

2656

UCHWAŁA NR 8/577/2010 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 28 kwietnia 2010 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 2001 r. Nr 55, poz. 577 ze zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu:

orzeka nieważność

postanowień § 8 i 9 oraz w §6 wyrażenia „zgodnie z art. 131 ust 2 ustawy o finansach publicznych” uchwały Nr XXIX/182/10 Rady Gminy Czermin z dnia 30 marca 2010 roku w sprawie trybu postępowania o udzielenie dotacji na zadania publiczne inne niż określone w ustawie o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, sposobu jej rozliczania oraz sposobu kontroli wykonania zleconego zadania.

UZASADNIENIE

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 6 kwietnia 2010 roku, Rada Gminy Czermin powołując się na przepisy art. 221 ust 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (Dz. U. Nr 157, poz. 1240) określiła tryb postępowania o udzielenie dotacji na zadania publiczne inne aniżeli wymienione w ustawie o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, sposób rozliczania dotacji oraz kontroli wykonania zleconego zadania.

Regionalna Izba Obrachunkowa na podstawie art. 61 §1 i 4 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do uchwały Nr XXIX/182/10 wyznaczając termin rozpatrzenia sprawy na dzień 28 kwietnia 2010 r.

Rozpoznając sprawę przedmiotowej uchwały w dniu 28 kwietnia 2010 r., Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje:

Zgodnie z przepisami art. 221 ust 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych podmioty niezaliczane do sektora finansów publicznych i nieangażujące w celu osiągnięcia zysku mogą z budżetu jednostki samorządu terytorialnego otrzymywać dotacje celowe na cele publiczne związane z realizacją zadań tej jednostki. Zlecenie zadania i udzielenie dotacji następuje zgodnie z przepisami ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności po-

żytku publicznego i o wolontariacie, a jeżeli dotyczy ono innych zadań niż określone w tej ustawie - na podstawie umowy jednostki samorządu terytorialnego z podmiotem, o którym mowa w ust. 1 (ust 2).

Tryb postępowania o udzielenie dotacji na inne zadania niż określone w ustawie, o której mowa w ust. 2, sposób jej rozliczania oraz sposób kontroli wykonywania zleconego zadania określa, w drodze uchwały, organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, mając na uwadze zapewnienie jawności postępowania o udzielenie dotacji i jej rozliczenia (ust 4).

Paragrafy 2- 6 przedmiotowej uchwały zawierają tryb postępowania o udzielenie dotacji podmiotom niezaliczanym do sektora finansów publicznych ubiegającym się o udzielenie z budżetu dotacji na zadania jednostki samorządu terytorialnego. Regulacja ta zawiera m.in. tryb złożenia wniosku, wymogi jakim powinien odpowiadać wniosek, terminy obowiązujące w toku postępowania. W §6 Rada postanowiła, że „podstawą formalną przekazania dotacji uprawnionym podmiotom jest umowa zawarta pomiędzy Gminą Czermin a tym podmiotem zgodnie z art. 131 ust 2 ustawy o finansach publicznych”. Kolegium Izby wskazuje, iż powołanie się w treści na przepisy art. 131 ust 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych jest nieuzasadnione. Bowiem art. 131 obowiązującej ustawy o finansach publicznych po pierwsze nie zawiera ustępów a po drugie jego treść normuje inne zagadnienie aniżeli treść umowy. Natomiast na gruncie ustawy z dnia 30 czerwca 2005 roku o finansach publicznych obowiązującej do końca 2009 roku, treść umowy dla organizacji pozarządowych określona była właśnie w art. 131 ust 1. Na gruncie nowej ustawy o finansach publicznych z dnia 27 sierpnia 2009 roku, treść umowy pomiędzy jednostką samorządu terytorialnego a podmiotem niezaliczanym do sektora finansów publicznych regulują przepisy art. 221 ust 3. Zatem uwzględniając powyższe należało orzec nieważność wadliwego postanowienia.

