



**WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI**

Wrocław, dnia 30 października 2009 r.

NK.II.0911-11/490/09

### **ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r., Nr 142, poz. 1591, z późniejszymi zmianami) Wojewoda Dolnośląski – Organ Nadzoru nad jednostkami samorządu terytorialnego

#### **stwierdza nieważność**

§ 6 uchwały Rady Miasta Świeradów-Zdrój z dnia 30 września 2009 roku nr LVIII/308/2009 w sprawie: opłaty za świadczenia w przedszkolu publicznym prowadzonym przez Gminę Miejską Świeradów-Zdrój, z powodu istotnego naruszenia art. 67a ust. 3 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty (tekst jednolity Dz. U. z 2004 r., Nr 256, poz. 2572, z późniejszymi zmianami).

#### **Uzasadnienie**

Rada Miasta Świeradów-Zdrój podjęła na sesji w dniu 30 września 2009 roku uchwałę nr LVIII/308/2009 w sprawie: opłaty za świadczenia w przedszkolu publicznym prowadzonym przez Gminę Miejską Świeradów-Zdrój.

Uchwała wpłynęła do Organu Nadzoru w dniu 9 października 2009 roku.

Zgodnie z treścią uchwały Rada określiła opłaty za korzystanie z usług przedszkola. Uczyniła to na podstawie przysługującej jej kompetencji zawartej w art. 14 ust. 5 ustawy o systemie oświaty, wedle którego opłaty za świadczenia prowadzonych przez gminę przedszkoli publicznych ustala rada gminy.

W § 6 Rada postanowiła:

„1. Wysokość stawki żywieniowej ustala dyrektor przedszkola w porozumieniu z organem prowadzącym, na podstawie sporządzonej kalkulacji kosztów uwzględniającej normy żywieniowe.

2. W przypadku nieobecności dziecka w przedszkolu stawka żywieniowa w miesiącu następującym po miesiącu, w którym dziecko było nieobecne, podlega zmniejszeniu za każdy dzień absencji dziecka miesiącu poprzednim.

3. Wysokość opłaty za każdy dzień dziecka oblicza się, dzieląc opłatę miesięczną poprzez liczbę dni roboczych przedszkola w danym miesiącu.”

W § 6 uchwały Rada wypowiedziała się w kwestii stawki żywieniowej, tym samym stanowiąc o opłacie za korzystanie z posiłków. W niniejszych zapisach uchwały organ stanowiący gminy sformułował kryteria, na podstawie których dyrektor przedszkola w porozumieniu z organem prowadzącym miałby decydować o wysokości wyżej wspomnianej stawki żywieniowej. Należy zauważyć, że w kwestii opłaty za posiłki zastosowanie ma art. 67a ust. 3 ustawy o systemie oświaty. Wedle tego przepisu warunki korzystania ze stołówki szkolnej, w tym wysokość opłat za posiłki, ustala dyrektor szkoły w porozumieniu z organem prowadzącym szkołę. Pomimo tego, iż przytoczona regulacja odnosi się do szkół, to z uwagi na treść art. 3 pkt 1 ustawy o systemie oświaty, przepis ten należy stosować również w odniesieniu do przedszkoli. W myśl wyżej przedstawionego postanowienia ustawy, upoważnienie do ustalania opłat w za wyżywienie dziecka w przedszkolu leży w gestii dyrektora przedszkola, który podejmuje decyzje w niniejszym zakresie w porozumieniu z organem prowadzącym przedszkole. Brzmienie art. 5c pkt 3 ustawy o systemie oświaty przyznaje zaś wykonanie zadań i kompetencji organu prowadzącego w omawianym aspekcie organowi wykonawczemu gminy – to jest w rzeczonym przypadku burmistrzowi. W związku z powyższym, trzeba jednoznacznie podkreślić, iż żaden przepis obowiązującego prawa nie daje Radzie prerogatywy do regulowania przedmiotowej materii, tym bardziej więc organ stanowiący gminy nie ma możliwości delegowania uprawnienia, którego wykonanie nie leży w sferze przysługującego mu umocowania prawnego.

Warto również przypomnieć, iż z istoty aktu prawa miejscowego wynika niedopuszczalność takiego działania organu realizującego delegację ustawową, które polega na powtarzaniu bądź modyfikacji wiążących norm o charakterze powszechnie obowiązującym. Uchwały samorządu terytorialnego mogą być podejmowane wyłącznie na podstawie i w granicach prawa. Oznacza to również, że w powyższych uchwałach nie mogą znaleźć się materie regulowane już w aktach prawnych hierarchicznie wyższych. Innymi słowy nie jest dopuszczalne powtarzanie bądź korygowanie w uchwałach uregulowań ustawowych. Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 25 sierpnia 1994 (SA/Gd 1260/94, OSS 1996/2/47) potwierdził, iż powtórzenie za ustawą określonej regulacji stanowi istotne naruszenie prawa. Na uwagę zasługuje także wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, w którym stwierdza się, że uchwała rady gminy nie może normować jeszcze raz tego, co jest już zawarte w obowiązującej ustawie. „Trzeba bowiem liczyć się z tym, że powtórzony przepis będzie interpretowany w kontekście uchwały, w której go powtórzono, co może prowadzić do całkowitej lub częściowej zmiany intencji prawodawcy.” (wyrok z dnia 14 października 1999 r. II SA/Wr 1179/98, OSS 2000/1/17).

W świetle powyższego należy skonstatować, że wyżej rozpatrywane rozwiązania rzeczonyj uchwały w istotny sposób naruszają prawo.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono jak w sentencji.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu w terminie 30 dni od jego doręczenia, którą należy wnieść za pośrednictwem Organu Nadzoru – Wojewody Dolnośląskiego.

Zgodnie z art. 92 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Wojewoda Dolnośląski  
*Rafał Jurkowlaniec*