

Uchwała nr 18/2017
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu
z dnia 4 stycznia 2017 r.

**w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Rady Gminy Kotla nr XXVII/139/16
z dnia 12 grudnia 2016 r. w sprawie określenia trybu udzielania i rozliczania dotacji
dla niepublicznych przedszkoli oraz osób prowadzących wychowanie przedszkolne
w innych formach oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystywania**

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2016 r. poz. 561) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2016 r. poz. 446 i 1579), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu

stwierdza nieważność

uchwały Rady Gminy Kotla nr XXVII/139/16 z dnia 12 grudnia 2016 r. w sprawie określenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz osób prowadzących wychowanie przedszkolne w innych formach oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystywania — z powodu istotnego naruszenia art. 90 ust. 4 w związku z art. 90 ust. 1b, 1c, 1d, 2b, 2d i 3g ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 2016 r. poz. 1943, z późn. zm.).

Uzasadnienie

Uchwała Rady Gminy Kotla nr XVII/139/16 z dnia 12 grudnia 2016 r. w sprawie określenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz osób prowadzących wychowanie przedszkolne w innych formach oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystywania wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu w dniu 19 grudnia 2016 roku.

Badając przedmiotową uchwałę, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu stwierdziło, co następuje:

Przepisami ustawowymi, zawierającymi upoważnienie dla rady gminy do uchwalenia aktu prawa miejscowego, jakim jest badana uchwała, są normy prawa określone w ustawie z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 2016 r. poz. 1943, z późn. zm.), zwanej dalej „u.s.o.”, a w szczególności art. 90 ust. 4 tej ustawy, zgodnie z którym obowiązkiem organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego jest ustalenie trybu udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a–1c i 2–3b, oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i 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 badanej uchwale, w rozdziale 2 „Podstawy obliczenia dotacji”, zawarte zostały m.in. następujące uregulowania: „§ 4. 1. Niepubliczne przedszkola niebędące przedszkolami specjalnymi, niepełniające warunków, o których mowa w art. 90 ust. 1b ustawy o systemie oświaty, otrzymują na każdego ucznia dotację z budżetu gminy w wysokości nie niższej niż 75% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli [...]. § 5. 1. Osoba prowadząca wychowanie przedszkolne w niepublicznej innej formie wychowania przedszkolnego niespełniającej warunków, o których mowa w art. 90 ust. 1c ustawy o systemie oświaty, otrzymuje na każdego ucznia dotację z budżetu gminy w wysokości nie niższej niż 40% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli [...]”.

Użycie w uchwale sformułowań: „w wysokości nie niższej niż 75% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli” w § 4 ust. 1 oraz „nie niższej niż 40% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli” w § 5 ust. 1, oznacza, że Rada Gminy nie ustaliła w sposób jednoznaczny wysokości dotacji przysługującej niepublicznym przedszkolom i osobom prowadzącym niepubliczne inne formy wychowania przedszkolnego, tj. nie ustaliła wskaźnika procentowego stanowiącego podstawę obliczenia kwoty

dotacji w odniesieniu do podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli. W uchwale w powyższym zakresie zostały powtórzone przepisy art. 90 ust. 2b u.s.o., zgodnie z którym „Niepubliczne przedszkola niebędące przedszkolami specjalnymi, niespełniające warunków, o których mowa w ust. 1b, otrzymują na każdego ucznia dotację z budżetu gminy w wysokości nie niższej niż 75% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli [...]”, oraz art. 90 ust. 2d u.s.o., który stanowi, że „Osoba prowadząca wychowanie przedszkolne w niepublicznej innej formie wychowania przedszkolnego niespełniającej warunków, o których mowa w ust. 1c, otrzymuje na każdego ucznia dotację z budżetu gminy w wysokości nie niższej niż 40% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli [...]”. Powołane przepisy art. 90 ust. 2b i 2d u.s.o. nie ustalają stawki obliczenia dotacji, a jedynie wskazują ustawowe limity, poniżej których organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego dotacji ustalić nie może. Stosownie do postanowień art. 90 ust. 4 u.s.o., to organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego powinien jednoznacznie określić konkretny wskaźnik procentowy służący do ustalenia wysokości dotacji. Brak takiego ustalenia w badanej uchwale stanowi o istotnym naruszeniu art. 90 ust. 4 u.s.o.

W § 6 uchwały zdefiniowano pojęcie „podstawowa kwota dotacji dla przedszkoli”, mimo że ustawodawca w art. 78b u.s.o. określił, co należy rozumieć przez „podstawową kwotę dotacji dla przedszkoli”, natomiast w art. 89b u.s.o. postanowił, że do dotacji, o których mowa w art. 90 u.s.o., stosuje się przepisy art. 78a–78c, a do wydatków bieżących, o których mowa w art. 90 ust. 1b, 1ba, 1c, 2b, 2d i 2ea u.s.o., stosuje się przepis art. 78b ust. 10 tej ustawy. W świetle powyższego oraz upoważnienia zawartego w przepisach art. 90 ust. 4 u.s.o., brakuje podstaw prawnych, aby w uchwale rady gminy określającej tryb udzielania i rozliczania dotacji oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystywania zostały zamieszczone unormowania regulujące zagadnienia już określone w ustawie.

W § 7 ust. 6 uchwały postanowiono, że utrata prawa do dotacji następuje z dniem zaprzestania prowadzenia działalności przez dotowanego lub utraty prawa do prowadzenia działalności, na którą udzielana jest dotacja. Zakres kompetencji przyznanych organowi stanowiącemu jednostki samorządu terytorialnego w art. 90 ust. 4 u.s.o. nie obejmuje uprawnień do stanowienia o przypadkach, w jakich następuje utrata prawa do dotacji. W sytuacjach takich jak zaprzestanie prowadzenia działalności przez przedszkole lub inną formę wychowania przedszkolnego bądź utrata prawa do prowadzenia takiej działalności ustaje prawo do dotacji. Organ stanowiący nie jest jednak uprawniony do regulowania na podstawie normy kompetencyjnej, jaką jest art. 90 ust. 4 u.s.o., stanów faktycznych skutkujących sankcją w postaci utraty prawa do dotacji.

Kolegium wskazuje również, że brak jest podstawy prawnej do żądania od podmiotu składającego wniosek o udzielenie dotacji (dotowanego) złożenia oświadczeń o treści zamieszczonej w załączniku nr 1 do uchwały pn. „Wniosek o udzielenie dotacji”, tj. oświadczeń o treści: „Oświadczam, że wszystkie podane przeze mnie dane są zgodne z rzeczywistością. Oświadczam, że znane są mi przepisy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych, o których mowa w ustawie z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych. Oświadczam, że w przedszkolu zostały zapewnione bezpieczne i higieniczne warunki nauki, wychowania i opieki, o których mowa w ustawie z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty i przepisach wykonawczych do tej ustawy”.

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

Na niniejszą uchwałę Radzie Gminy Kotla przysługuje skarga, którą wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Świętego Mikołaja 78/79, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu, w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia.

Zastępca Przewodniczącego Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu

Marek Głód

