



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

---

Olsztyn, dnia 5 kwietnia 2017 r.

Poz. 1518

### ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN.4131.85.2017 WOJEWODY WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

z dnia 4 kwietnia 2017 r.

Działając na podstawie art. 91 ust 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016r, poz. 446 ze zm.) **stwierdzam nieważność uchwały Nr XXVIII/139/17 Rady Miejskiej w Pieniężnie z dnia 23 lutego 2017r.** w sprawie ustalenia zasad i kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, szkół podstawowych dla których Gmina Pieniężno jest organem prowadzącym **w części dotyczącej:**

- § 4,
- § 5 ust. 3 i ust. 4,
- § 6,
- § 7.

#### UZASADNIENIE

Na sesji w dniu 23 lutego 2017 r. Rada Miejska w Pieniężnie podjęła uchwałę w sprawie ustalenia zasad i kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli, szkół podstawowych dla których Gmina Pieniężno jest organem prowadzącym. Jako podstawę prawną do podjęcia uchwały, Rada wskazała art. 131 ust. 4-6 i art. 133 ust. 2 i 3 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 roku Prawo oświatowe. Uchwała wpłynęła do organu nadzoru w dniu 6 marca 2017 roku.

Zgodnie z art. 40 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku 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. 131 ust. 4 ustawy Prawo oświatowe: "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".

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. 3 uchwały postanowienia w brzmieniu "w przypadku, gdy liczba wniosków, które uzyskały taką samą liczbę punktów przekracza ilość wolnych miejsc w przedszkolach, wnioski podlegają losowaniu publicznemu, które ustala kolejność przyjęcia do danego przedszkola oraz kolejność na rezerwowej liście dzieci oczekujących na miejsce w przedszkolu," a w konsekwencji postanowienia ust. 4 § 5 w brzmieniu „Losowania dokonuje komisja rekrutacyjna powołana przez dyrektora przedszkola”, a także postanowienia § 7 określającego zasady przyjęcia do przedszkoli dzieci, które nie uczestniczyły w procesie naboru, stanowi niedopuszczalne przekroczenie upoważnienia przewidzianego w art. 131 ust. 4 i 6 ustawy - Prawo oświatowe.

Poza kompetencją Rady, określoną w przywołanych wyżej przepisach ustawy z dnia

14 grudnia 2016 roku - Prawo oświatowe, pozostają również postanowienia § 6 uchwały.

Delegacja ustawowa wynikająca z art. 131 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 – Prawo oświatowe, pozostają również postanowienia § 4 uchwały, bowiem kwestie te uregulowane zostały m.in. w art. 153 ust. 2 powołanej wyżej ustawy, stanowiącym iż „rodzice dzieci przyjętych do danego publicznego przedszkola, danego oddziału przedszkolnego w publicznej szkole podstawowej lub danej publicznej innej formy wychowania przedszkolnego corocznie składają na kolejny rok szkolny deklarację o kontynuowaniu wychowania przedszkolnego w tym przedszkolu, tym oddziale przedszkolnym w publicznej szkole podstawowej lub innej formie wychowania przedszkolnego, w terminie 7 dni poprzedzających termin rozpoczęcia postępowania rekrutacyjnego, określony zgodnie z art. 154 ust. 1 pkt 1, ust. 3 i 6”

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