

**UCHWAŁA NR XXIII/170/12
RADY GMINY GRÓDEK**

z dnia 28 sierpnia 2012 r.

w sprawie skargi na działalność Kierownika Komunalnego Zakładu Budżetowego w Gródku w zakresie rozliczeń kosztów mediów dla Wspólnoty Mieszkaniowej przy ul. Południowej 4 w Gródku

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591, 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271, Nr 214, poz. 1806, 2003 r. Nr 80, poz. 717, Nr 162, poz. 1568, 2004 r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203, 2005 r. Nr 172, poz. 1441, Nr 175, poz. 1457, 2006 r. Nr 17, poz. 128, Nr 181, poz. 1337, 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974, Nr 173, poz. 1218, 2008 r. Nr 180, poz. 1111, Nr 223, poz. 1458, 2009 r. Nr 52, poz. 420, Nr 157, poz. 1241, 2010 r. Nr 28 poz. 142 i 146, Nr 40, poz. 230, Nr 106, poz. 675, 2011 r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777, Nr 149, poz. 887, Nr 217, poz. 1281, 2012 r. poz. 567), art. 229 pkt 3 i art. 238 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071, 2001 r. Nr 49, poz. 509, 2002 r. Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271, Nr 169, poz. 1387, 2003 r. Nr 130, poz. 1188, Nr 170, poz. 1660, 2004 r. Nr 162, poz. 1692, 2005 r. Nr 64, poz. 565, Nr 78, poz. 682, Nr 181, poz. 1524, 2008 r. Nr 229, poz. 1539, 2009 r. Nr 195, poz. 1501, Nr 216, poz. 1676, 2010 r. Nr 40, poz. 230, Nr 167, poz. 1131, Nr 182, poz. 1228, Nr 254, poz. 1700, 2011 r. Nr 6, poz. 18, Nr 34, poz. 173, Nr 106, poz. 622, Nr 186, poz. 1100) uchwala się, co następuje:

§ 1. Uznaje się skargę mieszkańców Wspólnoty Mieszkaniowej przy ul. Południowej 4 w Gródku na działalność Kierownika Komunalnego Zakładu Budżetowego w Gródku w zakresie rozliczeń kosztów mediów dla Wspólnoty za bezzasadną z przyczyn wskazanych w uzasadnieniu do niniejszej uchwały.

§ 2. Upoważnia się Przewodniczącego Rady Gminy Gródek do zawiadomienia Skarżących o sposobie załatwienia skargi oraz pouczeniu o treści art. 239 kodeksu postępowania administracyjnego.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy

Wieczysław Gościk

UZASADNIENIE

W dniu 28 czerwca 2012 r. do kancelarii Urzędu Gminy Gródek wpłynęła skarga mieszkańców Wspólnoty Mieszkaniowej przy ul. Południowej 4 w Gródku na działalność Kierownika Komunalnego Zakładu Budżetowego w Gródku w zakresie rozliczeń kosztów mediów dla Wspólnoty, zwana dalej „skargą”.

W skardze Wspólnota Mieszkaniowa przy ul. Południowej 4 w Gródku zarzuca Kierownikowi Komunalnego Zakładu Budżetowego w Gródku niezgodne z obowiązującym prawem dokonywanie rozliczeń kosztów mediów dostarczanych przez Komunalny Zakład Budżetowy na rzecz mieszkańców Wspólnoty, a mianowicie:

- 1) naliczanie za okres: 01.09.2005 r. – 31.08.2008 r. niezgodnie z prawem podatku od towarów i usług (tzw. drugi podatek VAT) z tytułu centralnego ogrzewania, podwójnych opłat za podgrzewanie wody oraz zamianie podatku VAT na koszty podgrzania wody;
- 2) ignorowanie i nieprzestrzeganie Interpretacji Indywidualnej Ministra Finansów, reprezentowanego przez Dyrektora Izby Skarbowej w Bydgoszczy z dnia 5 lutego 2010 r., znak: ITPP1/443-1220/09/DM oraz wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku z dnia 13 października 2010 r., Sygn. akt I SA/Bk 236/10;
- 3) obciążenie Wspólnoty Mieszkaniowej przy ul. Południowej 4 kosztami zimnej wody, odprowadzania ścieków i energii elektrycznej, podczas gdy kosztami tymi powinni być obciążeni mieszkańcy bloku spółdzielczego przy ul. Południowej 6;
- 4) nieodprowadzenie do Urzędu Skarbowego podatku VAT naliczonego od kosztów centralnego ogrzewania dla Wspólnoty Mieszkaniowej przy ul. Południowej 4 za okres: 01.09.2005 r. – 31.08.2008 r. i za okres: wrzesień 2008 r. – grudzień 2011 r.

