



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WIELKOPOLSKIEGO

Poznań, dnia 19 stycznia 2016 r.

Poz. 712

UCHWAŁA NR 26/1615/2015 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 29 grudnia 2015 r.

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 (Dz. U. z 2012 r. poz. 1113, z późn. zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2015 r. poz.1515) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

stwierdza nieważność

wyrażenia *danego rodzaju* zawartego w § 5 ust. 2 uchwały Nr X/113/2015 Rady Miejskiej Zbąszynia z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla publicznych i niepublicznych podmiotów oświatowych prowadzonych na terenie gminy Zbąszyń przez podmioty nienależące do sektora finansów publicznych oraz zakresu i trybu kontroli prawidłowości ich wykorzystywania, z powodu sprzeczności ww. zapisu z przepisami prawa wskazanymi w uzasadnieniu do niniejszej uchwały.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 30 listopada 2015 r. Rada Miejska Zbąszynia - powołując się na art. 18 ust. 2 pkt 15 i art. 40 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, art. 80 ust. 4 i art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty – ustaliła tryb udzielania i rozliczania dotacji dla publicznych i niepublicznych przedszkoli, innych form wychowania przedszkolnego oraz szkół (prowadzonych przez inne podmioty niż Gmina) oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania.

Regionalna Izba Obrachunkowa, na podstawie przepisów art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały. Termin rozpatrzenia sprawy został wyznaczony na dzień 29 grudnia 2015 roku.

Rozpatrując sprawę Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje.

Przepisy art. 80 ust. 4 oraz art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty stanowią, iż organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa odpowiednio: w ust. 2-3b art. 80, w ust. 1a-1c i 2-3b art. 90, a także tryb i zakres kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystywania, uwzględniając w szczególności podstawy obliczania dotacji, zakres danych, które powinny się być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, oraz termin i sposób rozliczenia dotacji.

Z § 1 uchwały wynika, że reguluje ona tryb udzielania i rozliczania dotacji, podstawę obliczenia dotacji, zakres danych, jakie mają być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji oraz tryb i zakres przeprowadzania kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji udzielonej dla szkół, przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego, publicznych i niepublicznych, prowadzonych przez inny niż jednostka samorządu terytorialnego podmiot na terenie Gminy Zbąszyń. Zapisy § 1 uchwały, określające zakres regulacji dokonanej badaną uchwałą, w części dotyczącej kontroli nie wskazują, iż postanowienia uchwały odnoszą

się również do zakresu kontroli prawidłowości pobrania dotacji. Jednakże analiza zapisów uchwały wskazuje, że regulacje zawarte w uchwale wypełniają w pełni dyspozycje zawarte w art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Kolegium Izby wskazuje, aby na przyszłość w sposób precyzyjny - zarówno w tytule uchwały, jak i w jej postanowieniach - określać zakres regulacji przewidzianej uchwałą.

Rada Miejska Zbąszynia postanowiła w § 5 ust. 2 uchwały, że *Niepubliczne przedszkola, spełniające wymagania określone w art. 90 ust. 1b ustawy, po przeprowadzeniu otwartego konkursu, o którym mowa w art. 90 ust. 1g ustawy, otrzymują na każdego ucznia dotacje w wysokości równej wydatkom bieżącym przewidzianym na jednego ucznia w przedszkolach publicznych danego rodzaju prowadzonych przez Gminę Zbąszyn, pomniejszonych o opłaty za korzystanie z wychowania przedszkolnego oraz za wyżywienie, stanowiące dochody budżetu gminy, z tym że na ucznia niepełnosprawnego w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na niepełnosprawnego ucznia przedszkola w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez Gminę Zbąszyn.*

Stosownie do przepisów art. 90 ust. 1b ustawy o systemie oświaty *Niepubliczne przedszkole może otrzymywać dotacje z budżetu gminy na każdego ucznia w wysokości równej wydatkom bieżącym przewidzianym na jednego ucznia w przedszkolach prowadzonych przez gminę, pomniejszonych (...).*

Kolegium Izby wskazuje, że w ustawie o systemie oświaty nie występuje pojęcie „rodzaju” w odniesieniu do przedszkoli. Pojęcie to ustawodawca stosuje natomiast w przypadku szkół i placówek. Organ stanowiący, uchwalając akt prawa miejscowego, nie może modyfikować przepisów ustawowych. Pogląd taki jest również prezentowany w orzecznictwie administracyjnym. Naczelny Sąd Administracyjny we Wrocławiu w wyroku z dnia 25 marca 2003 r. (sygn. akt II SA/Wr 2572/02) wskazał, że narusza powszechnie obowiązujący porządek prawny w stopniu istotnym nie tylko regulowanie przez gminę raz jeszcze tego, co zostało już zamieszczone w źródle powszechnie obowiązującego prawa, lecz także modyfikowanie przepisu ustawowego przez akt wykonawczy niższego rzędu, co jest możliwe tylko w granicach wyraźnie przewidzianego upoważnienia ustawowego.

Mając powyższe na względzie Kolegium Izby postanowiło o stwierdzeniu nieważności wyrażenia *danego rodzaju* zawartego w § 5 ust. 2 badanej uchwały.

Dodatkowo Kolegium Izby wskazuje, że dotacja dla publicznych szkół podstawowych i publicznych gimnazjów, o których mowa w § 4 ust. 3 uchwały, winna być – w myśl przepisu art. 80 ust. 3 ustawy o systemie oświaty – ustalana z uwzględnieniem pomniejszenia wydatków bieżących (przewidzianych na jednego ucznia w szkołach tego samego typu i rodzaju) o kwotę dotacji przewidzianej do wykorzystania, o której mowa w art. 22ae ust. 3 ustawy.

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sadu Administracyjnego w Poznaniu w terminie 30 dni od daty jego doręczenia za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu.

Przewodnicząca
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu
(-) Grażyna Wróblewska