

Gorzów Wlkp., dnia 28 września 2011 roku

NK.I.4131.342.2011.ABej.

Rada Gminy Żary

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst. jedn. Dz. U. z 2001 roku Nr 142, poz.1591 ze zm.) stwierdzam nieważność uchwały Rady Gminy Żary, podjętej na sesji w dniu 25 sierpnia 2011 roku Nr X/65/2011 w sprawie utworzenia Punktu Przedszkolnego w Szkole Podstawowej w Lubanicach.

Uzasadnienie

Rada Gminy Żary podjęła na sesji w dniu 25 sierpnia 2011 roku uchwałę w sprawie utworzenia Punktu Przedszkolnego w Szkole Podstawowej w Lubanicach. Uchwała doręczona została organowi nadzoru w dniu 1 września 2011 roku.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwała istotnie narusza prawo, tj. § 2, § 5 ust. 1 i § 6 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 31 sierpnia 2010r. w sprawie rodzajów innych form wychowania przedszkolnego, warunków tworzenia i organizowania tych form oraz sposobu ich działania (Dz. U. z 2010r., Nr 161, poz. 1080 z późn. zm.) oraz § 116 i § 118 w zw. z § 143 „Zasad techniki prawodawczej”- Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (Dz. U. z 2002r., Nr 100, poz. 908).

Naruszeniem powodującym konieczność stwierdzenia nieważności przedmiotowej uchwały w całości jest istotne naruszenie § 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia w sprawie rodzajów innych form wychowania przedszkolnego, warunków tworzenia i organizowania tych form oraz sposobu ich działania, który warunkuje utworzenia punktu lub zespołu przedszkolnego od uzyskania przez organ prowadzący pozytywnej opinii właściwego państwowego inspektora sanitarnego oraz komendanta powiatowego (miejskiego) Państwowej Straży Pożarnej o zapewnieniu w lokalu, w którym mają być prowadzone zajęcia w ramach punktu lub zespołu, bezpiecznych i higienicznych warunków pobytu dzieci, uwzględniających warunki, o których mowa w § 3 i 4 rozporządzenia.

Organ nadzoru w toku postępowania nadzorczego wszczętego zawiadomieniem z dnia 20 września 2011r. zobowiązał Radę Gminy Żary do przedłożenia kopii w/w opinii, jednakże do dnia wydania rozstrzygnięcia nadzorczego Rada takowych nie przedłożyła.

Według wyjaśnień uzyskanych telefonicznie od pracownika Urzędu Gminy Żary o opinie wystapiono dopiero po wszczęciu postępowania nadzorczego dotyczącego przedmiotowej uchwały. W związku z brakiem wymaganych pozytywnych opinii przed podjęciem uchwały w sprawie utworzenia Punktu Przedszkolnego w Szkole Podstawowej w Lubanicach naruszona została procedura prowadząca do utworzenia punktu przedszkolnego określona w przepisach wykonawczych, tj. w/w rozporządzeniu.

Nadto organ nadzoru stwierdza, że w załączniku do uchwały zatytułowanym „Organizacja Punktu Przedszkolnego w Szkole Podstawowej” zamieszczone zostały zapisy istotnie naruszające § 5 ust. 1 i § 6 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 31 sierpnia 2010r. w sprawie rodzajów innych form wychowania przedszkolnego, warunków tworzenia i organizowania tych form oraz sposobu ich działania, oraz § 116 i § 118 w zw. z § 143 „Zasad techniki prawodawczej” - Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”.

W przedmiotowej uchwale w § 3 ust. 5 Rada postanowiła, iż dzienny wymiar godzin zajęć wynosi 5 godzin, w tym wymiar zajęć przeznaczonych na realizację podstawy programowej wychowania przedszkolnego wynosi od 3 do 5 godzin. Natomiast zgodnie z § 7 w/w rozporządzenia minimalny dzienny wymiar godzin zajęć świadczonego w punkcie lub zespole nauczania wynosi 3 godziny. Uchwalony przez Radę Gminy zapis jest niekonkretny i nie wskazuje np. rodzicom dzieci, które do punktu będą uczęszczać ile będzie trwał rzeczywisty czas świadczenia nauczania w punkcie w ramach podstawy programowej.

W § 4 ust. 5 załącznika do uchwały przyjmując zapis, iż zajęcia mogą się odbywać w grupach liczących do 25 dzieci Rada dokonała powtórzenia § 6 w/w rozporządzenia, a nadto modyfikacji jego treści, co narusza § 116 i § 118 w zw. z § 143 „Zasad techniki prawodawczej”.

W § 8 przedmiotowej uchwały Rada wprowadziła obowiązek ubezpieczenia dzieci od następstw nieszczęśliwych wypadków i określiła, że opłatę z tytułu ubezpieczenia dziecka uiszczają rodzice za pośrednictwem punktu przedszkolnego. Zapis ten nie ma umocowania w żadnym przepisie obowiązującego prawa. Brak jest podstaw do nakładania przez radę gminy na rodziców dzieci uczęszczających do punktu przedszkolnego obowiązku ubezpieczenia dziecka od następstw nieszczęśliwych wypadków, a nakładanie takiego obowiązku narusza zasadę legalizmu działania organów administracji, polegającą na podejmowaniu rozstrzygnięć na podstawie i w granicach prawa. W rozporządzeniu *w sprawie rodzajów innych form wychowania przedszkolnego, warunków tworzenia i organizowania tych form oraz sposobu ich działania* w § 5 ust. 1 pkt 6 lit a) określono, że organ prowadzący punkt przedszkolny

ustala jego organizację, określając w szczególności prawa i obowiązki wychowanków punktu, w tym warunki pobytu dzieci w punkcie lub zespole zapewniające im bezpieczeństwo. Jednakże w żaden sposób nie można zaliczyć ustalenia obowiązku ubezpieczenia dzieci do tych warunków.

Ustawa z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym nie wskazuje rodzaju naruszeń prawa, które mogą być klasyfikowane w kategorii istotnego naruszenia prawa. W orzecznictwie sądowym przyjmuje się jednak, iż są to takie naruszenia prawa, do których należy zaliczyć: naruszenie przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów prawa ustrojowego, przepisów prawa materialnego przez wadliwą ich wykładnię oraz przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (wyrok NSA z dn. 12.11.1998r. II SA/Wr 1516/98 –OSP z 1999r. Nr 9, poz. 165).

Biorąc pod uwagę przytoczone przepisy prawa, organ nadzoru stwierdza, że Rada Gminy Żary podejmując uchwałę Nr X/65/2011 z dnia 25 sierpnia 2011r. w sprawie utworzenia Punktu Przedszkolnego w Szkole Podstawowej w Lubanicach istotnie naruszyła prawo, tj. § 2, § 5 ust. 1 i § 6 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 31 sierpnia 2010r. w sprawie rodzajów innych form wychowania przedszkolnego, warunków tworzenia i organizowania tych form oraz sposobu ich działania oraz § 116 i § 118 w zw. z § 143 „Zasad techniki prawodawczej”- Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”, poprzez naruszenie procedury i przekroczenie uprawnień ustawowych.

Z uwagi na powyższe orzeczono jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wielkopolskim, w terminie 30 dni od daty doręczenia rozstrzygnięcia, za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z art. 92 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Otrzymują:
1. adresat,
2. a/a
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli
Teresa Karzaj
RADCA PRZEMOJNY
Agnieszka Bejnarowicz
R-ZG-G-268

z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO
Czesław Domalewski
DYREKTOR GENERALNY