Stosownie do postanowień art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 1960 r. Nr 30, poz. 168 z późn. zm.), zwanej dalej „KPA”, jeżeli przepisy szczególne nie stanowią inaczej, organem właściwym do rozpatrzenia skargi dotyczącej zadań lub działalności kierowników gminnych jednostek organizacyjnych (za wyjątkiem spraw należących do zadań zleconych z zakresu administracji rządowej) - jest rada gminy.

Zgodnie z § 126 ust. 2 Statutu Gminy Gródek, stanowiącego załącznik do uchwały Nr IV/28/03 Rady Gminy Gródek z dnia 11 lutego 2003 r. (Dz. Urz. Woj. Podl. Nr 18, poz. 496, Nr 63, poz. 1315, 2005 r. Nr 190, poz. 2171, Nr 270, poz. 3171, 2006 r. Nr 291, poz. 2883) zarzuty podnoszone w skargach wstępnie bada odpowiednia merytorycznie Komisja Rady. Uchwałą Nr XXII/164/12 z dnia 27 lipca 2012 r. Rada Gminy Gródek zleciła zbadanie zarzutów podniesionych w skardze Komisji Rewizyjnej i jednocześnie wyznaczyła termin rozpatrzenia skargi do dnia 31 sierpnia 2012 r., o czym Skarżący zostali powiadomieni pismem z dnia 27 lipca 2012 r., znak: S.1510.4.2012.

Rada Gminy Gródek, po przeanalizowaniu zarzutów podniesionych w skardze w świetle obowiązującego stanu prawnego, w oparciu o przedłożoną przez Komisję Rewizyjną dokumentację z badania skargi, ustaliła co następuje:

Ad. 1) Zarząd Wspólnoty Mieszkaniowej przy ul. Południowej 4 w Gródku (zwanej dalej „Wspólnotą”) został powołany uchwałą z dnia 12 grudnia 2007 r. Wspólnota upoważniła zarząd do zawierania umów i reprezentowania interesów Wspólnoty. Przedmiotowa uchwała weszła w życie z dniem podjęcia i z mocą obowiązującą od dnia 1 lutego 2008 r. Jednocześnie Zarząd Wspólnoty został upoważniony do wyboru podmiotu, który miał administrować nieruchomością. Decyzją Zarządu, zarządcą wspólnoty został Komunalny Zakład Budżetowy w Gródku (zwany dalej „KZB”). Kierownik KZB, na podstawie udzielonych przez Zarząd pełnomocnictw, złożył wniosek o nadanie Wspólnocie numeru REGON oraz numeru NIP. Po uzyskaniu przez Wspólnotę numeru NIP, KZB jako sprzedawca energii cieplnej, rozpoczął od marca 2008 r. wystawianie na rzecz Wspólnoty faktur VAT. Natomiast mieszkańcy Wspólnoty regulowali należności na rzecz Wspólnoty na podstawie zawiadomień o opłatach wystawianych przez Wspólnotę. Wspólnota, administrowana wówczas przez KZB, dokonywała rozliczeń wynikających z wystawionych na rzecz Wspólnoty faktur VAT za energię ciepłą na poszczególnych lokatorów, wyodrębniając koszt podgrzania wody i koszt centralnego ogrzewania.

Natomiast, w okresie poprzedzającym powstanie Wspólnoty, tj. do 1 marca 2008 r., faktury VAT za energię ciepłą nie były wystawiane. Opłaty z tego tytułu były wliczane do czynszu, którym KZB jako administrujący komunalnym zasobem mieszkaniowym, obciążał poszczególnych lokatorów.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2011 r. Nr 177, poz. 1054 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą”, opodatkowaniu podlega odpłatna dostawa towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju. Jak wynika z art. 7 ustawy, przez dostawę towarów rozumie się przeniesienie prawa do rozporządzania towarami jak właściciel (...). Stosownie do art. 8 ust. 1 ustawy, przez świadczenie usług należy rozumieć każde świadczenie na rzecz osoby fizycznej, osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej niemającej osobowości prawnej, które nie stanowi dostawy towarów w rozumieniu art. 7.

Przy ocenie charakteru świadczenia jako usług, jak stwierdził Wojewódzki Sąd Administracyjny w Białymstoku w wyroku z dnia 13 października 2010 r., Sygn. akt I SA/Bk 236/10, „...należy zwrócić uwagę również na to, że ustawa o VAT zalicza do usług każde świadczenie. W ten sposób podkreśla się powszechność opodatkowania. Tym samym, jeśli tylko mamy do czynienia ze świadczeniem, to na gruncie podatku VAT stanowi ono albo usługę, albo dostawę towarów. Odrębną kwestią jest faktyczne opodatkowanie tego świadczenia, co jest uzależnione między innymi od tego, czy ma ono charakter odpłatny i czy jest dokonywane przez podatnika. Należy też zwrócić uwagę, co wynika z konstrukcji podatku od towarów i usług i orzecznictwa ETS, że usługą jest tylko takie świadczenie, w przypadku którego istnieje bezpośredni konsument, odbiorca świadczenia odnoszący z niego korzyść (choćby potencjalną). Podatek od

towarów i usług obciąża bowiem konsumpcję, przy czym odbiorcą świadczenia musi być inny podmiot niż wykonujący usługę”.

