

BK
13.03.2018



Regionalna Izba Obrachunkowa
w Warszawie

ul. Koszykowa 6a, 00-564 Warszawa
tel. (22) 628 28 62; 628 78 42
e-mail: warszawa@warszawa.rio.gov.pl



Biuro tel. (22) 621 49 37

BR 0711 4.2018

Warszawa, 09 .03.2018 r.

KI.0011.78.2018

URZĄD MIASTA
w Ostrowi Mazowieckiej
WPLYNĘŁO

13.03.2018

L. dz. 5425/18 zał.
Nr
podpis *Kalk*

Pan
Zbigniew Krych
Przewodniczący
Rady Miasta
Ostrów Mazowiecka

Ul. 3 Maja 66
07 – 300 Ostrów Mazowiecka

W załączeniu przekazuję uchwałę Nr 5.78.2018 Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie z dnia 27 lutego 2018 roku w celu służbowego wykorzystania.

PREZES
[Signature]
Mieczysław Jarnowski

Załączniki:

Uchwała Nr 5.78.2018
wraz z uzasadnieniem
plik kart 2, str. 4

Otrzymują:

- Adresat
- Burmistrz Miasta
- ZZ w Ostrołęce
- a/a



Uchwała Nr 5.78.2018
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Warszawie
z dnia 27 lutego 2018 roku

w sprawie: orzeczenia o nieważności w części Uchwały Nr XLIII/321/2018 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 31 stycznia 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół podstawowych i placówek wychowania przedszkolnego działających na terenie Miasta Ostrów Mazowiecka oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji

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 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) - **Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie** uchwała, co następuje:

§ 1.

Orzeka o nieważności Uchwały Nr XLIII/321/2018 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 31 stycznia 2018r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół podstawowych i placówek wychowania przedszkolnego działających na terenie Miasta Ostrów Mazowiecka oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji w części dotyczącej: **§ 2 pkt 2, § 7 ust. 4, § 8 ust. 3 i 4, § 12 i § 13 uchwały** z powodu istotnego naruszenia art. 2 pkt 33, art. 36, art. 38 ust. 1 i art. 80 pkt 16 ustawy z dnia 27 października 2017 r. o finansowaniu zadań oświatowych (Dz. U. z 2017 r., poz. 2203), § 32 ust. 1 w związku z § 143 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 283) oraz art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (t. j. Dz.U. z 2017 r. poz. 1523).

§ 2.

Na niniejszą uchwałę służy Miastu Ostrów Mazowiecka prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od jej doręczenia za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie.

Uzasadnienie

W dniu 9 lutego 2018 r. została doręczona Regionalnej Izbie Obrachunkowej w Warszawie Uchwała Nr XLIII/321/2018 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 31 stycznia 2018 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół podstawowych i placówek wychowania przedszkolnego działających na terenie Miasta

Ostrów Mazowiecka oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji.

Zgodnie z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych Regionalna Izba Obrachunkowa w Warszawie jest właściwa rzeczowo do zbadania zgodności z prawem ww. uchwały.

W badanej uchwale Rada Miasta Ostrów Mazowiecka ustaliła tryb udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół podstawowych, i placówek wychowania przedszkolnego oraz tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie ustaliło i zważyło, co następuje.

- w § 2 pkt 2 badanej uchwały rada wprowadziła definicję ucznia poprzez zdefiniowanie, że ilekroć w uchwale jest mowa o uczniu należy przez to odpowiednio rozumieć ucznia jednostki, a także dziecko objęte wczesnym wspomaganie rozwoju lub uczestnika zajęć rewalidacyjno - wychowawczych. Definicja ta sformułowana jest w sposób odmienny od ustawowej definicji ucznia określonej w ustawie o finansowaniu zadań oświatowych, a zatem Rada Miasta w sposób nieuprawniony zmodyfikowała regulacje ustawową. Akty prawa miejscowego nie mogą regulować materii należących do przepisów wyższego rzędu i nie mogą być z nimi sprzeczne (por. Wyrok NSA z dnia 16 marca 2001 r., sygn. akt IV SA 385/99). Należy uznać, że Rada Miasta istotnie naruszyła art. 2 pkt 33 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych.

- w § 7 ust. 4 uchwały Rada Miasta postanowiła, że do rozliczenia dotacji za 2017 rok stosuje się zapisy uchwały, o której mowa w § 12. Przywołany § 12 odnosi się do uchwały Nr XXXVII/194/2016 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 9 listopada 2016r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu miasta Ostrów Mazowiecka dla publicznych i niepublicznych szkół, przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Miasta Ostrów Mazowiecka przez inne niż jednostka samorządu terytorialnego organy prowadzące oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania.

