

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) w związku z 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.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu

orzeka nieważność

wyrażenia „W celu otrzymania miesięcznej dotacji” § 6 ust. 1 oraz § 9 ust. 1 i 2 uchwały Nr XL/294/09 Rady Gminy Dopiewo z dnia 28.09.2009 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy Dopiewo dla niepublicznych przedszkoli, szkół oraz zespołów wychowania przedszkolnego i punktów przedszkolnych funkcjonujących na terenie Gminy Dopiewo.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą, doręczoną tut. Izbie w dniu 5 października 2009 r. Rada Gminy Dopiewo, powołując się na przepisy art. 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 dla niepublicznych przedszkoli, szkół oraz zespołów wychowania przedszkolnego i punktów przedszkolnych funkcjonujących na terenie Gminy Dopiewo.

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 1990 r. o samorządzie gminnym zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały, wyznaczając termin badania na dzień 28 października 2009 roku.

Rozpatrując sprawę przedmiotowej uchwały Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje:

W § 6 ust. 1 przedmiotowej uchwały postanowiono, że: „*W celu otrzymania miesięcznej dotacji osoba prowadząca jednostkę oświatową składa w terminie do 10-go każdego miesiąca informację o liczbie uczniów uczęszczających do tej jednostki*”.

Kolegium Izby nie kwestionuje możliwości składania przez podmiot otrzymujący dotację miesięcznych informacji o liczbie uczniów uczęszczających do placówki. Uznaje jednak, iż uzależnienie przekazania raty dotacji za kolejny miesiąc od złożenia tej informacji nie jest możliwe. Zacytowane postanowienie, warunkujące przekazanie dotacji, pozostaje bowiem w sprzeczności z art. 90 ust. 3c ustawy o systemie oświaty. Określenie zawarte w analizowanym paragrafie przekracza zakres upoważnienia wskazanego w podstawie prawnej uchwały (art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty), tj. nie uprawnia organów stanowiących jednostek samorządu terytorialnego do ustalania warunków

przekazywania dotacji (lub ich części). Zgodnie z treścią art. 90 ust. 3c dotacje, o których mowa w art. 90 ust. 2–3a wskazanej ustawy, są przekazywane w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy szkoły lub placówki. Z tak kategorycznie brzmiącego zapisu można wysnuć wniosek, iż organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego nie ma możliwości wstrzymania wypłat należnych dotacji, w sytuacji braku złożenia przez organ prowadzący placówkę, informacji o faktycznej liczbie uczniów uczęszczających do danej placówki. Wpłaty muszą być 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.

W § 9 ust. 1 przedmiotowej uchwały postanowiono, że: *„Wypłatę dotacji wstrzymuje się w przypadku:*

- 1) uniemożliwienia przeprowadzenia kontroli, o której mowa w § 8;*
- 2) stwierdzenia niezgodności stanu faktycznego z wpisem do właściwej ewidencji lub rejestru w zakresie prowadzenia jednostki oświatowej;*
- 3) nie złożenia rozliczenia dotacji, o których mowa w § 7 lub wskazania w tym rozliczeniu danych niezgodnych ze stanem faktycznym;*
- 4) złożenia informacji, o której mowa w § 6, niezgodnej ze stanem faktycznym;*
- 5) stwierdzenia braku dokumentacji, o której mowa o której mowa w § 8 ust. 2”.*

W § 9 ust. 2. uchwały postanowiono, że: *„Wstrzymana dotacja, w postaci wypłaty transz miesięcznych, jest uruchamiana w miesiącu następującym po miesiącu, w którym zostaną usunięte uchybienia określone w ust. 1.”*

Określenie w § 9 ust.2 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 I 106/08), 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 § 9 ust. 2 uchwały Rady Gminy Dopiewo dotycząca „wstrzymanej dotacji”, została więc podjęta z przekroczeniem upoważnienia ustawowego określone 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.

Ponadto Kolegium izby wskazuje, że 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). Decyzję w takiej sytuacji w sprawie zwrotu dotacji wydaje wójt (burmistrz, prezydent miasta, starosta lub marszałek województwa).

Kolegium Izby wskazuje, że wstrzymanie wypłaty dotacji, a następnie uruchamianie jej w postaci wypłat miesięcznych transz przekracza regulacje ustawowe zawarte w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, dotyczące trybu udzielenia i rozliczania dotacji oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości jej wykorzystania.

Mając powyższe na uwadze, Kolegium postanowiło jak w sentencji.



Przewodnicząca Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Poznaniu

Grażyna Wróblewska
Grażyna Wróblewska

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