Biorąc powyższe pod uwagę, KZB jako podmiot świadczący od marca 2008 r. na rzecz Wspólnoty sprzedaż energii ciepłej miał obowiązek opodatkować tę sprzedaż podatkiem VAT i rozliczyć należny podatek zgodnie z zasadami określonymi ustawą. Podczas badania skargi, Kierownik KZB przedłożył Komisji Rewizyjnej zestawienie VAT należnego za okres: marzec 2008 r. – grudzień 2011 r., w tym od sprzedaży energii ciepłej przez KZB na rzecz Wspólnoty, potwierdzające fakt rozliczenia z Urzędem Skarbowym podatku VAT należnego od sprzedaży energii ciepłej na podstawie faktur wystawionych na rzecz Wspólnoty.

- Ad. 2) Interpretacja Indywidualna Ministra Finansów, reprezentowanego przez Dyrektora Izby Skarbowej w Bydgoszczy z dnia 5 lutego 2010 r., znak: ITPP1/443-1220/09/DM oraz wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku z dnia 13 października 2010 r., Sygn. akt I SA/Bk 236/10, rozstrzygnęły kwestię sposobu obciążania kosztami mediów dostarczanych przez KZB na rzecz najemców lokali będących własnością Gminy Gródek, wchodzących w skład Wspólnoty. Zgodnie z orzeczeniem Sądu, usługę pomocniczą dostawy mediów KZB powinien zaliczyć w tym przypadku do usługi głównej – najmu. Z uwagi, iż przedmiotem najmu są lokale mieszkalne w sprawie ma zastosowanie zwolnienie od podatku VAT, o którym mowa w art. 43 ust. 1 pkt 1 ustawy.

Od 1 kwietnia 2009 r. administrowanie Wspólnotą przejął ZZN „WAM” Sp. z o.o. Oddział w Białymstoku. KZB dokonując sprzedaży energii ciepłej na rzecz Wspólnoty wystawia faktury VAT. Administrator Wspólnoty, nie będącej podatnikiem VAT, dokonuje obciążenia kosztami mediów lokali gminnych administrowanych przez KZB na podstawie noty obciążeniowej w wysokości kosztów brutto. Do czasu wyżej powołanego rozstrzygnięcia, KZB jako podatnik VAT, obciążał najemców kwotami wskazanymi w notach doliczając podatek VAT. W związku z wyżej powołaną interpretacją, KZB dokonał korekty należności najemcom lokali komunalnych wchodzących w skład wspólnot mieszkaniowych, a nadpłaty wynikające z korekty VAT zaliczył na poczet przyszłych opłat. Podczas badania skargi Kierownik KZB przedłożył Komisji Rewizyjnej zestawienie korekty podatku VAT oraz odpis z należności najemców na poczet przyszłych opłat.

- Ad. 3) KZB nie dokonywał rozliczeń energii elektrycznej na rzecz Wspólnoty. Energia elektryczna dla Wspólnoty jest dostarczana przez PGE Zakład Energetyczny S.A. na podstawie umowy zawartej przez Wspólnotę z dostawcą energii.

Natomiast kwestię kosztów dostawy zimnej wody i odprowadzania ścieków w związku z węzłem cieplnym zlokalizowanym w budynku Wspólnoty, który obsługuje budynek Wspólnoty (Nr 4) i budynek Nr 6 przy ul. Południowej

reguluje porozumienie zawarte w dniu 3 listopada 2011 r. pomiędzy Wspólnotą a Spółdzielnią Mieszkaniową w Michałowie. Zgodnie z wyżej powołanym porozumieniem rozliczenia kosztów mediów, przypadających na Wspólnotę i mieszkańców bloku spółdzielczego przy ul. Południowej 6 dokonuje Wspólnota.

- Ad. 4) Na podstawie ewidencji VAT ustalono, iż począwszy od okresu obciążania Wspólnoty kosztami energii cieplnej na podstawie faktur VAT, tj. od marca 2008 r., KZB dokonuje rozliczenia podatku VAT należnego z tego tytułu, zgodnie z zasadami określonymi ustawą.

Z uwagi na powyższe ustalenia, Rada Gminy Gródek uznała skargę za bezzasadną.