



UCHWAŁA NR 25/84/2018
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W ŁODZI
z dnia 19 lipca 2018 r.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi w składzie:

- | | |
|----------------------------------|--|
| 1/ Ryszard Paweł Krawczyk | 8/ Agnieszka Kamyczek - Maszewska |
| 2/ Beata Kaczmarek | 9/ Józefa Lucyna Michejda |
| 3/ Ewa Śpionek | 10/ Bogusław Wenus |
| 4/ Iwona Kopczyńska | 11/ Grażyna Kos |
| 5/ Anna Kaźmierczak | 12/ Barbara Polowczyk |
| 6/ Bogdan Łągwa | 13/ Paweł Dobrzyński |
| 7/ Łukasz Szczepanik | |

po rozpoznaniu w dniu 19 lipca 2018 roku uchwały Nr XLIV/478/18 Rady Gminy Szczerców z dnia 21 czerwca 2018 r. w sprawie przyjęcia Programu wsparcia budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego na terenie Gminy Szczerców w latach 2018 – 2019 wraz z Regulaminem udzielania dofinansowania do kosztów inwestycji z zakresu budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego w roku 2018 – 2019, działając na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U. z 2018 roku, poz.994 ze zmianami) oraz art.18 ust.1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity Dz.U. z 2016 roku, poz. 561),

uchwała, co następuje:

Stwierdza się nieważność uchwały Nr XLIV/478/18 Rady Gminy Szczerców z dnia 21 czerwca 2018 r. w sprawie przyjęcia Programu wsparcia budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego na terenie Gminy Szczerców w latach 2018 – 2019 wraz z Regulaminem udzielania dofinansowania do kosztów inwestycji z zakresu budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego w roku 2018 – 2019 z powodu naruszenia prawa tj. art. 403 ust. 4, 5 i 6 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (tekst jednolity Dz.U. z 2018 roku, poz.799 ze zmianami) w związku z art. 7 ust. 3 i ust. 3a ustawy o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej (tekst jednolity Dz.U. z 2018 roku, poz. 362), art. 175 ustawy z dnia 10 maja 2018 roku o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2018 roku, poz.1000) w związku z art. 23 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych (tekst jednolity Dz.U. z 2016 roku, poz.922 ze zmianami) oraz art. 6 ust. 1 lit. e Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz.U.U.E.L.2016.119.1).

Uzasadnienie

W dniu 27 czerwca 2018 roku wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi uchwała Nr XLIV/478/18 Rady Gminy Szczerców z dnia 21 czerwca 2018 r. w sprawie przyjęcia

Programu wsparcia budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego na terenie Gminy Szczerców w latach 2018 – 2019 wraz z Regulaminem udzielania dofinansowania do kosztów inwestycji z zakresu budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego w roku 2018 – 2019. Powyższa uchwała była przedmiotem obrad Kolegium Izby w dniu 19 lipca 2018 roku. W posiedzeniu Kolegium uczestniczył przedstawiciel Gminy.

Zgodnie z art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska, finansowanie ochrony środowiska i gospodarki wodnej, o którym mowa w ust. 1 i 2, może polegać na udzielaniu dotacji celowej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych z budżetu gminy lub budżetu powiatu na finansowanie lub dofinansowanie kosztów inwestycji:

- 1) podmiotów niezaliczonych do sektora finansów publicznych, w szczególności: a) osób fizycznych, b) wspólnot mieszkaniowych, c) osób prawnych, d) przedsiębiorców;
- 2) jednostek sektora finansów publicznych będących gminnymi lub powiatowymi osobami prawnymi.

