

Uchwała Nr 23/1329/2013

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

z dnia 18 listopada 2013 roku

RADA GMINY ZANIEMYŚL W PŁYNEŁO	
18.11.2013	
Nr .....	29 .....
podpis .....	rok .....

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2012 r., poz. 1113) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2013r. poz. 594 z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

stwierdza nieważność

uchwały Nr XXX/228/2013 Rady Gminy Zaniemyśl z dnia 28 października 2013 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli prowadzonych na terenie Gminy Zaniemyśl oraz trybu i zakresu przeprowadzania kontroli prawidłowości wykorzystania udzielonej dotacji, w części obejmującej postanowienia § 5, § 6 ust. 3, § 7 ust. 5 w części dotyczącej wyrażenia „i określające termin wykonania ewentualnych zaleceń pokontrolnych” oraz § 7 ust. 6”, jako podjętej z naruszeniem prawa.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 4 listopada 2013 roku Rada Gminy Zaniemyśl, powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty określiła tryb udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli prowadzonych na terenie Gminy Zaniemyśl oraz tryb i zakres przeprowadzania kontroli prawidłowości wykorzystania udzielonej dotacji.

Regionalna Izba Obrachunkowa na podstawie przepisów art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym, zawiadomiła przedstawiciela gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały. Termin rozpatrzenia sprawy został wyznaczony na dzień 18 listopada 2013 roku.

Rozpatrując sprawę Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje.

Zakres kompetencji Rady Gminy Zaniemyśl do stanowienia treści uchwał prawa miejscowego jaką jest uchwała Nr XXX/228/2013 z dnia 28 października 2013 roku w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli prowadzonych na terenie Gminy Zaniemyśl oraz trybu i zakresu przeprowadzania kontroli prawidłowości wykorzystania



udzielonej dotacji, wynika z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Zgodnie z powołanym przepisem Rada uprawniona jest do:

- ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli prowadzonych na terenie Gminy,
- ustalenia trybu i zakresu kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji uwzględniając w szczególności podstawę obliczania dotacji, zakres danych które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania przez niepubliczne przedszkole,
- ustalenia terminu i sposobu rozliczenia dotacji.

W § 5 przedmiotowej uchwały Rada postanowiła, że: *„Utrata prawa do dotacji następuje w przypadku:*

- 1) *zaprzestania prowadzenia działalności przez niepubliczne przedszkole,*
- 2) *nie wywiązania się z obowiązków rozliczania otrzymanych dotacji,*
- 3) *odmowy udostępniania osobom kontrolującym wymaganej dokumentacji,*
- 4) *wykreślenia z ewidencji przyczyn określonych w art. 83 ustawy o systemie oświaty”.*

W ocenie Kolegium z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty wynika, że upoważnienie do ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji oraz trybu i zakresu kontroli nie jest równoznaczne z kompetencją organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego do stanowienia o utracie prawa do wypłaty dotacji. Tryb „udzielania i rozliczania” nie może obejmować ograniczenia prawa do dotacji, które musi wynikać z wyraźnych norm prawnych (wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 15 kwietnia 2010 roku sygn. Akt IV SA/Wr 42/10).

Regulacje zawarte w § 5 uchwały wprowadzają sankcje, które nie znajdują umocowania w przepisach stanowiących podstawę prawną uchwały i wykraczają poza kompetencje organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego wynikające z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, a zarazem kolidują z ustawowo przewidzianym prawem do otrzymania rocznej dotacji, wypłacanej co miesiąc beneficjentom.

„Rada nie ma możliwości wstrzymania wypłat należnych dotacji. Muszą być one realizowane w oparciu o dotychczasowe, znane organowi i udostępnione przez placówkę dane o ilości uczniów (wychowanków) lub dane o planowanej liczbie uczniów wynikające z wniosku o przydzielenie dotacji, składanym do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielenia dotacji (art. 90 ust. 2a, 2b, 2d, 3, 3a cyt. ustawy). Jeśli się okaże, że dotacja została przyznana w nadmiernej wysokości, gdyż faktyczna ilość uczniów będzie mniejsza niż przyjęta przez organ, to wówczas – jak to podkreślono wyżej – podmiot dotowany będzie zobowiązany do jej



zwrotu na podstawie art. 251 i 252 ustawy o finansach publicznych. Przy braku dobrowolnego zwrotu pobranej w nadmiernej wysokości dotacji kwestia ta zostanie rozwiązana w formie decyzyjnej (art. 61 ustawy o finansach publicznych), z którego wynika, że w takiej sytuacji decyzję w sprawie zwrotu dotacji wydaje Wójt (burmistrz, prezydent miasta). W sytuacji nadpłaty natomiast podmiot dotowany będzie miał roszczenie o wypłatę dotacji w należytnej wysokości” (wyrok WSA w Krakowie z dnia 19 lutego 2009 roku, sygn. I SA/Kr 1106/08).

