



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA POMORSKIEGO

Gdańsk, dnia środa, 12 kwietnia 2017 r.

Poz. 1286

### UCHWAŁA NR 074/G216/D/17 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W GDAŃSKU

z dnia 16 marca 2017 r.

Działając na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 4 i ust. 3 oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 561), art. 91 ust. 1 i ust. 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 446 z późn. zm.), art. 90 ust. 1a, ust. 2b i ust. 3ac w zw. z art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 1943 z późn. zm.) oraz § 115 w związku z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 283)

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku po rozpoznaniu uchwały Nr XXXVII/226/17 Rady Gminy Choczewo z dnia 15 lutego 2017 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy Choczewo dla niepublicznych jednostek oświatowych oraz zakresu i trybu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystywania:

- 1) orzeka nieważność § 2 ust. 2 i 4 badanej uchwały,
- 2) stwierdza nieistotne naruszenie prawa w § 2 ust. 5 badanej uchwały polegające na nieprecyzyjnym określeniu dotacji dla niepublicznego przedszkola, które prowadzi wczesne wspomaganie rozwoju dziecka.

### UZASADNIENIE

W dniu 22 lutego 2017 r., do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku wpłynęła uchwała XXXVII/226/17 Rady Gminy Choczewo z dnia 15 lutego 2017 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy Choczewo dla niepublicznych jednostek oświatowych oraz zakresu i trybu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystywania.

Badając w dniu 16 marca 2017 r. powyższą uchwałę Kolegium tut. Izby stwierdziło, że jest ona obciążona wadami o charakterze istotnego i nieistotnego naruszenia prawa.

W § 2 ust. 2 badanej uchwały Rada Gminy Choczewo postanowiła, że: „*Niepubliczne przedszkola, niebędące przedszkolami specjalnymi, które nie spełniają warunków określonych w art. 90 ust. 1b ustawy o systemie oświaty, otrzymują na każdego ucznia z budżetu Gminy Choczewo dotację w wysokości nie niższej niż 75% podstawowej kwoty dotacji dla przedszkoli, ogłaszanej w Biuletynie Informacji Publicznej Gminy Choczewo*” oraz w § 2 ust. 4 badanej uchwały Rada Gminy Choczewo ustaliła, że: „*Niepubliczne przedszkola, które prowadzą zajęcia rewalidacyjno-wychowawcze, otrzymują, na każdego uczestnika tych zajęć dotację z budżetu Gminy Choczewo w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na takiego uczestnika zajęć rewalidacyjno-wychowawczych w części oświatowej subwencji ogólnej dla Gminy Choczewo.*”.

Po dokonanej nowelizacji ustawy o systemie oświaty, która weszła w życie w dniu 1 stycznia 2017 r. przepis art. 90 ust. 2b określa że: „*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 (...)*”.

Przepis art. 90 ust. 3ac odnoszący się do uczestnika zajęć rewalidacyjno-wychowawczych określa,

że: „*Niepubliczne przedszkola, inne formy wychowania przedszkolnego (...), które prowadzą zajęcia rewalidacyjno-wychowawcze, otrzymują na każdego uczestnika tych zajęć dotację z budżetu odpowiednio gminy lub powiatu w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na takiego uczestnika zajęć rewalidacyjno-wychowawczych w części oświatowej subwencji ogólnej (...)*”.

W ocenie Kolegium tut. Izby z upoważnienia do podjęcia badanej uchwały w oparciu o art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty nie wynika, aby rada gminy uprawniona była do powielania norm ustawowych dotyczących warunku uzyskania dotacji (uregulowanego w art. 90 ust. 2b i ust. 3ac ww. ustawy). Wyżej przytoczone przepisy ustawy o systemie oświaty określają jedynie przesłanki (podstawy) ustalenia wysokości dotacji. Kwoty dotacji określone w powołanych przepisach art. 90 ustawy o systemie oświaty nie są sztywne, a stanowią jedynie kwoty minimalne, mogą więc być ustalone na poziomie wyższym, dlatego wymagają konkretyzacji. Organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego powinien jednoznacznie ustalić wysokość dotacji. W badanej uchwale Rady Gminy Choczewo brakuje zatem ustalenia wysokości dotacji, co w sposób istotny narusza art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, z którego wynika, że: organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a-1c i 2-3b, oraz tryb i zakres 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. Powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie w orzecznictwie regionalnych izb obrachunkowych i orzecznictwie sądów administracyjnych, m.in. w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu z dnia 11 grudnia 2009 r. (sygn. akt I SA/OP 475/09).

