

Uchwała Nr 31/2011
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu
z 2 marca 2011 roku

w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Rady Miejskiej w Szczytnej nr IV/17/11 z dnia 27 stycznia 2011 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Szczytna przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania

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 Miejskiej w Szczytnej Nr IV/17/11 z dnia 27 stycznia 2011 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Szczytna przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania z powodu istotnego naruszenia art. 90 ust. 4 w związku z art. 90 ust. 1, ust. 2b ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty (tekst jednolity: Dz. U. z 2004 roku Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.).

§ 2

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Uchwała Rady Miejskiej w Szczytnej nr IV/17/11 z dnia 27 stycznia 2011 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Szczytna przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu - Zespołu w Wałbrzychu 4 lutego 2011 roku.

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

W §§ 4, 5 ust. 3 uchwały nr IV/17/11 z dnia 27 stycznia 2011 r. Rada Miejska w Szczytnej przyjęła następujące regulacje:

§ 4 „Wysokość kwoty dotacji na jednego ucznia ustalana będzie jeden raz w roku, a podstawą jej naliczenia będą wykonywane wydatki z okresu ostatnich 12 miesięcy, tj. od stycznia do grudnia roku poprzedzającego rok, na który ustalona jest dotacja. Wydatki, o których mowa, pomniejszone będą o kwotę poniesionych wydatków inwestycyjno – remontowych.”

§ 5 ust. 3 „Podstawą ustalenia wysokości dotacji na dany miesiąc jest złożona do 5 dnia każdego miesiąca informacja o faktycznej liczbie uczniów za miesiąc poprzedni. Informacja o liczbie uczniów w niepublicznych przedszkolach lub innych niepublicznych przedszkolach lub innych niepublicznych formach wychowania przedszkolnego dotyczy tych dzieci, dla których udokumentowany jest przynajmniej 5 – cio dniowy pobyt w danym miesiącu.”

Podane wyżej uregulowania w sposób istotny naruszają art. 90 ust. 4 w związku z ust. 1 i ust. 2b wskazanego artykułu ustawy o systemie oświaty, ponieważ wykraczają poza zakres spraw, do których określenia uprawniony jest organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego a także zmieniają zapisy ustawy.

Zgodnie z art. 90 ust. 2b ustawy o systemie oświaty dotacje dla niepublicznych przedszkoli przysługują na każdego ucznia w wysokości nie niższej niż kwota 75% ustalonych w budżecie danej gminy wydatków bieżących ponoszonych w przedszkolach publicznych w przeliczeniu na jednego ucznia, 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. Natomiast w myśl przepisu art. 90 ust. 4 tej ustawy organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a - 3b wskazanego artykułu 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.

W § 5 ust. 3 uchwały Rada Miejska ograniczyła wielkość dotacji przysługującej niepublicznemu przedszkolu lub innej formie wychowania przedszkolnego do dzieci z udokumentowanym 5 – cio dniowym pobytem w danym miesiącu. Jak wynika z treści art. 90 ust. 2b ustawy o systemie oświaty dotacja przysługuje na każdego ucznia przedszkola niepublicznego, co odnosi się do faktycznego stanu osób przyjętych i kontynuujących naukę w placówce (przedszkolu), ponieważ podczas nieobecności spowodowanej np. chorobą dziecko nie traci przymiotu ucznia tej placówki, nie jest bowiem wykreślane z jej ewidencji. Taki pogląd został wyrażony w wyroku NSA (NSA o/Warszawa z 12 maja 2010 r. I OSK 672/10).

Sprzeczny z art. 90 ust. 2b ustawy o systemie oświaty jest także zapis § 4 uchwały, zgodnie z którym ustalenia kwoty dotacji na jednego ucznia na dany rok budżetowy dokonuje się raz w roku na podstawie wydatków wykonanych w okresie od stycznia do grudnia roku poprzedzającego rok, na który ustalona jest dotacja. W powołanych przepisach ustawy o systemie oświaty ustawodawca wyraźnie określił, że kwoty dotacji powinny być ustalane w oparciu o kwoty wydatków bieżących ponoszonych przez gminę w przedszkolach publicznych (ust. 2b) w roku udzielania dotacji. Ponadto w art. 236 ust. 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1240 ze zm.) ustawodawca ustalił, iż przez wydatki bieżące jednostki samorządu terytorialnego rozumie się wydatki budżetowe nie będące wydatkami majątkowymi. Natomiast wprowadzona przez Radę Miejską w Szczytnej definicja „wydatków bieżących” przewidująca ich obniżenie o poniesione wydatki inwestycyjno – remontowe prowadziłyby w konsekwencji do zaniżenia podstawy obliczania dotacji, ponieważ zakup usług remontowych należy do wydatków bieżących. W ocenie Kolegium takie unormowanie wykracza poza kompetencje Rady wynikające z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, zgodnie z którymi organ stanowiący ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystywania.

Ponadto w załączniku Nr 2 do uchwały, określającym wzór informacji miesięcznej o faktycznej liczbie uczniów niepublicznej placówki wychowania przedszkolnego (wg stanu na dzień sporządzenia) wprowadzono postanowienia dotyczące potwierdzenia zgodności danych pod rygorem odpowiedzialności karnej przewidzianej w art. 233 § 1 k.k. Wprowadzenie obowiązku oświadczenia o zgodności danych ze stanem faktycznym pod rygorem odpowiedzialności karnej nie znajduje podstaw prawnych. Kodeks karny wiąże bowiem odpowiedzialność wyłącznie z zeznaniem składanym w postępowaniu sądowym lub innym postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy. W ocenie Kolegium, możliwość wprowadzenia regulacji polegającej na nałożeniu odpowiedzialności karnej musi zawsze wynikać z norm ustawowych.

Nadto w § 8 ust. 1 lit. „a” uchwały błędnie powołano się na § 4 ust. 3 (który nie ma ustępów), zamiast na § 5 ust. 3.

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

Na niniejszą uchwałę Radzie Miejskiej w Szczytnej 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.



Przewodnicząca Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
we Wrocławiu

/-/ Lucyna Hanus