



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

Olsztyn, dnia 30 marca 2017 r.

Poz. 1424

UCHWAŁA NR 0102-122/17 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W OLSZTYNIE

z dnia 10 marca 2017 r.

w sprawie badania zgodności z prawem uchwały Nr XXXIV/206/2017 Rady Miejskiej w Kętrzynie z dnia 16 lutego 2017 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla publicznych i niepublicznych podmiotów oświatowych prowadzonych na terenie Gminy Miejskiej Kętrzyn oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania 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 § 7 ust. 5 i § 9 ust. 1 uchwały Nr XXXIV/206/2017 Rady Miejskiej w Kętrzynie z dnia 16 lutego 2017 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla publicznych i niepublicznych podmiotów oświatowych prowadzonych na terenie Gminy Miejskiej Kętrzyn oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji.

Uzasadnienie

Rada Miejska w Kętrzynie na sesji w dniu 16 lutego 2017 r. podjęła uchwałę Nr XXXIV/206/2017 w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla publicznych i niepublicznych podmiotów oświatowych prowadzonych na terenie Gminy Miejskiej Kętrzyn oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji. W dniu 23 lutego 2017 r. powyższa uchwała wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie celem zbadania jej postanowień pod względem zgodności z prawem. Pismem z dnia 27 lutego 2017 r. zawiadomiono Miasto Kętrzyn 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 Miasta Kętrzyn nie uczestniczył w wyżej określonym 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: Przepisy art. 80 ust. 4 i 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.) 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 § 7 ust. 5 badanej uchwały Rada Miejska w Kętrzynie postanowiła, że kontrolujący mają prawo wglądu do dokumentacji o której mowa w § 6 pkt 2 oraz dokonywania z niej odpisów i kserokopii. Kserokopie służące jako załączniki do protokołu kontroli powinny być poświadczone za zgodność z oryginałem przez osoby reprezentujące kontrolowane podmioty. W razie potrzeby kontrolujący mogą występować o udzielenie wyjaśnień w zakresie pobrania i wykorzystania dotacji. 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). Z tego powodu – mając na uwadze to, że jednostka redakcyjna badanej uchwały tj. § 7 ust. 5 reguluje szereg spraw w tym poświadczanie za zgodność z oryginałem dokumentów – postanowienia powołanego § 7 ust. 5 badanej uchwały wprowadzające obowiązek sporządzania, na żądanie osób kontrolujących, stosownych kopii poświadczonych za zgodność z oryginałem, wykraczają poza zakres ustawowego upoważnienia wynikającego z art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty w zakresie ustalania trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystywania dotacji. Ponadto Rada Miejska w Kętrzynie w § 9 ust. 1 badanej uchwały postanowiła, że w przypadku stwierdzenia, w trakcie kontroli nieprawidłowości mających wpływ na prawo do dotacji lub na wysokość dotacji przysługującej kontrolowanemu podmiotowi, Burmistrz Miasta Kętrzyn w terminie 14 dni od dnia podpisania protokołu lub wpływu wyjaśnień lub zastrzeżeń, o których mowa w § 8 ust. 4, kieruje do kontrolowanego podmiotu wystąpienie pokontrolne wzywające do zwrotu całości lub części przekazanej dotacji. W ocenie Kolegium Izby, na podstawie 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. Sprawy 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 upoważnia rady gminy do regulowania spraw związanych z zasadami i trybem 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 Kętrzynie, regulując w § 9 ust. 1 badanej uchwały zasady zwrotu udzielonej dotacji przez dotowany podmiot dotacji wykroczyła poza zakres ustawowego upoważnienia wynikającego z art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. 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