

Uchwała Nr IV/26/2014  
Rady Gminy Barciany  
z dnia 30 grudnia 2014 r.

w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie skargi na uchwałę Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt. 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym ( t.j.: Dz.U. z 2013 r., poz. 594 z późn. zm.) w związku z art. 54 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi ( t.j.: Dz.U. z 2012 r., poz. 270 z późn. zm.) Rada Gminy Barciany uchwała, co następuje:

§ 1

Przekazuje się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie skargę Pani Jolanty Wasilewskiej na uchwałę Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany oraz zaskarżoną uchwałę wraz z odpowiedzią na skargę, o treści wskazanej w załączniku nr 1 do niniejszej uchwały.

§ 2

1. Upoważnia się Wójta Gminy Barciany do przekazania wniesionej skargi, o której mowa w § 1 niniejszej uchwały wraz z zaskarżoną uchwałą, odpowiedzią na wniesioną skargę oraz do reprezentowania Rady Gminy Barciany przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym w Olsztynie, w tym do udzielenia pełnomocnictwa procesowego do reprezentowania Rady Gminy Barciany w postępowaniu przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym w Olsztynie, a w przypadku wniesienia skargi kasacyjnej przed Naczelnym Sądem Administracyjnym w Warszawie.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Gminy

Wiesława Małgorzata Kłaczk-Dyjas

## **UZASADNIENIE**

W dniu 3 grudnia 2014 r. wpłynęła do Urzędu Gminy Barciany skarga Pani Jolanty Wasilewskiej na uchwałę Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany.

Natomiast zgodnie z art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi ( t.j.: Dz.U. z 2012 r., poz. 270 z późn. zm.) organ, za pośrednictwem którego wniesiono skargę przekazuje ją sądowi wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę w terminie trzydziestu dni od daty jej wniesienia.

Załącznik Nr 1  
do Uchwały Nr IV/26/2014  
Rady Gminy Barciany  
z dnia 30 grudnia 2014 r.

**Wojewódzki Sąd Administracyjny w Olsztynie  
ul. Emilii Plater 1, 10 – 562 Olsztyn**

**Skarżąca:** *Jolanta Wasilewska – prowadząca  
Niepubliczne Przedszkole „BIEDRONKA”  
ul. Kościelna 3, 11- 410 Barciany*

**Organ:** *Rada Gminy Barciany  
ul. Szkolna 3  
11 – 410 Barciany*

**ODPOWIEDŹ**

**na skargę na uchwałę Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany**

Na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi ( t.j.: Dz.U. z 2012 r., poz. 270 ze zm.) dalej jako „p.p.s.a” – działając w imieniu organu przekazuję skargę Pani Jolanty Wasilewskiej prowadzącej Niepubliczne Przedszkole „Biedronka” na uchwałę Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany, która wpłynęła do Urzędu Gminy Barciany w dniu 3 grudnia 2014 r., a ponadto wnoszę o:

- 1) odrzucenie skargi;**  
*ewentualnie:*
- 2) oddalenie skargi w całości;**

## UZASADNIENIE

W dniu 3 grudnia 2014 r. do Urzędu Gminy Barciany wpłynęła skarga Pani Jolanty Wasilewskiej prowadzącej Niepubliczne Przedszkole „ Biedronka” - reprezentowanej przez adwokata Pana Adama Bosiackiego – zastępowanego przez aplikantkę adwokacką Panią Beatę Patoletę na uchwałę Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany. W treści przedmiotowej skargi skarżąca wniosła o stwierdzenie nieważności § 1 ust. 3 uchwały Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany, gdyż jej ocenie regulacje zawarte ww. § 1 ust. 3 rażąco naruszają art. 7 i art. 94 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. ( Dz.U. z 1997 r. Nr 78, poz. 483 z późn. zm.) oraz art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty ( t.j.: Dz.U. z 2004 r. Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.).

