

UCHWAŁA NR 48/2010
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W KIELCACH

z dnia 4 sierpnia 2010 r.

**w sprawie stwierdzenia nieważności części uchwały Nr XLVIII/372/2010 Rady Gminy w Masłowie oraz
wskazania naruszenia prawa w tej uchwale**

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w składzie:

Przewodniczący: Zbigniew Rękas - Zastępca Prezesa Izby

Członkowie: Stanisław Banasik, Wojciech Czerw, Iwona Kudła, Ewa Midura - sprawozdawca, Ireneusz Piasecki

na podstawie 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 (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 XLVIII/372/2010 Rady Gminy w Masłowie z dnia 24 czerwca 2010 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji oraz ustalenia stawek dotacji dla przedszkoli i szkół zakładanych i prowadzonych na terenie Gminy Masłów przez inne podmioty niż jednostki samorządu terytorialnego i ministrowie to jest:

1/ § 4 ust. 2 i § 7 ust. 2 w/w uchwały z powodu naruszenia art. 80 ust. 3 c i 90 ust. 3 c ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (t.j. Dz. U. z 2004 r. Nr 256 poz. 2572 ze zm.) oraz § 136 i 137 w związku z § 143 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie "Zasad techniki prawodawczej" (Dz. U. Nr 100 poz. 908)

2/ części § 11 ust. 2 w/w uchwały w brzmieniu „Nie przedłożenie informacji z § 10 pkt 1 lit a bądź” oraz „Złożenie zaległej informacji z § 10 pkt 1 lit a jest podstawą do przekazania zaległych rat dotacji należnej i wypłaty raty na kolejny miesiąc roku budżetowego” z powodu braku podstawy prawnej do stanowienia przez Radę Gminy przepisu normującego wstrzymanie wypłaty kolejnej raty dotacji

Uzasadnienie

Uchwała Nr XLVIII/372/2010 Rady Gminy w Masłowie z dnia 24 czerwca 2010 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji oraz ustalenia stawek dotacji dla przedszkoli i szkół zakładanych i prowadzonych na terenie Gminy Masłów przez inne podmioty niż jednostki samorządu terytorialnego i ministrowie doręczona została do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w dniu 5 lipca 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 § 4 ust. 2 w/w uchwały Rada Gminy w Masłowie postanowiła o tym, że dotacja roczna ustalona dla przedszkola publicznego lub szkoły publicznej, które rozpoczęły działalność z początkiem lub w trakcie roku budżetowego przekazywana jest w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca roku

budżetowego następującego po roku złożenia wniosku z ust. 1
- w § 7 ust. 2 w/w uchwały Rada Gminy w Masłowie postanowiła o tym, że dotacja ustalona na podstawie wniosku z ust. 1 przekazywana jest od następnego roku budżetowego co miesiąc na wskazany rachunek szkoły lub przedszkola, od miesiąca w którym rozpoczęto działalność do ostatniego dnia każdego miesiąca roku budżetowego następującego po roku złożenia wniosku z ust. 1.

2/ w § 11 ust. 2 zdaniu pierwszym w/w uchwały Rada Gminy w Masłowie postanowiła m.in. o tym, że nie przedłożenie informacji z § 10 pkt 1 lit a stanowi podstawę do wstrzymania wypłaty kolejnych rat dotacji, a w zdaniu trzecim o tym, że złożenie zaległej informacji z § 10 pkt 1 lit a jest podstawą do przekazania zaległych rat dotacji należnej i wypłaty raty na kolejny miesiąc roku budżetowego”

Odnosząc się do powyższych postanowień Rady Gminy w Masłowie zawartych w uchwale Nr XLVIII/372/2010 Kolegium RIO w Kielcach stwierdza co następuje.

Ad 1./ Dotacje o których mowa w art. 80 i 90 ustawy o systemie oświaty są dotacjami podmiotowymi, które są przekazywane uprawnionym do nich podmiotom w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki. Jeśli przedszkole lub szkoła publiczna zostanie utworzona w trakcie roku budżetowego to przysługuje jej proporcjonalna w stosunku do okresu działania w danym roku budżetowym część dotacji rocznej. Regulacja Rady Gminy w Masłowie zawarta w § 4 ust. 2 Nr XLVIII/372/2010 pozwala na ubieganie się o pełne 12 części dotacji także tym przedszkolom i szkołom publicznym, które utworzone zostały w trakcie roku budżetowego i należna jest im tylko proporcjonalna do okresu działania w roku budżetowym część dotacji rocznej. Natomiast regulacja zawarta w § 7 ust. 2 w/w uchwały pozwala na ubieganie się o dotację za okres wsteczny począwszy od miesiąca, w którym nowy podmiot w formie niepublicznego przedszkola lub niepublicznej szkoły rozpoczął działalność - na co wskazuje treść § 7 ust. 3 w/w uchwały. W przypadku niepublicznych przedszkoli i niepublicznych szkół dotacje przysługują pod warunkiem, że osoba prowadząca niepubliczne przedszkole lub szkołę poda organowi właściwemu do udzielania dotacji planowaną liczbę uczniów nie później niż do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielania dotacji (art. 90 ust. 1a, 2a, 2b, 2d i 3 ustawy o systemie oświaty). Przepisy te wskazują, że dotacje dla niepublicznych przedszkoli i niepublicznych szkół mogą być wypłacane w roku następnym w stosunku do roku podania informacji o planowanej liczbie uczniów. Dotacje te są przekazywane – zgodnie z art. 90 ust. 3 c w/w ustawy w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki. W uchwale stanowiącej akt prawa miejscowego nie zamieszcza się przepisów prawnych niezgodnych z ustawą, na podstawie, której są one wydawane a także nie powtarza się przepisów ustaw - na co wskazuje § 136 i §137 w związku z § 143 w/w Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie "Zasad techniki prawodawczej".

