

UCHWAŁA NR 15/2010
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W KIELCACH
z dnia 5 marca 2010 r.

**w sprawie stwierdzenia nieważności części uchwały Nr LIV/303/2010 Rady Gminy
w Piekoszowie**

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w składzie:

Przewodniczący: Henryk Rzepa - Prezes Izby

Członkowie: Stanisław Banasik, Wojciech Czerw, Monika Dębowska – Sołtyk - sprawozdawca,
Iwona Kudła, Ireneusz Piasecki.

na podstawie art. 18 ust. 1 w związku z art.11 ust 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (t.j. Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz. 577 z późn. zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.)

postanawia

stwierdzić nieważność części uchwały Nr LIV/303/2010 Rady Gminy w Piekoszowie z dnia 28 stycznia 2010 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy Piekoszków na prowadzenie szkół niepublicznych o uprawnieniach szkół publicznych, przedszkoli niepublicznych i niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania to jest:

1/ części § 5 uchwały Nr LIV/303/2010 o treści „z zastrzeżeniem § 2 ust. 4 załącznika do uchwały który wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2010 roku” z powodu naruszenia art. 4 ust. 1 w związku z art. 5 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (t.j. Dz. U. z 2007 r. Nr 68 poz. 449 ze zm.)

2/ § 2 ust 3 pkt 2 załącznika nr 1 do w/w uchwały z powodu braku podstaw prawnych do określenia wysokości dotacji w zależności od godzin pracy oddziałów przedszkolnych.

3/ § 2 ust. 5 załącznika nr 1 do badanej uchwały z powodu braku podstaw prawnych do regulowania matematycznego sposobu obliczania wysokości planowanych wydatków na jednego ucznia,

4/ § 3 ust 3 załącznika Nr 1 do uchwały z powodu naruszenia art. 90 ust 3 c ustawy o systemie

5/ § 5 ust. 5 pkt 2-5 załącznika nr 1 do w/w uchwały z powodu braku podstawy prawnej do stanowienia przez Radę Gminy przepisów normujących wstrzymanie wypłat należnych dotacji

6/ W § 4 ust 4 załącznika Nr 1 do w/w uchwały z powodu wskazania podstawy prawnej nie obowiązującej od 1.01.2010 roku

Uzasadnienie

Uchwała Nr LIV/303/2010 Rady Gminy w Piekoszowie z dnia 28 stycznia 2010 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy Piekoszków na prowadzenie szkół niepublicznych o uprawnieniach szkół publicznych, przedszkoli niepublicznych i niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania doręczona została do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w dniu 5 lutego 2010 r. i na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz. 577 z późn. zm.) została objęta postępowaniem nadzorczym.

Badając wyżej wymienioną uchwałę Kolegium RIO w Kielcach ustaliło, że:

1/ W § 5 uchwały Nr LIV/303/2010 Rada Gminy w Piekoszowie postanowiła o wejściu tej uchwały w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia z zastrzeżeniem § 2 ust. 4 załącznika do uchwały, który wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2010 roku.

2/ W § 2 ust 3 pkt 2 załącznika nr 1 do badanej uchwały Rada Gminy ustaliła, że dotacje dla oddziałów przedszkolnych 5 – cio i 6 – cio godzinnych przysługują na każdego ucznia w wysokości odpowiednio 50 i 60 % kwoty określonej w § 2 ust 1 pkt 1 tj. dotacja przysługuje na każdego ucznia w wysokości 75% planowanych wydatków bieżących zapisanych w uchwale budżetowej wg stanu na początek roku budżetowego, ponoszonych w przedszkolach prowadzonych przez Gminę w przeliczeniu na jednego ucznia.

3/ W § 2 ust 5 załącznika nr 1 do uchwały Rada Gminy w Piekoszowie dokonała zapisu zmierzającego do uregulowania matematycznego sposobu obliczania wysokości planowanych wydatków na jednego ucznia, wskazując iż wysokość planowanych wydatków w przeliczeniu na jednego ucznia stanowi iloraz planowanych wydatków bieżących oraz planowanej liczby uczniów.

