



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WIELKOPOLSKIEGO

Poznań, dnia 13 lutego 2017 r.

Poz. 1245

UCHWAŁA NR 2/166/2017 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 25 stycznia 2017 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 2016 r. poz. 561) oraz art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446, z późn. zm.) Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Poznaniu:

stwierdza nieważność

uchwały Nr XXVI/150/2016 Rady Gminy Krzymów z dnia 28 grudnia 2016 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i placówek oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji, z powodu naruszenia art. 90 ust. 4 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz. U. z 2016 r. poz. 1943, z późn. zm.), w części obejmującej postanowienia:

- § 5 ust. 1 pkt 7;
- § 8 ust. 1 pkt 6;
- § 14 ust. 4 w części obejmującej wyrażenie: „*które zawiera:*
 - *imię i nazwisko osoby lub osób przeprowadzających kontrolę,*
 - *nazwę kontrolowanej jednostki;*
 - *program kontroli;*
 - *przewidywany czas trwania kontroli;*
 - *okres ważności upoważnienia*”;
- załącznika nr 2 pn. „Informacja o liczbie uczniów – uzupełnienie danych” dot. dzieci zamieszkałych poza gminą Krzymów zawierającego dane osobowe uczniów i rodziców (nazwisko dziecka, Pesel dziecka, nazwisko rodzica, miejsce zamieszkania dziecka).

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 4 stycznia 2017 r. Rada Gminy Krzymów powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty ustaliła tryb udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i placówek oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji.

Regionalna Izba Obrachunkowa w Poznaniu na podstawie art. 61 § 1 i § 4 Kodeksu postępowania administracyjnego, w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, zawiadomiła przedstawiciela Gminy o wszczętym postępowaniu nadzorczym w odniesieniu do uchwały Nr XXVI/150/2016 Rady Gminy Krzymów z dnia 28 grudnia 2016 r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i placówek oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji, z powodu sprzeczności jej postanowień z przepisami prawa, wyznaczając jednocześnie termin rozpatrzenia sprawy na dzień 25 stycznia 2017 r.

Zgodnie z art. 7 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym do zadań własnych gminy należą sprawy edukacji publicznej. Zadaniem oświatowym jednostek samorządu terytorialnego stosownie do art. 5a ust. 2 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty, jest 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 Rozdziale 7 „Finansowanie szkół i placówek publicznych” i Rozdziale 8 „Szkoly i placowki niepubliczne” ustawy o systemie oświaty.

Wzorcem normatywnym wyznaczającym granice materialne, procesowe i kompetencyjne dla stanowienia prawa miejscowego w zakresie udzielania i rozliczania dotacji dla szkół i placówek oświatowych są przepisy art. 80 ust. 4 i 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, i 2a-3b oraz tryb i zakres kontroli prawidłowości ich pobierania i wykorzystywania, 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.*

Ustawą z dnia 23 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy o systemie oświaty oraz niektórych innych ustaw nastąpiła nowelizacja ustawy o systemie oświaty i zgodnie z art. 33 ustawy nowelizującej, ustawa weszła w życie z dniem 1 września 2016 r., jednakże przepisy nowelizujące system dotowania jednostek publicznych i niepublicznych prowadzonych przez inne podmioty niż jednostki samorządu terytorialnego lub ministrów wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2017 r.

Wykonując dyspozycje w/w przepisów, w dniu 28 grudnia 2016 roku Rada Gminy Krzymów podjęła uchwałę Nr XXVI/150/2016 w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i placówek oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji.

