

**Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Zielonej Górze**

65-261 Zielona Góra, ul. Chmielna 13; tel. 68 329 19 00; fax: 68 329 19 03
www.zielonagora.rio.gov.pl e-mail: zielonagora@rio.gov.pl

Zielona Góra, dnia 14 03.2016 r.

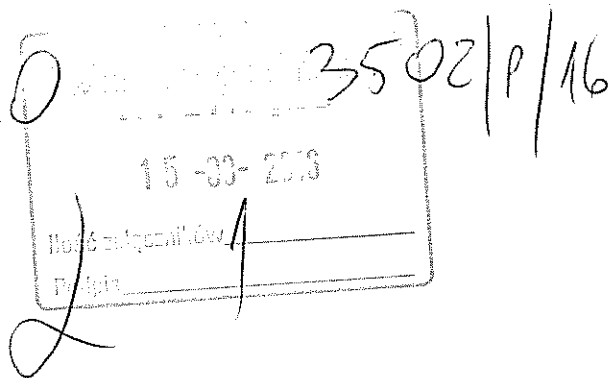
RIO.II.K.0000.10.2016

Pan

Radostaw Sujak

Przewodniczący Rady Miejskiej

w Krośnie Odrzańskim



W załączeniu przesyłam Uchwałę Nr 73/2016 Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze, podjętą w dniu 11 marca 2016 roku, dotyczącą Uchwały Nr XVI/122/16 z dnia 10 lutego 2016 roku.

PREZES IZBY

Ryszard Zajaczkowski

UCHWAŁA NR 73 / 2016
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ
w ZIELONEJ GÓRZE
z dnia 11 marca 2016 r.

Na podstawie art.18 ust.1 pkt 1 w związku z art.11 ust.1 pkt 4 i art.11 ust.3 ustawy z dnia 07 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (j.t. Dz. U. z 2012 r. poz. 1113 ze zm.) oraz art. 91 ust. 1 i ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2015 r., poz. 1515 ze zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze po przeprowadzeniu postępowania nadzorczego w przedmiocie zgodności z prawem uchwały Nr XVI/122/16 Rady Miejskiej w Krośnie Odrzańskim z dnia 10 lutego 2016 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla szkół i niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Krosno Odrzańskie przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystywania dotacji stwierdza:

1. nieważność §9 ust. 5 badanej uchwały, w zakresie zwrotu: "jak również do wykonania z nich odpisów, wyciągów lub wydruków" - z powodu naruszenia art. 80 ust.4 w związku z art.80 ust.3f i art.90 ust. 4 w związku z art.90 ust.3f ustawy z dnia 07 września 1991 r. o systemie oświaty (j.t. Dz. U. z 2015 r., poz. 2156 ze zm.);
2. nieistotne naruszenie prawa – z uwagi na nie powołanie w §9 ust. 2 pkt.2) uchwały - przepisów art.80 ust.3d powołanej wyżej ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty.

Uzasadnienie

Uchwała Nr XVI/122/16 Rady Miejskiej w Krośnie Odrzańskim z dnia 10 lutego 2016 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla szkół i niepublicznych przedszkoli oraz innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Krosno Odrzańskie przez osoby fizyczne lub prawne inne niż jednostka samorządu terytorialnego oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystywania dotacji została przekazana do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze w dniu 17 lutego 2016 r.

W podstawie prawnej uchwały Rada Miejska w Krośnie Odrzańskim powołała, między innymi przepisy art.80 ust.4 i art.90 ust.4 ustawy z dnia 07 września 1991 r. o systemie oświaty (j.t.Dz. U. z 2015 r., poz. 2156 ze zm.).

Oceniając zgodność postanowień przedmiotowej uchwały z przepisami prawa, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze stwierdziło, że na podstawie §9 ust. 5 badanej uchwały - dotowany podmiot zobowiązany został do udostępnienia kontrolującemu dokumentacji organizacyjnej i finansowej niezbędnej do przeprowadzenia kontroli, w tym na elektronicznych nośnikach informacji, jak również do wykonania z nich odpisów, wyciągów lub wydruków.

Z kolei w §9 ust. 2 pkt.2 badanej uchwały – Rada Miejska w Krośnie Odrzańskim postanowiła, że osoby upoważnione przez Burmistrza w celu dokonania kontroli prawidłowości wykorzystania przyznanej dotacji sprawdzą prawidłowość wykorzystania dotacji zgodnie z zasadami określonymi w art.90 ust.3d ustawy.

W świetle normy prawnej określonej w art. 80 ust.4 powołanej wyżej ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty - organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 2-3b tej ustawy oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich 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 termin i sposób rozliczenia dotacji.