W §7 przedmiotowej uchwały uregulowano zasady przekazywania dotacji a w §10 sposób kontroli wykonania zleconego zadania. W §8 postanowiono natomiast, że: „Podmiot otrzymujący dotację z budżetu gminy winien wydatkować otrzymane środki zgodnie z przepisami ustawy – Prawo zamówień publicznych. W art. 3 ust 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 roku Nr 223, poz. 1655 ze

zm.) wymienione zostały podmioty zobligowane do udzielania zamówień w trybie i na zasadach określonych w tejże ustawie. I tak ustawę stosuje się do udzielania zamówień publicznych, zwanych dalej „zamówieniami”, przez:

1) jednostki sektora finansów publicznych w rozumieniu przepisów o finansach publicznych;

2) inne, niż określone w pkt 1, państwowe jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej;

3) inne, niż określone w pkt 1, osoby prawne, utworzone w szczególnym celu zaspokajania potrzeb o charakterze powszechnym niemających charakteru przemysłowego ani handlowego, jeżeli podmioty, o których mowa w tym przepisie oraz w pkt 1 i 2, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio przez inny podmiot:

a) finansują je w ponad 50 % lub

b) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, lub

c) sprawują nadzór nad organem zarządzającym, lub

d) mają prawo do powoływania ponad połowy składu organu nadzorczego lub zarządzającego;

3a) związki podmiotów, o których mowa w pkt 1 i 2, lub podmiotów, o których mowa w pkt 3;

4) inne niż określone w pkt 1-3a podmioty, jeżeli zamówienie jest udzielane w celu wykonywania jednego z rodzajów działalności, o której mowa w art. 132, a działalność ta jest wykonywana na podstawie praw szczególnych lub wyłącznych albo jeżeli podmioty, o których mowa w pkt 1-3a, pojedynczo lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio przez inny podmiot wywierają na nie dominujący wpływ, w szczególności:

a) finansują je w ponad 50 % lub

b) posiadają ponad połowę udziałów albo akcji, lub

c) posiadają ponad połowę głosów wynikających z udziałów albo akcji, lub

d) sprawują nadzór nad organem zarządzającym, lub

e) mają prawo do powoływania ponad połowy składu organu zarządzającego;

5) inne niż określone w pkt 1 i 2 podmioty, jeżeli łącznie zachodzą następujące okoliczności:

a) ponad 50 % wartości udzielanego przez nie zamówienia jest finansowane ze środków publicznych lub przez podmioty, o których mowa w pkt 1-3a,

b) wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8,

c) przedmiotem zamówienia są roboty budowlane obejmujące wykonanie czynności w zakresie inżynierii lądowej lub wodnej, budowy szpitali, obiektów sportowych, rekreacyjnych lub wypoczynkowych, budynków szkolnych, budynków szkół wyższych lub budynków wykorzystywanych przez administrację publiczną lub usługi związane z takimi robotami budowlanymi;

Analiza treści przytoczonego artykułu dowodzi zatem, że przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych nie będą miały zastosowania do jednostek niezaliczanych do sektora finansów publicznych a korzystających ze środków publicznych w formie dotacji na zadania zlecone przez jednostki samorządu terytorialnego. Nadto Rada Gminy w drodze uchwały nie może nakładać obowiązku stosowania przepisów w zakresie spraw, których obowiązek stosowania wynika bądź nie wynika z przepisów wyższej rangi w tym przypadku – ustawy Prawo zamówień publicznych. Natomiast wszystkie podmioty ubiegające się o przyznanie środków publicznych na realizację wyodrębnionego zadania winny przedstawić ofertę wykonania zadania zgodnie z zasadami uczciwej konkurencji, gwarantującą wykonanie zadania w sposób efektywny, oszczędny i terminowy (art. 47 ustawy o finansach publicznych).

W §9 uregulowany został sposób rozliczania dotacji, w tym terminy rozliczania dotacji, i tak postanowiono, że: „roczne rozliczenie udzielonej dotacji następuje w terminie 30 dni od zakończenia realizacji dotowanego zadania, lecz nie później niż do dnia 20 grudnia danego roku budżetowego (...)”. Zgodnie z art. 221 ust 3 pkt 5 ustawy o finansach publicznych terminy rozliczania dotacji winny wynikać z umowy. Zdaniem Kolegium Izby terminy rozliczania dotacji winny korespondować z terminami wykorzystania dotacji czego w przedmiotowej uchwale Rada nie uczyniła (mowa jest o zakończeniu realizacji dotowanego zadania, podczas gdy w art. 221 ust 3 pkt 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku mowa jest o wykorzystaniu dotacji). Również w art. 251 i 252 ustawodawca używa pojęcia „wykorzystanie dotacji”. W myśl art. 221 ust 3 pkt 3 termin wykorzystania dotacji nie może być dłuższy niż do dnia 31 grudnia danego roku budżetowego. Zakładając, że termin wykorzystania dotacji byłby maksymalny tj. do 31 grudnia roku budżetowego (czego w przedmiotowej uchwale de facto nie ustalono) to określony termin rozliczenia dotacji „do dnia 20 grudnia danego roku budżetowego” byłby niewykonalny.

