



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO

---

Katowice, dnia 15 maja 2017 r.

Poz. 3130

### ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR NPII.4131.1.302.2017 WOJEWODY ŚLĄSKIEGO

z dnia 11 maja 2017 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.)

#### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr 157/XXXII/2017 Rady Gminy Kamienica Polska z dnia 31 marca 2017 r. w sprawie określenia kryteriów naboru do klas pierwszych szkół podstawowych, dla których organem prowadzącym jest Gmina Kamienica Polska do postępowania rekrutacyjnego dla kandydatów zamieszkałych poza obwodem szkoły oraz określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów, w części określonej w § 2 uchwały - jako niezgodnej z art. 133 ust. 2 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 roku – Prawo oświatowe (Dz. U. z 2017 r. poz. 59), zwanej dalej „ustawą” w związku z art. 369 pkt 2 ustawy w zw. z art. 15 pkt 26 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. Przepisy wprowadzające ustawę Prawo oświatowe (Dz. U. z 2017 r. poz. 60).

#### **Uzasadnienie**

Na sesji w dniu 31 marca 2017 r. Rada Gminy Kamienica Polska przyjęła uchwałę w sprawie określenia kryteriów naboru do klas pierwszych szkół podstawowych, dla których organem prowadzącym jest Gmina Kamienica Polska do postępowania rekrutacyjnego dla kandydatów zamieszkałych poza obwodem szkoły oraz określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów.

W podstawie prawnej uchwały Rada Gminy powołała m.in. art. 133 ust. 2 i ust. 3 ustawy. Zgodnie z treścią powołanego przepisu kandydaci zamieszkali poza obwodem publicznej szkoły podstawowej mogą być przyjęci do klasy I po przeprowadzeniu postępowania rekrutacyjnego, jeżeli dana publiczna szkoła podstawowa nadal dysponuje wolnymi miejscami. W postępowaniu rekrutacyjnym są brane pod uwagę kryteria określone przez organ prowadzący, z uwzględnieniem zapewnienia jak najpełniejszej realizacji potrzeb dziecka i jego rodziny oraz lokalnych potrzeb społecznych, oraz może być brane pod uwagę kryterium dochodu na osobę w rodzinie kandydata, o którym mowa w art. 131 ust. 5. Przepisy art. 131 ust. 9 i 10 stosuje się. Kryteriom, o których mowa w ust. 2, organ prowadzący przyznaje określoną liczbę punktów oraz określa dokumenty niezbędne do ich potwierdzenia, z tym że spełnianie kryterium dochodu na osobę w rodzinie kandydata potwierdza się oświadczeniem (art. 133 ust. 3 ustawy).

W § 2 uchwały Rada Gminy postanowiła o utracie mocy obowiązującej uchwały Nr 90/XVIII/2016 Rady Gminy Kamienica Polska z dnia 27 stycznia 2016 roku w sprawie określenia kryteriów branych pod uwagę w postępowaniu rekrutacyjnym przy przyjęciu kandydatów zamieszkałych poza obwodem do szkoły podstawowej lub gimnazjum prowadzonych przez Gminę Kamienica Polska oraz określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów.

Zdaniem organu nadzoru powyższy przepis został przyjęty bez podstawy prawnej. Uchwała Nr 90/XVIII/2016, podjęta na podstawie art. 20e ust.3 i 4 w związku z art. 20zf pkt 1 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2156 z późn. zm.), utraciła bowiem moc obowiązującą z dniem uchylenia upoważnienia ustawowego stanowiącego podstawę jej podjęcia. Przepis

art. 20e ust. 3 i ust. 4 ustawy o systemie oświaty został uchylony z dniem 26 stycznia 2017 r. (art. 369 pkt 2 w zw. z art. 15 pkt 26 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. Przepisy wprowadzające ustawę Prawo oświatowe (Dz. U. z 2017 r. poz. 60)).

Zgodnie z § 32 ust. 1 zasad techniki prawodawczej przyjętych rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (Dz. U. z 2016 r. poz. 283), jeżeli uchyla się ustawę, na podstawie której wydano akt wykonawczy, albo uchyla się przepis ustawy upoważniający do wydania aktu wykonawczego, przyjmuje się, że taki akt wykonawczy traci moc obowiązującą odpowiednio z dniem wejścia w życie ustawy uchylającej albo z dniem wejścia w życie przepisu uchylającego upoważnienie do wydania tego aktu. Zasada ta – zgodnie z § 143 rozporządzenia – znajduje odpowiednie zastosowanie do aktów prawa miejscowego.