Sąd Kolegium Izby postanowiło o nieważności postanowień § 5 uchwały Rady Gminy Zaniemyśl.

W § 6 ust. 3 uchwały przyjęto, że *„W przypadku wykorzystania dotacji lub jej części na cel niezgodny z jej przeznaczeniem dotacja lub jej część wraz z odsetkami ustawowymi podlega zwrotowi na konto Gminy Zaniemyśl w terminie 15 dni od wezwania do zapłaty podmiotu prowadzącego niepubliczne przedszkole”*.

Zasady zwrotu dotacji: wykorzystanej niezgodnie z przeznaczeniem, pobranej nienależnie lub w nadmiernej wysokości, regulują przepisy art. 252 ustawy o finansach publicznych. Normy te dotyczą każdego rodzaju dotacji, a więc także dotacji podmiotowych udzielanych na podstawie ustawy o systemie oświaty.

Z art. 252 ust. 1 ustawy o finansach publicznych wynika, iż dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego wykorzystanie niezgodnie z przeznaczeniem, pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości podlegają zwrotowi do budżetu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w ciągu 15 dni od dnia stwierdzenia okoliczności.

Dokonanie zwrotu dotacji po terminie zakreślonym przepisem art. 251 i art. 252 ustawy o finansach publicznych, skutkuje naliczeniem odsetek, w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, a nie naliczeniem odsetek ustawowych.

Sąd Kolegium Izby stwierdziło nieważność postanowień § 6 ust. 3 uchwały Rady Gminy Zaniemyśl.

W § 7 ust. 5 i 6 Rada postanowiła, że: *„5. Kontrolujący z przeprowadzonej kontroli sporządza protokół i wystąpienie pokontrolne wskazujące na dokonane ustalenia i określające termin wykonania ewentualnych zaleceń pokontrolnych” oraz „6. Protokół sporządzony w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach z przeznaczeniem po jednym egzemplarzu dla każdej ze stron, winien zawierać datę, zakres kontroli, czynności podjęte w toku kontroli, a w szczególności zbadane dokumenty i podpisy osób uczestniczących w kontroli”*.

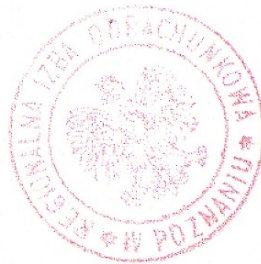
Kompetencją organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego w myśl art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, jest ustalenie trybu i zakresu kontroli prawidłowości

wykorzystania dotacji przez niepubliczne przedszkole. Uprawnienie do określenia trybu kontroli to ustalenie zasad, na jakich będzie się ona odbywać, sposobu postępowania, procedury przeprowadzania kontroli. Oznaczenie zakresu kontroli to wskazanie jej granic, rozmiaru, wskazanie elementów poddanych kontroli.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium Izby stwierdziło nieważność postanowienia „i określające termin wykonania ewentualnych zaleceń pokontrolnych” zawartego w § 7 ust. 5 oraz ust. 6 w całości.

Mając powyższe na uwadze stwierdzono jak w sentencji.

Przy sposobności Kolegium informuje, że ustawa z dnia 13 czerwca 2013 roku o zmianie ustawy o systemie oświaty oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2013 r. poz. 827) w art. 1 pkt 20 lit. e zmieniła zapis art. 90 ust. 3c, zgodnie z którym od dnia 1 stycznia 2014 roku dotacje będą przekazywane na rachunek bankowy szkoły, przedszkola, innej formy wychowania przedszkolnego, placówki lub zespołu szkół lub placówek w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca, z tym że część za grudzień jest przekazywana w terminie do dnia 15 grudnia.



Przewodnicząca Kolegium  
Regionalnej Izby Obrachunkowej  
w Poznaniu  
*Grażyna Wróblewska*  
Grażyna Wróblewska

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu w terminie 30 dni od daty odroczenia, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu