



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WIELKOPOLSKIEGO

Poznań, dnia 19 stycznia 2016 r.

Poz. 689

UCHWAŁA NR 26/1531/2015 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 29 grudnia 2015 r.

Na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 11 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz. U. z 2012 r. poz. 1113, z późn. zm.) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 1515), Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu:

stwierdza nieważność

postanowień uchwały Nr XIII/79/2015 Rady Miejskiej w Zdunach z dnia 26 listopada 2015 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy i Miasta Zduny dla niepublicznych przedszkoli, jako podjętej sprzecznie z przepisami prawa wskazanymi w uzasadnieniu do niniejszej uchwały, w części obejmującej postanowienia:

- w § 2 ust. 2 pkt 3 wyrażenie w brzmieniu: *w tym nazwiska i imiona dzieci nie będących mieszkańcami Gminy Zduny wraz z adresem ich zamieszkania;*
- w § 3 ust. 1 wyrażenie w brzmieniu: *i Id* i wyrażenie *z tym że na ucznia niepełnosprawnego w kwocie równej kwocie przewidzianej na ucznia niepełnosprawnego przedszkola w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez organ dotujący;*
- w § 3 ust. 2 wyrażenie w brzmieniu: *z tym że na ucznia niepełnosprawnego w kwocie równej kwocie przewidzianej na ucznia niepełnosprawnego przedszkola w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez organ dotujący;*
- w § 3 ust. 3 wyrażenie w brzmieniu: *i Id* i wyrażenie *z tym że na ucznia niepełnosprawnego w kwocie równej kwocie przewidzianej na niepełnosprawnego ucznia innej formy wychowania przedszkolnego w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez organ dotujący;*
- w § 3 ust. 4 w części obejmującej wyrażenie: *z tym że na ucznia niepełnosprawnego w kwocie równej kwocie przewidzianej na niepełnosprawnego ucznia innej formy wychowania przedszkolnego w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez organ dotujący;*
- w § 5 ust. 2 pkt 6;
- w § 9 ust. 2 pkt 2 wyrażenie w brzmieniu: *art. 80 ust. 3d i;*
- w załączniku Nr 1 do uchwały w pkt 3 tabel obejmujących kolumny z oznaczeniem *Nazwisko i imię dziecka, Adres zamieszkania i Rodzaj niepełnosprawności;*
- pkt 5 załącznika Nr 2 do uchwały.

Uzasadnienie

Uchwałą Nr XIII/79/2015 z dnia 26 listopada 2015 r. (doreczoną tutejszej Izbie w dniu 2 grudnia 2015 r.) Rada Miejska w Zdunach powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15 i art. 40 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie

oświaty, podjęła uchwałę w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy i Miasta Zduny dla niepublicznych przedszkoli.

Regionalna Izba Obrachunkowa na podstawie przepisów art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks postępowania administracyjnego, w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym, zawiadomiła Przedstawiciela Gminy i Miasta o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do uchwały Nr XIII/79/2015 z dnia 26 listopada 2015 r., wyznaczając równocześnie termin rozpatrzenia sprawy na dzień 29 grudnia 2015 roku.

Rozpoznając sprawę na posiedzeniu w dniu 29 grudnia 2015 r. Kolegium Izby ustaliło i zważyło co następuje.

Z postanowienia art. 7 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym wynika, że do zadań własnych gminy należą sprawy edukacji publicznej. Zadaniem oświatowym jednostek samorządu terytorialnego jest, jak stanowi art. 5a ust. 2 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz. U. z 2015 r. poz. 2156), zapewnienie funkcjonowania określonych kategorii przedszkoli, szkół i placówek oświatowych przyporządkowanych wyszczególnionemu w treści przepisu zakresowi działania gminy. W kontekście powołanych dyspozycji jedną z form realizacji przez gminę zadań oświatowych jest udzielanie dotacji na zasadach określonych w treści Rozdziału 8 „Szkoly i placówki niepubliczne” ustawy o systemie oświaty.

Wzorcem normatywnym wyznaczającym granice materialne, procesowe i kompetencyjne dla stanowienia prawa miejscowego w zakresie udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i placówek oświatowych są przepisy art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Zgodnie z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustala tryb udzielania i rozliczania dotacji, o których mowa w ust. 1a-1c, i 2a-3b oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich pobrania i wykorzystania, uwzględniając w szczególności podstawę obliczania dotacji, zakres danych, które powinny być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji i w rozliczeniu jej wykorzystania, oraz termin i sposób rozliczenia dotacji.

Wykonując dyspozycje w/w przepisów, w dniu 26 listopada 2015 roku Rada Miejska w Zdunach podjęła uchwałę Nr XIII/79/2015 w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji z budżetu Gminy i Miasta Zduny dla niepublicznych przedszkoli.

Z uchwały wynika, że Rada ustaliła zakres danych, jakie mają być zawarte we wniosku o udzielenie dotacji, podstawę obliczenia dotacji, tryb udzielania i rozliczania dotacji oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania dotacji udzielonej dla niepublicznych przedszkoli oraz niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez inny niż jednostka samorządu terytorialnego organ na terenie gminy Zduny.

W postanowieniach § 3 ust. 1-4 Rada Miejska ustalając wysokość dotacji postanowiła, że niepubliczne przedszkola oraz niepubliczne inne formy wychowania przedszkolnego otrzymają dotację *w kwocie równej kwocie przewidzianej na ucznia niepełnosprawnego przedszkola (innej formy wychowania przedszkolnego) w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez organ dotujący.*

Przyjęte przez Gminę rozwiązanie w zakresie dotacji na ucznia niepełnosprawnego nie gwarantuje, zdaniem Kolegium, że dotacja na ucznia niepełnosprawnego w każdym przypadku będzie co najmniej równa dotacji na ucznia pełnosprawnego. Może się bowiem zdarzyć, że wielkość dotacji na ucznia niepełnosprawnego, ustalona w oparciu o odpowiednik kwoty przewidzianej na niepełnosprawnego ucznia w części oświatowej subwencji ogólnej, będzie niższa niż wielkość dotacji dla pozostałych uczniów (nie niepełnosprawnych) ustalona w oparciu o ponoszone wydatki bieżące.

Ustawodawca poprzez zawarcie - w 90 ust. 1b, ust. 1 c i ust. 2b oraz 2d ustawy o systemie oświaty - zwrotu z tym że na ucznia niepełnosprawnego w wysokości nie niższej niż kwota przewidziana na niepełnosprawnego ucznia przedszkola w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez gminę, użytego po wcześniejszym wskazaniu minimalnego wskaźnika wielkości dotacji (odnoszonego do ustalonych w budżecie wydatków bieżących ponoszonych na jednego ucznia w przedszkolu publicznym), chciał zagwarantować dofinansowanie na ucznia niepełnosprawnego na poziomie przewidzianym w części oświatowej subwencji ogólnej, w sytuacji gdyby wielkość dotacji ustalona przez organ stanowiący była niższa niż ta, która została ustalona w subwencji.

Mając powyższe na względzie Kolegium postanowiło o stwierdzeniu nieważności postanowień § 3 ust. 1 - 4 wyrażen określających, że dotacja na ucznia niepełnosprawnego będzie przekazana w kwocie równej

kwocie przewidzianej na ucznia niepełnosprawnego przedszkola/innej formy wychowania przedszkolnego w części oświatowej subwencji ogólnej otrzymanej przez organ dotujący.

Postanowienia § 2 przedmiotowej uchwały określają zakres danych, które powinien zawierać wniosek o udzielenie dotacji. W ust. 2 pkt 3 uchwały Rada postanowiła, że wniosek powinien zawierać planowaną liczbę dzieci w przedszkolu, w tym nazwiska i imiona dzieci nie będących mieszkańcami Gminy Zduny wraz z adresem ich zamieszkania, oraz liczbę dzieci niepełnosprawnych. W załączniku Nr 1 do uchwały (załącznik pn. „Wniosek o przyznanie dotacji na rok ...”) w pkt 3 Rada postawiła wymóg podania imiennego wykazu dzieci uczęszczających do przedszkola, nie będących mieszkańcami Gminy Zduny oraz dzieci niepełnosprawnych, zawierającego imię i nazwisko, adres zamieszkania oraz rodzaj niepełnosprawności.

W § 5 ust. 2 uchwały uregulowano kwestie dotyczące danych jakie powinna zawierać informacja miesięczna, składana przez podmioty dotowane. W § 5 ust. 2 pkt 6 uchwały oraz w pkt 5 załącznika nr 2 pn. „Informacja o liczbie wychowanków na miesiąc...” Rada postanowiła, że do informacji należy załączyć listę dzieci zawierającą datę urodzenia oraz miejsce zamieszkania dziecka.

W ocenie Kolegium Izby żądanie wymienionych wyżej danych o uczniu jest sprzeczne z art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r., o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2014 r. poz. 1182, z późn. zm.). Z przepisów tych wynika bowiem, że *każdy ma prawo do ochrony dotyczących go danych osobowych*. W rozumieniu ww. ustawy zgodnie z art. 6 ust. 1 za dane osobowe uważa się wszelkie informacje dotyczące zidentyfikowanej lub możliwej do zidentyfikowania osoby fizycznej. Wypełniając obowiązek ustawowy wynikający z art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, Rada w uchwale stanowiącej akt prawa miejscowego nie może pominąć zasady adekwatności. Nie można żądać danych w nadmiarze, danych nieadekwatnych w stosunku do celu.

