

Uchwała Nr 91/2009
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu
z 13 listopada 2009 roku

**w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Rady Gminy Święta Katarzyna
Nr XXX/229/09 z 15 października 2009 roku w sprawie ustalenia trybu
udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz
niepublicznych form wychowania przedszkolnego - zespołów wychowania
przedszkolnego lub punktów przedszkolnych prowadzonych na terenie Gminy
Święta Katarzyna przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka
samorządu terytorialnego**

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt. 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz. 577 ze zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu uchwała, co następuje:

§ 1

Stwierdza się nieważność uchwały Rady Gminy Święta Katarzyna Nr XXX/229/09 z 15 października 2009 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz niepublicznych form wychowania przedszkolnego – zespołów wychowania przedszkolnego lub punktów przedszkolnych prowadzonych na terenie Gminy Święta Katarzyna przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego, z powodu istotnego naruszenia art. 90 ust. 4 ustawy z 7 września 1991 roku o systemie oświaty (Dz.U. z 2004 roku Nr 256, poz. 2572 ze zm.).

§ 2

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Uchwała Rady Gminy Święta Katarzyna Nr XXX/229/09 z 15 października 2009 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz niepublicznych form wychowania przedszkolnego – zespołów wychowania przedszkolnego lub punktów przedszkolnych prowadzonych na terenie Gminy Święta Katarzyna przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego, wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu 23 października 2009 roku.

Badając przedmiotową uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej ustaliło, co następuje.

Jako podstawę prawną podjęcia przedmiotowej uchwały wskazano art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 90 ust. 1, 2b, 2d, 3c i 4 ustawy o systemie oświaty.

1. W § 3 Rada Gminy przyjęła następującą regulację:

„Osobie prowadzącej niepubliczne przedszkole przysługuje dotacja na każdego ucznia w wysokości 75% wydatków bieżących ponoszonych na jednego ucznia w przedszkolach publicznych prowadzonych przez Gminę Święta Katarzyna, z tym że na ucznia niepełnosprawnego w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na niepełnosprawnego ucznia przedszkola i oddziału przedszkolnego w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymanej przez gminę. Dotacja dla oddziałów 5-cio godzinnych prowadzonych w niepublicznych przedszkolach przysługuje na każdego ucznia w wysokości 5/9 tej kwoty”.

Postanowienia § 3 przedmiotowej uchwały nie wyczerpują wymogu art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, zgodnie z którym organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego zobowiązany jest ustalić tryb udzielania i rozliczania

dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a-3b, oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystywania, uwzględniając w szczególności podstawę obliczania dotacji, zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, oraz termin i sposób rozliczenia dotacji. Z art. 90 ust. 2b ustawy o systemie oświaty - normującego dolny limit podstawy ustalania wielkości dotacji – wyraźnie wynika, iż „Dotacje dla niepublicznych przedszkoli przysługują na każdego ucznia w wysokości nie niższej niż 75 % ustalonych w budżecie danej gminy wydatków bieżących ponoszonych w przedszkolach publicznych w przeliczeniu na jednego ucznia, z tym że na ucznia niepełnosprawnego w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na niepełnosprawnego ucznia przedszkola i oddziału przedszkolnego w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez jednostkę samorządu terytorialnego - pod warunkiem, że osoba prowadząca niepubliczne przedszkole poda organowi właściwemu do udzielania dotacji planowaną liczbę uczniów nie później niż do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielania dotacji. W przypadku braku na terenie gminy przedszkola publicznego, podstawą do ustalenia wysokości dotacji są wydatki bieżące ponoszone przez najbliższą gminę na prowadzenie przedszkola publicznego”.

Rada Gminy w regulacji zawartej w § 3 - w części dotyczącej podstawy ustalania wielkości dotacji na ucznia niepełnosprawnego - powieliła regulacje ustawowe; nie określiła tej wielkości w sposób jednoznaczny. Tym samym w sposób istotny naruszyła art.90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty.

