

Uchwała Nr IV/28/2014
Rady Gminy Barciany
z dnia 30 grudnia 2014 r.

w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie skargi na uchwałę 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 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 Kłaczko-Dyjas

UZASADNIENIE

W dniu 3 grudnia 2014 r. wpłynęła do Urzędu Gminy Barciany skarga Pani Jolanty Wasilewskiej na uchwałę 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/28/2014
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 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 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 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 § 2 ust. 2 pkt. 6 i 7, § 4 ust. 2, § 8 ust. 1, § 10 ust. 2 i 4 ust. 3 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, gdyż jej ocenie ww. regulacje zawarte w zaskarżonej uchwale 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.), art. 90 ust. 2 lit. „b”, ust. 3 lit. „d”, ust. 3 lit. „e”, ust. 3 lit. „f”, 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.) oraz art. 14 ustawy z dnia 13 września 2013 r. o zmianie ustawy o systemie oświaty oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2013 r., poz. 827 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 występowania w jego imieniu 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.

Abstrahując od powyższej argumentacji, a skupiając się wyłącznie na podniesionych w treści skargi zarzutach organ pragnie wyjaśnić, iż:

- zarzut dotyczący niezgodności z przepisami powszechnie obowiązującego prawa § 2 ust. 2 pkt. 6 lit. „a”, „ b”, „c” i pkt. 7 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 ocenie organu jest bezpodstawny. Mianowicie zgodnie z art. 90 ust. 2 lit. „b” ww. ustawy o systemie oświaty podstawą do udzielania dotacji jest złożenie przez organ prowadzący niepubliczne przedszkole wniosku z podaniem planowanej liczby dzieci nie później niż do dnia 30 września roku poprzedzającego rok udzielania dotacji.

Natomiast zgodnie z art. 90 ust. 4 ww. 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.* W ocenie organu dopuszczalnym było podjęcie uchwały w kształcie określonym ww. § 2 zaskarżonej uchwały, gdyż Rada Gminy Barciany podejmując uchwałę, w tym kształcie uszczegółowiła treść wniosku o udzielenie dotacji o liczbę planowanych dzieci, które będą uczęszczać do przedszkola do końca roku budżetowego, na który udzielana jest dotacja z podziałem na: a) uczniów zamieszkałych na terenie Gminy Barciany, b) uczniów zamieszkałych

na terenie innych gmin, c) uczniów niepełnosprawnych. W tym miejscu wskazać należy, że skarżąca pomija istotną kwestię określoną w art. 90 ust. 2 lit. „c” w związku z art. 80 ust. 2 lit. „a” ww. ustawy o systemie oświaty, gdyż na podstawie tych przepisów ustawodawca stwarza ustawowy obowiązek refundowania dotacji przez gminę, w której ma miejsce zamieszkania uczeń przedszkola prowadzonego przez podmiot niepubliczny na terenie innej gminy. Tym samym, wniosek o udzielenie dotacji winien określać ww. informacje, gdyż umożliwia wystąpienie do innej gminy o ewentualną refundację poniesionych kosztów dotacji na ucznia nie mającego miejsca zamieszkania na terenie gminy (*podobne stanowisko wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu z dnia 5 listopada 2014 r. wydany w sprawie o sygn. akt I SA/Po 326/14*) Ponadto w ocenie organu dopuszczalnym było określenie w treści wniosku, aby organ prowadzący przedszkole wskazał liczbę uczniów niepełnosprawnych, gdyż wiąże się to z prawidłowym rozliczeniem udzielonej dotacji. W kwestii klauzuli, o której mowa w § 2 ust. 2 pkt. 7 zaskarżonej uchwały w ocenie organu jej określenie jest zgodne z dyspozycją art. 90 ust. 4 ww. ustawy o systemie oświaty, gdyż powyższe postanowienie mieści się w zakresie ustalenia zasad trybu udzielenia i rozliczenia dotacji. Reasumując, w tym stanie rzeczy Rada Gminy Barciany podjęła uchwałę w sposób zgodny z przepisami prawa, a w szczególności z dyspozycją art. 90. ust. 2 i ust. 4 ww. ustawy o systemie oświaty;