Na podstawie ust. 5 tego art. 403, zasady udzielania dotacji celowej, o której mowa w ust. 4, obejmujące w szczególności kryteria wyboru inwestycji do finansowania lub dofinansowania oraz tryb postępowania w sprawie udzielania dotacji i sposób jej rozliczania określa odpowiednio rada gminy albo rada powiatu w drodze uchwały. Zgodnie z ust. 6 art. 403, udzielenie dotacji celowej, o której mowa w ust. 4, następuje na podstawie umowy zawartej przez gminę lub powiat z podmiotami określonymi w ust. 4. W przypadku gdy dotacja stanowi pomoc publiczną lub pomoc de minimis jej udzielenie następuje z uwzględnieniem warunków dopuszczalności tej pomocy określonych w przepisach prawa Unii Europejskiej.

Na podstawie § 1 ust. 3 załącznika do uchwały, stanowiącego „Regulamin udzielania dofinansowania do kosztów inwestycji z zakresu budowy podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego w latach 2018 – 2019” ustalono, że dofinansowanie mogą uzyskać osoby fizyczne będące właścicielami nieruchomości lub posiadające prawo do dysponowania podłączonymi nieruchomościami. W świetle § 1 ust. 4 pkt 3 tego załącznika, nieruchomość na której będzie realizowane zadanie „może być wykorzystana na potrzeby działalności gospodarczej i/lub rolniczej pod warunkiem, że podstawową funkcją budynku są cele mieszkalne, bytowo-socjalne”.

Analizując powyższe, Kolegium zważyło, co następuje:

W świetle Rozporządzenia Komisji (UE) Nr 1407/2013 z dnia 18 grudnia 2013 roku w sprawie stosowania art. 107 i 108 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do pomocy de minimis „do celów reguł konkurencji określonych w Traktacie przedsiębiorstwem jest każda jednostka wykonująca działalność gospodarczą niezależnie od jej formy prawnej i sposobu finansowania”. Wobec tego zakresem tego Rozporządzenia są objęte także osoby fizyczne, o których mowa w § 1 ust. 3 załącznika do uchwały, wykonujące działalność gospodarczą. W tej sytuacji, udzielenie pomocy de minimis tym podmiotom następuje z uwzględnieniem warunków dopuszczalności tej pomocy, określonych w przepisach prawa Unii Europejskiej, co wynika z art. 403 ust. 6 ustawy Prawo ochrony środowiska. Na podstawie art. 7 ust. 3 i ust. 3a ustawy o

postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej, projekt programu pomocowego, przewidujący udzielanie pomocy de minimis podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, a projekt programu pomocowego przewidujący udzielanie pomocy de minimis w rolnictwie lub rybołówstwie podlega zgłoszeniu ministrowi właściwemu do spraw rolnictwa. Gmina nie wypełniła obowiązku w tym zakresie.

W § 2 ust. 1 załącznika do uchwały, Rada Gminy uzależniła wysokość dofinansowania od kwoty kosztów kwalifikowanych, a w ust. 2 § 2 postanowiła, że „na koszt kwalifikowany realizowanego zadania składają się koszty poniesione po dniu złożenia wniosku”. Według art. 403 ust. 4 ustawy Prawo ochrony środowiska, finansowanie ochrony środowiska i gospodarki wodnej może polegać na udzielaniu dotacji celowej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych na finansowanie lub dofinansowanie kosztów inwestycji. Udzielenie dotacji celowej, w świetle art. 403 ust. 6 tej ustawy, następuje na podstawie umowy zawartej przez Gminę z beneficjentem tej pomocy. Zakres tej umowy określa art. 250 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2017 roku, poz. 2077 ze zmianami), w szczególności: 1) wysokość dotacji, cel lub opis zakresu rzeczowego zadania, na którego realizację są przekazywane środki dotacji; 2) termin wykorzystania dotacji, nie dłuższy niż do dnia 31 grudnia danego roku budżetowego; 3) termin i sposób rozliczenia udzielonej dotacji oraz termin zwrotu niewykorzystanej części dotacji celowej. W ocenie Kolegium Izby na koszt kwalifikowany zadania, realizowanego z udziałem dofinansowania w formie dotacji celowej, winny składać się koszty poniesione po zawarciu umowy, a nie „po dniu złożenia wniosku”.

