

**UCHWAŁA NR 290/2017**  
**KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W ZIELONEJ GÓRZE**

z dnia 20 grudnia 2017 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 (tekst jedn. Dz.U. z 2016 r., poz.561) oraz art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz.U. z 2017 r., poz. 1875 z późn. zm.) – **Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze**, po przeprowadzeniu postępowania nadzorczego w przedmiocie zgodności z prawem uchwały Nr XXXVI/143/2017 Rady Miejskiej w Żarach z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji dla podmiotów niepublicznych prowadzących żłobki oraz kluby dziecięce na terenie Gminy Żary o statusie miejskim, **stwierdza:**

**nieważność wyżej powołanej uchwały z powodu istotnego naruszenia art. 60 ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (tekst jedn. Dz.U. z 2016 r., poz. 157 z późn. zm.)**

**Uzasadnienie**

W dniu 30 listopada 2017 r. Rada Miejska w Żarach podjęła uchwałę Nr XXXVI/143/2017 w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji dla podmiotów niepublicznych prowadzących żłobki oraz kluby dziecięce na terenie Gminy Żary o statusie miejskim, która wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze w dniu 7 grudnia 2017 r. i została objęta postępowaniem nadzorczym na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych.

Oceniając zgodność postanowień przedmiotowej uchwały z przepisami prawa, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze ustaliło, co następuje:

Powołując się na art. 60 ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (tekst jedn. Dz.U. z 2016 r., poz. 157 z późn. zm.) oraz art. 12 pkt 40 ustawy z dnia 7 lipca 2017 r. o zmianie niektórych ustaw związanych z systemami wsparcia rodzin (Dz.U. z 2017 r., poz. 1428), który wchodzi w życie od dnia 1 stycznia 2018 r., Rada Miejska w Żarach uchwaliła, że podmioty prowadzące żłobek lub klub dziecięcy na terenie Miasta Żary, które zostały wpisane do rejestru żłobków i klubów dziecięcych prowadzonego przez Burmistrza Żar, mogą ubiegać się o dotację celową z budżetu Gminy Żary o statusie miejskim oraz, że przedmiotową dotacją mogą być objęte dzieci z terenu Gminy Żary, po uprzednim podpisaniu porozumienia międzygminnego w sprawie zasad finansowania opieki zapewnianej w żłobkach dzieciom z terenu Gminy Żary. Rada określiła wysokość dotacji oraz cel dotacji – na wydatki bieżące związane ze sprawowaniem opieki nad dzieckiem w żłobku lub klubie dziecięcym.

W § 3 ust. 1 uchwały, Rada Miejska w Żarach postanowiła, że podmioty ubiegające się o dotację zobowiązane są do złożenia wniosku o dotację celową nie później niż do dnia 15 września roku poprzedzającego rok udzielenia dotacji.

W ocenie Kolegium zawarty w § 3 ust. 1 uchwały zapis o terminie składania wniosków o dotację nie znajduje podstawy prawnej w art. 60 ust. 2. Celowy charakter dotacji otrzymywanej na podstawie art. 60 ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 oznacza, że jest ona przyznawana na realizację zadań wykonywanych przez podmioty prowadzące działalność, o której mowa w tej ustawie. Podmioty te nie są zobowiązane do wyprzedzającego rok budżetowy planowania liczby dzieci, które mają być objęte opieką, lecz mogą ubiegać się o dotację w każdym czasie w ciągu roku budżetowego, jeżeli realizują zadania, na które dotacja jest przekazywana. (por. Wyrok NSA w Warszawie z dnia 22 marca 2017 r. sygn. II GSK 1673/15, Lex nr 2391811)

W § 5 ust. 3 badanej uchwały Rada Miejska ustaliła, że cyt.: „Podmiot, o którym mowa w ust. 1 zobowiązany jest przedłożyć roczne rozliczenie dotacji celowej do 15 stycznia następnego roku.” Badana uchwała nie zawiera innych zapisów dotyczących zasad rozliczania przedmiotowej dotacji.

