

UCHWAŁA Nr 0102-304/13
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ
w Olsztynie
z dnia 05 września 2013 roku

w sprawie badania zgodności z prawem Uchwały Nr XXXVIII/233/2013 Rady Gminy Nowe Miasto Lubawskie z/s w Mszanowie z dnia 7 sierpnia 2013 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie w składzie:

Przewodniczący: Iwona Bendorf-Bundorf

Członkowie:

1. Bogdan Gaber
2. Mirosław Czerny
3. Janusz Facon
4. Małgorzata Mazur-Wysocka
5. Anna Michalak
6. Krzysztof Mościbrocki
7. Zenona Nowak
8. Bogumił Pliszka
9. Ireneusz Rek

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 2012 r., poz. 1113/ oraz art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym /tekst jednolity Dz. U. z 2013 r. poz. 954/

uchwała, co następuje:

Stwierdza się nieważność § 10 ust. 5 Uchwały Nr XXXVIII/233/2013 Rady Gminy Nowe Miasto Lubawskie z/s w Mszanowie z dnia 7 sierpnia 2013 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego.

Uzasadnienie

Rada Gminy Nowe Miasto Lubawskie z/s w Mszanowie na sesji w dniu 7 sierpnia 2013 r. podjęła Uchwałę Nr XXXVIII/233/2013 w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego.

W dniu 09 sierpnia 2013 r. uchwałę tę przedłożono Regionalnej Izbie Obrachunkowej w Olsztynie, celem zbadania jej postanowień pod względem zgodności z prawem.

Pismem z dnia 19 sierpnia 2013 r. zawiadomiono Gminę Nowe Miasto Lubawskie, że uchwała będzie rozpatrywana na posiedzeniu Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie /dalej Kolegium Izby/.

Zgodnie z art. 18 ust. 3 ustawy z o regionalnych izbach obrachunkowych przedstawiciel zainteresowanego podmiotu ma prawo uczestniczyć w posiedzeniu Kolegium Izby. Przedstawiciel Gminy Nowe Miasto Lubawskie nie wziął udziału w posiedzeniu Kolegium Izby.

Kolegium Izby badając przedmiotową uchwałę na posiedzeniu w dniu 05 września 2013 r. stwierdziło, że podstawę prawną podjętej uchwały stanowił art. 18 ust. 2 pkt 15, art. 40 ust. 1, art. 42 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art. 90 ust. 4 w związku z ust. 2b i ust. 2c ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (tekst jednolity Dz. U. z 2004 r. Nr 256, poz. 2572 ze zm.).

Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym stanowi, że do wyłącznej właściwości rady gminy należy stanowienie w innych sprawach zastrzeżonych ustawami do kompetencji rady gminy. Art. 40 ust. 1 wskazuje, że na podstawie upoważnień ustawowych gminie przysługuje prawo stanowienia aktów prawa miejscowego obowiązujących na obszarze gminy. W art. 42 wskazano zasady i tryb ogłaszania aktów prawa miejscowego.

Art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty wskazuje, że organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a-3b, oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystywania, uwzględniając w szczególności podstawę obliczania dotacji, zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, oraz termin i sposób rozliczenia dotacji.

Rada Gminy Nowe Miasto Lubawskie w § 10 ust. 5 przedmiotowej uchwały zapisała, że „Ewentualne stwierdzenie w wyniku kontroli wykorzystania dotacji na pokrycie wydatków innych niż wydatki bieżące placówki, powoduje obowiązek zwrotu nieprawidłowo wykorzystanej części dotacji w terminie 14 dni od zakończenia kontroli z ustawowymi odsetkami w przypadku zwłoki”.

Kolegium Izby, stwierdza, że tak dokonane zapisy nie znajdują odzwierciedlenia w przywołanej podstawie prawnej.

Art. 252 ust. 1 ustawy o finansach publicznych stanowi, że dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem, pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości, podlegają zwrotowi do budżetu wraz z odsetkami w wysokości określonej, jak dla zaległości podatkowych, w ciągu 15 dni po upływie terminu wykorzystania dotacji. W ocenie Kolegium Izby, wskazany w podstawie prawnej art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, nie daje upoważnienia organowi stanowiącego, do ustalania innych terminów zwrotu dotacji niż wynikają z art. 251 i art. 252 ustawy o finansach publicznych.

Zdaniem Kolegium Izby za niedopuszczalne należy uznać modyfikacje art. 251 i art. 252 ustawy o finansach publicznych i wskazanie obowiązku zwrotu nieprawidłowo wykorzystanej części dotacji w terminie innym niż zostało to zapisane w ustawie o finansach publicznych.

W ocenie Kolegium Izby sprzeczne z prawem jest, zatem dokonywanie zmian w zapisach ustawowych i regulowanie niektórych kwestii w sposób wykraczający poza delegację ustawową, co miało miejsce w treści podjętej przez Radę Gminy uchwały.

Zgodnie z ukształtowaną linią orzeczniczą Sądów Administracyjnych, przyjąć należy, iż do rodzajów naruszeń przepisów skutkujących nieważnością uchwały organów jednostek samorządu terytorialnego (lub jej części) zaliczyć należy naruszenia: przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów prawa ustrojowego, przepisów prawa materialnego – przez wadliwą ich wykładnię – oraz przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (np. wyrok NSA z 11 lutego 1998 r. sygn. II SA/Wr 1459/97).

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium Izby postanowiło, jak w sentencji.

Uchwała wchodzi w życie w dniu podjęcia i podlega ogłoszeniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko-Mazurskiego.

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



Przewodniczący Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Olsztynie
Jurgen Berthel-Bundorf

