

**UCHWAŁA NR VIII.84.S.2018**  
**KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ**  
**W SZCZECINIE**

z dnia 14 marca 2018 r.

**w sprawie stwierdzenia nieważności części uchwały Nr XXX/400/2018 Rady Gminy Dobra z dnia 22 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Gminy Dobra dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego**

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn.: Dz. U. z 2017 r. poz. 1875, z późn. zm.) oraz art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jedn.: Dz. U. z 2016 r. poz. 561) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie uchwala, co następuje:

- § 1.** Stwierdza się nieważność uchwały Nr XXX/400/2018 Rady Gminy Dobra z dnia 22 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Gminy Dobra dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego – w zakresie:
- zawartego w § 3 ust. 2 uchwały wyrażenia „ należnej przedszkolu lub innej formie wychowania przedszkolnego”;
  - wyrażenia „należnej” w Załączniku Nr 1 do uchwały w zdaniu dotyczącym rachunku bankowego właściwego do przekazania dotacji;
  - § 3 ust. 3;
  - § 6 ust. 3;
  - zawartego w § 6 ust. 5 uchwały sformułowania „oraz prawo do wglądu do prowadzonej dokumentacji organizacyjnej, finansowej i dokumentacji z przebiegu nauczania”;
  - § 8;
  - sformułowania „niebędących mieszkańcami Gminy” zawartego w pkt 4 załącznika Nr 2;
  - wyrażenia „bieżąca” w tytule zestawienia dotyczącego poniesionych wydatków w załączniku Nr 3.
- § 2.** Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

## Uzasadnienie

Uchwała Nr XXX/400/2018 Rady Gminy Dobra z dnia 22 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Gminy Dobra dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego – przekazana do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie w dniu 28 lutego 2018 r. – została objęta postępowaniem nadzorczym na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych, zgodnie z którym właściwość rzeczowa regionalnych izb obrachunkowych obejmuje uchwały i zarządzenia podejmowane przez organy jednostek samorządu terytorialnego w sprawach zasad i zakresu przyznawania dotacji z budżetu jednostki samorządu terytorialnego.

We wstępnej ocenie Kolegium przedmiotowa uchwała budziła wątpliwości co do zgodności z prawem, w szczególności z ustawą o finansowaniu zadań oświatowych oraz podstawowymi zasadami techniki prawodawczej, określonymi w wydanym w tej sprawie rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów.

W związku z powyższym, wszczęto postępowanie w sprawie stwierdzenia nieważności przedmiotowej uchwały, a o wszczętym postępowaniu powiadomiono Przewodniczącą Rady Gminy Dobra pismem z dnia 9 marca br. (znak: K.0010.178.AS.2018). W treści pisma wskazano, że ostateczne badanie uchwały odbędzie się na posiedzeniu Kolegium Izby w dniu 14 marca 2018 r. oraz, że w posiedzeniu ma prawo uczestniczyć upoważniony przedstawiciel podmiotu, którego sprawa jest rozpatrywana, a do czasu zakończenia wszczętego postępowania przysługuje prawo wnoszenia wyjaśnień.

Kolegium Izby ostatecznie zbadało wymienioną uchwałę na posiedzeniu w dniu 14 marca br. Przedstawiciele Gminy nie skorzystali z przysługującego im prawa wniesienia wyjaśnień, ani też z prawa uczestniczenia w posiedzeniu.

Kolegium Izby zważyło, co następuje.

Uchwała Nr XXX/400/2018 Rady Gminy Dobra z dnia 22 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Gminy Dobra dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego w sposób istotny narusza prawo, co implikuje stwierdzenie nieważności części tej uchwały.

Przedmiotowa uchwała została podjęta na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, zgodnie z którym organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, w drodze uchwały, ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji,

o których mowa w art. 15-21, art. 25, art. 26, art. 28-30 i art. 32, oraz tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania, w tym zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, termin przekazania informacji o liczbie dzieci objętych wczesnym wspomaganem rozwoju, uczniów, wychowanków lub uczestników zajęć rewalidacyjno-wychowawczych, o których mowa w art. 34 ust. 2, oraz termin i sposób rozliczenia wykorzystania dotacji.

