

Uchwała Nr 1/13/2022
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu
z dnia 12 stycznia 2022 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 i ust. 3 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2137, z późn. zm.) w związku z art. 91 ust. 1 i 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372, z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu:

- I. Stwierdza nieważność uchwały Nr XXXII/271/2021 Rady Gminy Kaźmierz z dnia 25 października 2021 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki w 2022 roku, w części obejmującej:
- w § 2 ust. 1 pkt 2,
 - w § 4 ust. 4 wyrażenie w brzmieniu: *"lub jeśli podmiot zostanie wykreślony z rejestru żłobków"*,
 - w załączniku Nr 1 do uchwały pn. "Wniosek o udzielenie dotacji z budżetu Gminy Kaźmierz na rok ____" w części I "Dane o podmiocie prowadzącym" w pkt 1 wyrażenie: *"Numer i data zaświadczenia o wpisie do ewidencji:"* wraz z wykropkowanym miejscem na wpisanie danych, z powodu sprzeczności z przepisami art. 60 ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz. U. z 2021 r. poz. 75, z późn. zm.) oraz art. 220 § 1 pkt 2 lit. a ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735, z późn. zm.).
- II. Stwierdza, że uchwała Nr XXXII/271/2021 Rady Gminy Kaźmierz z dnia 25 października 2021 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki w 2022 roku, w części obejmującej w § 4 ust. 3 uchwały, podjęta została z naruszeniem art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3.
- III. Uznaje, że naruszenie wskazane w pkt II ma charakter nieistotny.

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą, doręczoną tut. Izbie w dniu 17 grudnia 2021 r., Rada Gminy Kaźmierz, powołując się na art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, określiła wysokość i zasady ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki w 2022 roku.

Na podstawie art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego w związku z art. 91 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym, Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu zawiadomiła Przedstawicieli Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do przedmiotowej uchwały, wyznaczając termin jej rozpatrzenia na dzień 12 stycznia 2022 r.

Rozpatrując sprawę uchwały na posiedzeniu w ww. dniu Kolegium Izby po zapoznaniu się z jej treścią ustaliło i zważyło, co następuje.

Ustawa o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 w art. 60 ust. 1 przewiduje, że podmioty prowadzące żłobek lub klub dziecięcy lub zatrudniające dziennych opiekunów oraz osoby, o których

mowa w art. 36 ust. 1 pkt 1 ustawy (tj. dzienni opiekunowie prowadzący działalność na własny rachunek) mogą otrzymać na dziecko objęte opieką w żłobku lub klubie dziecięcym, lub przez dziennego opiekuna dotację celową z budżetu gminy. W myśl art. 60 ust. 2 ustawy wysokość i zasady ustalania oraz rozliczania dotacji celowej, w tym kategorii dzieci, na które przyznawana jest dotacja, określa rada gminy w drodze uchwały.

Korzystając z przedmiotowego upoważnienia Rada Gminy Kaźmierz w dniu 25 października 2021 r. podjęła uchwałę Nr XXII/271/2021 w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki w 2022 roku.

Oceniając zgodność postanowień uchwały z przepisami prawa, Kolegium Izby stwierdziło, że w § 2 ust. 1 pkt 2 uchwały Rada Gminy określiła, iż: *"Dotacja przyznawana będzie na wniosek stanowiący załącznik nr 1 do uchwały, złożony przez podmiot prowadzący żłobek zawierający następujące dane: (...) numer i datę wydania zaświadczenia o wpisie do rejestru żłobków"*. W konsekwencji w załączniku Nr 1 do uchwały, stanowiącym wzór wniosku o udzielenie dotacji, w części I "Dane o podmiocie prowadzącym" w pkt 1 Rada Gminy określiła konieczność podania numeru i daty zaświadczenia o wpisie do *"ewidencji"*.

Kolegium Izby wskazuje, że w myśl przepisów art. 26 ustawy o opiece na dziećmi w wieku do lat 3 prowadzenie żłobka lub klubu dziecięcego jest działalnością regulowaną w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2021 r. poz. 162, z późn. zm.) i wymaga wpisu do rejestru (a nie ewidencji jak wskazano we wzorze wniosku o udzielenie dotacji) żłobków i klubów dziecięcych. Stosownie do przepisów art. 27 ust. 1 ustawy rejestr ten prowadzi wójt, burmistrz lub prezydent miasta właściwy ze względu na miejsce prowadzenia żłobka lub klubu dziecięcego przy użyciu systemu teleinformatycznego, o którym mowa w art. 62a. Wójt, burmistrz lub prezydent miasta publikuje rejestr za pośrednictwem systemu teleinformatycznego, o którym mowa w art. 62a (art. 27 ust. 2 ustawy). Dane zawarte w rejestrze publikowane są przy użyciu systemu teleinformatycznego, o którym mowa w art. 62a, na stronach podmiotowych właściwej gminy oraz ministra właściwego do spraw rodziny (art. 27 ust. 3 ustawy).

