



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

---

Olsztyn, dnia 23 lutego 2017 r.

Poz. 921

### UCHWAŁA NR 0102-29/17 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W OLSZTYNIE

z dnia 20 stycznia 2017 r.

**w sprawie badania zgodności z prawem uchwały Nr XXX/210/2016 Rady Miejskiej w Ostródzie z dnia 29 grudnia 2016 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji publicznym i niepublicznym szkołom, przedszkolom i innym formom wychowania przedszkolnego, prowadzonym na terenie Gminy Miejskiej Ostróda przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania.**

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie

na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 561) oraz art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.)

#### **uchwała, co następuje**

stwierdza się nieważność § 11 ust. 5 i 6 i § 13 ust. 5 uchwały Nr XXX/210/2016 Rady Miejskiej w Ostródzie z dnia 29 grudnia 2016 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji publicznym i niepublicznym szkołom, przedszkolom i innym formom wychowania przedszkolnego, prowadzonym na terenie Gminy Miejskiej Ostróda przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania

#### **Uzasadnienie**

Rada Miejska w Ostródzie w dniu 29 grudnia 2016 r. podjęła uchwałę Nr XXX/210/2016 w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji publicznym i niepublicznym szkołom, przedszkolom i innym formom wychowania przedszkolnego, prowadzonym na terenie Gminy Miejskiej Ostróda przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania. W dniu 04 stycznia 2017 r. powyższa uchwała wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie celem zbadania jej postanowień pod względem zgodności z prawem. Pismem z dnia 11 stycznia 2017 r. zawiadomiono Miasto Ostróda, iż uchwała ta będzie rozpatrywana na posiedzeniu Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie (zwane dalej: Kolegium Izby) w dniu 20 stycznia 2017 r. Zgodnie z art. 18 ust. 3 cyt. ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych, w posiedzeniu kolegium ma prawo uczestniczyć przedstawiciel podmiotu, którego sprawa jest rozpatrywana. Przedstawiciel Miasta Ostródy – Pani Bożena Ratajczyk - Naczelnik Wydziału Oświaty i Spraw Społecznych Urzędu Miejskiego w Ostródzie wzięła udział w posiedzeniu Kolegium Izby. Stosownie do art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych, orzekanie, o nieważności uchwał i zarządzeń, w sprawach wymienionych w art. 11 ust. 1 w/w ustawy, zastrzeżono dla kolegium regionalnej izby obrachunkowej. Przepis art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych stanowi, że właściwość rzeczowa regionalnych izb obrachunkowych obejmuje uchwały i zarządzenia podejmowane przez organy jednostek samorządu terytorialnego w sprawach zasad i zakresu przyznawania dotacji z budżetu jednostki samorządu terytorialnego. Kolegium Izby badając przedmiotową uchwałę stwierdziło co następuje: Zgodnie z art. 80 ust. 2-

