



DZIENNIK URZĘDOWY WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO

Katowice, dnia 10 maja 2017 r.

Poz. 3048

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR NPII.4131.1.322.2017 WOJEWODY ŚLĄSKIEGO

z dnia 4 maja 2017 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2016 roku, poz. 446 z późn. zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr XXXV/259/2017 Rady Miejskiej w Żywcu z dnia 30 marca 2017 r. w sprawie określenia kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, dla których organem prowadzącym jest Miasto Żywiec na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego, ustalenia liczby punktów za każde z tych kryteriów oraz dokumentów niezbędnych do ich potwierdzenia - w części określonej w § 2 ust. 2, jako sprzecznej z art. 131 ust. 4 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 roku – Prawo oświatowe (Dz. U. z 2017 r. poz. 59), zwanej dalej „ustawą”.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 30 marca 2017 r. Rada Miejska w Żywcu podjęła uchwałę Nr XXXV/259/2017 w sprawie określenia kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, dla których organem prowadzącym jest Miasto Żywiec na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego, ustalenia liczby punktów za każde z tych kryteriów oraz dokumentów niezbędnych do ich potwierdzenia. W podstawie prawnej uchwały powołano m.in. przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 131 ust. 4-6 ustawy.

Uchwała została doręczona organowi nadzoru w dniu 4 kwietnia 2017 r.

W toku postępowania nadzorczego organ nadzoru uznał, iż uchwała w części jest niezgodna z prawem.

Podejmując uchwałę organ zobligowany był zastosować przepis art. 131 ust. 4 ustawy zgodnie, z którym *„w przypadku równorzędnych wyników uzyskanych na pierwszym etapie postępowania rekrutacyjnego lub jeżeli po zakończeniu tego etapu dane publiczne przedszkole, oddział przedszkolny w danej publicznej szkole podstawowej 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 albo rodzic samotnie wychowujący kandydata muszą pogodzić obowiązki zawodowe z obowiązkami rodzinnymi, oraz lokalnych potrzeb społecznych. Organ prowadzący określa dokumenty niezbędne do potwierdzenia tych kryteriów”.*

Prowadząc postępowanie nadzorcze organ nadzoru stwierdził, że Rada podejmując przedmiotową uchwałę w sposób istotny naruszyła prawo stanowiąc w § 2 ust. 2 uchwały, że *w przypadku nieprzedłożenia dokumentów potwierdzających spełnienie kryteriów komisja, rozpatrując wnioski, nie uwzględnia danego kryterium.* W ocenie organu nadzoru Rada Miejska podejmując przedmiotową uchwałę upoważniona była wyłącznie do określenia kryteriów branych pod uwagę na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego, określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów oraz do przyznania każdemu kryterium określonej liczby punktów. Nie była natomiast upoważniona do formułowania zapisów określających tryb i zasady prowadzenia naboru, a w szczególności wytycznych działalności komisji w przypadku *nieprzedłożenia*

dokumentów potwierdzających spełnienie kryteriów. Granice działalności Rady zostały w tym przypadku określone w przepisie art. 131 ust. 4 ustawy i obejmowały obowiązek określenia kryteriów branych pod uwagę w postępowaniu rekrutacyjnym, przyznania określonej liczby punktów kryteriom oraz określenie dokumentów niezbędnych do potwierdzenia kryteriów.

Działanie polegające na przekroczeniu delegacji ustawowej stanowi w ocenie organu nadzoru istotne naruszenie prawa. Rada, mocą uchwały, uregulowała sprawy nie mieszczące się w zakresie delegacji ustawowej, co oznacza, że takim działaniem naruszyła określoną w art. 7 Konstytucji zasadę legalizmu. Zasada ta wymaga, by decyzja podjęta przez dany organ – w tym wypadku uchwała rady gminy - odpowiadała wymogom legalności, Rada musi więc posiadać ustawowo określoną kompetencję do działania w danym zakresie, a treść postanowień uchwały musi być zgodna z odpowiednimi normami prawa materialnego zawartego w ustawie. Z treści przepisu art. 7 Konstytucji RP, który stanowi, że organy administracji publicznej działają na podstawie i w granicach prawa, wynika bezsprzecznie, iż organy administracji publicznej obowiązuje zasada: „co nie jest prawem dozwolone jest zakazane”. Organom jednostek samorządu terytorialnego wolno bowiem jedynie to, na co zezwalają przepisy prawa i mogą działać tylko tam i o tyle, o ile prawo je do tego upoważnia. Normę zawartą w tym przepisie należy odczytywać jako zakaz domniemywania kompetencji organu, a więc nakaz, dyrektywę „...interpretacji przepisów kompetencyjnych w sposób ścisły i z odrzuceniem w odniesieniu do organów władzy publicznej zasady: co nie jest zakazane, jest dozwolone” (cytat z wyroku Trybunału Konstytucyjnego z dnia 27 maja 2002 r., K 20/01, OTK-A 2002 r., z. 3, poz. 34).

W ocenie organu nadzoru, powyżej opisane uchybienie w przedmiotowej uchwale należy zaliczyć do kategorii istotnych naruszeń prawa.

Przepis art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stanowi, iż uchwała lub zarządzenie organu gminy sprzeczne z prawem są nieważne. O nieważności uchwały lub zarządzenia w całości lub w części orzeka organ nadzoru w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia doręczenia uchwały lub zarządzenia, w trybie określonym w art. 90.

Mając powyższe na uwadze, stwierdzić należy, iż uchwała Nr XXXV/259/2017 Rady Miejskiej w Żywcu z dnia 30 marca 2017 r. w sprawie określenia kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, dla których organem prowadzącym jest Miasto Żywiec na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego, ustalenia liczby punktów za każde z tych kryteriów oraz dokumentów niezbędnych do ich potwierdzenia została podjęta z istotnym naruszeniem obowiązującego prawa, co czyni stwierdzenie jej nieważności we wskazanej części uzasadnionym i koniecznym.

Pouczenie:

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, za pośrednictwem Wojewody Śląskiego, w terminie 30 dni licząc od dnia doręczenia rozstrzygnięcia. Stwierdzenie nieważności uchwały wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa, w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. WOJEWODY ŚLĄSKIEGO
Zastępca Dyrektora Wydziału Nadzoru Prawnego

Iwona Andruszkiewicz

Otrzymują:

- Rada Miejska w Żywcu