

**Uchwała Nr 10.155.2018**  
**Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej**  
**w Warszawie**  
**z dnia 15 maja 2018 roku**

**w sprawie: orzeczenia nieważności w części uchwały Rady Powiatu w Siedlcach z dnia 23 lutego 2018 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Powiatu Siedleckiego dla publicznych i niepublicznych szkół i placówek prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego.**

Na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t.j.: Dz. U. z 2017 r., poz. 1868 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 (tekst jednolity Dz. U. z 2016 r., poz. 561) -

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

**§ 1**

Orzeka o nieważności Uchwały Rady Powiatu w Siedlcach z dnia 23 lutego 2018 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Powiatu Siedleckiego dla publicznych i niepublicznych szkół i placówek prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego, **w części dotyczącej:**

- **§ 2** z powodu istotnego naruszenia art. 38 ust 1 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych (Dz.U z 2017 r. poz. 2203),
- **§ 5 ust. 4 i ust. 6 w zakresie słów „... w terminie uzgodnionym z kontrolującym, jednak nie później niż w terminie 7 dni od otrzymania pisemnego wezwania do okazania dokumentów podlegających kontroli”**, z powodu istotnego naruszenia art. 36 w związku z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 27 października 2017 r. o finansowaniu zadań oświatowych,
- **§ 7** z powodu istotnego naruszenia art. 38 ust. 1, art. 80 pkt 16 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych 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 Powiatowi Siedleckiemu 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.

## Uzasadnienie

W dniu 30 kwietnia 2018 roku, z przekroczeniem obowiązującego terminu określonego art. 78 ust. 2 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (tekst jednolity Dz. U. z 2017 r., poz. 1868 ze zm.), została doręczona Regionalnej Izbie Obrachunkowej w Warszawie Uchwała Rady Powiatu w Siedlcach z dnia 23 lutego 2018 roku w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania oraz trybu przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielanych z budżetu Powiatu Siedleckiego dla publicznych i niepublicznych szkół i placówek prowadzonych przez osoby fizyczne i osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego.

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

**Badając przedmiotową uchwałę, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie ustaliło i zważyło, co następuje:**

Jako podstawę prawną podjęcia uchwały Rada Powiatu w Siedlcach wskazała m.in. art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2203), zgodnie z którym organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, w drodze uchwały, ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w art. 15 – 21, art. 25, art. 26, art. 28 -30 i art. 32, oraz tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania, w tym zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, termin przekazania informacji o liczbie dzieci objętych wczesnym wspomaganem rozwoju, uczniów, wychowanków lub uczestników zajęć rewalidacyjno-wychowawczych, o których mowa w art. 34 ust. 2 oraz termin i sposób rozliczenia wykorzystania dotacji.

**W § 2** badanej uchwały Rada Powiatu w Siedlcach zawarła definicje pojęć: szkoła, placówka, organ prowadzący, ustawa o finansowaniu zadań oświatowych, ustawa o finansach publicznych, rok bazowy, rok budżetowy, organ dotujący.

Powszechnie obowiązujące przepisy prawa definiują te pojęcia. Dlatego też nie ma potrzeby ani podstaw do powielania tych definicji. Zapisy te wykraczają poza granice delegacji, na podstawie których została podjęta ta uchwała, tj. art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych.

**W § 5 ust. 4** uchwały Rada Powiatu postanowiła, że kontroli podlega:

*„ 1) prawidłowość pobrania dotacji na podstawie sprawdzenia zgodności ze stanem faktycznym danych wykazanych we wniosku o udzielenie dotacji, miesięcznych i rocznych rozliczeniach dotacji, informacjach o aktualnej liczbie uczniów, wychowanków, dzieci objętych wczesnym wspomaganem rozwoju lub uczestników zajęć rewalidacyjno-wychowawczych i rzeczywistej liczbie uczniów, wychowanków oraz na podstawie dokumentacji organizacyjnej i dokumentacji przebiegu nauczania;*

- 2) *prawidłowość wykorzystania przyznanej szkole lub placówce dotacji w zakresie, o którym mowa w art. 35 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych;*
- 3) *zgodność złożonego rocznego rozliczenia wykorzystania dotacji, o którym mowa w § 4 ust. 10 uchwały z dokumentacją organizacyjną, finansową i dokumentacją przebiegu nauczania szkoły lub placówki.”*

Stosownie do art. 38 ust. 1 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych organ stanowiący winien określić tryb przeprowadzania kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji. Stanowienie w szerszym zakresie – jak to ma miejsce w § 5 ust. 4 wykracza poza delegację określoną w art. 38 ust. 1 o finansowaniu zadań oświatowych.

