

**UCHWAŁA NR 30/118/2009**  
**KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W OPOLU**

z dnia 30 grudnia 2009 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 i art. 11 ust. 3 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) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (DzU z 2001 r. nr 142, poz. 1591; z 2002 r. nr 23, poz. 220, nr 62, poz. 558, nr 113, poz. 984, nr 153, poz. 1271, nr 214, poz. 1806; z 2003 r. nr 80, poz. 717, nr 162, poz. 1568; z 2004 r. nr 102, poz. 1055, nr 116, poz. 1203; z 2005 r. nr 172, poz. 1441, nr 175, poz. 1457; z 2006 r. nr 17, poz. 128, nr 181, poz. 1337; z 2007 r. nr 48, poz. 327, nr 138, poz. 974, nr 173, poz. 1218) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu

**orzeka nieważność**

§ 8 ust. 1 w części dotyczącej zdania drugiego w brzmieniu „odsetki naliczane są od dnia doręczenia wezwania do zwrotu nienależnie pobranej kwoty” uchwały nr XXXII/247/2009 Rady Miejskiej w Dobrodzieniu z dnia 30 listopada 2009 r. w sprawie ustalenia wysokości oraz trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i przedszkoli działających na terenie Gminy Dobrodzień z powodu naruszenia art. 145 ust. 5 pkt. 2 w związku z art. 190 ustawy z dnia 30 czerwca 2005 r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2005 r. nr 249, poz. 2104 ze zm.)

**wskazuje**

w § 4 ww. uchwały użycie niedookreślonego zapisu „w wysokości nie niższej niż” co narusza art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 2004 r. nr, poz. 2572 z późn. zm.).

**Uzasadnienie**

Stosownie do art. 90 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym w dniu 14 grudnia 2009 r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu doręczono uchwałę nr XXXII/247/2009 Rady Miejskiej w Dobrodzieniu z dnia 30 listopada 2009 r. w sprawie ustalenia wysokości oraz trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i przedszkoli działających na terenie Gminy Dobrodzień.

W § 8 ust. 1 postanowiono, iż: „*W przypadku stwierdzenia przez organ dotujący, że dotacja została pobrana nienależnie lub w nadmiernej wysokości, kwota nienależnie pobrana podlega zwrotowi wraz z odsetkami jak od zaległości podatkowych. Odsetki naliczane są od dnia doręczenia wezwania do zwrotu nienależnie pobranej kwoty*”. Dodatkowo w § 4 uchwały zawarto zapis zgodnie z którym na ucznia niepełnosprawnego przysługuje dotacja „*w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na niepełnosprawnego ucznia przedszkola i oddziału przedszkolnego w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez gminę Dobrodzień*”.

Na posiedzenie Kolegium przedstawiciel prawidłowo powiadomionej Gminy nie stawił się.

W tym stanie faktycznym Kolegium stwierdza, co następuje:

Jak wynika z dyspozycji art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym 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.

Przyjąć 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).

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 zakresie przyznanych w/w normą kompetencji niewątpliwie mieszczą się postanowienia uchwały nr XXXII/247/2009 Rady Miejskiej w Dobrodzieniu w sprawie ustalenia wysokości oraz trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i przedszkoli działających na terenie Gminy Dobrodzień.

Stwierdzić jednak należy, iż zakres regulacji § 8 zdanie drugie odnoszący się do sposobu naliczania odsetek w stosunku do dotacji pobranych nienależnie lub w nadmiernej wysokości jest niezgodny z art. 145 ust. 5 pkt. 2 ustawy o finansach publicznych. Zgodnie z cyt. Przepisem, odsetki od dotacji podlegających zwrotowi nalicza się począwszy od dnia stwierdzenia nieprawidłowego naliczenia lub nienależnego pobrania dotacji. Kolegium zauważa, iż również w przepisach obowiązującej od 1 stycznia 2010 r. ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych zawarte są dyspozycje analogicznej treści.

W sytuacji faktycznej będącej przedmiotem regulacji § 8 uchwały odsetki będą naliczane dopiero od dnia doręczenia przez Gminę wezwania do zwrotu nienależnie pobranej kwoty. Powyższe doprowadzi zatem do nienaliczania odsetek od momentu określonego przez ustawodawcę, tj. od stwierdzenia nieprawidłowego naliczenia lub nienależnego pobrania dotacji do momentu określonego w § 8 przez Gminę Dobrodzień a zatem doręczenia wezwania.

W związku z powyższym Kolegium stwierdza, iż § 8 zdanie drugie w sposób istotny narusza art. 145 ust. 5 pkt. 2 w związku z art. 190 ustawy o finansach publicznych.

Kolegium wskazuje również, iż zawarcie w § 4 uchwały sformułowania o charakterze nie-dookreślonym tj. „w wysokości nie niższej niż” narusza art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, albowiem to nieprecyzyjne sformułowanie, może wpłynąć potencjalnie na błędną wykładnię zapisów uchwały. Kolegium w tym miejscu przywołując tezę z uzasadnienia wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 6 czerwca 1995 r. (sygn. akt SA/Gd 2949/94) stwierdza, iż określone w przepisach prawa normy powinny być sformułowane w sposób jednoznaczny, czytelny i wyczerpujący, uniemożliwiający stosowanie niedopuszczalnego, sprzecznego z prawem luzu interpretacyjnego.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Opolu przysługuje - na zasadzie art. 98 ustawy o samorządzie gminnym - 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