Stanowiące podstawę wydania badanej uchwały przepisy art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty nie zawierają stosownego upoważnienia dla rady gminy w zakresie nakładania na osobę prowadzącą przedszkole lub inną formę wychowania przedszkolnego obowiązku podawania danych dotyczących dzieci. Stąd należy ocenić, iż kwestionowane regulacje w ww. zakresie ustanowione zostały bez upoważnienia ustawowego niezbędnego dla nałożenia tego rodzaju obowiązków. Żądanie udostępnienia danych osobowych w każdym przypadku powinno opierać się na stosownej podstawie prawnej.

Zgodnie z art. 90 ust. 3g ustawy o systemie oświaty, ustawowo dopuszczona możliwość przetwarzania danych osobowych uczniów dotyczy jedynie sytuacji związanych z przeprowadzaniem kontroli prawidłowości wykorzystywania dotacji przez szkoły. Umieszczanie takich danych we „Wniosku o przyznanie dotacji na rok ...” oraz w „Informacji o liczbie wychowanków na miesiąc ...” nie mieści się w ramach prowadzonej kontroli. Przetwarzanie danych osobowych poza prowadzoną kontrolą nie znajduje upoważnienia ustawowego w przepisach art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty, jak również w przepisach innych ustaw. Stanowisko takie znajduje również potwierdzenie w wyroku WSA w Gdańsku o sygn. akt I SA/Gd 245/12 z dnia 15 maja 2012 r., w wyroku NSA sygn. akt II GSK 388/14 z dnia 9 września 2014 r., czy też w wyroku WSA w Poznaniu sygn. akt I SA/Po 521/14 z dnia 30 października 2014 r.

Kolegium Izby wskazuje, że z wyżej przytoczonych już względów, przekazane w załącznikach dane o uczniach mogą się odnosić jedynie do liczby dzieci, w tym do podania liczby dzieci nie będących mieszkańcami Gminy Zduny oraz liczby dzieci niepełnosprawnych, a brak podstaw do zamieszczania informacji typu: imię i nazwisko dziecka, adres zamieszkania czy rodzaj niepełnosprawności.

Zatem w ocenie Kolegium Izby należy stwierdzić nieważność postanowień uchwały:

- w § 2 ust. 2 pkt 3 wyrażenia *w tym nazwiska i imiona dzieci nie będących mieszkańcami Gminy Zduny wraz z adresem ich zamieszkania*;
- w § 5 ust. 2 pkt 6;
- w załączniku Nr 1 do uchwały w pkt 3 tabel obejmujących kolumny z oznaczeniem „Nazwisko i imię dziecka”, „Adres zamieszkania” i „Rodzaj niepełnosprawności”;
- pkt 5 załącznika Nr 2 do uchwały.

W § 3 ust. 1 i ust. 3 przedmiotowej uchwały, w których uregulowano kwestie podstawy obliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli, spełniających wymagania określone w art. 90 ust. 1b ustawy o systemie oświaty oraz dla niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego, spełniających wymagania

określone w art. 90 ust. 1c ustawy o systemie oświaty wskazano, że jednostki te winny także spełniać wymagania określone w art. 90 ust. 1d ww. ustawy. Przepis ten stanowi, że przyznanie dotacji, o której mowa w ust. 1b i 1c, odbywa się po przeprowadzeniu otwartego konkursu ofert ogłaszanego przez wójta (burmistrza, prezydenta miasta). Kolegium stwierdziło nieważność w § 3 ust. 1 oraz w § 3 ust. 3 uchwały wyrażenia i 1d, bowiem wskazane przepisy dotyczą trybu postępowania o przyznanie dotacji, a nie warunków jakie powinny spełniać jednostki przystępujące do otwartego konkursu ofert.

Ponadto w § 9 ust. 2 pkt 2 uchwały wskazano przepisy art. 80 ust. 3d ustawy o systemie oświaty, które dotyczą publicznych placówek oświatowych. Badana uchwała podjęta została na podstawie art. 90 ust. 4 ustawy i dotyczy niepublicznych przedszkoli i innych form wychowania przedszkolnego.

Zatem Kolegium stwierdziło nieważność w § 9 ust. 2 pkt 2 wyrażenia w brzmieniu *art. 80 ust. 3d i* jako bezprzedmiotowych.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji uchwały.

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu, w terminie 30 dni od daty doręczenia, za pośrednictwem Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu.

Przewodnicząca
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu
(-) Grażyna Wróblewska