Ponadto stosownie do przepisu § 115 w zw. z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego realizując kompetencję prawodawczą musi ściśle uwzględniać wytyczne zawarte w upoważnieniu ustawowym. Zgodność z prawem aktu wydawanego na podstawie tego upoważnienia polega na pełnym zrealizowaniu tego upoważnienia, bez możliwości wybiórczego, dowolnego czy też częściowego stosowania przepisu. Ponadto Kolegium tut. Izby wskazuje, że ustalenie przez organ stanowiący wysokości dotacji jest elementem sfery normowania objętej materią aktu prawa miejscowego, wydanego na podstawie art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Normy prawa miejscowego zawarte w aktach prawa miejscowego są normami o charakterze generalnym i abstrakcyjnym i są adresowane do podmiotów spoza struktury samorządu terytorialnego (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 9 listopada 2001 r., sygn. akt III SA 1170/01). Przepisy prawa miejscowego powinny zatem zawierać sformułowania jasne, wyczerpujące, uniemożliwiające stosowanie niedopuszczalnego, sprzecznego z prawem „luzu interpretacyjnego (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 6 czerwca 1995 r., sygn. akt SA/GD 2949/94).

Z uwagi na powyższe Kolegium tut. Izby uznało, że zapisy § 2 ust. 2 i ust. 4 uchwały obarczone są wadami o charakterze istotnego naruszenia prawa.

Ponadto w § 2 ust. 5 uchwały Rada Gminy Choczewo postanowiła, że: „*Niepubliczne przedszkola, które prowadzą wczesne wspomaganie rozwoju dziecka - niezależnie od podstawowej dotacji na uczniów przedszkola - otrzymują na każde dziecko objęte wczesnym wspomaganie rozwoju, dotację z budżetu Gminy Choczewo w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na takie dziecko objęte wczesnym wspomaganie rozwoju w części oświatowej subwencji ogólnej dla Gminy Choczewo.*”.

Przepis art. 90 ust. 1a odnoszący się do dzieci objętych wczesnym wspomaganie rozwoju dziecka określa, że: „*Niepubliczne przedszkola, inne formy wychowania przedszkolnego (...), które zgodnie z art. 71b ust. 2a prowadzą wczesne wspomaganie rozwoju dziecka, otrzymują na każde dziecko objęte wczesnym wspomaganie rozwoju, niezależnie od dotacji, o których mowa w ust. 1b, 1ba, 1c, 2a, 2b, 2ca, 2d, 2ea, 2ec, 3a, 3ab i 3ac, dotację z budżetu odpowiednio gminy lub powiatu w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na takie dziecko objęte wczesnym wspomaganie rozwoju w części oświatowej subwencji ogólnej odpowiednio dla gminy. lub powiatu*”.

W ocenie Kolegium tut. Izby mając na względzie przytoczony w przedmiotowej części przepis art. 90 ust. 1a ustawy o systemie oświaty, Rada Gminy Choczewo poprzez powtórzenie treści ustawy, w sposób nieprecyzyjny ustaliła wysokość dotacji na dzieci objęte wczesnym wspomaganie rozwoju, bowiem określiła jedynie jej dolny próg. Kolegium tut. Izby wskazuje, że regulacje zawarte w art. 90 ust. 4 wyżej cytowanej ustawy nakładają na radę gminy obowiązek jednoznacznego ustalenia stawki dotacji oświatowych. Brak ustalenia w sposób jednoznaczny stawki dotacji na wczesne wspomaganie rozwoju dziecka (w odniesieniu do części oświatowej subwencji ogólnej), zdaniem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku, skutkuje koniecznością stwierdzenia nieistotnego naruszenia prawa w tym zakresie.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium tut. Izby postanowiło jak w sentencji.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gdańsku w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia, wnoszona za pośrednictwem tutejszej Izby.

Prezes Regionalnej Izby  
Obrachunkowej w Gdańsku

**Luiza Budner-Iwanicka**