Wymóg, o którym mowa w § 2 ust. 1 pkt 2 badanej uchwały oraz w części I pkt 1 załącznika Nr 1 do uchwały, stanowiącego wzór wniosku o udzielenie dotacji, świadczy o naruszeniu przepisu art. 220 § 1 pkt 2 lit. a ustawy Kodeks postępowania administracyjnego, zgodnie z którym 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.

Mając powyższe na uwadze Kolegium Izby postanowiło stwierdzić nieważność § 2 ust. 1 pkt 2 badanej uchwały oraz wyrażenia: *"Numer i data zaświadczenia o wpisie do ewidencji:"* wraz z wykropkowanym miejscem na wpisanie danych, zawartego w części I w pkt 1 załącznika Nr 1 do uchwały.

Z kolei w § 4 ust. 4 uchwały Rada Gminy postanowiła, że: *"Dotacja za kolejny miesiąc zostanie wstrzymana w przypadku, gdy podmiot, o którym mowa w § 1 nie przedłoży wniosku o wypłatę miesięcznej transzy dotacji lub jeśli podmiot zostanie wykreślony z rejestru żłobków."*

Kolegium Izby wskazuje, że w przypadku wykreślenia podmiotu z rejestru żłobków konsekwencją powinna być utrata prawa do otrzymania dotacji, a nie wstrzymanie jej wypłaty, wobec czego Kolegium Izby postanowiło stwierdzić nieważność wyrażenia: *"lub jeśli podmiot zostanie wykreślony z rejestru żłobków"*, zawartego w § 4 ust. 4 uchwały.

Ponadto Kolegium Izby stwierdziło, iż w § 4 ust. 3 uchwały Rada Gminy określiła, że: *"Podmiot, o którym mowa w § 1 przedkłada wniosek o wypłatę miesięcznej transzy dotacji, stanowiący załącznik nr 2 do uchwały."* Z nazwy i treści załącznika Nr 2 do uchwały wynika, że wniosek ten ma postać informacji miesięcznej o aktualnej liczbie dzieci (wg stanu na pierwszy dzień miesiąca). Jednocześnie jednak Rada Gminy nie określiła terminu przedkładania wniosków o wypłatę transz dotacji za poszczególne miesiące.

W myśl art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, rada gminy określa m.in. zasady ustalania dotacji celowej. Zasady ustalania dotacji, zdaniem Kolegium Izby, dotyczą wymogów formalnych jakie powinien spełnić podmiot otrzymujący dotację, w tym sposobu, w jaki dotacja ta będzie ustalana (tj. np. dokumentów, na podstawie których dotacja będzie przyznawana). Skoro Rada Gminy określiła, że podmiot prowadzący żłobek zobowiązany jest przedkładać wnioski o wypłatę miesięcznej transzy dotacji (informacje miesięczne o aktualnej liczbie dzieci), to powinna również ustalić termin na dokonanie tej czynności.

Określenie terminu przedkładania wniosków o wypłatę miesięcznej transzy dotacji jest niezbędne również w kontekście określonej przez Radę Gminy, w przywołanym powyżej § 4 ust. 4 uchwały, sankcji w postaci wstrzymania wypłaty dotacji, w przypadku nieprzedłożenia przez podmiot prowadzący żłobek wniosku o wypłatę miesięcznej transzy dotacji.

Brak określenia terminu przedkładania wniosków o wypłatę miesięcznej transzy dotacji stanowi o naruszeniu przepisu art. 60 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3. W ocenie Kolegium Izby naruszenie to ma charakter nieistotny. Niemniej jednak Rada Gminy powinna doregulować treść badanej uchwały w przedmiotowym zakresie.

Mając powyższe na uwadze Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji.

Ponadto Kolegium Izby wskazuje, iż niezachowany został termin przedłożenia uchwały do nadzoru wynikający z przepisów art. 90 ustawy o samorządzie gminnym (tj. 7 dni od dnia jej podjęcia) - uchwała Nr XXXII/271/2021 Rady Gminy Kaźmierz z dnia 25 października 2021 r. w sprawie wysokości i zasad ustalania dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki w 2022 roku została w dniu 25 października 2021 r., a do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu wpłynęła w dniu 17 grudnia 2021 r.

Przewodnicząca Kolegium
Regionalnej Izby
Obrachunkowej w Poznaniu

/-/ Grażyna Wróblewska

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze w zakresie pkt I przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.