4/ W § 3 ust 3 załącznika nr 1 do uchwały zapisano że na uzasadniony wniosek osoby prowadzącej niepubliczne gimnazjum, niepubliczną szkołę podstawową, niepubliczne przedszkole, inną formę wychowania przedszkolnego Wójt Gminy może wyrazić zgodę na przekazanie przyznanej dotacji

w innych częściach i innych terminach niż zostało to określone w art. 90 ust 3 c ustawy o systemie oświaty.

5/ W załączniku nr 1 do w/w uchwały w § 5 ust. 5 pkt. 2-5 Rada Gminy w Piekoszowie postanowiła o wstrzymaniu wypłat dotacji w sytuacji:

- niewywiązywania się z obowiązku rozliczenia otrzymanych dotacji w terminach o których mowa w § 4 ust. 2 niniejszego regulaminu , do czasu przedstawienia i zaakceptowania tego rozliczenia
- odmowy przedstawienia dodatkowych informacji, o których mowa w § 4 ust. 3 niniejszego regulaminu
- odmowy poddania się kontroli w terminie określonym przez Gminę Piekoszków
- nie doprowadzenia w wyznaczonym terminie do usunięcia stwierdzonych w czasie kontroli nieprawidłowości.

6/ w § 4 ust.4 załącznika nr 1 do uchwały wskazano podstawę prawną nie obowiązującej ustawy tj. art.144 i art.145 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 o finansach publicznych (Dz.U. Nr 249, poz.2104 z późn.zm.)

Odnosząc się do powyższych postanowień Rady Gminy Piekoszków zawartych w uchwale Nr LIV/303/2010 Kolegium RIO w Kielcach stwierdza co następuje.

Zgodnie z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty kompetencją organu stanowiącego j.s.t. jest ustalanie trybu udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a-3b w/w ustawy, oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystywania, z uwzględnieniem w szczególności podstawy obliczania dotacji, zakresu danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, oraz terminu i sposobu rozliczenia dotacji.

Wskazać należy w pierwszej kolejności, że uchwały podejmowane na podstawie art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty są aktami prawa miejscowego. Posiadają one bowiem cechę powszechnego obowiązywania na obszarze działania organów, które je ustanowiły. Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych akty normatywne, zawierające przepisy powszechnie obowiązujące, ogłaszane w dziennikach urzędowych wchodzi w życie po upływie czternastu dni od dnia ich ogłoszenia, chyba że dany akt normatywny określi termin dłuższy. Istnieje zgodnie z art. 5. w/w ustawy możliwość nadania aktowi normatywnemu wstecznej mocy obowiązującej, jeżeli zasady demokratycznego państwa prawnego nie stoją temu na przeszkodzie jednakże możliwość ta odnosi się do wejścia w życie całego aktu normatywnego a nie jedynie jego części. W sytuacji, gdy Rada Gminy w Piekoszowie zgodnie z § 5 uchwały Nr LIV/303/2010 wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia nadawanie wstecznej mocy obowiązującej części tej uchwały narusza zdaniem Kolegium art. 4 ust. 1 w związku z art. 5 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych.

W zakresie zapisu § 2 ust 3 pkt 2 załącznika do poddanej badaniu uchwały Kolegium stwierdza że brak jest podstaw prawnych do dokonywania przez organ stanowiący zapisów wprowadzających proporcjonalność kwoty dotacji w stosunku do dziennej liczby godzin pracy oddziałów przedszkolnych.

Podobnie brak jest podstaw prawnych do dokonania w uchwale przez organ stanowiący j.s.t. uregulowania matematycznego sposobu wyliczania wysokości planowanych wydatków w przeliczeniu na jednego ucznia do której to regulacji doszło w § 2 ust 5 uchwały.