2. W § 6 ust. 2 badanej uchwały Rada Gminy postanowiła, że „dotacja nie wykorzystana lub wykorzystana niezgodnie z przeznaczeniem podlega zwrotowi do budżetu gminy wraz z odsetkami, jak dla zaległości podatkowych w terminie do 28 lutego roku następującego po roku, w którym udzielono dotacji. Odsetki nalicza się od dnia przekazania dotacji wykorzystanych niezgodnie z przeznaczeniem lub od dnia stwierdzenia nieprawidłowości naliczenia lub nienależnego pobrania dotacji”.

W związku z powyższym Kolegium Izby zauważa, iż zasady i przesłanki zwrotu dotacji udzielonych z budżetu jednostki samorządu terytorialnego zostały uregulowane w ustawie o finansach publicznych. Dlatego też za niezgodne z prawem należy uznać ich regulowanie, modyfikowanie i powielanie w aktach prawa miejscowego. Przepis prawa miejscowego nie może regulować raz jeszcze tego co uregulowane jest ustawą lub modyfikować przepisy ustawowe. Zgodnie z § 137 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie "Zasad techniki prawodawczej" (Dz. U. Nr 100, poz. 908) - w uchwale nie powtarza się przepisów ustaw, ratyfikowanych umów międzynarodowych i rozporządzeń. Również w orzecznictwie sądowo-administracyjnym uznaje się, że powtórzenie regulacji ustawowej bądź ich modyfikacje i uzupełnienie przez przepisy gminne jest niezgodne z zasadami legislacji (wyrok NSA z 20 sierpnia 1996 r. sygn. akt SA/Wr 2761/95 nie publikowany; wyrok NSA z 25 marca 2005 r. II SA/Wr 2572/02; wyrok NSA sygn. akt I Sa/Lu 882/02).

Należy zauważyć, iż z dniem 1 stycznia 2010 roku wchodzi w życie ustawa z 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz.U. Nr 157, poz. 1240), która w sposób nieco odmienny niż dotychczasowy, będzie regulowała zasady zwrotu niewykorzystanej części dotacji oraz dotacji nienależnych i pobranych w nadmiernej wysokości.

W świetle nowej regulacji (art. 251) dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego w części niewykorzystanej do końca roku budżetowego będą podlegały zwrotowi do budżetu tej jednostki w terminie do dnia 31 stycznia następnego roku. W przypadku gdy termin wykorzystania dotacji będzie krótszy niż rok budżetowy, niewykorzystana część dotacji będzie podlegała zwrotowi w terminie 15 dni po upływie terminu wykorzystania dotacji. Od kwot dotacji zwróconych po

terminach naliczane będą odsetki w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych począwszy od dnia następującego po upływie terminów zwrotu.

Natomiast dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego:

- 1) wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem,
 - 2) pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości
- zgodnie z art. 252 – będą podlegały zwrotowi do budżetu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w ciągu 15 dni od dnia stwierdzenia okoliczności, o których mowa w pkt 1 lub pkt 2. W przypadku gdy termin wykorzystania dotacji będzie krótszy niż rok budżetowy, będą podlegały zwrotowi w terminie 15 dni po upływie terminu wykorzystania dotacji. Natomiast odsetki od dotacji podlegających zwrotowi do budżetu jednostki samorządu terytorialnego naliczane będą począwszy od dnia:

- 1) przekazania z budżetu jednostki samorządu terytorialnego dotacji wykorzystanych niezgodnie z przeznaczeniem;
- 2) następującego po upływie terminów zwrotu określonych w ust. 1 i 2 w odniesieniu do dotacji pobranej nienależnie lub w nadmiernej wysokości.

Przepisów art. 251 i art. 252 nie będzie się stosowało, jeśli odrębne ustawy określą zasady i tryb zwrotu dotacji.

Biorąc powyższe pod uwagę, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu, orzekło jak w sentencji.

Na niniejszą uchwałę Radzie Gminy Święta Katarzyna przysługuje skarga, którą wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Św. Mikołaja 78/79, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu w terminie 30 dni od daty doręczenia niniejszej uchwały.



Przewodniczący Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
we Wrocławiu

/-/ dr Bogdan Cybulski