Ad 2./ Kompetencją organu stanowiącego j.s.t. jest ustalanie trybu udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w art. 80 ust. 2-3b i art. 90 ust1a i 2a-3b ustawy o systemie oświaty, 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. Dotacje, o których mowa w w/w przepisach ustawy o systemie oświaty mają charakter obligatoryjny i przysługują wskazanym w tych przepisach podmiotom. Uprawnienia organu stanowiącego j.s.t. znajdujące umocowanie w art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 w/w ustawy sprowadzają się do normowania kwestii proceduralnych i nie obejmują stanowienia przepisów materialnych o charakterze prawa miejscowego mogących skutkować w sytuacji, o której mowa w § 11 ust. 2 zdaniu pierwszym w/w uchwały Rady Gminy w Masłowie brakiem możliwości otrzymywania przez uprawniony podmiot należnej mu części dotacji. W zakresie normowania kwestii proceduralnych organ stanowiący określić może tryb udzielania i rozliczania dotacji przez co należy rozumieć przede wszystkim wskazanie wymagań formalnych, jakie powinny spełnić podmioty uprawnione do otrzymywania dotacji. W szczególności chodzi o określenie przez organ stanowiący zakresu danych, które zawarte powinny być we wniosku o udzielenie dotacji, organu do którego wniosek ten powinien być skierowany, trybu jego załatwienia, terminów przekazywania dotacji uwzględniających w wymogi art. 80 ust. 3c i 90 ust. 3c w/w ustawy oraz czynności i zakresu danych służących rozliczeniu dotacji. Z kolei umocowanie do ustalenia trybu i zakresu kontroli prawidłowości wykorzystywania dotacji wiąże się ściśle z ustaleniem realizacji celu na jaki mogą być wykorzystywane dotacje. Cel ten określony jest w art. 80 ust. 3 d oraz art. 90 ust. 3d ustawy o systemie oświaty. Zdaniem Kolegium RIO w Kielcach stanowienie przez Radę Gminy przepisu normującego wstrzymanie wypłaty kolejnej części dotacji w przypadku niezłożenia informacji o ilości uczniów oraz aktualności prawa do otrzymywania dotacji nie znajduje

umocowania w obowiązujących przepisach prawa. Jedynie w przypadku istnienia wyraźnych norm prawnych możliwe byłoby ograniczanie przez organ stanowiący prawa do należnej dotacji. (patrz wyrok WSA w Kielcach sygn. II SA/Ke 665/09 z dnia 14.12.2009 r .). Wobec braku podstaw do wstrzymania wypłaty kolejnej części dotacji w przypadku nieprzedłożenia w/w informacji bezprzedmiotowa stała się regulacja zawarta w § 11 ust. 2 zdaniu drugim.

Ad I.2/ Dotacje o których mowa w art. 80 i 90 ustawy o systemie oświaty są dotacjami podmiotowymi, które są przekazywane uprawnionym do nich podmiotom w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki. Jeśli przedszkole lub szkoła publiczna zostanie utworzona w trakcie roku budżetowego to przysługuje jej proporcjonalna w stosunku do okresu działania w danym roku budżetowym część dotacji rocznej. Regulacja Rady Gminy w Masłowie zawarta w § 4 ust. 2 uchwały Nr XLVIII/372/2010 pozwala na ubieganie się o pełne 12 części dotacji także tym przedszkolom i szkołom publicznym, które utworzone zostały w trakcie roku budżetowego i należna jest im tylko proporcjonalna do okresu działania w roku budżetowym część dotacji rocznej. Natomiast regulacja zawarta w § 7 ust. 2 w/w uchwały pozwala na ubieganie się o dotację za okres wsteczny poczynszony od miesiąca w którym nowy podmiot w formie niepublicznego przedszkola lub niepublicznej szkoły rozpoczął działalność - na co wskazuje treść § 7 ust. 3 w/w uchwały. W przypadku niepublicznych przedszkoli i niepublicznych szkół dotacje przysługują pod warunkiem, że osoba prowadząca niepubliczne przedszkole lub szkołę poda organowi właściwemu do udzielania dotacji planowaną liczbę uczniów nie później niż do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielania dotacji (art. 90 ust. 1a, 2a, 2b, 2d i 3 ustawy o systemie oświaty. Przepisy te wskazują, że dotacje dla niepublicznych przedszkoli i niepublicznych szkół mogą być wypłacane w roku następnym w stosunku do roku podania informacji o planowanej liczbie uczniów. Dotacje te są przekazywane – zgodnie z art. 90 ust. 3 c w/w ustawy w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki. W uchwale stanowiącej akt prawa miejscowego nie zamieszcza się przepisów prawnych niezgodnych z ustawą, na podstawie, której są one wydawane - na co wskazuje § 136 w związku z § 143 w/w Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie "Zasad techniki prawodawczej".

Reasumując powyższe Kolegium RIO w Kielcach orzekło jak w sentencji.

Ponadto Kolegium RIO w Kielcach wskazuje na przywołanie nieaktualnej podstawy prawnej (ustawy z dnia 30.06.2005 r. o finansach publicznych (Dz. U Nr 249 poz. 2104 z późn. zm. zamiast ustawy z dnia 27.08.2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157 poz. 1240 z późn. zm.) w § 2 pkt. 2, i nieaktualnych przepisów w § 12 ust. 3 i 4 oraz w § 13 badanej uchwały, co skutkuje nieprawidłowym określeniem w § 12 ust. 1 terminu ostatecznego rozliczenia dotacji przekazanej za okres roku budżetowego.

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