



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

Olsztyn, dnia 30 marca 2017 r.

Poz. 1423

UCHWAŁA NR 0102-119/17 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W OLSZTYNIE

z dnia 10 marca 2017 r.

w sprawie badania zgodności z prawem uchwały Nr XX/168/2017 Rady Gminy Lidzbark Warmiński z dnia 23 lutego 2017 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla szkół i placówek oświatowych oraz publicznych prowadzonych przez inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu przeprowadzenia kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji.

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 § 4 ust. 5 i § 8 ust. 4 uchwały Nr XX/168/2017 Rady Gminy Lidzbark Warmiński z dnia 23 lutego 2017 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla szkół i placówek oświatowych oraz publicznych prowadzonych przez inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu przeprowadzenia kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji.

Uzasadnienie

Rada Gminy Lidzbark Warmiński w dniu 23 lutego 2017 r. podjęła uchwałę Nr XX/168/2017 w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla szkół i placówek oświatowych oraz publicznych prowadzonych przez inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu przeprowadzenia kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji. W dniu 02 marca 2017 r. powyższa uchwała wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie celem zbadania jej postanowień pod względem zgodności z prawem. Pismem z dnia 03 marca 2017 r. zawiadomiono Gminę Lidzbark Warmiński, iż uchwała ta będzie rozpatrywana na posiedzeniu Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie (zwane dalej: Kolegium Izby) w dniu 10 marca 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 Gminy Lidzbark Warmiński nie uczestniczył 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. Art. 80 ust. 3 ustawy o systemie oświaty stanowi, iż prowadzone przez osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego lub osoby fizyczne publiczne szkoły, w których jest realizowany obowiązek szkolny lub obowiązek nauki, otrzymują na każdego ucznia dotację z budżetu jednostki samorządu terytorialnego obowiązanej do prowadzenia danego typu i rodzaju szkół w wysokości równej podstawowej kwocie dotacji dla szkół danego typu i rodzaju, nie niższej jednak niż kwota przewidziana na takiego ucznia w części oświatowej subwencji ogólnej dla gminy. 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 § 4 ust. 5 przedmiotowej uchwały Rada Lidzbark Warmiński postanowiła że: „Prowadzone przez osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego lub osoby fizyczne publiczne szkoły, otrzymują na każdego ucznia dotację z budżetu gminy w wysokości równej podstawowej kwocie dotacji dla szkół danego typu i rodzaju, nie niższej niż kwota przewidziana na takiego ucznia w części oświatowej subwencji ogólnej dla gminy”. Kolegium Izby stwierdza, że Rada Gminy Lidzbark Warmiński stanowiąc powyższe uregulowanie nie określiła jakiego rodzaju szkół zapis ten dotyczy, tj. czy regulacja ta odnosi się do szkół publicznych, w których jest realizowany obowiązek szkolny lub obowiązek nauki (art. 80 ust. 3 ustawy o systemie oświaty), czy też do innych szkół publicznych, o których mowa w art. 80 ust. 3 ae, niewymienionych w art. 80 ust. 3 ustawy o systemie oświaty. Tym samym Rada Gminy Lidzbark Warmiński nie wypełniła dyspozycji wynikającej z art. 80 ust. 4 ustawy o systemie oświaty i nie ustaliła trybu udzielenia i rozliczenia dotacji dla szkół publicznych, o których mowa w art. 80 ust. 3 i art. 80 ust. 3 ae ustawy o systemie oświaty. W § 8 ust. 4 badanej uchwały Rada Gminy Lidzbark Warmiński postanowiła, że dotacja pobrana nienależnie, w nadmiernej wysokości bądź wykorzystana niezgodnie z przeznaczeniem podlega zwrotowi. W ocenie Kolegium Izby, na mocy powołanych wyżej 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, pobranych w nadmiernej wysokości, czy też 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 dotacji nienależnie pobranych, niewykorzystanych, 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 Gminy Lidzbark Warmiński, regulując w § 8 ust. 4 uchwały zwrot dotacji nienależnie pobranych, pobranych w nadmiernej wysokości, czy też 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. 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