

UCHWAŁA NR 21/105/2017
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W ŁODZI
z dnia 6 lipca 2017 r.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi w składzie:

- | | |
|--|----------------------------------|
| 1/ Beata Kaczmarek | 9/ Józefa Lucyna Michejda |
| 2/ Ewa Śpionek | 10/ Bogusław Wenus |
| 3/ Iwona Kopczyńska | 11/ Grażyna Kos |
| 4/ Anna Kaźmierczak | 12/ Barbara Polowczyk |
| 5/ Bogdan Łągwa | 13/ Paweł Dobrzyński |
| 6/ Paweł Jaśkiewicz | 14/ Roman Drozdowski |
| 7/ Łukasz Szczepanik | 15/ Krzysztof Kozik |
| 8/ Agnieszka Kamyczek - Maszewska | 16/ Tomasz Jan Karwicki |

po rozpatrzeniu w dniu 6 lipca 2017 roku uchwały nr XXXV/241/2017 Rady Gminy Wartkowiec z dnia 30 maja 2017 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania oraz rozliczania dotacji celowych dla podmiotów prowadzących żłobki na terenie gminy Wartkowiec, działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U. z 2016 roku, poz. 446 ze zm.) oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992 roku o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity Dz.U. z 2016 roku, poz. 561),

uchwała, co następuje:

stwierdza się nieważność uchwały nr XXXV/241/2017 Rady Gminy Wartkowiec z dnia 30 maja 2017 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania oraz rozliczania dotacji celowych dla podmiotów prowadzących żłobki na terenie gminy Wartkowiec, z powodu naruszenia prawa tj. art. 60 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 roku o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (tekst jednolity Dz.U. z 2016 roku, poz. 157).

Uzasadnienie

Uchwała nr XXXV/241/2017 Rady Gminy Wartkowiec z dnia 30 maja 2017 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania oraz rozliczania dotacji celowych dla podmiotów prowadzących żłobki na terenie gminy Wartkowiec (dalej „Uchwała”) była rozpatrywana na posiedzeniu Kolegium w dniu 6 lipca 2017 roku. Na posiedzenie zostali zaproszeni przedstawiciele Gminy, którzy nie skorzystali z prawa udziału w posiedzeniu Kolegium.

W § 2 ust. 1 Uchwały Rada Gminy Wartkowiec ustaliła wysokość miesięcznej dotacji celowej dla podmiotów prowadzących niepubliczny żłobek w kwocie 50,00 zł na każde dziecko objęte opieką w żłobku zamieszkałe na terenie gminy Wartkowiec. W kolejnym ustępie tego samego artykułu, zostało zawarte postanowienie, że dotacji udziela się na okres roku budżetowego, a w § 3 wprowadzono obowiązek przedstawienia Wójtowi Gminy Wartkowiec nie później, niż do dnia 5 października roku poprzedzającego rok udzielania dotacji, wniosku o udzielenie dotacji na kolejny rok budżetowy.

§ 5 ust. 2 Uchwały wskazuje, że dotacja nie przysługuje w przypadku, gdy nieobecność dziecka w żłobku przekracza 50% liczby dni funkcjonowania żłobka w danym miesiącu, a § 5 ust. 3 nakłada na podmioty prowadzące żłobek obowiązek składania do Wójta Gminy Wartkowice do 5-go dnia następnego miesiąca wniosku o wypłatę miesięcznej transzy dotacji wraz z listą obecności dzieci za poprzedni miesiąc, zgodnie z załącznikiem nr 2 do uchwały, który w pkt 2 oprócz informacji o liczbie dzieci objętych opieką żłobka zawiera tabelę z danymi osobowymi dzieci (obejmującymi imię i nazwisko, rok urodzenia, adres zamieszkania) oraz frekwencją.

§ 5 ust. 7 Uchwały zawiera następującą regulację „W przypadku zaprzestania prowadzenia działalności, przez podmiot któremu udzielono dotacji, przed końcem roku budżetowego, rozliczenie o jakim mowa w ust. 4, podmiot otrzymujący dotację składa w terminie 15 dni po zaprzestaniu działalności.”

Kolegium zważyło, co następuje:

Na podstawie art. 60 ust.1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, podmioty prowadzące żłobek lub klub dziecięcy 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 z ust. 2 tego art. 60, wysokość i zasady ustalania oraz rozliczania dotacji celowej, o której mowa w ust.1, określa rada gminy w drodze uchwały.

W ocenie Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej, zapis § 2 ust. 1 Uchwały stanowiący o ustaleniu dotacji celowej jedynie dla dzieci zamieszkałych na terenie Gminy Wartkowice, narusza przepisy ustawy. Ograniczenie przedmiotowe z uwagi na miejsce zamieszkania dziecka pozostaje w sprzeczności z wykładnią językową normy kompetencyjnej, która stanowi, że dotacja ma być przyznana na "każde" dziecko podlegające opiece. Art. 60 ust. 1 przywołanej wyżej ustawy, poza wskazaniem, że dotacja może przysługiwać na każde dziecko objęte opieką, nie zawiera żadnych innych ograniczeń i wyłączeń, czy to podmiotowych, czy przedmiotowych. Także z zakresu delegacji ustawowej nie wynika, by organ samorządu terytorialnego otrzymał uprawnienie do wprowadzania określonych ograniczeń w tym względzie. Przyjęte stanowisko znajduje potwierdzenie w orzecznictwie sądów administracyjnych, m.in. w wyroku WSA w Łodzi z dnia 23 czerwca 2016 r., sygn. akt: I SA/Łd 407/16.