W §3 ust. 6 załącznika do uchwały postanowiono, że „rozpatrzenie wniosku może być uzależnione od złożenia przez Wnioskodawcę, w określonym przez Komisję terminie, dodatkowych informacji lub dokumentów”. W świetle art. 403 ust. 5 ustawy Prawo ochrony środowiska, zasady udzielania dotacji celowej, obejmujące w szczególności kryteria wyboru inwestycji do finansowania lub dofinansowania oraz tryb postępowania w sprawie udzielania dotacji i sposób jej rozliczania określa odpowiednio rada gminy albo rada powiatu w drodze uchwały. W tymże przepisie ustawodawca nie upoważnił organu stanowiącego do przekazania jakichkolwiek kompetencji w zakresie zasad i trybu udzielania dotacji. Zatem postanowienie Rady Gminy zawarte w §3 ust. 6 załącznika do uchwały, przekazujące Komisji rozpatrującej wnioski uprawnienie do żądania „dodatkowych informacji lub dokumentów w określonym przez Komisję terminie” stoi w sprzeczności z art. 403 ust. 5 ustawy Prawo ochrony środowiska.

W załączniku Nr 1 dotyczącym wniosku o udzielenie dotacji celowej na dofinansowanie podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego z udziałem dofinansowania z Programu Priorytetowego z WFOŚi GW w Łodzi pn. „Wykonanie podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego” wprowadzono obowiązek złożenia przez beneficjenta oświadczenia: „wyrażam zgodę na przetwarzanie moich danych osobowych zgodnie z ustawą z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych w celu przeprowadzenia procedury udzielania i rozliczania dotacji celowej na wykonanie podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego”.

Dopuszczalność przetwarzania danych osobowych określa art. 23 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych. W świetle art. 175 ustawy z dnia 10 maja 2018 roku o ochronie danych osobowych m.in. przepis art. 23 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych zachował moc w odniesieniu do przetwarzania danych osobowych w celu rozpoznawania, zapobiegania, wykrywania i zwalczania czynów zabronionych, prowadzenia postępowań w sprawach dotyczących tych czynów oraz wykonywania orzeczeń w nich wydanych, kar porządkowych i środków przymusu w zakresie określonym w przepisach stanowiących podstawę działania służb i organów uprawnionych do realizacji zadań w tym zakresie.

Zgodność z prawem przetwarzania danych osobowych określa art. 6 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE. W świetle art. 6 ust. 1 lit.e tego Rozporządzenia przetwarzanie jest zgodne z prawem wyłącznie w przypadkach, gdy – i w takim zakresie, w jakim – spełniony jest co najmniej jeden z poniższych warunków – przetwarzanie jest niezbędne do wykonania zadania realizowanego w interesie publicznym lub w ramach sprawowania władzy publicznej powierzonej administratorowi.

W przedmiotowej sprawie, udzielenie dotacji celowej na wykonanie podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego należy ocenić w kontekście, czy dla realizacji tego celu niezbędne jest wyrażenie zgody na przetwarzanie danych osobowych. Zdaniem Kolegium Izby, nie występuje obowiązek składania oświadczenia w tym zakresie. Przepis art. 6 ust. 1 lit.e Rozporządzenia jest podstawą do przetwarzania danych osobowych w celu przeprowadzenia procedury udzielania i rozliczania dotacji celowej na wykonanie podłączeń budynków do zbiorczego systemu kanalizacyjnego. Wobec tego wymóg złożenia oświadczenia o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych stoi w sprzeczności z art. 175 ustawy z dnia 10 maja 2018 roku o ochronie danych osobowych w związku z art. 23 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku o ochronie danych osobowych oraz art. 6 ust. 1 lit. e Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE.

Biorąc pod uwagę dokonane ustalenia, Kolegium postanowiło, jak w sentencji.

Od uchwały Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi. Skargę wnosi się do Sądu za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi w terminie 30 dni od dnia doręczenia skarżącemu uchwały.

**Przewodniczący Kolegium
Prezes RIO w Łodzi**

Ryszard Paweł Krawczyk