

4293

UCHWAŁA Nr 16/884/2009 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 28 października 2009 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. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998r. o samorządzie powiatowym (Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1592 ze zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu orzeka nieważność postanowień §9 i §10 ust. 1 Załącznika do uchwały Nr XXXIV/331//2009 Rady Powiatu Kaliskiego z dnia 24 września 2009 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Powiatu Kaliskiego, szkołom i placówkom niepublicznym oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania jako sprzecznych z art. 90 ust. 4 w związku z 3c ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą, doręczoną tutejszej Izbie w dniu 1 października 2009 r., Rada Powiatu Kaliskiego powołując się na przepisy art. 12 pkt 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998r. o samorządzie powiatowym oraz art. 80 ust. 4 i 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 2004 r. Nr 256, poz. 2572 ze zm.), ustaliła tryb udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Powiatu Kaliskiego dla szkół i placówek niepublicznych oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystania.

Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu na podstawie art. 61 §1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) zawiadomiła przedstawiciela Powiatu o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały, z powodu sprzeczności jej postanowień z przepisami prawa, wyznaczając jednocześnie termin badania na dzień 28 października 2009 r.

Rozpoznając sprawę Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje:

W §9 załącznika do przedmiotowej uchwały Rada postanowiła, iż dotację udzieloną szkole lub placówce, a także innej szkole niepublicznej lub innej placówce niepublicznej, cofa się w przypadku zaprzestania przez nie działalności.

Dotację dla szkoły cofa się także w przypadku utraty uprawnień szkoły publicznej.

W §10 ust. 1 załącznika do przedmiotowej uchwały postanowiono, iż: „Dotację udzieloną szkole lub placówce, a także innej szkole niepublicznej lub innej placówce niepublicznej, wstrzymuje się w przypadku niedopełnienia warunków rozliczenia, o których mowa w §7”.

W przypadku niewykonania wyżej wymienionego obowiązku wstrzymuje się przekazanie dotacji”.

Kolegium wskazuje, iż w świetle przepisów ustawy o systemie oświaty brak jest podstaw prawnych do takich regulacji. W oparciu o przepisy art. 90 ustawy o systemie oświaty, dotacje dla szkół i placówek niepublicznych zostało uzależnione wyłącznie od złożenia- w określonym terminie- przez osobę, prowadzącą niepubliczną szkołę lub placówkę, wniosku o przyznanie dotacji, zawierającego informację o planowanej liczbie uczniów, wychowanków.

Zawarcie w §9 załącznika do uchwały rady wyrażenia, iż " dotację cofa się", można rozumieć, iż w całości. A co z okresem, w którym szkoła, placówka prowadziła działalność oświatową. Takich kompetencji organowi stanowiącemu ustawodawca nie przypisał w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty.

Określenie w §10 ust. 1 załącznika do uchwały sankcji w postaci wstrzymania wypłaty dotacji przekracza zakres upoważnienia określonego w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, bowiem de facto przepis ten wprowadza dodatkowy, nie przewidziany w cytowanej ustawie warunek, od którego uzależnione jest przyznanie dotacji. Warunek ten nie może być traktowany jako odrębna od rozwiązań ustawowych podstawa przydzielenia dotacji. W orzecznictwie wskazuje się – (tak WSA w Krakowie w wyroku z dnia 19.02.2009 r., sygn. akt I S.A./Kr 1106/08), że zgodnie z treścią art. 90 ust. 3c ustawy o systemie oświaty dotacje, o których mowa w ust. 1a-3a, są przekazywane w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki. Identyczne uregulowanie można znaleźć w odniesieniu do placówek publicznych określonych w art. 80 (art. 80 ust. 3c ustawy). Z tak kategorycznie brzmiących przepisów można wysnuć wniosek, iż organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego nie ma możliwości wstrzymania wypłat należnych dotacji, czy też cofnięcia dotacji. Muszą być one realizowane w oparciu o dotychczasowe, znane organowi i udostępnione przez placówkę dane o ilości uczniów (wychowanków) lub dane o planowanej liczbie uczniów wynikające z wniosku o przydzielenie dotacji, składanym do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielenia dotacji (art. 90 ust. 2a, 2b, 2d, 3, 3a cyt. ustawy).

Regulacja zawarta w 10 ust. 1 załącznika do uchwały Rady Powiatu Kaliskiego dotycząca „wstrzymania dotacji”, została podjęta z przekroczeniem upoważnienia ustawowego określonego w

art. 90 ust. 4 w związku z art. 90 ust. 3c ustawy o systemie oświaty.

Z przepisów ustawy o systemie oświaty można wywieść, iż dotacje udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego mają charakter rocznych dotacji, zatem w ocenie Kolegium nie jest możliwe wstrzymanie dotacji.

Jeśli się okaże, że dotacja została przyznana w nadmiernej wysokości, gdyż faktyczna ilość uczniów będzie mniejsza niż przyjęta przez organ, to wówczas podmiot dotowany będzie zobowiązany do jej zwrotu na podstawie art. 145 ust. 1 pkt 2 w zw. z art. 190 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz.U. Nr 249, poz. 2104 ze zm.). Przy braku dobrowolnego zwrotu pobranej w nadmiernej wysokości dotacji kwestia ta zostanie rozwiązana w formie decyzyjnej, art. 190 ustawy o finansach publicznych, z którego wynika, że w takiej sytuacji decyzję w sprawie zwrotu dotacji wydaje wójt (burmistrz, prezydent miasta, starosta lub marszałek województwa).

Kolegium podnosi, iż w §10 ust. 2 rada zawarła regulację, iż dotacja udzielona szkole lub innej szkole niepublicznej ulega zmniejszeniu w ciągu roku budżetowego w przypadku zmniejszenia się rzeczywistej liczby uczniów, w stosunku do liczby przyjętej do obliczenia wysokości dotacji.

Zapis taki w uchwale nie przesądza, co w przypadku, gdy rzeczywista liczba uczniów będzie większa niż przyjęta do obliczenia dotacji. Co prawda w ust. 3 tegoż paragrafu, postanowiono, iż liczbę uczniów szkoły oraz innej szkoły niepublicznej na koniec danego miesiąca przyjmuje się do obliczenia dotacji na miesiąc następny.

Jednakże uchwała Rady Powiatu jako akt prawa miejscowego winna być tak zredagowana, aby dla każdego adresata była zrozumiała. 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.

Jednocześnie Kolegium podnosi, iż w podstawie prawnej przedmiotowej uchwały zbędnie został powołany art. 80 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty, określający dotacje z budżetu jednostki samorządu terytorialnego dla przedszkoli, szkół i placówek publicznych. Rada przedmiotową uchwałą ustaliła tryb udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Powiatu Kaliskiego dla szkół i placówek niepublicznych oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystania.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium orzekło jak w sentencji uchwały.

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

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.