

Uchwała Nr 4.70.2018
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Warszawie
z dnia 13 lutego 2018 roku

w sprawie: orzeczenia nieważności w części Uchwały Nr I/3/2018 Rady Gminy Radzanów z dnia 29 stycznia 2018 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego lub osoby fizyczne na terenie Gminy Radzanów, a także trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz.U. z 2017 r., poz. 1875 ze zm.) oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jedn. Dz.U. z 2016r., poz.561) -

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie uchwała, co następuje:

§ 1.

Orzeka o nieważności w części Uchwały Nr I/3/2018 Rady Gminy Radzanów z dnia 29 stycznia 2018 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego lub osoby fizyczne na terenie Gminy Radzanów, a także trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania tj. w zakresie:

- **§ 5, § 6 ust. 1** w zakresie wyrażenia „o której mowa w §5” oraz **w tytule uchwały** w zakresie wyrażenia „i zakresu”, **§ 8 ust. 3** w zakresie wyrażenia „wydania wniosków pokontrolnych oraz “ **§ 8 ust. 5, pkt 5 w Załączniku Nr 1** „5. Nazwa banku i numer rachunku bankowego, na który ma być przekazywana dotacja” oraz **Załącznika Nr 2 w zakresie zdania** „ Numer rachunku bankowego na który ma zostać przekazana dotacja” z powodu istotnego naruszenia art. 34 ust. 1, art. 36, art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 27 października 2017 r. o finansowaniu zadań oświatowych (Dz.U. z 2017 r., poz.2203) oraz § 134, § 135 w związku z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (t.j. Dz.U. z 2016 r., poz.283).

§ 2.

Na niniejszą uchwałę służy Gminie Radzanów skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty jej doręczenia za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie.

Uzasadnienie

Uchwała Nr I/3/2018 Rady Gminy Radzanów z dnia 29 stycznia 2018r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego lub osoby fizyczne na terenie Gminy Radzanów, a także trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania została doręczona Regionalnej Izbie Obrachunkowej w Warszawie w dniu 7 lutego 2018 r.

Zgodnie z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych powyższa uchwała podlega nadzorowi Izby.

Badając przedmiotową uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie ustaliło i zważyło, co następuje:

- W § 5 uchwały Rada Gminy postanowiła następująco: „W niepublicznym przedszkolu lub innej formie wychowania przedszkolnego Wójt Gminy Radzanów może przeprowadzać kontrolę dotyczącą:

1. Zgodności danych wykazanych we wniosku o udzielenie dotacji, liczby uczniów wykazanych w miesięcznych informacjach oraz rozliczeniu dotacji, o którym mowa w § 4 ust. 1 i 2 ze stanem faktycznym.
2. Prawidłowości wykorzystania dotacji, zgodnie z jej przeznaczeniem określonym w art. 35 ustawy z dnia 27 października 2017 r. o finansowaniu zdań oświatowych”.

Tym samym Rada Gminy ustaliła i zmodyfikowała zakres kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji, który został już określony przez ustawodawcę w art. 36 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych. Tymczasem stosownie do art. 38 ust. 1 ww. ustawy Rada Gminy, podejmując przedmiotową uchwałę, powinna była ustalić tryb udzielania i rozliczania dotacji oraz tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania. Zdaniem organu nadzoru uchwała Rady nie powinna regulować jeszcze raz tego, co zostało już zamieszczone w ustawie i modyfikować przepisów ustawowych. Pogląd ten podzielił Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 25 marca 2003 r., sygn. akt II SA/Wr 2572/02, który orzekł, że narusza powszechnie obowiązujący porządek prawny w stopniu istotnym nie tylko regulowanie przez gminę jeszcze raz tego co zostało już zamieszczone w źródłach powszechnie obowiązującego prawa lecz także modyfikowanie przepisu ustawowego przez akt wykonawczy niższego rzędu, co możliwe jest tylko w przepisach wyraźnie przewidzianego upoważnienia ustawowego. Ponadto w ocenie Kolegium Izby Rada Gminy podejmując badaną uchwałę powinna działać na podstawie i w granicach upoważnienia ustawowego, co w sposób jednoznaczny wynika z przepisów § 134, § 135 w zw. z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 roku w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 283).

Kolegium Izby uznało, iż w związku z orzeczeniem nieważności § 5 uchwały należało orzec także o nieważności § 6 ust. 1 uchwały w zakresie wyrażenia odsyłającego do

§ 5 tj. „o której mowa w § 5” oraz występującego w tytule uchwały wyrażenia „i zakresu”.

- W §8 ust. 3 uchwały Rada Gminy postanowiła, iż „Odmowa podpisania protokołu nie wstrzymuje wydania wniosków pokontrolnych oraz dochodzenia zwrotu dotacji”, natomiast w ust. 5 tego paragrafu, iż „Organ prowadzący niepubliczne przedszkole lub inną formę wychowania przedszkolnego składa w formie pisemnej, w terminie określonym w wystąpieniu pokontrolnym, nie krótszym niż 14 dni, informację do Wójta Gminy Radzanów o sposobie realizacji wniosków zawartych w wystąpieniu pokontrolnym”.

W ocenie Kolegium Izby powyższe ustalenia dotyczące możliwości wydawania wniosków pokontrolnych i jednocześnie zobowiązujące organ prowadzący do informowania Wójta Gminy o sposobie ich realizacji nie mieszczą się w delegacji określonej dla Rady w przepisie art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Także żaden inny przepis tej ustawy nie daje uprawnień organom jednostek samorządu terytorialnego do podejmowania tego typu działań w stosunku do niepublicznych jednostek oświatowych. Organ dotujący na podstawie ustaleń kontroli może jedynie wszcząć postępowanie w sprawie zwrotu dotacji w trybie art. 61 ust. 1 pkt. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t.j. Dz.U. z 2017 roku, poz.2077).

Wobec powyższego należało orzec nieważność zapisu § 8 ust. 3 uchwały w części dotyczącej zapisu „wydania wniosków pokontrolnych oraz”, a ust. 5 w całości.

- W pkt 5 Załącznika Nr 1 do badanej uchwały pn. „Wniosek o udzielenie dotacji na rok...” zamieszczono zapis „Nazwa banku i numeru rachunku bankowego na który ma być przekazywana dotacja”, z kolei w Załączniku Nr 2 pn. „Informacja o miesięcznej liczbie uczniów na miesiąc... ..r.” zamieszczono zdanie „Numer rachunku bankowego na który ma zostać przekazana dotacja”. W § 3 ust. 3 przedmiotowej uchwały w odniesieniu do Załącznika nr 2 postanowiono wprawdzie iż „Dotacja przekazywana będzie na rachunek bankowy niepublicznego przedszkola lub innej formy wychowania przedszkolnego wskazany w informacji miesięcznej”, jednakże w odniesieniu do Załącznika Nr 1 uchwała takiego zapisu już nie zawiera.

W związku z powyższym w ocenie Kolegium Izby ww. zapisy zawarte w Załącznikach Nr 1 i 2 pozwalają na podanie nazwy i numeru innego rachunku bankowego niż rachunek bankowy przedszkola, innej formy wychowania przedszkolnego, przez co w istotny sposób naruszają przepis art. 34 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, zgodnie z którym „Dotacje o których mowa w art. 15-21, art. 25 ust. 1-4 i 8, art. 26 ust. 1, 2 i 8 oraz art. 28-30, są przekazywane na rachunek bankowy przedszkola, innej formy wychowania przedszkolnego (...).

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

Przewodnicząca
Posiedzenia Kolegium


Bożena Zych