Zgodnie z normą prawną określoną w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty - organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a-1c i 2-3b oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich 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 termin i sposób rozliczenia dotacji.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze podziela pogląd Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie, przedstawiony w wyroku z dnia 09 września 2014 roku, wydanym w sprawie o sygnaturze II GSK 388/14 (orzeczenia.nsa.gov.pl) zgodnie z którym uchwała podjęta przez organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego powinna być zgodna z regulacjami ustawowymi, ponieważ w przypadku przekroczenia upoważnień ustawowych pozostawałaby ona w sprzeczności z art.94 Konstytucji RP, w myśl którego stanowienie prawa miejscowego następuje na podstawie i w granicach upoważnień ustawowych. Oznacza to niedopuszczalność wyjścia w akcie prawa miejscowego poza granice upoważnienia ustawowego. Za niedopuszczalne należy więc uznać modyfikowanie w uchwałach organów stanowiących jednostek samorządu terytorialnego regulacji ustawowych, poprzez nakładanie na dotowane jednostki dodatkowych obowiązków, od których spełnienia zależy uzyskanie dotacji.

Jako dodatkowe obowiązki, w rozstrzyganej sprawie uznane zostało przez NSA - zobowiązanie jednostki dotowanej do sporządzania niezbędnych w zakresie prowadzonej kontroli odpisów lub wyciągów jak również zestawień i obliczeń opartych na dokumentach.

Naczelnny Sąd Administracyjny, odwołując się do treści art.90 ust.3f ustawy o systemie oświaty orzekł, iż w przepisie tym nie ma mowy o obowiązku sporządzania przez kontrolowanego w toku kontroli, na żądanie kontrolującego - odpisów lub wyciągów z dokumentów, jak również zestawień i obliczeń opartych na dokumentach. Zdaniem NSA w Warszawie – tego typu czynności wykraczają poza system sprawowania kontroli.

Na podstawie art.90 ust.3f ustawy o systemie oświaty (odpowiednio:art.80 ust.3f tej ustawy) osoby upoważnione do przeprowadzenia kontroli przez organy, o których mowa w ust.3e (organy jednostek samorządu terytorialnego) 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 niewymienionych w ust.2a-dodatkowo wglądu do list obecności, o których mowa w ust.3, oraz ich weryfikacji.

Mając na uwadze powyższe należy orzec o nieważności §9 ust. 5 badanej uchwały, w zakresie zwrotu: "jak również do wykonania z nich odpisów, wyciągów lub wydruków" – z powodu istotnego naruszenia art. 80 ust.4 w związku z art.80 ust.3f i art.90 ust. 4 w związku z art.90 ust.3f ustawy z dnia 07 września 1991 r. o systemie oświaty (j.t. Dz. U. z 2015 r., poz. 2156 ze zm.).

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze zwraca ponadto uwagę na to, że zgodnie z postanowieniami §9 ust. 2 pkt.2) badanej uchwały – w celu dokonania kontroli prawidłowości wykorzystania przyznanej dotacji - osoby upoważnione przez Burmistrza dokonują sprawdzenia prawidłowości wykorzystania dotacji zgodnie z zasadami określonymi w art.90 ust.3d ustawy.

Odwołując się do §2 badanej uchwały, z którego treści wynika zakres podmiotowy tej uchwały, odnoszący się do zakładanych i prowadzonych na terenie Gminy Krosno Odrzańskie: publicznych oraz niepublicznych przedszkoli, szkół podstawowych, gimnazjów i innych form wychowania przedszkolnego, co nie wynika wprost z tytułu badanej uchwały – w §9 ust.2 pkt 2) uchwały należy powołać także – art.80 ust.3d ustawy o systemie oświaty, regulujący na jakie cele mają zostać przeznaczone dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego dla publicznego przedszkola, publicznej szkoły podstawowej, publicznego gimnazjum i innych publicznych form wychowania przedszkolnego – na podstawie art.80 ust.1 i dalszych ustawy o systemie oświaty.

Powołany w tym paragrafie uchwały – art.90 ust.3d ustawy o systemie oświaty – reguluje problematykę celów, na jakie mają zostać przeznaczone dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego dla: niepublicznego przedszkola, niepublicznej szkoły podstawowej i gimnazjum oraz innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego, prowadzonych przez podmioty inne niż Gmina Krosno Odrzańskie.

W związku z powyższym Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze postanowiło jak w sentencji niniejszej uchwały.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze – w zakresie stwierdzenia nieważności służy prawo złożenia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp., za pośrednictwem tutejszego Kolegium, w terminie 30 dni od daty doręczenia uchwały.

Przewodniczący Kolegium
3
Ryszard Zajaczkowski