Jest to zapis bezprzedmiotowy, bowiem o tym, iż stosuje się przepisy dotychczasowe rozstrzygnęła ustawa o finansowaniu zadań oświatowych w art. 97 ustawy. Zgodnie z którym do rozliczenia dotacji, o których mowa w art. 80 i 90 ustawy zmienianej w art. 80, w brzmieniu dotychczasowym, za rok 2017 stosuje się przepisy art. 80 i 90 ustawy zmienianej w art. 80 w brzmieniu dotychczasowym.

- w § 8 ust. 3 i 4 uchwały Rada postanowiła, że kontrola prawidłowości pobrania dotacji obejmuje weryfikację danych podanych w informacjach o faktycznej liczbie uczniów z dokumentacją organizacyjną i przebiegu nauczania, w tym organizacji kształcenia specjalnego, zajęć rewalidacyjno - wychowawczych i wczesnego wspomaganie rozwoju. Ponadto kontrola prawidłowości wykorzystania dotacji obejmuje weryfikację wydatków poniesionych z dotacji z dokumentacją organizacyjną, finansową oraz przebiegu nauczania i ustalenie ich zgodności z przeznaczeniem dotacji określonym w art. 35 ustawy.

Jak z przytoczonego przepisu uchwały wynika Rada Miasta uregulowała zakres kontroli. W obecnym stanie prawnym organ stanowiący nie posiada kompetencji do określania w uchwale zakresu kontroli, ponieważ został już określony w art. 36 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Postanowienia uchwały określające zakres kontroli nie mogą stanowić treści badanej uchwały, gdyż zostały uregulowane przez ww. ustawę. Z powyższego wynika, iż Rada Miasta Ostrów Mazowiecka istotnie naruszyła art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych, ponieważ do wprowadzenia takich regulacji nie miała upoważnienia ustawowego.

- w § 12 uchwały Rada Miasta postanowiła, że traci moc Uchwała Nr XXVII/194/2016 Rady Miasta Ostrów Mazowiecka z dnia 9 listopada 2016 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu miasta Ostrów Mazowiecka dla publicznych i niepublicznych szkół, przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Miasta Ostrów Mazowiecka przez inne niż jednostka samorządu terytorialnego organy prowadzące oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania, co istotnie narusza art. 80 pkt 16 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych i § 32 ust. 1 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 uchylana przez Radę Miasta uchwała. Ustawa o finansowaniu zadań oświatowych weszła w życie w tym zakresie z dniem 1 stycznia 2018 r. Zgodnie z § 32 ust. 1 „Zasad techniki prawodawczej”, 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. Oznacza to, iż dotychczasowa Uchwała Nr XXVII/194/2016 z dnia 9 listopada 2016 r. utraciła swoją moc obowiązującą z dniem wejścia w życie ustawy o finansowaniu zadań oświatowych.

W związku z powyższym Rada Miasta Ostrów Mazowiecka zamieszczając w § 12 postanowienie o utracie mocy tej uchwały istotnie naruszyła art. 80 pkt 16 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych oraz § 32 ust. 1 w związku z § 143 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”.

- w § 13 Rada Miasta zamieściła zapis o wejściu w życie ustawy poprzez treść „Uchwała wchodzi w życie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego”.

Warunkiem wejścia w życie aktów prawa miejscowego jest ich ogłoszenie. Zasady i tryb ogłaszania reguluje ustawa z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych. Zgodnie z art. 4 ust. 1 tej ustawy akty normatywne zawierające przepisy powszechnie obowiązujące, ogłaszane w dziennikach urzędowych wchodzi w życie po upływie czternastu dni od dnia ich ogłoszenia, chyba, że dany akt normatywny określi termin dłuższy.

Rada Miasta Ostrów Mazowiecka określając w przedmiotowej uchwale jej wejście w życie 14 dni od dnia ogłoszenia pozostaje w sprzeczności z brzmieniem art. 4 ust. 1 ww. ustawy.

Przepisy określające termin wejście w życie są istotnym elementem treści aktu prawnego. Wejście w życie oznacza nadanie mocy obowiązującej danemu aktowi prawnemu. Przepis o wejściu w życie ma szczególny charakter, jest normą, za pomocą której identyfikuje się początek obowiązywania aktu normatywnego.

Natomiast powyższy zapis uchwały jest nieprecyzyjny, sprzeczny z ustawą i wobec tego nie może pozostać w obrocie prawnym.

Brak stosownej w tym zakresie regulacji zostanie zastąpiony treścią art. 4 ust. 1 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych /por. wyrok NSA sygn. akt GSK 632/10 z dnia 14 czerwca 2011 r./.

Z tych względów Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie orzekło jak w sentencji uchwały.

Przewodniczący



Wojciech Tarnowski