

Uchwała Nr 1.10.2018
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Warszawie
z dnia 9 stycznia 2018 roku

w sprawie: orzeczenia nieważności w części uchwały Nr XLVI/383/17 Rady Gminy Cegłów z dnia 18 grudnia 2017 roku w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla placówek wychowania przedszkolnego i szkół podstawowych prowadzonych na terenie Gminy Cegłów oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1875 ze zm.) oraz 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 (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 561 ze zm.),

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie, uchwala, co następuje:

§ 1

Orzeka o nieważności Uchwały Nr XLVI/383/17 Rady Gminy Cegłów z dnia 18 grudnia 2017 roku w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla placówek wychowania przedszkolnego i szkół podstawowych prowadzonych na terenie Gminy Cegłów oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji w części dotyczącej:

- § 1 ust. 2; - § 2; - § 11 ust. 1 w zakresie słów „ a w razie stwierdzenia uchybień lub nieprawidłowości – zalecenia pokontrolne” oraz ust.2: z powodu istotnego naruszenia art. 38 ust 1 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 2203),
- § 7 i § 9 z powodu istotnego naruszenia art. 36 w związku z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych,
- § 13 w zakresie słów „z mocą obowiązywania od 1 stycznia 2018 roku” z powodu istotnego naruszenia art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszania aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1523),
- załącznika Nr 1 w części dotyczącej „ nazwy banku i numeru rachunku bankowego, na który ma być przekazana dotacja” z powodu istotnego naruszenia art. 34 ust. 1 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych.

§ 2

Na niniejszą uchwałę przysługuje Gminie Cegłów prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie.

W § 2 badanej uchwały Rada Gminy zawarła definicję pojęcia „uczeń”, przekraczając w ten sposób granice delegacji, na podstawie których została podjęta uchwała. Powszechnie obowiązujące przepisy prawa definiują pojęcie zawarte w § 2 badanej uchwały i nie ma potrzeby ani podstaw do ich powielania i modyfikacji.

W § 7 przedmiotowej uchwały Rada Gminy Cegłów określiła zakres i rodzaj kontroli przeprowadzanej przez Wójta Gminy Cegłów w dotowanych jednostkach, natomiast w § 9 wyszczególniła prawa kontrolerów podczas przeprowadzania kontroli. Organ stanowiący wg art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych winien określić tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania. Stanowienie natomiast w szerszym zakresie jak to ma miejsce w § 7 i 9 nie znajduje podstawy w kompetencjach przyznanych radzie gminy ww. art. 38 ust. 1. Szczegółowe uregulowania w zakresie kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji określone zostały w art. 36 cyt. ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Kolegium Izby stoi na stanowisku, że organ stanowiący j.s.t. nie może jeszcze raz regulować tego, co jest już uregulowane w obowiązujących przepisach prawa. Tego rodzaju powtórzenia są nie tylko normatywnie zbędne, ale ich modyfikacja może prowadzić do zmiany intencji ustawodawcy, co wielokrotnie pogląd taki wyrażało orzecznictwo sądowe.

W § 11 ust. 1 badanej uchwały Rada Gminy postanowiła „ W terminie 30 dni od zakończenia postępowania kontrolnego Wójta gminy Cegłów przekazuje organowi prowadzącemu kontrolowaną jednostkę wystąpienie zawierające ocenę przedmiotu kontroli, a w razie stwierdzenia uchybień lub nieprawidłowości - zalecenia pokontrolne”. W ust. 2 niniejszego artykułu określono „*Organ prowadzący jednostkę jest zobowiązany, w terminie określonym w wystąpieniu pokontrolnym, poinformować Wójta Gminy Cegłów o sposobie realizacji zaleceń pokontrolnych*”.

W ocenie Kolegium Izby postanowienia Rady Gminy zawarte w drugiej części zdania ust. 1 „a w razie stwierdzenia uchybień lub nieprawidłowości – zalecenia pokontrolne”, jak i ust. 2 nie mają oparcia w obowiązującym stanie prawnym. Wykraczają poza delegację wynikającą z art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Na podstawie ustaleń kontroli organ dotujący może jedynie wszcząć postępowanie w sprawie zwrotu dotacji na podstawie art. 61 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych (t.j. Dz. U z 2017 r. poz. 2077).

W § 13 uchwały zawarto uregulowania w zakresie wejścia w życie przedmiotowej uchwały postanawiając, cyt. „*Uchwała wchodzi w życie z dniem po upływie 14 dni od jej ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego z mocą obowiązywania od 1 stycznia 2018 r.*”.

Pierwsza część regulacji spełnia wymogi art. 4 ust. 1 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych, który określa warunki wejścia w życie aktów normatywnych. Regulacja zawarta w drugiej części zdania „*z mocą obowiązywania od 1 stycznia 2018 r.*” nadała uchwale moc wsteczną. Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych, akty normatywne zawierające przepisy powszechnie obowiązujące, ogłaszane w dziennikach urzędowych wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ich ogłoszenia, chyba że dany akt normatywny określi termin dłuższy. Zgodnie z art. 5 ww. ustawy