majątkowe w wysokości 67.373.215,05 zł zaplanowane w w/w uchwale na przedsięwzięcie pn. „Nabycie udziałów spółki Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. od podmiotu zewnętrznego – zaspokajanie potrzeb mieszkańców w zakresie gospodarki komunalnej” stanowiące tytuł dłużny nie zostały bowiem uwzględnione w kwocie długu jak również w wydatkach, którymi dług ten będzie spłacany ani też przy ustalaniu relacji określonej w art. 243 w.w. ustawy o finansach publicznych.

W ocenie Kolegium – szerzej umotywowanej w uzasadnieniu do uchwały Nr 5/2021 z dnia 15 marca 2021 roku – inwestycja kapitałowa realizowana przez spółkę Adapta Fundusz 2 sp. z o.o. oparta na wkładzie finansowym tej spółki do spółki komunalnej Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. oraz na nabyciu przez Gminę Skarżysko Kamienna udziałów spółki Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. od Inwestora – spółki Adapta Fundusz 2 sp. Z o.o. – skutkuje dla Gminy powstaniem zobowiązania finansowego o charakterze tytułu dłużnego o którym mowa w art. 72 ust. 1 a ustawy o finansach publicznych.

Zakres zobowiązania Gminy w istocie wyznacza umowa inwestycyjna zawarta w dniu 27 listopada 2021 r. pomiędzy spółką komunalną Miejskie Inwestycje sp. z o.o. i spółką Adapta Fundusz 2 spółka z ograniczoną odpowiedzialnością. Z postanowień tej właśnie umowy wynikają niżej wskazane uchwały i czynności organów Gminy. W umowie tej spółka Adapta jako inwestor wyraziła swoje zainteresowanie w udzieleniu wsparcia finansowego dla realizacji zadań z zakresu gospodarki komunalnej powierzonych przez Gminę Skarżysko Kamienna spółce Miejskie Inwestycje Sp. z o.o. w drodze inwestycji kapitałowej poprzez objęcie udziałów w kapitale zakładowym Spółki (str. 2).

Umowa inwestycyjna reguluje sposób przeprowadzenia przez Spółkę Adapta inwestycji kapitałowej, której integralną częścią jest jej wkład pieniężny do spółki miejskiej – zgodnie z pkt 2 i 3 tej umowy inwestycyjnej.

W zamian za wkład finansowy w kwocie 40.000.000 zł polegający na objęciu nowoutworzonych udziałów w spółce miejskiej przyznane zostało przez inwestora Gminie Skarżysko Kamienna (pkt 5 umowy) prawo nabycia od inwestora udziałów za cenę wykonania opcji określonej dla jednego udziału i określonej łącznie dla wszystkich udziałów w umowie opcji call zdefiniowanej na str. 4 umowy inwestycyjnej jako umowa sprzedaży przez Inwestora Gminie udziałów za cenę wykonania opcji call płatną w terminie określonym w tej umowie.

W ocenie Kolegium postanowienia umowy inwestycyjnej w istocie determinują treść niżej wskazanych uchwał Rady Miasta Skarżysko Kamienna i czynności prawnych podjętych w następstwie zawarcia umowy inwestycyjnej przez Prezydenta Miasta Skarżysko Kamienna.

Aby dojść mogło do przeprowadzenia inwestycji kapitałowej przez Inwestora z udziałem spółki komunalnej w modelu zakładanym w umowie inwestycyjnej niezbędne było podjęcie przez organy Gminy niżej wskazanych uchwał i innych czynności prawnych:

- uchwała Rady Miasta Skarżysko Kamienna Nr XXXII/262/2020 z dnia 21 grudnia 2020 w sprawie wyrażenia zgody na podwyższenie kapitału zakładowego spółki pn. Miejskie Inwestycje spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Skarżysku Kamiennej – odpowiada w swej treści pkt. 2 w/w umowy inwestycyjnej.

W wyniku podjęcia tej uchwały nastąpiło podwyższenie kapitału zakładowego spółki Miejskie Inwestycje sp. z o.o. o kwotę 40.000.000 zł poprzez utworzenie nowych 800.000 udziałów o wartości nominalnej 50 zł każdy udział oraz o wyłączeniu prawa pierwszeństwa do objęcia udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym przez Gminę Skarżysko Kamienna zgodnie z pkt. 2 umowy inwestycyjnej. W wykonaniu uchwały Nr XXXIII/266/2021 i podjęcia na jej podstawie przez Prezydenta Miasta działającego w imieniu Gminy Skarżysko Kamienna jako Zgromadzenie Wspólników w spółce pn. Miejskie Inwestycje sp. z o.o. uchwały zgromadzenia wspólników o podwyższeniu kapitału zakładowego spółki Miejskie Inwestycje w w/w zakresie.

W następstwie tych czynności nastąpiło objęcie przez podmiot zewnętrzny - nowego wspólnika spółkę Adapta Fundusz 2 spółka z o.o. - większościowego pakietu udziałów w spółce Miejskie Inwestycje sp. z o.o. w całości utworzonych nowych udziałów w ilości 800.000 zł o wartości 40.000.000 zł (po 50 zł każdy udział) - zgodnie z pkt 2.6 umowy inwestycyjnej.