Z kolei § 33 ww. rozporządzenia stanowi, że jeżeli akt wykonawczy wydany na podstawie uchylanego albo zmienianego przepisu upoważniającego nie jest niezgodny z nową albo znowelizowaną ustawą, to można go wyjątkowo zachować tylko czasowo w mocy, wskazując w przepisach przejściowych, że dotychczasowe przepisy wykonawcze zachowują moc do czasu wydania nowych przepisów wykonawczych (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 11 października 2011 r. sygn. akt II OSK 1590/10, Centralna Baza Orzeczeń Sądów Administracyjnych). Sytuacja taka nie ma jednak w niniejszej sprawie.

Mając na uwadze powyższe należy uznać, iż uchwała Nr 90/XVIII/2016 wymieniona w § 2 uchwały Nr 157/XXXII/2017 Rady Gminy Kamienica Polska z dnia 31 marca 2017 r., utraciła moc z dniem 26 stycznia 2017 r. Niezgodna z prawem jest zatem zawarta w § 2 kwestionowanej uchwały regulacja uchylającą uchwałę Nr 90/XVIII/2016 dopiero z dniem wejścia w życie tej uchwały. Przepis ten uchyla bowiem uchwałę już nie obowiązującą w obrocie prawnym, prowadząc do niepewności prawnej co do obowiązywania tej uchwały i daty jej wyeliminowania z obrotu prawnego. Przepis § 2 kwestionowanej uchwały wprowadza dodatkową niejasność i wątpliwość co do tego, od kiedy utraciły moc obowiązującą przepisy uchwały wymienionej w § 2, czy z dniem 26 stycznia 2017 r., czyli z dniem uchylenia przepisu upoważniającego radę do jej podjęcia, czy też dopiero z dniem wejścia w życie niniejszej uchwały, czyli z dniem 26 kwietnia 2017 r. (uchwała została opublikowana w Dz. Urz. Woj. Śl. z dnia 11 kwietnia 2017 r. poz. 2552).

Reasumując, takie działanie Rady Gminy narusza podstawowe zasady polskiego systemu prawnego wyrażone w art. 2 i art. 7 Konstytucji RP. Zgodnie z art. 2 Konstytucji Rzeczpospolita jest demokratycznym państwem prawnym urzeczywistniającym zasady sprawiedliwości społecznej. Tym samym państwo prawa oznacza gwarancję i trwałość ustalonego reżimu prawnego. Zarówno każda jednostka jak i organ władzy publicznej zobowiązani są do przestrzegania tej zasady. Natomiast w stosunku do organów władzy publicznej odnosi się zasada wyrażona w art. 7 Konstytucji RP. Stosownie do tego przepisu organy władzy publicznej zobowiązane są do działania na podstawie i w granicach prawa. Rada Gminy nie była zatem uprawniona do uchylenia przepisów, które zostały wyeliminowane z obrotu prawnego w związku z uchyceniem przepisu szczególnego uprawniającego do określania przedmiotowych kryteriów.

W ocenie organu nadzoru, powyżej opisane uchybienie w przedmiotowej uchwale należy zaliczyć do kategorii istotnych naruszeń prawa.

Przepis art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stanowi, iż uchwała lub zarządzenie organu gminy sprzeczne z prawem są nieważne. O nieważności uchwały lub zarządzenia w całości lub w części orzeka organ nadzoru w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia doręczenia uchwały lub zarządzenia, w trybie określonym w art. 90.

W związku z powyższym stwierdzić należy, iż uchwała Nr 157/XXXII/2017 Rady Gminy Kamienica Polska z dnia 31 marca 2017 r. w sprawie określenia kryteriów naboru do klas pierwszych szkół podstawowych, dla których organem prowadzącym jest Gmina Kamienica Polska do postępowania rekrutacyjnego dla kandydatów zamieszkałych poza obwodem szkoły oraz określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia tych kryteriów, została podjęta z istotnym naruszeniem obowiązującego prawa, co czyni stwierdzenie jej nieważności we wskazanej części uzasadnionym i koniecznym.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, za pośrednictwem Wojewody Śląskiego, w terminie 30 dni licząc od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

Stwierdzenie nieważności uchwały wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa, w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. WOJEWODY ŚLĄSKIEGO  
Zastępca Dyrektora Wydziału Nadzoru Prawnego

**Iwona Andruszkiewicz**

Otrzymuje:

1. Rada Gminy Kamienica Polska,
2. aa.