

**Uchwała nr 9/2015**  
**Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu**  
**z dnia 4 lutego 2015 r.**

**w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały nr 4/XXI/2014 Zgromadzenia Wałbrzyskiego**  
**Związku Wodociągów i Kanalizacji z dnia 30 grudnia 2014 r. w sprawie emisji**  
**obligacji przychodowych Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji**

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2012 r. poz. 1113 i z 2013 r. poz. 1646) oraz art. 99 ust. 1a w związku z art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2013 r. poz. 594, z późn. zm.), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu

**stwierdza nieważność**

uchwały nr 4/XXI/2014 Zgromadzenia Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji z dnia 30 grudnia 2014 r. w sprawie emisji obligacji przychodowych Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji — z powodu istotnego naruszenia art. 23a ust. 1 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o obligacjach (Dz.U. z 2014 r. poz. 730).

**Uzasadnienie**

Uchwała nr 4/XXI/2014 Zgromadzenia Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji z dnia 30 grudnia 2014 r. w sprawie emisji obligacji przychodowych Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu — Ze-  
społu w Wałbrzychu — 7 stycznia 2015 roku.

Badaną uchwałą Zgromadzenie Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji, zwanego dalej Związkiem, zdecydowało o emisji obligacji przychodowych na łączną kwotę 107.000.000 zł (§ 1 ust. 1). W uchwale zawarto następujące postanowienia:

1) w § 2: „Środki pozyskane z emisji obligacji zostaną przeznaczone na spłatę wcześniej zaciągniętych zobowiązań z tytułu emisji papierów wartościowych oraz zaciągniętych pożyczek i kredytów.”;

2) w § 3 ust. 1: „Roszczenia obligatariuszy wobec Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji z tytułu obligacji zostaną zaspokojone z uzyskanych przez Związek przychodów pochodzących: a) z wpływów z tytułu sprzedaży wody i odbioru ścieków, b) ze sprzedaży majątku Emitenta z zastrzeżeniem art. 23a ust. 7 ustawy z dnia 29 czerwca 1995 r. o obligacjach.”;

3) w § 3 ust. 2: „Obligatariuszom przysługuje prawo pierwszeństwa do zaspokojenia swoich roszczeń przed innymi wierzycielami Emitenta z całości przychodów, o których mowa w ust. 1.”;

4) w § 3 ust. 3: „Przychody, o których mowa w ust. 1 lit. a) ustalone zostaną jako suma pieniężna określona w każdym roku na poziomie średniej wartości z ostatnich 12 miesięcy i pomnożona przez planowaną cenę wody i ścieków.”.

Oceniając zgodność z prawem przedmiotowej uchwały, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu stwierdziło, co następuje:

Zasady emisji, zbywania, nabywania i wykupu obligacji określa ustawa z dnia 29 czerwca 1995 r. o obligacjach (Dz.U. z 2014 r. poz. 730), zwana dalej „u.o.”. Stosownie do treści art. 23a ust. 1 u.o. obligacje przychodowe mogą przyznawać obligatariuszowi prawo do zaspokojenia swoich roszczeń z pierwszeństwem przed innymi wierzycielami emitenta: z całości albo z części przychodów lub z całości albo części majątku przedsięwzięć, które zostały sfinansowane ze środków uzyskanych z emisji obligacji, lub z całości albo z części przychodów z innych przedsięwzięć

określonych przez emitenta. Zgodnie z art. 23a ust. 3 u.o. uchwała o emisji obligacji przychodowych powinna określać rodzaj i cel przedsięwzięcia, sposób obliczania przychodów z tego przedsięwzięcia oraz wskazywać, do jakiej części przychodów z przedsięwzięcia lub majątku z przedsięwzięcia obligatariuszom służy prawo pierwszeństwa do zaspokajania swoich roszczeń przed innymi wierzycielami.

Ustawa o obligacjach nie zawiera definicji legalnej przedsięwzięcia, ale w świetle przytoczonych regulacji ustawy, przedsięwzięcie, które ma zostać sfinansowane ze środków pochodzących z emisji obligacji przychodowych, winno generować przychody bądź przychody takie winny powstawać z majątku sfinansowanego ze środków uzyskanych z emisji obligacji przychodowych. Podobnie w tej sprawie wypowiedział się sąd administracyjny: „obligacjami przychodowymi są obligacje, których obsługa i wykup finansowane są wyłącznie z przychodów generowanych przez sfinansowany z ich emisji projekt inwestycyjny lub przez określoną grupę innych obiektów, albo z innych wpływów emitenta o charakterze niedochodowym. [...] Wyróżnienie obligacji przychodowych wynika z klasyfikacji obligacji jako zobowiązań spłacanych z całości dochodów ogólnych emitenta (zgodnie z regułą, że za zobowiązania wynikające z obligacji emitent odpowiada całym swoim majątkiem) albo z przychodów uzyskiwanych z przedsięwzięcia finansowanego środkami pochodzącymi z emisji obligacji” (wyrok z dnia 1 czerwca 2011 r., sygn. akt II SA/Go 240/11).

Określony w badanej uchwale cel emisji obligacji przychodowych jako „spłata wcześniej zaciągniętych zobowiązań z tytułu emisji papierów wartościowych oraz zaciągniętych pożyczek i kredytów” nie wypełnia wymogu przedsięwzięcia określonego w art. 23a ust. 3 u.o., nie dotyczy bowiem finansowania przedsięwzięcia generującego przychody lub finansowania „majątku z przedsięwzięcia” generującego przychody.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu wskazuje, że zgodnie z art. 23b ust. 7 u.o. tylko środków pochodzących z określonego jako cel emisji obligacji przedsięwzięcia, wpływających na rachunek bankowy przeznaczony wyłącznie do gromadzenia i dokonywania wypłat dla zaspokojenia roszczeń emitenta nie uwzględnia się przy ustalaniu ograniczeń zadłużenia jednostek samorządu terytorialnego, o których mowa w art. 243 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2013 r. poz. 885, z późn. zm.). Stąd obowiązek emitenta określenia w uchwale o emisji obligacji celu przedsięwzięcia oraz sposobu obliczania przypadających z niego przychodów.

Biorąc powyższe pod uwagę, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu orzekło jak w sentencji uchwały.

Na niniejszą uchwałę Zgromadzeniu Wałbrzyskiego Związku Wodociągów i Kanalizacji przysługuje skarga, którą wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Świętego Mikołaja 78/79, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu, w terminie 30 dni od daty doręczenia uchwały.

Przewodnicząca Kolegium  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
we Wrocławiu

Lucyna Hanus