

Uchwała nr 93/2013
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu
z dnia 29 sierpnia 2013 r.

**w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały nr XXIX/212/13 Rady Miejskiej w Brzegu Dolnym
z dnia 25 lipca 2013 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów
prowadzących żłobki lub kluby dziecięce na obszarze Gminy Brzeg Dolny**

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity: Dz.U. z 2012 r. poz. 1113) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz.U. z 2013 r. poz. 594), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu

stwierdza nieważność

uchwały nr XXIX/212/13 Rady Miejskiej w Brzegu Dolnym z dnia 25 lipca 2013 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki lub kluby dziecięce na obszarze Gminy Brzeg Dolny — wobec istotnego naruszenia art. 60 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz.U. Nr 45, poz. 235, z późn. zm.).

Uzasadnienie

Uchwała nr XXIX/212/13 Rady Miejskiej w Brzegu Dolnym z dnia 25 lipca 2013 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki lub kluby dziecięce na obszarze Gminy Brzeg Dolny wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu w dniu 1 sierpnia 2013 roku.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu badając przedmiotową uchwałę stwierdziło, co następuje:

W § 1 badanej uchwały Rada Miejska ustaliła wysokość dotacji celowej udzielanej dla podmiotów prowadzących żłobki i kluby dziecięce na obszarze Gminy Brzeg Dolny — na każde objęte opieką dziecko zamieszkałe na terenie Gminy Brzeg Dolny.

W ocenie Kolegium za niedopuszczalne należy uznać objęcie dotacją wyłącznie dzieci zamieszkałych na terenie Gminy Brzeg Dolny. Postanowienia uchwały w sposób istotny naruszają art. 60 ust. 1 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz.U. Nr 45, poz. 235, z późn. zm.) — zwanej dalej „u.o.d.” — który stanowi, że podmioty prowadzące żłobki lub kluby dziecięce, lub zatrudniające dziennych opiekunów mogą otrzymać na każde dziecko objęte opieką w żłobku lub klubie dziecięcym lub przez dziennego opiekuna dotację celową z budżetu gminy.

Zgodnie bowiem z dyspozycją zawartą w art. 60 ust. 1 u.o.d. dotacja, o ile decyzją organu stanowiącego będzie udzielana, powinna być przekazana na każde dziecko objęte opieką. Wskazany przepis nie zawiera w tym zakresie żadnych wyjątków. W związku z tym przyjęcie przy udzielaniu dotacji kryterium zamieszkania dzieci, stanowi nieuprawnioną zmianę ustawowej zasady wynikającej z art. 60 ust. 1 u.o.d.

Zgodnie z art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz.U. Nr 78, poz. 483, z późn. zm.) organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa. Jak podkreślił Trybunał Konstytucyjny, z art. 7 Konstytucji wynika „obowiązek działania zgodnie z obowiązującymi przepisami kompetencyjnymi”, co oznacza nakaz „interpretacji przepisów kompetencyjnych w sposób ścisły i z odrzuceniem w odniesieniu do organów władzy publicznej zasady: co nie jest zakazane, jest dozwolone” (wyrok z dnia 27 maja 2002 r. sygn. akt K.20/01, OTK-A 2002/3/34). W myśl art. 94 Konstytucji organy samorządu terytorialnego mogą ustanawiać akty prawa miejscowego na podstawie i w granicach upoważnień zawartych w ustawie.

W związku z powyższym organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego nie może wprowadzać w akcie prawa miejscowego zapisów wykraczających poza granice upoważnienia ustawowego, a takim jest uchwalone ograniczenie podmiotowe dotacji.

Ponadto Kolegium wskazuje, że po nowelizacji wprowadzonej ustawą z dnia 10 maja 2013 r. o zmianie ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2013 r. poz. 747), która weszła w życie 13 lipca 2013 r., dotacja celowa z budżetu gminy przysługuje również opiekunom dziennym sprawującym opiekę nad dzieckiem do lat 3. Tymczasem w § 1 uchwały Rada nie ustaliła wysokości dotacji celowej dla podmiotów zatrudniających dziennych opiekunów.

Rada Miejska w § 3 pkt 3 badanej uchwały postanowiła, że „Gmina zawiera z podmiotem prowadzącym żłobek lub klub dziecięcy umowę, która określa w szczególności: [...] 3) termin i sposób rozliczenia dotacji oraz termin zwrotu niewykorzystanej części dotacji celowej”.

Rada tym samym scedowała na organ wykonawczy obowiązek określenia zasad rozliczania dotacji celowej, co stanowi istotne naruszenie art. 60 ust. 2 u.o.d., w brzmieniu obowiązującym po nowelizacji. Zgodnie z art. 60 ust. 2 u.o.d. zasady rozliczania dotacji celowej, określa rada gminy w drodze uchwały.

Kolegium wskazuje również, że w § 2 pkt 1 uchwały Rada postanowiła, że „podmioty prowadzące na obszarze Gminy Brzeg Dolny żłobki lub kluby dziecięce, ubiegające się o dotację przedstawiają Burmistrzowi Brzegu Dolnego nie później, niż do dnia 30 września roku poprzedzającego roku udzielania dotacji, wniosek zawierający: 1) zaświadczenie o dokonaniu wpisu do rejestru żłobków i klubów dziecięcych”.

Wskazana regulacja jest niezgodna z art. 220 § 1 pkt 2 lit. a ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz.U. z 2013 r. poz. 267). Z powołanego przepisu wynika bowiem, że organ administracji publicznej nie może żądać zaświadczenia ani oświadczenia na potwierdzenie faktów lub stanu prawnego, jeżeli możliwe są do ustalenia przez organ na podstawie posiadanych przez niego ewidencji, rejestrów lub innych danych. Zgodnie z art. 27 ust. 1 i 2 u.o.d., rejestr prowadzi wójt, burmistrz lub prezydent miasta właściwy ze względu na miejsce prowadzenia żłobka lub klubu dziecięcego. Rejestr jest jawny i podlega publikacji w Biuletynie Informacji Publicznej gminy prowadzącej rejestr. Zgodnie z art. 28 ust. 1 ww. ustawy wójt, burmistrz lub prezydent miasta dokonuje wpisu do rejestru na podstawie pisemnego wniosku o wpis do rejestru, złożonego przez podmiot zamierzający prowadzić żłobek lub klub dziecięcy.

Biorąc pod uwagę powyższe, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu orzekło jak w sentencji uchwały.

Na niniejszą uchwałę Radzie Miejskiej w Brzegu Dolnym przysługuje skarga, którą wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Świętego Mikołaja 78/79, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej we Wrocławiu, w terminie 30 dni od daty doręczenia niniejszej uchwały.

Przewodnicząca Kolegium
Regionalnej Izby Obrachunkowej
we Wrocławiu

Lucyna Hanus