W § 3 ust. 2 uchwały Rada Gminy określiła, iż liczba uczniów wskazanych w informacji (o której mowa w ust.1) stanowi podstawę do obliczenia kwoty dotacji należnej przedszkolu lub innej formie wychowania przedszkolnego na dany miesiąc, co w ocenie organu nadzoru wkracza w materię regulowaną ustawą o finansowaniu zadań oświatowych Ponadto, w ocenie Kolegium Izby, wymienione postanowienie, uznające informację o liczbie uczniów za podstawę obliczenia kwoty dotacji, mającej stanowić kwotę dotacji należną szkole na dany miesiąc, pozostaje w sprzeczności z dyspozycją art. 34 ust. 2 tej ustawy, odnoszącą się do kwoty dotacji przekazywanej na dany miesiąc i uzależniającej jej wysokość od liczby dzieci będących uczniami w danym miesiącu; liczba uczniów wskazana w informacji, może więc stanowić podstawę do wyliczenia przekazywanej na dany miesiąc części dotacji, a nie stanowić o wysokości dotacji należnej, o której w myśl przepisów regulujących wysokość poszczególnych dotacji, co do zasady decyduje faktyczna liczba uczniów, a nie liczba podana przez dotowanego, która może być po prostu obciążona błędem.

W związku z powyższym Kolegium stwierdziło nieważność zawartego w § 3 ust. 2 uchwały wyrażenia „należnej przedszkolu lub innej formie wychowania przedszkolnego” oraz wyrażenia „należnej” w Załączniku Nr 1 do uchwały w zdaniu dotyczącym rachunku bankowego właściwego do przekazania dotacji.

Zawarte w § 3 ust. 3 postanowienie o nadpłatach i niedopłatach dotacji oraz korektach dotacji w kolejnych częściach miesięcznej dotacji jest niezgodne z rocznym charakterem dotacji, zasadami jej rozliczania zawartymi w przepisach ustawy o finansach publicznych oraz z art. 34 ust. 1 i 2 cyt. wyżej ustawy.

Zakwestionowane przepisy § 6 ust. 3 uchwały dotyczą zakresu kontroli, co w ocenie Kolegium Izby wykracza poza delegację ustawową określoną w art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, w którym mowa jest o ustaleniu trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji, a nie jej zakresu. Poza tym jest to materia regulowana przepisami ww. ustawy.

Kolegium zakwestionowało również zawarte w § 6 ust. 5 uchwały wyrażenie „oraz prawo do wglądu do prowadzonej dokumentacji organizacyjnej, finansowej i dokumentacji z przebiegu nauczania” z uwagi na jego niezgodność z treścią art. 36 ust. 2 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, z którego wynika prawo wglądu do ww. dokumentów „w związku z przekazaną dotacją”.

W świetle powyższego Kolegium postanowiło o stwierdzeniu nieważności wskazanego wyżej zapisu § 6 ust. 5 uchwały.

Stwierdzenie nieważności § 8 uchwały, stanowiącego o uchyleniu poprzednio obowiązującej uchwały, stało się konieczne z uwagi na naruszenie tym postanowieniem art. 94 Konstytucji RP z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz. U. z 1997 r. Nr 78, poz. 483, ze zm.) i § 32 ust. 1 w zw. z § 143 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”, stanowiącego, iż jeżeli uchyla się ustawę, na podstawie której wydano akt wykonawczy, albo uchyla się przepis ustawy upoważniającej do wydania aktu wykonawczego, przyjmuje się, że taki akt wykonawczy traci moc obowiązującą odpowiednio z dniem wejścia w życie ustawy uchylającej, albo z dniem wejścia w życie przepisu uchylającego upoważnienie do wydania tego aktu. W dacie wejścia w życie badanej uchwały, poprzednia uchwała już zatem nie obowiązywała, albowiem wydana była na podstawie przepisów ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty, uchylonych z dniem 1 stycznia 2018 r. przepisem art. 80 pkt 16 cyt. ustawy o finansowaniu zadań oświatowych.

Z uwagi na niespójność treści punktu 4 w załączniku Nr 2 odnoszącego się do liczby uczniów „niebędących mieszkańcami Gminy” z tabelami, z których jedna dotyczy mieszkańców Gminy Dobra, Kolegium postanowiło stwierdzić nieważność wyrażenia „niebędących mieszkańcami Gminy”.

W załączniku Nr 3 ustalono wzór tabeli w której określono rodzaje wydatków finansowanych w ramach otrzymanej dotacji. W ocenie Kolegium użycie wyrażenia „bieżąca” w tytule zestawienia pozostaje w sprzeczności z art. 35 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, zgodnie z którym dotacje mogą być wykorzystane zarówno na pokrycie wydatków bieżących, jak i zakup środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych, co skutkowało stwierdzeniem nieważności wyrażenia „bieżąca”.

W tym stanie rzeczy Kolegium orzekło jak w sentencji.

Na niniejszą uchwałę przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie w terminie 30 dni od daty jej doręczenia.

Przewodniczący Kolegium  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Szczecinie  
*Bogusław Siaszewski*