

Uchwała Nr 16/2010
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu
z 27 stycznia 2010 roku

**w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Rady Gminy Zgorzelec nr 226/09
z 18 grudnia 2009 roku w sprawie trybu udzielania, rozliczania i zakresu
kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji dla przedszkoli niepublicznych
prowadzonych na terenie Gminy Zgorzelec**

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

§ 1

Stwierdza się nieważność uchwały Rady Gminy Zgorzelec Nr 226/09 z dnia 18 grudnia 2009 roku w sprawie trybu udzielania, rozliczania i zakresu kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji dla przedszkoli niepublicznych prowadzonych na terenie Gminy Zgorzelec, 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 Zgorzelec Nr 226/09 z 18 grudnia 2009 roku w sprawie trybu udzielania, rozliczania i zakresu kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji dla przedszkoli niepublicznych prowadzonych na terenie Gminy Zgorzelec, wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu - Zespół w Jeleniej Górze 7 stycznia 2010 roku.

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

Jako podstawę prawną podjęcia przedmiotowej uchwały wskazano art. 18 ust. 2 pkt 15 i art.40 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 roku Nr 142, poz.1591 z późn. zm.) oraz art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty (Dz.U. z 2004 roku Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.)

I. W § 2 Rada Gminy przyjęła następującą regulację:

1. "Niepubliczne przedszkole, o którym mowa w § 1 pkt 1 otrzymuje z budżetu gminy Zgorzelec dotację ustaloną według zasad określonych w art.90 ust.2b ustawy o systemie oświaty.
2. Podmiot prowadzący wychowanie przedszkolne w formach, o których mowa w § 1 pkt 2 otrzymuje z budżetu gminy Zgorzelec dotację ustaloną według zasad określonych w art.90 ust. 2 d ustawy o systemie oświaty.
3. Wysokość dotacji ustala Wójt Gminy Zgorzelec uwzględniając środki zabezpieczone w budżecie gminy."

Z art. 90 ust. 2b ustawy o systemie oświaty - 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”.

Z art.90 ust. 2 d ustawy o systemie oświaty wynika, że "Osoba prowadząca wychowanie przedszkolne w formach, o których mowa w przepisach wydanych na podstawie art.14a ust.7, otrzymuje na każdego ucznia objętego tą formą wychowania przedszkolnego dotację z budżetu gminy w wysokości nie niższej niż 40% wydatków bieżących ponoszonych na jednego ucznia w przedszkolu publicznym prowadzonym przez gminę - pod warunkiem, że osoba prowadząca niepubliczną formę wychowania przedszkolnego poda organowi właściwemu do udzielania dotacji planowaną liczbę uczniów nie później niż do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielania dotacji.

Jak z powyższych przepisów wynika ustawa określa jedynie przesłanki ustalenia dotacji. Kwota określona w art.90 ust.2b i ust. 2d uoso jest kwotą minimalną, a nie sztywną, odpowiednio ma być "nie niższa" niż 75%, "nie niższa" niż subwencja lub "nie niższa" niż 40% na jednego ucznia. Jej ostateczne ustalenie leży w gestii organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego i konkretyzacji w uchwale tego organu wydanej na podstawie art.90 ust.4 uoso. Rada Gminy Zgorzelec w badanej uchwale nie podjęła jednoznacznej decyzji w przedmiocie dotowania przedszkoli wymienionych w § 1 tejże uchwały. Ponadto scedowała na Wójta Gminy ostateczną decyzję o wysokości przyznania dotacji dla tych przedszkoli, uzależniając jej wysokość od środków zabezpieczonych w budżecie, co stanowi istotne naruszenie postanowień art.90 ust.4 ustawy o systemie oświaty. Podobne stanowisko wyraził Wojewódzki Sąd Administracyjny w Opolu w wyroku z dnia 11 grudnia 2009 roku (sygn.akt I SA/Op475/09), który stwierdził, że "do wyłącznej kompetencji organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego należy ostateczne określenie w ramach prawa miejscowego ostatecznej wysokości samej (...) dotacji".

Ponadto informuje się, że zamieszczenie w uchwale budżetowej gminy stosownych kwot przeznaczonych na dotacje dla przedszkoli niepublicznych, o których mowa w art.90 ust.2b i ust.2 d uoso, stanowi konsekwencję decyzji w przedmiocie ich dotowania wyrażonej w uchwale podjętej na podstawie art.90 ust 4 uoso, a zatem wysokość dotacji dla przedszkoli niepublicznych nie może być uzależniona od środków zabezpieczonych w budżecie.

II.Rada Gminy w regulacji zawartej w § 3 ust.1 pkt 4 postanowiła, że wniosek powinien zawierać "wskazanie nazwy banku i numeru rachunku bankowego, na który ma być przekazywana dotacja".

Zgodnie z art.90 ust.3d uoso dotacje, o których mowa w ust.1a-3b są przekazywane na rachunek bankowy szkoły lub placówki. Postanowienia § 3 ust. 1 pkt 4 uchwały należy więc doprecyzować.

III.W § 3 ust. 1 pkt 5 badanej uchwały Rada Gminy postanowiła, że "brak rozliczenia dotacji, zgodnie z załącznikiem nr 3, stanowi podstawę wstrzymania wypłaty kolejnych rat dotacji. Złożenie zaległej informacji może być podstawą do przekazania zaległych rat dotacji na rzecz uprawnionego podmiotu".

W świetle przepisów art.90 uoso, niedopuszczalne jest uzależnienie przekazania kolejnej raty dotacji na dany miesiąc od przedłożenia przez organ prowadzący dane przedszkole niepubliczne rozliczenia z wykorzystania dotacji za poprzedni miesiąc, a tym bardziej niedopuszczalne jest wstrzymywanie kolejnych rat dotacji. Zgodnie z ustawą o systemie oświaty, warunkiem udzielenia dotacji może być tylko podanie, organowi właściwemu do udzielenia dotacji, przez organ prowadzący niepubliczne przedszkole, w terminie do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielenia dotacji, planowanej liczby uczniów, a także informacji o aktualnej liczbie uczniów w danym miesiącu w celu ustalenia wysokości przysługującej w tym miesiącu raty dotacji.

IV. W § 4 ust. 5 badanej uchwały Rada Gminy postanowiła, że „w razie stwierdzenia nieprawidłowości w wykorzystaniu dotacji, można wstrzymać wypłatę kolejnych dotacji lub zażądać zwrotu dotacji już wypłaconych”

Kolegium Izby zauważa, iż zasady i przesłanki zwrotu dotacji udzielonych z budżetu jednostki samorządu terytorialnego zostały uregulowane w art.251 i art.252 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz.U. Nr 157, poz.1240). 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.

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

Na niniejszą uchwałę Radzie Gminy Zgorzelec 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