W postanowieniach: § 5 i § 8 uchwały (regulujących odpowiednio: zawartość wniosku i zawartość miesięcznej informacji o zadaniach wykonywanych przez jednostkę dotowaną), Rada Gminy zapisała w: § 5 ust. 1 pkt 7 i § 8 ust. 1 pkt 6: „*Inne niezbędne dane wynikające ze sposobu podziału części oświatowej subwencji ogólnej, zgodnie z obowiązującym w danym roku Rozporządzeniem Ministra Edukacji Narodowej w sprawie podziału części oświatowej subwencji ogólnej dla jednostek samorządu terytorialnego*” i postanowiła iż szczegółowy zakres danych, które powinny być zawarte: we wniosku o udzielenie dotacji, względnie w informacji, określa załącznik do uchwały (odpowiednio 1 lub 2). We wspomnianych załącznikach nie przewidziano pozycji, o których mowa w § 5 ust. 1 pkt 7 i § 8 ust. 1 pkt 6 uchwały, tj. „*Inne niezbędne dane wynikające ze sposobu podziału części oświatowej subwencji ogólnej, zgodnie z obowiązującym w danym roku Rozporządzeniem Ministra Edukacji Narodowej w sprawie podziału części oświatowej subwencji ogólnej dla jednostek samorządu terytorialnego*”. Powyższe powoduje iż występuje niespójność pomiędzy wyżej wymienionymi postanowieniami uchwały, a załącznikami 1 i 2 do niej. Ponadto, poprzez użycie wyrażenia „inne niezbędne dane” Rada faktycznie nie określiła katalogu zamkniętego elementów wniosku i informacji, do czego obliguje ją zapis art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Dodatkowo użyte wyżej cytowane sformułowanie budzi uzasadnione wątpliwości, kto będzie decydował o tym jakie „inne niezbędne dane” winny zostać zawarte we wniosku lub w informacji. Zatem, w ocenie Kolegium konieczne jest stwierdzenie nieważności zapisów zawartych w postanowieniach § 5 ust. 1 pkt 7 i § 8 ust. 1 pkt 6 uchwały.

W postanowieniu § 14 ust. 4 uchwały Rada Gminy określiła iż: „*Kontrola rozpoczyna się w chwili okazania upoważnienia do przeprowadzenia kontroli, które zawiera:*

- 1) *imię i nazwisko osoby lub osób przeprowadzających kontrolę,*
- 2) *nazwę kontrolowanej jednostki;*
- 3) *program kontroli;*
- 4) *przewidywany czas trwania kontroli;*
- 5) *okres ważności upoważnienia*”;

Kolegium Izby stwierdza, że stanowienie w powyższym zakresie nie znajduje podstawy w kompetencjach przyznanych Radzie Gminy w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Ustalenie elementów składowych

upoważnienia nie mieści się w pojęciach „tryb” i „zakres” kontroli. Tym samym Rada Gminy nie stanowi o wymogach „technicznych” czy też formalnych, które powinno spełniać upoważnienie. Właściwy do spraw kontroli wykorzystania udzielonych dotacji jest organ wykonawczy jednostki samorządu terytorialnego, który określa plany kontroli, udziela upoważnienia do przeprowadzenia kontroli właściwym osobom oraz bada dokumentację dotyczącą rozliczenia dotacji.

Wskazane wyżej postanowienia uchwały Rady, w ocenie Kolegium, zawierają regulacje naruszające prawo, to jest wykraczające poza delegacje do podjęcia tej uchwały określone w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty. Kolegium uznało, że naruszenia te mają charakter istotny, w związku z czym postanowiło o nieważności cytowanego w sentencji uchwały wyrażenia zawartego w postanowieniu § 14 ust. 4 badanej uchwały.

W załączniku nr 2 pn. „Informacja o liczbie uczniów – uzupełnienie danych” (dot. dzieci zamieszkałych poza gminą Krzymów) dołączonego do załącznika nr 2 pn. „Informacja o liczbie uczniów” zawarto dane osobowe uczniów i rodziców (nazwisko dziecka, PESEL dziecka, nazwisko rodzica, miejsce zamieszkania dziecka).

Kolegium Izby wskazuje, że 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 2016 r. poz. 922). Z przepisów tych wynika bowiem, że *każdy ma prawo do ochrony dotyczących go danych osobowych*. Zgodnie z art. 6 ust. 1 ww. ustawy 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 oddział przedszkolny 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 w „Informacji o liczbie uczniów – uzupełnienie danych” 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.

Zatem w ocenie Kolegium Izby należy stwierdzić nieważność załącznika nr 2 pn. „Informacja o liczbie uczniów – uzupełnienie danych” (dot. dzieci zamieszkałych poza gminą Krzymów) zawierającego dane osobowe uczniów i rodziców (nazwisko dziecka, PESEL dziecka, nazwisko rodzica, miejsce zamieszkania dziecka).

Kolegium Izby wskazuje, że z wyżej przytoczonych względów, przekazane w załączniku dane o uczniach z innych gmin mogą się odnosić jedynie do liczby dzieci, a brak podstaw do zamieszczania informacji typu: imię i nazwisko ucznia, PESEL, nazwisko rodzica, adres zamieszkania dziecka.

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

Pouczenie: Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi 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