

Uchwała Nr 7.119.2018
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Warszawie
z dnia 27 marca 2018 roku

w sprawie orzeczenia nieważności w części Uchwały Nr 293/XLVI/2018 Rady Gminy Małkinia Górna z dnia 26 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych placówek wychowania przedszkolnego działających na terenie Gminy Małkinia Górna oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2017 r., poz. 1875 ze zmian.), art. 11 ust. 1 pkt 4 w związku z art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 561) –

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie uchwala, co następuje:

§ 1

Orzeka o nieważności Uchwały Nr 293/XLVI/2018 Rady Gminy Małkinia Górna z dnia 26 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych placówek wychowania przedszkolnego działających na terenie Gminy Małkinia Górna oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania w części dotyczącej: **§ 1 w zakresie słów „i zakres”, § 11 ust. 6 w zakresie słów „... wydania kopii dokumentów poświadczonych za zgodność z oryginałem oraz ...” i § 14** – z powodu istotnego naruszenia przepisów art. 36 ust. 2, art. 38 ust. 1, art. 80 pkt 16 ustawy z dnia 27 października 2017 r. o finansowaniu zadań oświatowych (Dz.U. z 2017 r., poz. 2203) oraz § 32 ust. 1 w związku z § 143 Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (t. j. Dz.U. z 2016 r., poz. 283).

§ 2

Na niniejszą uchwałę przysługuje Gminie Małkinia Górna prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem tutejszego Kolegium.

Uzasadnienie

W dniu 5 marca 2018 r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie została doręczona Uchwała Nr 293/XLVI/2018 Rady Gminy Małkinia Górna z dnia 26 lutego 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych placówek wychowania przedszkolnego działających na terenie Gminy Małkinia Górna oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania.

Zgodnie z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych ww. uchwała podlega nadzorowi RIO.

Badając przedmiotową uchwałę Kolegium Izby ustaliło i zważyło, co następuje:

W § 1 badanej uchwały Rada Gminy postanowiła *„Uchwała określa tryb udzielania dotacji niepublicznym przedszkolom oraz innym formom wychowania przedszkolnego prowadzonym przez osoby prawne i fizyczne oraz tryb rozliczania tych dotacji, a także tryb i zakres kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania.”*

W ocenie Kolegium Izby organ stanowiący stosownie do art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych winien określić tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania. Natomiast stanowienie zakresu kontroli, jak to ma miejsce w cytowanym § 1 uchwały nie znajduje podstawy w kompetencjach przyznanych radzie ww. art. 38 ust. 1.

W § 11 ust. 6 badanej uchwały ustalono *„Osoba kontrolująca może żądać kopii dokumentów poświadczonych za zgodność z oryginałem oraz udzielenia wyjaśnień na piśmie”*.

Zgodnie z art. 36 ust. 2 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych osoby upoważnione do kontroli mają prawo wstępu do przedszkoli, innych form wychowania przedszkolnego wglądu do prowadzonej przez nie dokumentacji organizacyjnej, finansowej i dokumentacji przebiegu nauczania w związku z przekazaną dotacją, także do wglądu do list obecności oraz ich weryfikacji.

W związku z powyższym w ocenie Kolegium Izby żądanie przez kontrolujących kopii dokumentów poświadczonych za zgodność z oryginałem istotnie narusza przepis art. 36 ust. 2 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, gdyż przepis ten ustanawia wyłącznie prawo wglądu oraz weryfikacji prowadzonej dokumentacji.

W § 14 uchwały Rada Gminy postanowiła *„Traci moc Uchwała Nr 79/XIV/2015 Rady Gminy Małkinia Górna z dnia 29 października 2015 r.”*.

Powyższe postanowienie istotnie narusza art. 80 pkt 16 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych i § 32 ust. 1 w związku z § 143 Załącznika do Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”.

Na podstawie art. 80 pkt 16 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych zostały uchylone przepisy, na podstawie których została wydana uchwała uchylana przez Radę Gminy w § 14 badanej uchwały. Ustawa o finansowaniu zadań oświatowych weszła w

życie w tym zakresie z dniem 1 stycznia 2018 r. Zgodnie z § 32 ust. 1 Załącznika do Rozporządzenia, jeżeli uchyla się ustawę na podstawie której wydano akt wykonawczy, albo uchyla się przepis ustawy upoważniający do wydania aktu wykonawczego, przyjmuje się, że taki akt wykonawczy traci moc obowiązującą odpowiednio z dniem wejścia w życie ustawy uchylającej albo z dniem wejścia w życie przepisu uchylającego upoważnienie do wydania tego aktu. Stosownie do § 143 Załącznika do Rozporządzenia zasada ta znajduje odpowiednie zastosowanie do aktów prawa miejscowego. W związku z powyższym Rada Gminy Małkinia Górna nie była władna regulować kwestii utraty mocy obowiązującej aktu wskazanego w § 14 badanej uchwały. Zgodnie z § 126 ust. 1 w związku z § 143 Załącznika do Rozporządzenia w akcie prawa miejscowego zamieszcza się przepis uchylający inny akt tylko w przypadku, gdy ma on uchylić akt wcześniejszy, który został wydany na podstawie tego samego, nadal obowiązującego przepisu upoważniającego, przez ten sam organ, który wydaje akt uchylający lub organ, którego właściwość przejął organ wydający akt uchylający.

Mając powyższe na uwadze, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie orzekło jak w sentencji.

Przewodniczący

Wojciech Tarnowski