Regionalna Izba Obrachunkowa stwierdza również, że brak jest podstaw prawnych do ustalenia przez Radę Gminy Wartkowice, że dotacja przysługiwać będzie za sprawowanie opieki na dzieckiem faktycznie przebywającym w żłobku poprzez wprowadzenie w § 5 ust. 2 wymogu osiągnięcia przez dziecko minimalnej frekwencji oraz wprowadzając w § 5 ust. 3 zasady rozliczenia dotacji na podstawie listy obecności w danym miesiącu. Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej stoi na stanowisku, że dziecko nieobecne w określonych dniach pozostaje objęte opieką żłobka w rozumieniu art. 60 ust. 1 ustawy, zatem dotacja winna przysługiwać bez względu na faktyczną obecność dziecka w placówce.

Uwzględniając powyższe stwierdzić należy, że regulacja § 5 ust. 2 i 3 uchwały pozostaje w sprzeczności z treścią art. 60 ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3. Wymagania dotyczące przesłania wraz z wnioskiem o wypłatę listy obecności dzieci za poprzedni miesiąc, zgodnie z załącznikiem nr 2, są wadliwe również z uwagi na fakt, że naruszają przepisy art. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tekst jednolity Dz.U. z 2016 r., poz. 922).

Dla ustalenia kwoty dotacji, a także jej rozliczenia wystarczające jest wskazanie liczby dzieci objętych opieką. Żaden z przepisów ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 nie upoważnia organu stanowiącego do żądania podawania informacji obejmujących dane osobowe dzieci. Zgodnie z art. 51 ust. 1 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej „nikt nie może być obowiązany inaczej niż na podstawie ustawy do ujawniania informacji dotyczących jego osoby”. Także ustawa o ochronie danych osobowych w art. 23 ust. 1 wprowadza ograniczenie przetwarzania danych dopuszczając przetwarzanie tylko wtedy, gdy jest to niezbędne lub konieczne (z wyjątkiem art. 23 ust. 1 pkt. 1 dotyczącym zgody osoby, której przetwarzane dane dotyczą).

Z przedstawionych regulacji wynika, że organ stanowiący został zobligowany do określenia wysokości udzielanej dotacji celowej oraz zasad jej ustalania i rozliczania. Natomiast brak jest umocowania ustawowego do ograniczania udzielania dotacji „do jednego roku budżetowego” i zakreślania terminu do którego należy złożyć wniosek o udzielenie dotacji „nie później niż do dnia 5 października roku poprzedzającego rok udzielenia dotacji”. Zdaniem Kolegium, jeśli Gmina udziela dotacji na wskazany cel, to musi być przyznana na każde dziecko objęte opieką żłobka, a uchwała nie może w żaden sposób ograniczać prawa do otrzymania dotacji celowej. Podmioty ubiegające się o udzielenie dotacji nie są obowiązane 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. Rada Gminy Wartkowice, wprowadzając ograniczenia w § 2 ust.2 i § 3 Uchwały, przekroczyła swoje uprawnienia, wynikające z delegacji ustawowej. W powyższej sprawie wypowiedział się WSA w Gdańsku, wyrok z dnia 18 marca 2015 roku, sygn. akt I SA/Gd 134/15, który stwierdził m.in., że w przypadku braku ustawowo określonych ograniczeń przedmiotowych bądź podmiotowych, wprowadzanie ich na podstawie uchwały będzie stanowiło przekroczenie kompetencji prawotwórczych organu.

Kolegium ponadto zwraca uwagę na wadliwe odesłanie (§ 2 ust.7), wskazujące na rozliczenie określone w ust. 4, podczas gdy regulacja dotycząca rozliczenia dotacji znajduje się w ust. 5 tegoż paragrafu.

Mając na uwadze powyższe, postanowiono, jak w sentencji.

Od uchwały Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi. Skargę wnosi się do Sądu za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi w terminie 30 dni od dnia doręczenia skarżącemu uchwały.

**Przewodniczący Kolegium
Zastępca Prezesa RIO w Łodzi**

Beata Kaczmarek

**DOKUMENT PODPISANY ELEKTRONICZNIE**

Typ dokumentu	Uchwała - rozstrzygnięcie w całości
Tytuł dokumentu	
Sygnatura	21/105/2017
Data dokumentu	2017-07-06
Data złożenia podpisu	2017-07-31 14:45:10
Osoba podpisująca	Beata Kaczmarek; RIO w Łodzi
Wystawca certyfikatu	CN=CERTUM QCA, O=Asseco Data Systems S.A., C=PL, 2.5.4.5=Nr wpisu: 14
Identyfikator dokumentu	8DDE24CF-4F1E-4BB4-8E46-940B8A07983E