

Uchwała Nr 271/2020
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Lublinie
z dnia 8 września 2020 r.

w sprawie wszczęcia postępowania nadzorczego wobec części uchwały Rady Gminy Borki.

Na podstawie art. 61 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2020 r., poz. 256 z późn. zm.), w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r., poz. 713 z późn. zm.) i z art. 11 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2137) – Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Lublinie

uchwała, co następuje:

wszczyna się postępowanie nadzorcze w celu stwierdzenia nieważności § 5, § 11 ust. 5 pkt 2 i pkt 3, § 11 ust. 6 oraz § 13 uchwały Nr XXIX/142/2020 Rady Gminy Borki z dnia 20 sierpnia 2020 r. w sprawie wprowadzenia zwolnień od podatku od nieruchomości dla przedsiębiorców tworzących nowe miejsca pracy w ramach pomocy de minimis, z powodu istotnego naruszenia art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1170 z późn. zm.) oraz art. 53 ust. 1 w związku z art. 47 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (t.j. Dz. z 2017 r., poz. 201 z późn. zm.).

UZASADNIENIE

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Lublinie, po zbadaniu doręczonej 28 sierpnia 2020 r. uchwały Rady Gminy Borki, o której mowa w sentencji, uznało, że została ona podjęta z istotnym naruszeniem prawa.

Rada Gminy Borki, działając na podstawie art. 7 ust. 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1170 z późn. zm.), wprowadziła zwolnienie z podatku od nieruchomości budowli i budynków lub ich części oraz gruntów zajętych na prowadzenie działalności gospodarczej, za każde utworzenie przez przedsiębiorcę nowego miejsca pracy. Zwolnienie stanowi pomoc de minimis, a jej udzielanie następuje z uwzględnieniem i na warunkach rozporządzenia Komisji (UE) Nr 1407/2013 z dnia 18 grudnia 2013 r. w sprawie stosowania art. 107 i 108 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej do pomocy de minimis (Dz. Urz. UE L 352 z dnia 24.12.2013 r.) oraz polskich przepisów dotyczących pomocy de minimis (§ 8 ust. 1 i ust. 3 uchwały).

W ocenie Kolegium RIO zawarte w § 5, § 11 ust. 5 pkt 2 i pkt 3, § 11 ust. 6 oraz § 13 uchwały regulacje pozostają w sprzeczności z przepisami ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1170 z późn. zm.) oraz ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (t.j. Dz. z 2017 r., poz. 201 z późn. zm.) i uzasadniają wszczęcie postępowania nadzorczego.

W § 5 uchwały Rada uwarunkowała udzielenie pomocy od usytuowania głównej siedziby zakładu pracy podatnika będącego przedsiębiorcą na terenie gminy Borki, a w § 13 uchwały postanowiła, że adresatami pomocy są przedsiębiorcy prowadzący działalność gospodarczą z siedzibą na terenie gminy Borki. Wymóg dotyczący usytuowania siedziby przedsiębiorcy na terenie gminy stanowi podmiotowe różnicowanie podatników uprawnionych do korzystania ze zwolnienia, podczas gdy rada jest uprawniona wyłącznie do ustanawiania zwolnień przedmiotowych i wykracza poza wskazany wyżej przepis delegacyjny art. 7 ust. 3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, który nie daje radzie prawa do wprowadzania ograniczeń terytorialnych w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej.

W § 11 ust. 5 kwestionowanej uchwały organ postanowił, że przedsiębiorca korzystający z pomocy „traci do niej prawo za cały okres jeżeli: (...) 2) przedłożył nieprawdziwe dane i informacje, o których mowa w § 9; 3) nie przekazał organowi podatkowemu dokumentów i informacji, o których mowa w § 11 ust. 1”. Regulacje te wykraczają poza delegację ustawową zawartą w art. 7 ust. 3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych. Regulacje dotyczące weryfikacji prawa do zwolnienia zawierają przepisy ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa i ustawy z dnia 30 kwietnia 2004 r. o postępowaniu w sprawach dotyczących pomocy publicznej (t.j. Dz. U. z 2020 r., poz. 708). Nie przewidują one jednak utraty prawa do zwolnienia w przypadku nie przekazania wymaganych dokumentów bądź zawarcia w nich nieprawidłowych danych.

Z kolei ustalony w § 11 ust. 6 uchwały obowiązek przedsiębiorcy, który utracił prawo do zwolnienia, do zapłaty należnego podatku wraz z odsetkami za zwłokę od zaległości podatkowych jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2012 r. poz. 749 z późn. zm.). Z przepisów tej ustawy nie wynika obowiązek zwrotu zwolnienia, lecz wynika obowiązek ustalenia (wraz ze wskazaniem terminu płatności) bądź określenia prawidłowej wysokości zobowiązania podatkowego. W odniesieniu do podatników będących osobami fizycznymi, dla których zobowiązanie podatkowe powstaje z chwilą doręczenia decyzji ustalającej wysokość podatku (art. 21 § 1 pkt 2 Ordynacji podatkowej) termin płatności wynosi - zgodnie z art. 47 § 1 Ordynacji podatkowej - 14 dni od dnia doręczenia decyzji. Naliczenie odsetek za zwłokę może więc nastąpić dopiero w przypadku niezapłacenia podatku w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji wymiarowej. Natomiast podatnicy będący osobami prawnymi, w sytuacji utraty prawa do korzystania ze zwolnienia, są zobowiązani do złożenia korekty deklaracji, a podatek wykazany w deklaracji jest podatkiem do zapłaty (art. 21 § 1 pkt 1 i § 2 Ordynacji podatkowej). Niezapłacenie podatku w terminie skutkuje powstaniem zaległości podatkowej, od której naliczane są odsetki za zwłokę (art. 53 § 1 Ordynacji podatkowej).

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Lublinie informuje, że w toku postępowania nadzorczego Rada Gminy Borki, w terminie do 24 września 2020 r., może złożyć na piśmie stosowne wyjaśnienie, bądź dodatkowe informacje, mające istotne znaczenie dla sprawy, może też – uznając przytoczone wyżej racje prawne – dostosować kwestionowaną uchwałę do przepisów prawa.

25 września 2020 r. o godz. 9:45 odbędzie się posiedzenie Kolegium RIO, na którym będzie rozpatrywana sprawa stwierdzenia nieważności uchwały Rady Gminy Borki, o której mowa w sentencji. Na podstawie art. 15 zxx oraz art. 15 zzz ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem

COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, posiedzenie to odbędzie się z wykorzystaniem środków porozumiewania się na odległość przy użyciu środków komunikacji elektronicznej (tryb zdalny). Informujemy, że upoważniony przedstawiciel Rady Gminy może wziąć udział w tym posiedzeniu, po uprzednim zgłoszeniu takiej gotowości. Kwestie techniczne związane z ewentualnym udostępnieniem możliwości wzięcia udziału w posiedzeniu Kolegium należy uzgodnić telefonicznie z pracownikiem Izby – p. Andrzejem Kowalskim (nr telefonu 665-602-468). Przebieg posiedzenia będzie utrwalany za pomocą urządzeń rejestrujących obraz i dźwięk.

Wykonanie uchwały powierza się prezesowi Regionalnej Izby Obrachunkowej w Lublinie.

Otrzymują:

1. Rada Gminy Borki,
2. Wójt Gminy Borki.