



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA WIELKOPOLSKIEGO

---

Poznań, dnia 21 marca 2017 r.

Poz. 2206

### UCHWAŁA NR 5/427/2017 KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W POZNANIU

z dnia 7 marca 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 XXVII/165/2017 Rady Gminy Krzymów z dnia 17 lutego 2017 r. zmieniającej uchwałę 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.).

Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą doręczoną tutejszej Izbie w dniu 21 lutego 2017 r. Rada Gminy Krzymów, powołując się na przepisy art. 18 ust. 2 pkt 15, art. 40 ust. 1 i art. 42 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 90 ust. 4, art. 71b ust. 1 i ust. 5a ustawy o systemie oświaty dokonała zmiany 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.

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 XXVII/165/2017 Rady Gminy Krzymów z dnia 17 lutego 2017 r. zmieniającej uchwałę 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 7 marca 2017 r.

Rozpatrując sprawę przedmiotowej uchwały Kolegium ustaliło i zważyło, co następuje.

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 weszły w życie z dniem 1 stycznia 2017 r.

Wykonując dyspozycje w/w przepisów, w dniu 28 grudnia 2016 r. Rada Gminy Krzymów podjęła uchwałę 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.

W odniesieniu do wyżej wymienionej uchwały, Kolegium Izby w dniu 25 stycznia 2017 r. (uchwała Nr 2/166/2017) stwierdziło jej nieważność w części, tj. postanowień § 5 ust. 1 pkt 7, § 8 ust. 1 pkt 6, § 14 ust. 4 w części oraz 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).

W dniu 17 lutego 2017 r. Rada Gminy Krzymów podjęła uchwałę Nr XXVII/165/2017 zmieniającą uchwałę w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych szkół i placówek oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości pobrania i wykorzystania udzielonej dotacji. Z postanowienia § 1 ww. uchwały wynika, że: „*W uchwale 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 wprowadza się następujące zmiany:*

*1. Dodaje się załącznik nr 4 do uchwały w brzmieniu stanowiącym załącznik do niniejszej uchwały”.*

W postanowieniach §§ 2 i 3 uchwały Rada powierzyła wykonanie uchwały Wójtowi Gminy Krzymów oraz postanowiła, iż uchwała wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia jej ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Wielkopolskiego.

Do uchwały załączona została „Informacja o uczniach przedszkola zamieszkałych na terenie innych gmin” oznaczona jako załącznik nr 1 do uchwały Nr XXVII/165/2017 z dnia 17 lutego 2017 r., w którym zamieszczono tabelę zawierającą m.in. kolumny oznaczone: nazwisko dziecka, miejsce zamieszkania dziecka (adres, gmina) dot. dzieci do lat 5 zamieszkałych poza gminą Krzymów, bez orzeczeń o potrzebie kształcenia specjalnego lub wczesnego wspomaganie, chodzących do przedszkola lub oddziału przedszkolnego. Z załączonego do uchwały uzasadnienia wynika m.in., że „(...) Powyższa informacja obejmuje dane uczniów przedszkoli spoza terenu gminy Krzymów dotyczące: imienia i nazwiska oraz adresu zamieszkania. Dane te są niezbędne w celu uzyskania zwrotu dotacji na ucznia od Gminy, której mieszkańcem jest dany uczeń na podstawie art. 90 ust. 1k ustawy o systemie oświaty. Organ stanowiący ustalając treść informacji, o której wyżej mowa odwołał się do stanowiska wyrażonego przez NSA w Warszawie w wyroku II GSK 953/14 z dnia 11.06.2015 r. zgodnie z którym wprowadzenie zapisów dotyczących imiennego wykazu uczniów wraz z takimi danymi osobowymi jak adres zamieszkania jest elementem szeroko rozumianej weryfikacji kontroli. Także zasada jawności i przejrzystości gospodarowania środkami publicznymi wymaga i w pełni uzasadnia przetwarzanie danych osobowych.

*Podobne stanowisko zajął WSA we Wrocławiu w wyroku III SA/Wr 371/15 z dnia 19.08.2015 r. wywodząc, że żądanie przedstawienia co miesiąc przez przedszkole niepubliczne imiennego wykazu uczniów obejmującego imię, nazwisko, adres zamieszkania służy umożliwieniu ustalenia prawidłowej kwoty należnej przedszkolu niepublicznemu dotacji oraz umożliwia dokonanie rozliczeń z gminą, w której zamieszkuje uczeń korzystający z usług przedszkola niepublicznego (...).”*

Kolegium Izby zauważa, że przywołane w uzasadnieniu do uchwały Nr XXVII/165/2017 Rady Gminy Krzymów z dnia 17 lutego 2017 r. wyroki (NSA i WSA) wydane zostały w indywidualnych sprawach i nie stanowią przepisu prawa. Z innych wyroków wynika, iż 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 potwierdzenie m.in. w wyroku WSA w Poznaniu sygn. akt I SA/Po 407/16 z dnia 14 czerwca 2016 r.; w wyroku NSA sygn. akt II GSK 388/14 z dnia 9 września 2014 r.; w wyroku WSA w Poznaniu sygn. akt I SA/Po 521/14 z dnia 30 października 2014 r., czy też w wyroku WSA w Gdańsku o sygn. akt I SA/Gd 245/12 z dnia 15 maja 2012 r.

Ponadto Kolegium Izby zauważa, 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*. 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 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.

W ocenie Kolegium, umieszczanie takich danych w „Informacji o uczniach przedszkola zamieszkałych na terenie innych gmin” nie mieści się w ramach prowadzonej kontroli.

Kolegium Izby wskazuje, że z wyżej przytoczonych już 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, adres zamieszkania dziecka.

Kolegium Izby zauważa również, że pomimo postanowienia o dodaniu załącznika nr 4 do uchwały Nr XXVI/150/2016 Rady Gminy Krzymów z dnia 28 grudnia 2016 r. w brzmieniu stanowiącym załącznik do uchwały Nr XXVII/165/2017 Rady Gminy Krzymów z dnia 17 lutego 2017 r., wspomniany załącznik nie został przywołany w postanowieniach uchwały Nr XXVI/150/2016 Rady Gminy Krzymów z dnia 28 grudnia 2016 r., co powoduje iż została naruszona zasada spójności uchwały oraz zostały naruszone zasady techniki prawodawczej.

Zatem w ocenie Kolegium Izby należy stwierdzić nieważność przedmiotowej uchwały.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium Izby postanowiło 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