Kolegium Izby uznaje, że uchwała Rady Miejskiej w Żarach nie zawiera właściwych regulacji dotyczących zasad rozliczenia dotacji celowej, czym narusza przepis art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3. Jak wyżej już wskazano, dotacja udzielana na podstawie art. 60 ust. 1 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 jest dotacją celową. Zgodnie z dyspozycją ust. 2 art. 60 tej ustawy, do kompetencji rady należy określenie zasad rozliczenia tej dotacji. W ocenie Kolegium "zasady rozliczania dotacji celowej", jako grupa norm zawarta w aktach prawa miejscowego podjętych na podstawie art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, powinny co najmniej

uściślać obowiązki beneficjenta w zakresie tego: jakimi danymi ma rozliczyć się z dotacji celowej oraz do kiedy ma dokonać takiego rozliczenia. Zatem, zdaniem Kolegium Izby, Rada Miejska w Żarach podejmując przedmiotową uchwałę, nie wywiązała się z ciążącego na niej obowiązku określenia zasad rozliczania dotacji. Rada Miejska nie określiła, bowiem żadnych danych, jakie w zakresie rozliczenia się z dotacji, przeznaczonej na cele określone w § 4 ust. 1 badanej uchwały, beneficjent powinien przedstawić, określiła jedynie termin do którego beneficjent winien złożyć rozliczenie. Zdaniem Kolegium Izby z art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 wyraźnie wynika, że sposób rozliczenia się z dotacji, jako rodzaj danych merytorycznych (realizacja celu) i finansowych (poniesione wydatki) powinna uregulować Rada Miejska. Jest to istotne nie tylko dla beneficjenta, ale również dla organu dotującego. Organ dotujący, w związku ze złożonym rozliczeniem dotacji celowej, winien ustalić czy dotacja została wykorzystana zgodnie z przeznaczeniem oraz pobrana należnie, a także pobrana w należnej wysokości (art. 251 ust. 1 i art. 252 ust. 1 ustawy o finansach publicznych). W przypadku ustalenia, że dotacja celowa nie została wykorzystana zgodnie z przeznaczeniem lub została pobrana nienależnie lub w nadmiernej wysokości, organ dotujący wydaje decyzję o zwrocie dotacji celowej do budżetu jednostki samorządu terytorialnego, w trybie art. 60 pkt 1 i art. 61 ust. 1 pkt 2 ustawy o finansach publicznych.

Ponadto w ocenie Kolegium Izby zapis § 5 ust. 1 stanowiący, że cyt.: „Dotacja, o której mowa w § 2 przekazywana będzie w miesięcznych transzach płatnych z dołu w terminie do 15 dnia następnego miesiąca w wysokości ustalonej na podstawie prawidłowo sporządzonej przez podmiot informacji o liczbie dzieci objętych opieką według stanu na ostatni dzień miesiąca poprzedzającego złożenie informacji.” nie jest zapisem jednoznacznym. Rada nie sprecyzowała co oznacza „prawidłowo sporządzona informacja”, nie określiła również wzoru takiej informacji. Kolegium Izby zaznacza, że uchwały podejmowane na podstawie art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 są aktami prawa miejscowego, a uchwała taka zawiera normy o charakterze generalnym i abstrakcyjnym, adresowana jest do osób prawnych lub fizycznych, czyli do tzw. osób trzecich stojących na zewnątrz struktury samorządu terytorialnego (wyrok NSA w Warszawie z 9 listopada 2001r.-sygn. akt III S.A. 1170/01-OSS nr 1/2002 poz.23) i zasadą jest, aby akty prawa miejscowego zawierały sformułowania jasne, wyczerpujące, uniemożliwiające stosowanie niedopuszczalnego z prawem „luzu interpretacyjnego” (wyrok NSA z 6 czerwca 1995r. sygn. akt SA/Gd 2949/94).

Mając na uwadze przedstawiony wyżej stan faktyczny i prawny sprawy, w związku z tym, że badana uchwała Rady Miejskiej w Żarach jest niekompletna, gdyż nie zawiera właściwych regulacji dotyczących zasad rozliczenia dotacji celowej, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze orzekło, jak w sentencji niniejszej uchwały.

Na uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Zielonej Górze służy prawo wniesienia skargi za pośrednictwem tut. Kolegium do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od dnia doręczenia uchwały.

Przewodniczący Kolegium

Ryszard Zajączkowski