Tytułem wstępu wskazać należy, że w ocenie organu przedmiotowa skarga wniesiona została przez podmiot nieuprawniony, czyli aplikanta adwokackiego nie posiadającego wyraźnego upoważnienia do sporządzenia i podpisania ww. skargi w rozumieniu art. 77 ustawy z dnia 26 maja 1982 r. Prawo o adwokaturze ( Dz.U. 2014 r., poz. 635 z późn. zm.). Zgodnie z art. 77 ust. 5 ww. ustawy Prawo o adwokaturze - *aplikant adwokacki może sporządzać i podpisywać pisma procesowe związane z występowaniem adwokata przed sądami, organami ścigania i organami państwowymi, samorządowymi i innymi instytucjami - z **wyraźnego upoważnienia adwokata**, z wyłączeniem apelacji, skargi kasacyjnej i skargi konstytucyjnej.* Z treści załączonego do skargi upoważnienia aplikanta adwokackiego wynika, że adwokat Pan Adam Bosiacki upoważnił aplikantkę adwokacką Panią Beatę Patoletę **wyłącznie do jego zastępowania w sprawie skargi na uchwałę Rady Gminy Barciany.**

W związku z powyższym, w ocenie organu załączone do skargi upoważnienie aplikantki adwokackiej z dnia 27 listopada 2014 r. nie legitymuje się wyraźnym upoważnieniem adwokata Pana Adama Bosiackiego do sporządzenia i wniesienia przedmiotowej skargi, co jednoznacznie wskazuje na wniesienie skargi przez podmiot

nieuprawniony ( podobne stanowisko wyrażone zostało m.in. w postanowieniu Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 18 grudnia 2009 r. w sprawie o sygn. akt II OSK 260/2009, czy też postanowieniu Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 26 marca 2014 r. wydanego w sprawie o sygn. akt II OZ 252/14 ). Mając powyższe na uwadze, w ocenie organu niniejsza skarga winna zostać odrzucona z uwagi na dyspozycję art. 58 § 1 pkt. 6 p.p.s.a.

**W sytuacji, gdy Sąd orzekający w sprawie nie podzieli argumentacji w przedmiocie odrzucenia wniesionej skargi z ostrożności wskazują, że w ocenie organu skarga nie zasługuje na uwzględnienie i powinna zostać oddalona w całości.**

Tytułem wstępu organ zwraca uwagę, iż skarżąca wnosi o **stwierdzenie nieważności w całości § 1 ust. 3** uchwały Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany - *ostatecznie precyzując w treści uzasadnienia skargi, że przedmiotem skargi w istocie rzeczy jest § 10 ust. 6 uchwały Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany w kształcie ustalonym zaskarżoną uchwałą.*

W tym miejscu organ zwraca uwagę, że na mocy § 1 ust. 3 uchwały Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany - **w rozdziale IV w § 10 uchwały Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany dodano ust. 6, ust. 7, ust. 8, ust. 9, ust. 10 i ust. 11 w następującym brzmieniu:**

*"6. Dokumenty finansowo księgowo dotyczące wydatkowania środków finansowych pochodzących z dotacji winny być opatrzone adnotacją: " Sfinansowano z dotacji Gminy Barciany w kwocie....."*

*"7. W upoważnieniu, o którym mowa w ust. 1 wskazany będzie termin przeprowadzenia kontroli, zakres kontroli oraz okres objęty kontrolą."*

*"8. Wójt Gminy Barciany powiadamia pisemnie podmiot kontrolowany o terminie przeprowadzenia kontroli na 7 dni przed wyznaczonym terminem."*

*"9. Czynności kontrolne przeprowadza się w siedzibie niepublicznego przedszkola."*

*"10. Na podstawie protokołu kontroli kontrolujący sporządza wystąpienia pokontrolne,*

w których zawarte są wnioski lub zalecenia do wykonania przez osobę prowadzącą dotowane niepubliczne przedszkole."

"11. Niepubliczne przedszkole, do którego zostało skierowane wystąpienie pokontrolne jest obowiązane w terminie określonym w wystąpieniu pokontrolnym zawiadomić kontrolującego o sposobie realizacji zaleceń."