3b i art. 90 ust. 1a- 1c, 2-3b ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 1943 z późn. zm.) prowadzone przez osoby prawne inne niż jednostki samorządu terytorialnego i osoby fizyczne publiczne i niepubliczne przedszkola, inne formy wychowania przedszkolnego, szkoły podstawowe oraz ośrodki, o których mowa w art. 2 pkt 5 tej ustawy, a także publiczne i niepubliczne poradnie psychologiczno-pedagogiczne, które zgodnie z art. 71b ust. 2a tej ustawy prowadzą wczesne wspomaganie rozwoju dziecka, otrzymują dotację z budżetu odpowiednio gminy lub powiatu w wysokościach określonych w wymienionych przepisach pod warunkiem, że osoba prowadząca przedszkole, inną formę wychowania przedszkolnego, szkołę, ośrodek lub poradnię przedstawi organowi właściwemu do udzielenia dotacji informację o planowanej liczbie dzieci, nie później niż do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielenia dotacji. Przepisy art. 80 ust. 4 i art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty przyznają organowi stanowiącemu jednostki samorządu terytorialnego kompetencję do ustalenia trybu udzielenia i rozliczenia dotacji dla publicznych i niepublicznych szkół, przedszkoli, oddziałów przedszkolnych i placówek, o których mowa w art. 80 ust. 2-3b i 90 ust. 1a-1c, 2-3b ustawy o systemie oświaty oraz do ustalenia trybu i zakresu kontroli prawidłowości 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 ustalania terminu i sposobu jej rozliczenia. W § 11 ust. 5 badanej uchwały Rada Miejska w Ostródzie postanowiła, że osoby prowadzące dotowany podmiot są zobowiązane wykorzystać otrzymane dotacje do dnia 31 grudnia roku kalendarzowego, w którym dotacji udzielono, a kwoty niewykorzystane do tego terminu należy zwrócić do dnia 31 stycznia następnego roku kalendarzowego. Z kolei w § 11 ust. 6 uchwały zawarto zapis, iż dotacje wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem, pobrane w nadmiernej wysokości lub nienależnie- podlegają zwrotowi do budżetu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w ciągu 15 dni od stwierdzenia tych okoliczności. W ocenie Kolegium Izby, na mocy przepisów art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty organowi stanowiącemu jednostki samorządu terytorialnego przyznana została kompetencja do ustalania trybu udzielania i rozliczania dotacji udzielanych z budżetu oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystywania. Odróżnić przy tym należy rozliczenie otrzymanych dotacji i ich wykorzystanie od kwestii dotyczących zwrotu do budżetu dotacji nienależnie pobranych lub wykorzystanych niezgodnie z przeznaczeniem. Uprawnienie przyznane m.in. radzie gminy w art. 80 ust. 4 i art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty nie dotyczy bowiem określania zasad zwrotu niewykorzystanych dotacji, czy też zwrotu dotacji wykorzystanych niezgodnie z przeznaczeniem. Kwestie dotyczące zwrotu dotacji udzielonych z budżetu jednostki samorządu terytorialnego, terminów zwrotu i należnych z tego tytułu odsetek uregulowane zostały w art. 251 i 252 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (j. t. Dz. U z 2016, poz. 1870 ze zm.). Z uwagi na fakt, iż ustawa o systemie oświaty nie reguluje zasad i trybu zwrotu dotacji udzielonych z budżetu jednostki samorządu terytorialnego, w tym przypadku będą miały zastosowanie przepisy art. 251 i 252 ustawy o finansach publicznych. Tak więc Rada Miejska w Ostródzie, regulując w § 11 ust. 5 i 6 uchwały zwrot przez dotowany podmiot dotacji niewykorzystanych do końca roku oraz dotacji wykorzystanych niezgodnie z przeznaczeniem, wykroczyła poza zakres ustawowego upoważnienia wynikającego z art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty do stanowienia jedynie w zakresie ustalania trybu udzielania i rozliczania dotacji udzielanych z budżetu oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystywania. W § 13 ust. 5 badanej uchwały Rada Miejska w Ostródzie, regulując zakres spraw związanych z kontrolą prawidłowości pobierania i wykorzystania dotacji postanowiła, że:” W ramach dokumentacji okazywanej przez placówkę, osoby kontrolujące mają prawo żądać stosownych kopii poświadczonych za zgodność z oryginałem oraz żądać udzielenia odpowiedzi i wyjaśnień w formie pisemnej. Z treści art. 90 ust. 3f ustawy o systemie oświaty wynika, że osoby upoważnione do przeprowadzenia kontroli mają prawo wstępu do szkół, przedszkoli, innych form wychowania przedszkolnego i placówek oraz wglądu do prowadzonej przez nie dokumentacji organizacyjnej, finansowej i dokumentacji przebiegu nauczania, a w przypadku szkół niepublicznych o uprawnieniach szkół publicznych dodatkowo do wglądu do list obecności oraz ich weryfikacji. Tak więc uprawnienia osób przeprowadzających kontrolę prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji zostały określone przez ustawodawcę w art. 90 ust. 3f ustawy o systemie oświaty. Przepis ten nie przewiduje jednak obowiązku sporządzania przez kontrolowany podmiot, na żądanie osób kontrolujących, odpisów, czy też kopii z dokumentów poświadczonych za zgodność z oryginałem. Przyznane radzie gminy, na mocy powołanych wyżej przepisów art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, kompetencje do ustalania trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji oświatowych, z uwzględnieniem w szczególności podstawy obliczania dotacji, zakresu danych zawartych we wniosku o udzielenie dotacji i w jej rozliczeniu oraz terminu i sposobu rozliczenia dotacji również nie uprawniają do nakładania na kontrolowany podmiot obowiązku sporządzania, na żądanie kontrolujących, kopii dokumentów i poświadczania ich za zgodność z oryginałem (podobnie wyrok NSA z dnia 11.06.2015 – sygn.. akt II GSK 953/14). Dlatego też postanowienia Rady Miejskiej w Ostródzie

w zakresie § 13 ust. 5 wprowadzające obowiązek sporządzania, na żądanie osób kontrolujących, stosownych kopii poświadczonych za zgodność z oryginałem, również wykraczają poza zakres ustawowego upoważnienia wynikającego z art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty do stanowienia jedynie w zakresie ustalania trybu udzielania i rozliczania dotacji udzielanych z budżetu oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystywania. Przedstawiciel Miasta Ostródy uczestniczący w posiedzeniu Kolegium – Pani Bożena Ratajczak zgodziła się z zastrzeżeniami Kolegium Izby do badanej uchwały. Zgodnie z orzecznictwem sądów administracyjnych za „istotne” naruszenie prawa uznaje się uchybienia prowadzące do skutków, które nie mogą być akceptowane w demokratycznym państwie prawnym. Zalicza się do nich między innymi naruszenie przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, prawa ustrojowego oraz prawa materialnego, a także procedury podejmowania uchwał (np. Wyrok NSA z dnia 06.05.2016 r. r. sygn. II FSK 3219/15). W tym stanie rzeczy Kolegium Izby orzekło, jak w sentencji.

*Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia i podlega publikacji w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko-Mazurskiego.*

*Na niniejszą uchwałę przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie, w terminie 30 dni od daty jej otrzymania, za pośrednictwem tutejszej Izby.*

**Prezes Regionalnej Izby  
Obrachunkowej  
w Olsztynie**

**Iwona Bendorf-Bundorf**