W związku z postanowieniami § 2 ust. 5 i § 3 ust 3 oraz § 5 ust. 5 pkt. 2-5 załącznika nr 1 do w/w uchwały Kolegium stwierdza, że kompetencja organu stanowiącego j.s.t. określona w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty sprowadza się w zasadzie do kwestii technicznych. Przez "tryb udzielania" dotacji należy rozumieć przede wszystkim wymagania formalne, jakie powinny spełnić podmioty ubiegające się o dotację. W szczególności chodzi o określenie przez organ stanowiący zakresu danych, które zawarte powinny być we wniosku o udzielenie dotacji, organu do którego wnioski ten powinien być skierowany, trybu jego załatwienia oraz terminów przekazywania dotacji uwzględniających w szczególności wymogi art. 90 ust. 3c w/w ustawy. Z kolei umocowanie do ustalenia trybu i zakresu kontroli prawidłowości wykorzystywania dotacji wiąże się ściśle z realizacją celu na jaki mogą być wykorzystywane dotacje. Cel ten określony jest w art. 90 ust. 3d w/w ustawy. Należy w tym miejscu podkreślić, że dotacje, o których mowa w art. 90 ust. 1 -3a ustawy o systemie oświaty mają charakter obligatoryjny i przysługują wskazanym w tych przepisach podmiotom.

W badanej przez Kolegium uchwale Rada Gminy w Piekoszowie określiła tryb udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy Piekoszków na prowadzenie szkół niepublicznych o uprawnieniach szkół publicznych, przedszkoli niepublicznych i niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystania czyniąc to jednakże - co do części swoich postanowień dotyczących § 3 ust. 3 i § 5 ust. 5 pkt. 2-5 załącznika nr 1 do w/w uchwały - z naruszeniem prawa, natomiast w zakresie § 2 ust 3 pkt 2 i ust 5 bez podstaw prawnych.

Zawarcie w § 3 ust. 3 załącznika do uchwały uprawnienia dla Wójta Gminy do dokonania na uzasadniony wniosek osoby prowadzącej niepubliczne gimnazjum, niepubliczną szkołę podstawową, niepubliczne przedszkole, inną formę wychowania przedszkolnego do wyrażenia zgody na przekazanie przyznanej dotacji w innych częściach i innych terminach niż zostało to określone w art. 90 ust 3 c ustawy o systemie oświaty, narusza wskazany art. zgodnie z którym dotacje są przekazywane w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki.

Odnosnie postanowień w zakresie § 5 ust. 5 pkt. 2-5 załącznika nr 1 do w/w uchwały wskazać należy na wyrok WSA w Kielcach sygn. II SA/Ke 665/09 z dnia 14.12.2009 r. odnoszący się także do kwestii postanowień normujących wstrzymanie dotacji. Z uzasadnienia tego wyroku w zakresie rozpatrywanej przez Sąd powyższej kwestii wynika, że brak jest umocowania dla organów

stanowiących do stanowienia o wstrzymywaniu dotacji i kwestie te w ogóle nie mogą być regulowane przepisami prawa miejscowego. Także w ustawach nie jest unormowana instytucja wstrzymywania dotacji. Z uwagi na powyższe w zakresie § 5 ust. 5 pkt. 2-5 załącznika nr 1 do w/w uchwały Kolegium RIO w Kielcach orzekło jak w sentencji.

Nadto Kolegium wskazuje, że treści § 4 ust. 4 przedmiotowej uchwały podjętej 28 stycznia 2010 roku odnoszącej się do zasad zwrotu dotacji w części niewykorzystanej, wykorzystanej niezgodnie z przeznaczeniem oraz nienależnie pobranej wskazano przepisy art. 144 i 145 ustawy z dnia 30 czerwca 2005r o finansach publicznych, które to przepisy w dniu podejmowania przedmiotowej uchwały już nie obowiązywały. W powyższym zakresie od 1.01.2010 roku obowiązują przepisy ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. Nr 157 poz.1240) - to jest odpowiednio art. 251 i 252 tej ustawy.

Pouczenie

Od niniejszej uchwały Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach przysługuje skarga za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Kielcach w terminie 30 dni od dnia doręczenia.

Przewodniczący Kolegium