W związku z powyższym, w ocenie organu stwierdzenie nieważności w całości wskazanego § 1 ust. 3 uchwały Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany - **jednoznacznie wskazuje na nieprawidłowo określony zakres zaskarżenia, gdyż skarżąca w ten sposób zmierza do wyeliminowania z obrotu prawnego w całości brzmienia § 10 uchwały Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. nadanego zaskarżoną uchwałą w zakresie niekwestionowanym w treści skargi, czyli w zakresie § 10 ust. 7, ust. 8, ust. 9, ust. 10, ust. 11.**

Abstrahując od powyższych okoliczności, a skupując się wyłącznie na treści § 10 ust. 6 uchwały Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany w brzmieniu nadanym zaskarżoną uchwałą – wskazać należy, że w ocenie organu brzmienie ww. § 10 ust. 6 uchwały Rady Gminy Barciany zostało ustalone w oparciu o dyspozycję zawartą w art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty ( t.j.: Dz.U. z 2004 r. Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.).

Zgodnie z przywołanym ww. art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty – *organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a-3b, 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.* Z przywołanego przepisu prawa jednoznacznie wynika, że w stosownej uchwale rady gminy w sprawie w sprawie dotacji m.in. dla przedszkola niepublicznego powinny się znaleźć uregulowania dotyczące takich kwestii, jak:

- 1) tryb udzielania i rozliczania dotacji,
- 2) tryb i zakres kontroli prawidłowości ich wykorzystywania, uwzględniając w szczególności podstawę obliczania dotacji,
- 3) zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji,
- 4) zakres danych potrzebnych do prawidłowego rozliczenia wykorzystania dotacji,
- 5) termin i sposób rozliczenia dotacji.

W ocenie organu uchwalona treść § 10 ust. 6 uchwały Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany w brzmieniu nadanym zaskarżoną jest w pełni dopuszczalna, gdyż w ten sposób organ stanowiący gminy realizował swoje uprawnienia przewidziane w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty podejmując stosowną uchwałę w powyższym zakresie.

Zgodnie z wyrokiem Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 3 lipca 2014 r. wydanym w sprawie o sygn. akt II GSK 849/2013 - *z treści art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, wynika, iż organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a i 2a-3b, 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. Zatem na podstawie tego uregulowania najpierw w uchwale organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego należy poszukiwać rozwiązań dotyczących wykorzystania dotacji, realizacji zadań czy celów dotacji, do których nawiązuje też w swojej treści art. 251 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych ( t.j.: Dz.U. z 2013 r., poz. 885 z późn. zm.). Tym samym, Rada Gminy Barciany podejmując zaskarżoną uchwałę o zmianie § 10 uchwały Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli niepublicznych z terenu Gminy Barciany miała na celu umożliwienie weryfikacji wykorzystania udzielonej dla niepublicznego przedszkola dotacji w sposób nie budzący wątpliwości i zgodny z realizacją dyspozycji określonej w art. 251 ust. 4 ww. ustawy o finansach publicznych stanowiącej podstawę do rozliczenia dotacji udzielonej z budżetu jednostki samorządu terytorialnego.*

Odnosząc się natomiast do zarzutów dotyczących naruszenia art. 7 oraz art. 94 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej wyjaśnić należy, że ocenie organu podjęcie zaskarżonej uchwały nastąpiło na podstawie przepisów powszechnie obowiązującego prawa, które umożliwiały podjęcia stosownej uchwały przez Radę Gminy Barciany.

Mając powyższe na uwadze, wnoszę jak na wstępie.

Załączniki:

- skarga Pani Jolanty Wasilewskiej
- zaskarżona uchwała Nr XXXVI/238/2013 Rady Gminy Barciany z dnia 28 listopada 2013 r. w sprawie zmian w Uchwale Nr XIX/121/2012 Rady Gminy Barciany z dnia 28 czerwca 2012 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla przedszkoli

niepublicznych z terenu Gminy Barciany

- uchwał Rady Gminy Barciany w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie skargi Pani Jolanty Wasilewskiej
- odpis odpowiedzi na skargę wraz z załącznikami