

Uchwała Nr 2.28.2018
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Warszawie
z dnia 19 stycznia 2018 roku

w sprawie orzeczenia nieważności w części Uchwały Nr XLI/271/17 Rady Miejskiej w Szydłowcu z dnia 18 grudnia 2017 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół o uprawnieniach szkół publicznych, niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Szydłowiec oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystywania dotacji

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1875 z późn. zm.) oraz art. 11 ust. 1 pkt 4 i art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 561),

– Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie uchwala, co następuje:

§ 1

Orzeka o nieważności Uchwały Nr XLI/271/17 Rady Miejskiej w Szydłowcu z dnia 18 grudnia 2017 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół o uprawnieniach szkół publicznych, niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Szydłowiec oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystywania dotacji w zakresie:

- § 2, § 12, słów w § 13 ust. 1 „...o której mowa w § 12 ...”, § 14 pkt 1, § 15 ust. 3, 7, 8 i 9 uchwały z powodu naruszenia art. 38 ust 1 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych (t.j. Dz.U z 2017 r. poz. 2203) oraz § 135 w zw. z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 20 czerwca 2002 r. w sprawie "Zasad techniki prawodawczej" (Dz. U. z 2016 r. poz. 283).;
- § 18 uchwały podjęty bez podstawy prawnej;
- pkt 5 załącznika Nr 1 oraz ostatniego zdania w załączniku nr 2 dotyczącego „nazwy banku i numeru rachunku bankowego, na który ma być przekazana dotacja” z powodu naruszenia art. 34 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych.

§ 2

Na niniejszą uchwałę służy Gminie Szydłowiec skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem tutejszego Kolegium.

Uzasadnienie

W dniu 28 grudnia 2017 r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie wpłynęła Uchwała Nr XLI/271/17 Rady Miejskiej w Szydłowcu z dnia 18 grudnia 2017 r. w

sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół o uprawnieniach szkół publicznych, niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Szydłowiec oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystywania dotacji. Zgodnie z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych ww. uchwała podlega nadzorowi RIO.

Badając przedmiotową uchwałę Kolegium Izby ustaliło, co następuje:

W § 2 badanej uchwały Rada Miejska zawarła definicję ucznia, przekraczając w ten sposób granice ustawowej delegacji, na podstawie której została podjęta uchwała. Pojęcie ucznia definiuje art. 3 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie informacji oświatowej z dnia 15 kwietnia 2011 (t.j. Dz.U.2017, poz. 2159), w związku z powyższym nie ma potrzeby ani podstaw do jego powielania, a tym bardziej do modyfikacji.

W § 12 przedmiotowej uchwały Rada Miejska określiła zakres i rodzaj kontroli przeprowadzanej przez Burmistrza w dotowanych jednostkach. Szczegółowe uregulowania dotyczące zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji określone zostały w art. 36 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Natomiast zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, Rada winna określić tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania dotacji. Stanowienie prawa w szerszym zakresie jak to ma miejsce w § 12 badanej uchwały nie znajduje podstawy w kompetencjach przyznanych radzie ww. przepisie. Zdaniem Kolegium Rada wykonująca kompetencję prawodawczą zawartą w upoważnieniu ustawowym jest obowiązana działać ściśle w granicach tego upoważnienia, zgodnie z zasadami określonymi w przepisach § 135 w zw. z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 20 czerwca 2002 r. w sprawie "Zasad techniki prawodawczej".

W związku z wykreśleniem z treści uchwały zapisu § 12, uchylenia wymagają również słowa w § 13 odsyłające do § 12 „...o której mowa w § 12...”.

W § 14 w pkt 1 Rada określiła prawa „kontrolerów” do „swobodnego poruszania się na terenie jednostki kontrolowanej, w tym wstępu do obiektów i pomieszczeń związanych z przedmiotem kontroli”. Szczegółowe uregulowania w zakresie praw osób upoważnionych do przeprowadzania kontroli określone zostały w art. 36 ust. 2 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Organ stanowiący nie może jeszcze raz regulować tego, co jest już uregulowane w obowiązujących przepisach prawa, a tym bardziej nie może tych przepisów modyfikować.

