

## UCHWAŁA NR 5/13/2010

### KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W OPOLU

z dnia 24 lutego 2010 r.

Na podstawie 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 (DzU z 2001 r. nr 55, poz. 577; nr 154, poz. 1800; z 2002 r. nr 113, poz. 984; z 2003 r. nr 149, poz. 1454; z 2004 r. nr 273, poz. 2703; z 2005 r. nr 14, poz. 114, nr 64, poz. 565, nr 249, poz. 2104, z 2010 r. nr 157, poz. 1241; z 2009 r. nr 157, poz. 1241) oraz art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (tekst jednolity z 2001 r. - DzU nr 142, poz. 1592; z 2002 r. DzU nr 23, poz. 220, nr 62, poz. 558, nr 113, poz. 984, nr 153, poz. 1271, nr 200, poz. 1688, nr 214, poz. 1806; z 2003 r. nr 162, poz. 1568; z 2004 r. 102, poz. 1055; z 2007 r. nr 173, poz. 1218, z 2008 r. nr 180, poz. 1111, nr 223, poz. 1458; z 2009 r. nr 92, poz. 753) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu

#### orzeka nieważność

- § 4 ust. 2 uchwały nr XLV/330/2010 Rady Powiatu w Głubczycach z dnia 29 stycznia 2010 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Powiatu Głubczyckiego dla szkół niepublicznych posiadających uprawnienia szkół publicznych oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania w części dotyczącej zapisu w załączniku nr 2 pkt. 5 do uchwały w brzmieniu „Na podstawie art. 233 § 1 Kodeksu Karnego oświadczam, że powyższe dane są zgodne ze stanem faktycznym” z powodu naruszenia art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 2004 r. nr 2572 z późn. zm.),

- § 5 ust. 4 w/w uchwały z powodu naruszenia art. 252 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2009 r. nr 157, poz. 1240).

#### Uzasadnienie

Stosownie do art. 78 ustawy o samorządzie powiatowym w dniu 15 lutego 2010 r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu doręczono uchwałę nr XLV/330/2010 Rady Powiatu w Głubczycach z dnia 29 stycznia 2010 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Powiatu Głubczyckiego dla szkół niepublicznych posiadających uprawnienia szkół publicznych oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania.

W uchwale, przywołując postanowienia art. 12 pkt 11 oraz 40 ust. 1 ustawy o samorządzie powiatowym, art. 90 ust. 3e, 3f, 3g i 4 ustawy o systemie oświaty, Rada Powiatu postanowiła m.in. w:

1. Załączniku nr 2 pn.: Informacja o aktualnej liczbie uczniów/ słuchaczy, o którym mowa w § 4 ust. 2 uchwały, o usytuowaniu w nim zapisu o treści: *Na podstawie art. 233 § 1 Kodeksu Karnego oświadczam, że powyższe dane są zgodne ze stanem faktycznym;*

2. § 5 ust. 4, iż: *wykorzystanie dotacji niezgodnie z jej przeznaczeniem podlega zwrotowi do budżetu powiatu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w terminie do 28 lutego roku następującego po roku, w którym udzielono dotacji.*

Na posiedzenie Kolegium przedstawiciel prawidłowo powiadomionej jednostki samorządu terytorialnego nie stawił się.

W tym stanie faktycznym Kolegium stwierdza, co następuje:

Jak wynika z dyspozycji art. 79 ust. 1 ustawy o samorządzie powiatowym stwierdzenie przez organ nadzoru, iż stanowiąca przedmiot postępowania uchwała lub zarządzenie narusza prawo, w konsekwencji może implikować orzeczenie w całości lub w części jej nieważności bądź też wskazanie nieistotnego naruszenia prawa.

Przyjąc przy tym, za ukształtowaną linią orzecniczą Naczelnego Sądu Administracyjnego należy, iż do rodzajów naruszeń przepisów skutkujących nieważnością uchwały organów jednostek samorządu terytorialnego zaliczyć należy naruszenia: przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów Prawa ustrojowego, przepisów Prawa materialnego – przez wadliwą ich wykładnię – oraz przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (np. wyrok NSA z 3 grudnia 1996 r. sygn. SA/Wr 949/96; wyrok NSA z 11 lutego 1998 r. sygn. IISA/Wr 1459/97).