W §9 ust 3 postanowiono o zwrocie niewykorzystanej dotacji w następujący sposób: „Kwota niewykorzystanej dotacji w danym roku budżetowym podlega zwrotowi na rachunek budżetu gminy w terminie 7 dni od dnia złożenia rozliczenia, lecz nie później niż do dnia 27 grudnia danego roku budżetowego”. O ile zatem termin zwrotu dotacji koresponduje z rozliczeniem dotacji jak również nie przekracza terminu ustawowego (art. 251 ustawy o finansach publicznych) to nie odnosi się on do wykorzystania dotacji. Zgodnie z regulacjami wynikającymi z przepisów art. 221 ust 3 (dotyczącymi treści umowy) ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych należy określić kolejno: termin wykonania zadania, termin wykorzystania dotacji, termin i sposób rozliczenia dotacji i na

koniec termin zwrotu niewykorzystanej dotacji.

Kolegium Izby podnosi, iż uchwały organów jednostek samorządu terytorialnego stanowiących akty prawa miejscowego winny być tak zredagowane, aby dla każdego adresata były zrozumiałe i nie budziły wątpliwości interpretacyjnych. Każdy przepis prawa miejscowego winien być sformułowany w sposób precyzyjny i czytelny, tak by wynikało z niego kto, w jakich okolicznościach i jak powinien się zachować, żeby osiągnąć skutek wynikający z tego przepisu.

Mając powyższe na uwadze, Kolegium postanowiło jak w sentencji.

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

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

2657

UCHWAŁA NR 8/584/2010 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 28 kwietnia 2010 r.

Na podstawie art. 18 ust.1 pkt 1 i art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2001r. Nr 55, poz.577 ze zm.) oraz art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

orzeka nieważność

postanowień §8 pkt 7 uchwały Nr XXXI/284/2010 Rady Gminy Blizanów z dnia 30 marca 2010r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji, ustalenia stawek dotacji oraz zakresu i trybu kontroli wykorzystania dotacji udzielonej dla przedszkoli, innych form wychowania przedszkolnego oraz szkół zakładanych i prowadzonych na terenie Gminy Blizanów przez inne podmioty niż jednostki samorządu terytorialnego i ministrowie.

Uzasadnienie

Uchwałą Nr XXXI/284/2010 z dnia 30 marca 2010r., doręczoną tut. Izbie w dniu 6 kwietnia 2010r. Rada Gminy Blizanów, powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15 i art. 40 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym oraz art. 80 ust. 4 i art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty (Dz. U. z 2004r. Nr 256, poz. 2572 ze zm.), określiła tryb udzielania i rozliczania dotacji, ustalenia stawek dotacji oraz zakres i tryb kontroli wykorzystania dotacji udzielonej dla przedszkoli, innych form wychowania przedszkolnego oraz szkół zakładanych i prowadzonych na terenie Gminy Blizanów przez inne podmioty niż jednostki samorządu terytorialnego i ministrowie.

Regionalna Izba Obrachunkowa na podstawie przepisów art. 61 §§1 i 4 Kodeksu postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały, wyznaczając termin badania na dzień 28 kwietnia 2010 roku.

Rozpatrując sprawę Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje.

Kompetencję do podjęcia przez Radę Gminy uchwały w przedmiotowym zakresie stanowią przepisy art. 80 ust. 4 i art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty. Przepisy te stanowią, iż organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w art. 80 ust. 2-3b i w art. 90 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.

W §8 pkt. 7 uchwały Rada Gminy postanowiła, iż „Brak informacji, o których mowa w pk 4, bądź informacja o ustaniu prawa do dotacji, stanowi podstawę do wstrzymania wypłaty kolejnych rat dotacji. Złożenie zaległej informacji sprawozdawczej jest podstawą do przekazania zaległych rat dotacji na rzecz uprawnionej szkoły lub przedszkola”.

Kolegium Izby wskazuje, iż cytowane postanowienie §8 pkt 7 uchwały pozostaje w sprzeczności z art. 80 i art. 90 ustawy o systemie oświaty. Zgodnie z tymi przepisami przyznanie dotacji dla publicznego przedszkola i szkoły podstawowej prowadzonej przez osoby prawne inne niż jednostki samorządu terytorialnego i osoby fizyczne, jak również