W § 15 ust. 7 badanej uchwały Rada Miejska postanowiła, że w przypadku stwierdzenia w trakcie kontroli nieprawidłowości, Burmistrz kieruje do kontrolowanej jednostki w terminie 14 dni od dnia zakończenia kontroli, albo od dnia wpływu wyjaśnień wystąpienie pokontrolne wzywające do zwrotu całości lub części dotacji. Następnie w ust. 8 postanowiono, że wystąpienia pokontrolnego nie kieruje się, jeśli Burmistrz uwzględni wyjaśnienia. Z kolei w ust. 9 ustalono, że organ prowadzący jednostkę jest zobowiązany poinformować Burmistrza Szydłowca o sposobie realizacji wniosków zawartych w wystąpieniu pokontrolnym. Również w ust. 3 tego paragrafu postanowiono,

że odmowa podpisania protokołu nie wstrzymuje wydania wniosków pokontrolnych. W ocenie Kolegium powyższe postanowienia uchwały o możliwości kierowania zaleceń pokontrolnych do jednostki kontrolowanej niebędącej jednostką organizacyjną Gminy nie znajdują również oparcia w obowiązującym prawie. Przytoczone uregulowania wykraczają poza delegację art. 38, ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych dotyczącą ustalenia przez organ stanowiący trybu i zakresu kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji. Na podstawie ustaleń kontroli organ dotujący może jedynie wszcząć postępowanie w sprawie zwrotu dotacji na podstawie art. 61 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz. U. z 2017 roku, poz. 2077). Stanowienie prawa miejscowego (a taką jest uchwała w sprawie dotacji) następuje na podstawie i w granicach upoważnień ustawowych, co wyklucza dopuszczalność wyjścia aktem prawa miejscowego poza granice upoważnienia ustawowego.

W pkt 5 załącznika Nr 1 do badanej uchwały pn. „Wniosek o udzielenie dotacji na rok...” oraz w ostatnim zdaniu załącznika nr 2 pn. „Informacja o miesięcznej liczbie uczniów jednostki na miesiąc r. ” Rada Gminy zobowiązała podmioty ubiegające się o dotację, do podania nazwy banku i numeru rachunku bankowego, na który ma być przekazana dotacja. Stosownie do art. 34 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych dotacje są przekazywane na rachunek bankowy przedszkola, innej formy wychowania przedszkolnego, szkoły lub placówki. W ocenie Kolegium Izby ww. zapis zawarty w załączniku Nr 1 i Nr 2 pozwala na podanie nazwy i numeru rachunku bankowego innego, niż rachunek bankowy dotowanej placówki oświatowej, zatem w istotny sposób narusza przepis art. 34 ust. 1 cyt. ustawy o finansowaniu zadań oświatowych.

W § 18 ust. 1 uchwały Rada Miejska postanowiła, iż traci moc uchwała Nr 186/XXVII/16 Rady Miejskiej w Szydłowcu z dnia 28 grudnia 2016 r w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół o uprawnieniach szkół publicznych i niepublicznych przedszkoli oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania. W ust. 2 postanowiła, że do rozliczania dotacji za rok 2017 stosuje się przepisy uchwały, o której mowa w ust. 1. Na podstawie przepisów ustawy o finansowaniu zadań oświatowych z dniem 31 grudnia 2017 roku utracił moc przepis art. 80, ust. 4 oraz 90 ust. 4 dotychczasowej ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty zawierający delegację do określania przez organ stanowiący zasad i trybu udzielania dotacji oświatowych. W związku z powyższym uchwała Rady podjęta na podstawie powyższego upoważnienia, regulująca ten sam zakres spraw również straciła moc na podstawie ustawy. W związku z powyższym zapis o uchyleniu poprzedniej uchwały w ocenie Kolegium podjęty został bez podstawy prawnej.

Mając powyższe na uwadze, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie orzekło jak w sentencji uchwały.

Przewodniczący

Wojciech Tarnowski