W obecnym stanie prawnym organ stanowiący nie posiada kompetencji do określania w uchwale zakresu kontroli. Szczegółowe uregulowania w tym zakresie określone zostały w art. 36 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Ich modyfikacja i uszczegółowienie przez przepisy prawa miejscowego jest niezgodne z zasadami poprawnej regulacji. Uchwała Rady Powiatu nie powinna powtarzać i modyfikować przepisów ustawowych, jak też nie może zawierać postanowień sprzecznych z ustawą (wyrok NSA z dnia 30 września 2009 r., sygn. akt II OSK 1077/09).

**W § 5 ust. 6** uchwały Rada Powiatu uchwaliła, *„W przypadku nieposiadania dokumentów, objętych kontrolą w siedzibie podmiotu kontrolowanego, osoba prowadząca szkołę, placówkę zobowiązana jest dostarczyć i udostępnić kontrolującym dokumenty w miejscu, o którym mowa w ust. 5, w terminie uzgodnionym z kontrolującym, jednak nie później niż w terminie 7 dni od otrzymania pisemnego wezwania do okazania dokumentów podlegających kontroli.”*

Nakładając na kontrolowanego obowiązek przedstawienia żądanych dokumentów w terminie uzgodnionym z kontrolującym, jednak nie później niż w terminie 7 dni, Rada Powiatu istotnie naruszyła art. 36 ust. 3 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Zgodnie z brzmieniem tego przepisu szkoła/placówka udostępnia dokumentację w terminie 14 dni od dnia zwrócenia się przez osobę upoważnioną do przeprowadzenia kontroli. Uregulowanie zawarte w § 5 ust. 6 stoi w sprzeczności z art. 36 ust. 3 ustawy o finansowaniu zadań oświatowych. Rada w sposób nieuprawniony skróciła termin przedłożenia dokumentów do kontroli.

Odnosząc się do uregulowania zawartego w § 7 badanej uchwały Kolegium Izby zauważa, że art. 80 pkt 16 ustawy z dnia 27 października 2017 roku o finansowaniu zadań oświatowych, uchylił rozdział 7 i 8 w ustawie z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 2017 r., poz. 2198). Zgodnie z art. 147 ww. ustawy o finansowaniu zadań oświatowych przepis ten wszedł w życie z dniem 1 stycznia 2018 r. Zgodnie z § 32 ust. 1 zasad techniki prawodawczej przyjętych rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”, jeżeli uchyla się ustawę, na podstawie której wydano akt wykonawczy, albo uchyla się przepis 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. Zasada ta stosownie do § 143 znajduje odpowiednio zastosowanie do aktów prawa miejscowego. Z kolei § 33 ust. 1 zasad techniki prawodawczej stanowi, że jeżeli akt wykonawczy wydany na podstawie uchylanego albo zmienianego przepisu upoważniającego nie jest niezgodny z nową albo znowelizowaną ustawą, to można go wyjątkowo zachować tylko czasowo w mocy, wskazując w przepisach przejściowych, że dotychczasowe przepisy wykonawcze zachowują moc do czasu wydania nowych przepisów wykonawczych. Sytuacja taka nie ma jednak miejsca w przedmiotowej sprawie. W związku z powyższym Rada Powiatu w Siedlcach nie była władna regulować utraty mocy obowiązującej aktu wskazanego w § 7 badanej uchwały.

Mając na uwadze ustalony stan faktyczny i prawny Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Warszawie orzekło jak w sentencji uchwały.

Przewodniczący  
  
Wojciech Tarnowski