Z brzmienia art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy o samorządzie powiatowym wynika, że w katalogu zadań własnych powiatu sytuować należy sprawy edukacji publicznej. Zadaniem oświatowym jednostek samorządu terytorialnego jest, jak stanowi art. 5a ust. 2 ustawy o systemie oświaty, zapewnienie funkcjonowania określonych kategorii podmiotów przyporządkowanych wyszczególnionemu w treści przepisu zakresowi działania powiatu. Tym samym w kontekście powołanych dyspozycji jedną z form realizacji przez powiat zadania oświatowego jest udzielanie dotacji na zasadach określonych w treści Rozdziału 8 „Szkoły i placówki niepubliczne” ustawy o systemie oświaty.

Stosownie do 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.) organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a-3b ustawy, oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystywania, uwzględniając w szczególności podstawę obliczania dotacji, zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, oraz termin i sposób rozliczenia dotacji.

W odniesieniu do regulacji sytuowanej w Załączniku nr 2 pkt. 5 uchwały nr XLV/330/2010 Rady Powiatu w Głubczycach z dnia 29 stycznia 2010 r. w sprawie ustalenia trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Powiatu Głubczyckiego dla szkół niepublicznych posiadających uprawnienia szkół publicznych oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania, stwierdzić należy, iż zapisy art. 233 § 1 Kodeksu karnego wiążą odpowiedzialność karną ze składaniem zeznania w „postępowaniu sądowym lub innym postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy”.

Jakkolwiek, zgodnie z art. 233 § 6 Kodeksu karnego, przepisy o fałszywych zeznaniach stosuje się odpowiednio do fałszywych oświadczeń złożonych w postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy, przesłanką pozytywną odebrania takiego oświadczenia jest, aby przepis ustawowy dotyczący tego postępowania wyraźnie przewidywał odebranie oświadczenia pod rygorem odpowiedzialności karnej (vide: Wyrok Sądu Najwyższego z dnia 18 maja 2009 r. nr IV KK 459/08).

W tym stanie Kolegium stwierdza, iż w normatywnym zakresie przedmiotu ustalenia trybu udzielania, rozliczania oraz kontroli dotacji z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty brak jest podstaw prawnych do określania obowiązku składania oświadczeń pod rygorem odpowiedzialności karnej.

W związku z powyższym Kolegium stwierdza, iż zapis zawarty w Załączniku nr 2 pkt 5 w/w uchwały w sposób istotny narusza art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty.

W odniesieniu do postanowień § 5 ust. 4 cyt. uchwały, obligującego beneficjentów udzielonej z budżetu powiatu dotacji, wykorzystanej niezgodnie z przeznaczeniem, do jej zwrotu wraz z odsetkami w terminie do 28 lutego roku następującego po roku, w którym udzielono dotacji Kolegium stwierdza naruszenie art. 252 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych.

Zgodnie z art. 252 ust. 1 i 2 ustawy o finansach publicznych, obowiązującej od 1 stycznia 2010 r. dotacje

udzielone z budżetu jednostki samorządu terytorialnego:

1) wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem,

2) pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości

- podlegają zwrotowi do budżetu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w ciągu 15 dni od dnia stwierdzenia okoliczności, o których mowa w pkt 1 lub pkt 2.

W przypadku gdy termin wykorzystania dotacji, o których mowa wyżej, jest krótszy niż rok budżetowy, podlegają one zwrotowi w terminie 15 dni po upływie terminu wykorzystania dotacji. Wobec powyższego, bezsprzecznym jest, że sytuowanie w uchwale organu stanowiącego postanowień modyfikujących normę wynikającą bezpośrednio z zapisów ustawy narusza w sposób bezpośredni i istotny art. 252 ust. 1 i 2 cyt. ustawy.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu przysługuje - na zasadzie art. 85 ustawy o samorządzie powiatowym - skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu w terminie 30 dni od daty jej doręczenia.

.....  
Przewodniczący Kolegium  
Prezes Janusz Gałkiewicz