

Uchwała Nr 14.199.2019
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Warszawie
z dnia 25 czerwca 2019 roku

w sprawie: orzeczenia nieważności w części Uchwały Nr VII/67/2019 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 23 maja 2019 r. w sprawie określenia metody ustalania opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi oraz ustalenia stawki opłaty

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 506) oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 561 ze zm.) –

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie uchwala, co następuje:

§ 1

Orzeka o nieważności w części *Uchwały Nr VII/67/2019 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 23 maja 2019 r. w sprawie określenia metody ustalania opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi oraz ustalenia stawki opłaty*, tj. w zakresie wyrazu „**brutto**” zawartego w § 2 ust. 1 i ust. 2 – z powodu istotnego naruszenia art. 6k ust. 1 pkt 1 i art. 6j ust. 1 pkt 1 w związku z art. 6q ust. 1 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1454 ze zm.).

§ 2

Na niniejszą uchwałę służy Miastu Ostrów Mazowiecka skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem tutejszego Kolegium.

Uzasadnienie

W dniu 29 maja 2019 roku wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie *Uchwała Nr VII/67/2019 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 23 maja 2019 r. w sprawie określenia metody ustalania opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi oraz ustalenia stawki opłaty*.

Stosownie do art. 11 ust. 1 pkt 5 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych ww. uchwała podlega nadzorowi Izby.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie ustaliło i zważyło, co następuje.

W § 1 badanej uchwały Rada Miasta Ostrów Mazowiecka ustaliła, że „*Opłata za gospodarowanie odpadami komunalnymi na terenie Miasta Ostrów Mazowiecka*

powstającymi na zamieszkałych nieruchomościach stanowi iloczyn liczby mieszkańców zamieszkujących daną nieruchomość oraz stawki opłaty określonej w § 2”.

W § 2 przedmiotowej uchwały Rada Miasta uchwaliła:

„1. Stawka opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi zbieranymi i odbieranymi w sposób selektywny wynosi 13 złotych **brutto** miesięcznie.

2. Stawka opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi zbieranymi i odbieranymi w sposób nieselektywny wynosi 26 złotych **brutto** miesięcznie”.

W ocenie Kolegium użycie zwrotu „**brutto** miesięcznie” przy określaniu stawki opłaty może prowadzić do wniosku, iż od opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi naliczany jest podatek, bądź inna należność albo opłata stanowi bezpośrednią odpłatność za usługę. Natomiast zgodnie z art. 6q ust. 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach w sprawach dotyczących opłat za gospodarowanie odpadami komunalnymi stosuje się przepisy ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r.- Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2019r. poz. 900 z późn. zm.), co oznacza, że opłata za gospodarowanie odpadami komunalnymi jest pobierana na zasadzie podatku. Jest daniną publicznoprawną. O charakterze opłaty świadczy m.in. to, że obowiązek jej ponoszenia wynika z ustawy oraz to, że organem uprawnionym do jej pobierania jest organ publicznoprawny – czyli gmina. Opłata za gospodarowanie odpadami komunalnymi jako opłata publicznoprawna pobierana przez gminę (występującą w tym przypadku jako organ, a nie jako podatnik) nie podlega przepisom ustaw dotyczących podatków, w tym podatku od towarów i usług. Opłata jest świadczeniem przymusowym i bezzwrotnym oderwanym od faktycznej ilości wytwarzanych odpadów.

Zatem Rada Miasta nie była uprawniona na podstawie art. 6k ust. 1 pkt 1 i art. 6j ust. 1 pkt 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach do określenia stawki opłaty w taki sposób, ponieważ ww. przepisy, ani żadne inne, nie dają możliwości określenia tej stawki opłaty wraz z podatkiem czyli **brutto**. Ustawodawca posługuje się w ustawie terminami stawka oraz opłata, a nie terminami stawka netto czy też brutto.

Dlatego też Kolegium Izby badając przedmiotową uchwałę postanowiło wyeliminować z obrotu prawnego użyty dwukrotnie w § 2 wyraz „**brutto**”.

Na niedopuszczalność użycia wyrazu „brutto” Kolegium Izby wskazywało już w Uchwale Nr 1.4.2017 Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie z dnia 4 stycznia 2017 roku w sprawie uchwały Nr XXIX/200/2016 Rady Miasta Ostrow Mazowiecka z dnia 20 grudnia 2016 roku. Powtórzenie tego uregulowania w obecnej uchwale może świadczyć o tym, iż Rada Miasta w Ostrowi Mazowieckiej nie zna orzecznictwa organu nadzoru dotyczącego stanowionego przez Radę Miasta prawa miejscowego.

Mając powyższe na uwadze, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie orzekło jak w sentencji.

Przewodniczący
Wojciech Tarnowski