- zarzut dotyczący niezgodności z przepisami powszechnie obowiązującego prawa § 4 ust. 2 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 ocenie organu jest również bezpodstawny. Mianowicie treść ww. § 4 ust. 2 zaskarżonej uchwały miała na celu doprecyzowanie sposobu obliczania faktycznej liczby uczniów w okresie wakacyjnym, gdyż organ ma ona prawo ustalenia rzeczywistej liczby uczniów, na których dotacja ma być przekazana albowiem niewątpliwie wysokość dotacji uzależniona jest od liczby uczniów uczęszczających do przedszkola niepublicznego. W związku z powyższym, podjęta uchwała jest zgodna z dyspozycją art. 90 ust. 3 lit. „d” i ust. 4 ww. ustawy o systemie oświaty albowiem dotyczy kwestii trybu udzielenia i rozliczenia dotacji;

- zarzut dotyczący niezgodności z przepisami powszechnie obowiązującego prawa § 8 ust. 1 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 ocenie organu jest również bezpodstawny. Zgodnie z przywołany § 8 ust. 1 zaskarżonej uchwały - *osoba prowadząca niepubliczne przedszkole sporządza i przekazuje organowi dotującemu do 20 dnia każdego miesiąca rozliczenie otrzymanych dotacji z budżetu gminy za poprzedni miesiąc. W ocenie organu dotacja będąc środkami publicznymi, przekazywanymi określonemu podmiotowi, daje dysponentowi środków publicznych prawo do uzyskiwania od beneficjenta nawet comiesięcznych informacji zawierających rozliczenie wykorzystywanych środków. W związku z powyższym, w ocenie organu udzielenie informacji, o której mowa w § 8 ust. 2 zaskarżonej uchwały umożliwia uzyskiwanie od organu prowadzącego ww. informacje;*

- zarzutu dotyczący niezgodności z przepisami powszechnie obowiązującego prawa § 10 ust. 2 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 ocenie organu jest również bezpodstawny. Zgodnie z przywołanym § 10 ust. 2 ww. uchwały - *zakres kontroli może dotyczyć dokumentacji organizacyjnej, finansowej, w szczególności zgodności ze stanem faktycznym liczby uczniów wykazanych w informacjach o aktualnej liczbie dzieci, rozliczeniach miesięcznych i rocznych. W ocenie organu wskazany zakres kontroli należy interpretować w ten sposób, że organ udzielający dotacji weryfikuje dokumentację organizacyjną oraz finansową w zakresie jej zgodności ze stanem faktycznym wykazanym w informacji o aktualnej liczbie dzieci uczęszczających do przedszkola. Tym samym, przywołany ww. § 10 ust. 2 zaskarżonej uchwały w żaden sposób nie stanowi podstawy do przeprowadzenia samodzielnej kontroli liczby uczniów jak wskazuje skarżąca. W związku z powyższym, organ nie podziela argumentacji przedstawionej przez skarżącą, gdyż nie dotyczy ona sytuacji wskazanej w zaskarżonym § 10 ust. 2 ww. uchwały;*

- zarzut dotyczący niezgodności z przepisami powszechnie obowiązującego prawa § 10 ust. 4 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 ocenie organu jest również bezpodstawny. Zgodnie z § 10 ust. 4 ww. uchwały - *kontrolujący może żądać od kontrolowanego sporządzenia niezbędnych do kontroli odpisów lub wyciągów z dokumentów, jak również zestawień i obliczeń opartych na dokumentach. W ocenie organu z dyspozycji art. 90 ust. 4 ww. ustawy*

o systemie oświaty wynika, że organy stanowiące jednostki samorządu terytorialnego zostały umocowane do określenia szczegółowych warunków co do sposobu (trybu) prowadzenia kontroli oraz oznaczenia granic (zakresu) kontroli, a z tego przepisu należy wywodzić umocowanie do nałożenia obowiązku współdziałania w trakcie kontroli poprzez sporządzanie niezbędnych dla kontroli odpisów lub wyciągów dokumentów, jak również zestawień i obliczeń opartych na dokumentach (*podobne stanowisko wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 8 kwietnia 2014 r. wydany w sprawie o sygn. akt II GSK 259/13*). W związku z powyższym, organ nie podziela przedstawionej przez skarżącą argumentacji, gdyż jest ona nieuzasadniona.

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 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