



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

Olsztyn, dnia 18 marca 2016 r.

Poz. 1255

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN.4131.49.2016 WOJEWODY WARMIŃSKO - MAZURSKIEGO

z dnia 11 marca 2016 r.

Działając na podstawie art. 91 ust 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2015r, poz. 1515 ze zm.) **stwierdzam nieważność uchwały Nr XVIII/81/16 Rady Miejskiej w Pieniężnie z dnia 28 stycznia 2016r.** w sprawie ustalenia zasad i kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, szkół podstawowych i gimnazjalnych, dla których gmina Pieniężno jest organem prowadzącym **w części dotyczącej:**

- § 4,
- § 5 ust. 4 i ust. 5,
- § 6,

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 28 stycznia 2016 r. Rada Miejska w Pieniężnie podjęła uchwałę w sprawie ustalenia zasad i kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, szkół podstawowych i gimnazjalnych, dla których gmina Pieniężno jest organem prowadzącym. Jako podstawę prawną do podjęcia uchwały Rada wskazała art. 20c, art. 20 e ustawy o systemie oświaty.

Zgodnie z art. 40 ustawy o samorządzie gminnym gminie przysługuje prawo do stanowienia aktów prawa miejscowego obowiązujących na obszarze gminy. Prawo to nie ma jednak charakteru samoistnego albowiem gmina może stanowić akty prawa miejscowego jedynie na podstawie i w granicach upoważnienia ustawowego. Rada gminy jest zobowiązana przestrzegać granic upoważnienia udzielonego jej przez ustawę w zakresie tworzenia aktów prawa miejscowego, albowiem wykroczenie poza zakres ustawowej delegacji powoduje, iż akt prawa miejscowego lub jego część winny być oceniane jako ustanowione bez upoważnienia. Oznacza to, że każde unormowanie wykraczające poza udzielone upoważnienie jest naruszeniem normy upoważniającej, a więc stanowi naruszenie konstytucyjnych warunków legalności aktu prawa miejscowego, wydanego na podstawie upoważnienia ustawowego. Należy również podkreślić, że zgodnie z art. 94 Konstytucji RP regulacje zawarte w akcie prawa miejscowego mają na celu jedynie "uzupełnienie" przepisów powszechnie obowiązujących rangi ustawowej, kształtujących prawa i obowiązki ich adresatów, a więc nie są wydawane w celu wykonania ustawy tak, jak rozporządzenie w rozumieniu art. 92 Konstytucji RP (wyrok NSA z dnia 18 września 2012 r. sygn. akt II OSK 1524/12).

Jak wynika z art. 20c ust. 2 ustawy o systemie oświaty: "W przypadku równorzędnych wyników uzyskanych na pierwszym etapie postępowania rekrutacyjnego lub jeżeli po zakończeniu tego etapu dane publiczne przedszkole albo dana publiczna inna forma wychowania przedszkolnego nadal dysponuje wolnymi miejscami, na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego są brane pod uwagę kryteria określone przez organ prowadzący, z uwzględnieniem zapewnienia jak najpełniejszej realizacji potrzeb dziecka i jego rodziny, zwłaszcza potrzeb rodziny, w której rodzice lub rodzic samotnie wychowujący kandydata muszą pogodzić obowiązki zawodowe z obowiązkami rodzinnymi, oraz lokalnych potrzeb społecznych. Organ prowadzący określa dokumenty niezbędne do potwierdzenia tych kryteriów".

Przepis ten upoważnia radę gminy wyłącznie do określenia kryteriów, które są brane pod uwagę na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego oraz dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów.

Wprowadzenie w § 5 ust. 4 uchwały postanowienia w brzmieniu "w przypadku, gdy liczba wniosków, które uzyskały taką samą liczbę punktów przekracza ilość wolnych miejsc w przedszkolach/szkołach, wnioski podlegają losowaniu publicznemu, które ustala kolejność przyjęcia do danego przedszkola/szkoły oraz kolejność na rezerwowej liście dzieci oczekujących na miejsce w przedszkolu/szkole" i w konsekwencji postanowienia ust. 5 § 5 w brzmieniu „Losowania dokonuje komisja rekrutacyjna powołana przez dyrektora szkoły/przedszkola”, stanowi niedopuszczalne przekroczenie upoważnienia przewidzianego w art. 20c ust. 4 i 6 ustawy o systemie oświaty (vide: Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 7 października 2015 roku, sygn.. akt: I OSK 1467/15).

Poza kompetencją Rady określoną w przywołanych wyżej przepisach ustawy z dnia 7 września 1991 r o systemie oświaty, pozostają również postanowienia § 6 uchwały.

Delegacja ustawowa wynikająca z art. 20 c i 20 e powołanej ustawy, upoważniła radę gminy jedynie do określenia kryteriów, które są brane pod uwagę na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego oraz dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów. Natomiast ustalenia zobowiązujące rodziców dzieci przyjętych do przedszkola do zawarcia umowy w sprawie korzystania z usług przedszkola w określonym terminie oraz konsekwencje w przypadku niepodpisania umowy, nie mieszczą się w granicach kompetencji uchwałodawczej.

Poza kompetencją Rady, określoną w przywołanych wyżej przepisach ustawy o systemie oświaty, pozostają również postanowienia § 4 uchwały, bowiem kwestie te uregulowane zostały m.in. w art. 20 w ust. 2 powołanej wyżej ustawy, stanowiącym iż „rodzice dzieci przyjętych do danego publicznego przedszkola lub danej publicznej innej formy wychowania przedszkolnego corocznie składają na kolejny rok szkolny deklarację o kontynuowaniu wychowania przedszkolnego w tym przedszkolu lub tej innej formie wychowania przedszkolnego, w terminie 7 dni poprzedzających termin rozpoczęcia postępowania rekrutacyjnego, określony w przepisach wydanych na podstawie art. 20l”

Mając na uwadze przytoczone okoliczności orzeczono jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje prawo wniesienia, za pośrednictwem Wojewody Warmińsko-Mazurskiego, skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie w terminie 30 dni od jego doręczenia.

Wojewoda Warmińsko-Mazurski
Artur Chojecki