- złożenie w dniu 21.01.2021 r. - na podstawie pkt 5.1 lit. a wyżej wskazanej umowy inwestycyjnej z dnia 27 listopada 2021 r. - przez Gminę Skarżysko Kamienna reprezentowaną przez Prezydenta Miasta Skarżysko Kamienna zawiadomienia spółki Adapta Fundusz 2 spółka z o.o. jako wspólnika spółki Inwestycje Miejskie o skorzystaniu przez Gminę zastrzeżonego na jej rzecz wykonania prawa opcji call w okresie obowiązywania opcji call to jest do dnia 15.02.2021 r. o którym mowa w w/w umowie inwestycyjnej (str. 3, 4 i 5).

- podjęcie przez Radę Miasta Skarżysko Kamienna uchwały Nr XXXIII/266/2021 z dnia 9 lutego 2021 roku w sprawie wyrażenia zgody na nabycie przez Gminę Skarżysko Kamienna udziałów od podmiotu zewnętrznego spółki Miejskie Inwestycje spółka z ograniczoną odpowiedzialnością - odpowiadającej w swej treści pkt. 2 w/w umowy inwestycyjnej

- wezwanie przez Gminę spółki Adapta Fundusz 2 spółka z o.o. w dniu 10.02.2021 r. do wykonania opcji call – odpowiednio do postanowień w/w umowy inwestycyjnej (str. 4).

na podanych w tym wezwaniu warunkach określających m.in. wartość bazową sprzedaży jednego udziału, szacunkową cenę sprzedaży poszczególnych pakietów udziałów, termin wykonania opcji,

termin płatności sprzedaży udziałów dla danego pakietu oraz algorytm dla ustalania ceny sprzedaży udziałów.

- zawarcie w dniu 15 lutego 2021 r. umowy opcji call pomiędzy spółką Adapta Fundusz 2 spółka z ograniczoną odpowiedzialnością i Gminą Skarżysko Kamienna

Umowa opcji call odwołuje się do umowy inwestycyjnej a także do czynności prawnych podjętych przez Prezydenta Miasta w dniach 21.01.2021 roku i 10 lutego 2021 roku

(zawiadomienie o skorzystaniu z zastrzeżenia i wezwanie do wykonania umowy opcji call).

Wskutek przeprowadzenia wyżej wskazanych czynności w tym w szczególności wezwania spółki Adapta Fundusz 2 do wykonania opcji call i w konsekwencji tego wezwania zawarcia przez Gminę Skarżysko Kamienna umowy opcji call pomiędzy spółką Adapta Fundusz 2 spółka z ograniczoną odpowiedzialnością zaciągnięte zostało zobowiązanie finansowe o charakterze tytułu dłużnego o którym mowa w art. 72 ust. 1 a ustawy o finansach publicznych polegające na zobowiązaniu się przez Gminę do nabycia od spółki Adapta Fundusz 2 udziałów w 15 pakietach płatnych do 2035 roku za cenę obliczoną według umownej formuły jej wyliczenia.

Zaplanowane w uchwale wydatki majątkowe na kwotę 971.932,05 zł przeznaczone zostaną na nabycie pakietu pierwszego udziałów (18.000 udziałów) płatną do 31.10.2021 r. Na okoliczność zabezpieczenia tego wykupu Gmina Skarżysko Kamienna złożyła oświadczenie o poddaniu się egzekucji w trybie art. 777 k.p.c do kwoty maksymalnej 1.457.898,07 zł. w przypadku gdy Gmina nie zapłaci Inwestorowi kwoty należnej z tytułu ceny sprzedaży udziałów pakietu 1 w terminie 7 dni od wezwania.

W związku z oceną prawną - przedstawioną szerzej w uzasadnieniu do uchwały Nr 4/2021 Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach z dnia 15.03.2021 r. - wydatku majątkowego w kwocie łącznej 67.373.215,05 zł, którego częścią jest wydatek majątkowy zaplanowany na 2021 rok na w.w. wykup na kwotę 971.932,05 zł niezbędne było uwzględnienie w uchwale Nr XXXIII/264/2021 Rady Miasta Skarżyska-Kamiennej limitu zobowiązań, o którym mowa w art. 212 ust. 1 pkt 6 a u.f.p. Bez ustanowienia tego limitu nie jest możliwa realizacja tego wydatku.

Brak stosownego limitu dla wydatku będącego częścią zobowiązania stanowiącego tytuł dłużny obliguje do wyeliminowania tego wydatku z uchwały budżetowej – wobec braku możliwości zrealizowania tego wydatku bez upoważnienia określonego w/w limitem zobowiązań.

Alternatywnym sposobem usunięcia wskazanej nieprawidłowości jest określenie w uchwale budżetowej dla planowanego w/w wydatku majątkowego limitu w kwocie 971.932,05 zł.

Warunkiem realizacji tego sposobu usunięcia nieprawidłowości jest jednak podjęcie przez Radę Miasta w Skarżysku Kamiennej takiej uchwały w sprawie wieloletniej prognozy finansowej Gminy na lata 2021 – 2036 w której w kwocie długu uwzględniona zostałaby kwota 67.373.215,05 zł a wydatek 971.932,05 zł. w wydatkach zmniejszających dług i relacji określonej w wieloletniej prognozie finansowej o której mowa w art..243 ustawy o finansach publicznych.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium postanowiło jak w sentencji.

Przewodniczący Kolegium