

Gorzów Wlkp., dnia 8 lipca 2011 roku

NK.I.4131.252.2011.ABej.



Rada Gminy Lubiszyn

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 roku Nr 142, poz.1591 ze zm.) stwierdzam nieważność uchwały Rady Gminy Lubiszyn, podjętej na sesji w dniu 3 czerwca 2011r. roku Nr VIII/39/2011 w sprawie opłat za świadczenia udzielane przez publiczne przedszkola, dla których organem prowadzącym jest Gmina Lubiszyn, w części :

- § 3 ust. 2 w zakresie wyrażenia „ zadeklarowanej przez rodziców (opiekunów prawnych)”.

Uzasadnienie

Rada Gminy Lubiszyn podjęła na sesji w dniu 3 czerwca 2011r. roku uchwałę Nr VIII/39/2011 w sprawie opłat za świadczenia udzielane przez publiczne przedszkola, dla których organem prowadzącym jest Gmina Lubiszyn. Uchwała doręczona została organowi nadzoru w dniu 9 czerwca 2011 roku.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwała istotnie narusza prawo, tj. art. 14 ust. 5 ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty (tekst jedn. Dz. U. z 2004r., Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.).

Ustawa z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2001r., Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) w art. 40 i 41 upoważnia radę gminy do uchwalania aktów prawa miejscowego. Dokonano podziału tych aktów na dwie kategorie : akty wykonawcze, stanowione na podstawie art. 40 ust. 2 w/w ustawy i akty porządkowe stanowione na podst. art. 40 ust. 3 w/w ustawy.

Przedmiotowa uchwała należy do kategorii aktów prawa miejscowego o charakterze wykonawczym wydanym w wykonaniu upoważnienia ustawowego zawartego w art. 14 ust. 5 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (t.j. Dz. U. z 2004 r. nr 256, poz. 2572 ze zm.).

Przepis ten upoważnia radę gminy do ustalenia wysokości opłat za świadczenia udzielane przez przedszkole publiczne w czasie przekraczającym wymiar zajęć ponad podstawę programową.

Zakwestionowany zapis uchwały, tj. § 3 ust. 2 w zakresie wyrażenia „ zadeklarowanej przez rodziców (opiekunów prawnych)” w sposób istotny narusza art. 14 ust 5 ustawy o systemie oświaty poprzez wadliwą wykładnię gdyż jest sprzeczny z zasadą ekwiwalentności świadczeń, na której opierają się zasady odpłatności za świadczenia publicznych przedszkoli w wymiarze przekraczającym podstawę programową, co podkreślone jest w orzecznictwie sądów administracyjnych : Opłaty za pobyt dzieci w przedszkolu mogą być pobierane jedynie w sytuacji, gdy są realizowane poza podstawą programową oraz wyłącznie wtedy, jeżeli

dziecko faktycznie z danego świadczenia skorzystało. – wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. z dnia 1 września 2010r., sygn. akt II SA/Go 575/10, (Wspólnota 2010/39/42) , a także : Opłatę można zdefiniować jako przymusową odpłatność, nakładaną przez władze publiczne za oferowane świadczenie na rzecz obywatela. Istnieje więc charakterystyczny dla opłat związek przyczynowy między świadczeniem pieniężnym dłużnika (opłata), a świadczeniem wzajemnym administracji publicznej. Opłata stanowi więc instytucję prawnofinansową, której istotną cechą jest ekwiwalentność. Pobiera się ją w związku z wyraźnie wskazanymi usługami i czynnościami organów państwowych lub samorządowych, dokonywanych w interesie konkretnych podmiotów. Opłata stanowi zatem swoistą zapłatę za uzyskanie zindywidualizowanego świadczenia oferowanego przez podmiot prawa publicznego. Taki właśnie charakter ma opłata ustalona na podstawie art. 14 ust. 5 u.s.o. – wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. z dnia 17 września 2009r., sygn. akt II SA/Go 514/09, System Informacji Prawnej LEX nr 569879).

Przyjmując § 3 ust. 2 uchwały Rada Gminy Lubiszyn wadliwie ustaliła odpłatność na zasadzie „ ryczałtu” obliczanego na podstawie deklaracji rodziców (opiekunów prawnych) dziecka, a nie na zasadzie opłaty odpowiedniej do wymiaru faktycznego korzystania przez dziecko ze świadczeń przedszkola w zakresie przekraczającym podstawę programową.

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 oraz orzecznictwo, organ nadzoru stwierdza, że Rada Gminy Lubiszyn podejmując uchwałę Nr VIII/39/2011 w sprawie opłat za świadczenia udzielane przez publiczne przedszkola, dla których organem prowadzącym jest Gmina Lubiszyn istotnie naruszyła art. 14 ust. 5 ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty poprzez jego błędna wykładnię, w części, tj. § 3 ust. 2 w zakresie wyrażenia „ zadeklarowanej przez rodziców (opiekunów prawnych)”. Naruszenie to skutkuje stwierdzeniem nieważności wadliwego zapisu uchwały.

Mając na uwadze 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

RADCA PRAWNY
Agnieszka Bejnarowicz
R-ZG-C-268
Teresa Kaczmarek

DYREKTOR GENERALNY
Czesław Domalewski