



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA MAZOWIECKIEGO

Warszawa, dnia 7 marca 2017 r.

Poz. 2165

Rozstrzygnięcie nadzorcze Nr LEX-I.4131.31.2017.MS

Wojewody Mazowieckiego

z dnia 28 lutego 2017 r.

dotyczy uchwały Nr XXII/180/17 Rady Gminy Izabelin z dnia 8 lutego 2017 r. w sprawie określenia kryteriów wraz z liczbą punktów w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli prowadzonych przez Gminę Izabelin.

**WOJEWODA MAZOWIECKI**

Warszawa, 28 lutego 2017 r.

LEX-I.4131. 31 .2017.MS

Rada Gminy Izabelin
ul. 3 Maja 42
05-080 Izabelin**Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Działając na podstawie art. 91 ust. 2 w związku z art. 86 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446 z późn. zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr XXII/180/17 Rady Gminy Izabelin z dnia 8 lutego 2017 r. w sprawie *określenia kryteriów wraz z liczbą punktów w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli prowadzonych przez Gminę Izabelin*, w zakresie § 1 pkt 3 i 4 oraz § 2 pkt 3 i 4 uchwały.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 8 lutego 2017 r. Rada Gminy Izabelin podjęła uchwałę Nr XXII/180/17 w sprawie *określenia kryteriów wraz z liczbą punktów w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli prowadzonych przez Gminę Izabelin*. Na mocy art. 131 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. - Prawo oświatowe (Dz. U. z 2017 r. poz. 59) do publicznego przedszkola, oddziału przedszkolnego w publicznej szkole podstawowej lub publicznej innej formy wychowania przedszkolnego przyjmuje się kandydatów zamieszkałych na obszarze danej gminy.

W § 1 przedmiotowej uchwały Rada Gminy Izabelin ustaliła kryteria wraz z liczbą punktów w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli prowadzonych przez Gminę Izabelin, gdzie jeden z rodziców zameldowany jest w Gminie Izabelin- 2 pkt, w przypadku gdy dwoje rodziców zameldowanych jest w Gminie Izabelin – 4 pkt (pkt 3), a także gdzie dziecko zameldowane jest w Gminie Izabelin – 2 pkt (pkt 4). Natomiast w § 2 przedmiotowej uchwały Rada określiła wymagane dokumenty potwierdzające spełnienie ww. kryteriów, m. in. dla kryterium z § 1 pkt 3 - oświadczenie

rodzica albo obojga rodziców (pkt 3), a dla kryterium z § 1 pkt 4 – oświadczenie rodzica (pkt 4). Wskazanie w powyższym zapisie wymogu „zameldowania”, jako kryterium w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli, w ocenie organu nadzoru, narusza art. 1 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 131 ustawy - Prawo oświatowe. Zgodnie z przepisami ustawy o samorządzie gminnym, wspólnotę samorządową tworzą z mocy prawa mieszkańcy gminy. W tym miejscu należy wskazać, iż żadne przepisy z ww. aktów prawnych nie definiują pojęcia „zamieszkania”. Wykładni systemowej tegoż pojęcia można dokonać wyłącznie na gruncie art. 25 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U. 2016 r. poz. 380 z późn. zm.) oraz art. 5 pkt 9 (pojęcie „stałego zamieszkania”) ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. – Kodeks wyborczy (Dz. U. z 2017 r. poz. 15). Zgodnie z Kodeksem cywilnym miejscem zamieszkania osoby fizycznej jest miejscowość, w której osoba ta przebywa z zamiarem stałego pobytu. Natomiast Kodeks wyborczy wprost stanowi, że przez stałe zamieszkanie należy rozumieć zamieszkanie w określonej miejscowości pod oznaczonym adresem z zamiarem stałego pobytu. Zatem dla przyjęcia „zamieszkania”, na gruncie wskazanych wyżej ustaw, konieczne jest wystąpienie dwóch przesłanek: przebywania (zamieszkiwania) i zamiaru stałego pobytu.

Przenosząc powyższe rozważania na grunt przedmiotowej sprawy należy wskazać, iż kryterium „zameldowania”, jakim posłużyła się Rada Gminy Izabelin w przedmiotowej uchwale (tj. kryterium w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli prowadzonych przez Gminę Izabelin), nie jest kryterium właściwym, gdyż jego zastosowanie prowadziłoby do pozbawienia uprawnień rodzin stale w niej zamieszkujących, a zatem których członkowie posiadają status członka wspólnoty gminnej. Przy ustalaniu prawa do świadczeń dla mieszkańców gminy rozstrzygające znaczenie będzie miało faktyczne zamieszkiwanie, a nie formalne zameldowanie, co potwierdza doktryna oraz utrwalone orzecznictwo sądów administracyjnych (vide: wyrok NSA z dnia 9 października 2001 r., sygn. akt I SA 1582/01, wyrok NSA z dnia 23 listopada 2005 r. sygn. akt OSK 1029/05, wyrok NSA z dnia 29 czerwca 1995 r. sygn. akt SA/Po 518/95). Warto również wskazać na orzeczenie SN z dnia 8 maja 1970 r. (sygn. akt I CR 208/69), zgodnie z którym zameldowanie spełnia funkcję elementu uzupełniającego całokształt stanu faktycznego, jednak we współczesnym społeczeństwie polskim i europejskim praktyczna doniosłość i efektywność tego elementu istotnie zmalała i jego istnienie albo brak nie przesądza już materii miejsca zamieszkania.

Ponadto organ nadzoru wskazuje, iż Rada Gminy Izabelin błędnie wskazała w podstawie prawnej przedmiotowej uchwały art. 130 ust. 4 i 6 ustawy – Prawo oświatowe, który nie stanowi dla organu delegacji w przedmiocie podjęcia uchwały w niniejszym zakresie.

Konkludując powyższy wywód, w ocenie organu nadzoru, zasadne jest stwierdzenie nieważności uchwały Nr XXII/180/17 Rady Gminy Izabelin z dnia 8 lutego 2017 r. w sprawie *określenia kryteriów wraz z liczbą punktów w postępowaniu rekrutacyjnym do publicznych przedszkoli prowadzonych przez Gminę Izabelin*, w zakresie objętym niniejszym rozstrzygnięciem.

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

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Gminie przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty doręczenia, wnoszona za pośrednictwem organu, który skarżone orzeczenie wydał.

WOJEWODA MAZOWIECKI

Zdzisław Szipera