

**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR NK.III-AP-0911-1-94/10  
WOJEWODY OPOLSKIEGO**

z dnia 16 listopada 2010 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.), **stwierdzam nieważność wyrazów: „w drodze decyzji administracyjnej” w § 1 ust. 7 uchwały Nr LI/480/10 Rady Miejskiej w Ozimku z dnia 25 października 2010 r. zmieniająca uchwałę w sprawie opłat za świadczenia przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę Ozimek** z powodu istotnego naruszenia prawa.

**Uzasadnienie**

Rada Miejska w Ozimku na sesji w dniu 25 października 2010 r. podjęła uchwałę Nr LI/480/10, w której nadała nowe brzmienie § 5 uchwały Nr XIX/164/08 z dnia 7 kwietnia 2008 r. w sprawie opłat za świadczenia przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę Ozimek (§ 1 kwestionowanej uchwały). Przyjęta przez Radę Miejską w Ozimku nowelizacja przewiduje m.in., iż wysokość należności za świadczenia przedszkolne podlegającej zwrotowi oraz termin jej zwrotu ustala Burmistrz w drodze decyzji administracyjnej (§ 1 ust. 7 kwestionowanej uchwały).

Przytoczona powyżej regulacja narusza prawo w sposób istotny z uwagi na brak jakichkolwiek podstaw prawnych do wydawania decyzji administracyjnej w ww. sytuacji. Jak wskazuje się w orzecznictwie (postanowienia Naczelnego Sądu Administracyjnego: z dnia 18 marca 1996 r., sygn. akt SA/Ka 347/96, LEX nr 28712; z dnia 13 maja 2010 r., sygn. akt II OSK 861/10) i literaturze (B. Adamiak, J. Borkowski, Komentarz do Kodeksu postępowania administracyjnego, Warszawa 2008, s. 474) z konstytucyjnej zasady działania organów władzy publicznej „na podstawie i w granicach prawa” (art. 7 Konstytucji RP) i ogólnej zasady ustanowionej w art. 6 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego – zwanej dalej kodeksem (Dz. U. z 2010 Nr 40, poz. 230 ze zm.) wynika, że nie można domniemywać stosowania władczej i jednostronnej formy działania jaką jest decyzja administracyjna tylko z okoliczności sprawy lub samego przepisu kodeksu, lecz podstawę do jej wydania trzeba wyprowadzić z powszechnie obowiązujących przepisów prawa materialnego. Podkreślić przy tym należy, iż w sytuacji, w której określona sfera działalności należy do spraw o charakterze cywilnoprawnym, upoważnienie organu administracji do władczego uregulowania pewnego elementu tej sfery w drodze decyzji administracyjnej winno być wyraźne.

Przywołany przez Radę w podstawie prawnej kwestionowanej uchwały art. 14 ust. 5 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz. U. z 2004 r. Nr, poz. 2572 ze zm.) stanowi m.in. o kompetencji organu prowadzącego do ustalenia wysokości opłat za świadczenia udzielane przez przedszkole publiczne w czasie przekraczającym wymiar zajęć, o którym mowa w art. 6 ust. 1 pkt 2 cyt. ustawy, nie przewidując w tym zakresie uprawnień do wydawania decyzji administracyjnych. Biorąc pod uwagę, iż ustawodawca jednoznacznie nie przewidział takiej kompetencji ani w ustawie o systemie oświaty ani w innych przepisach szczególnych, a domniemanie kompetencji do wydania decyzji administracyjnej bez jednoznacznego upoważnienia ustawowego jest niedopuszczalne, zasadnym jest stwierdzenie nieważności wyrazów: „w drodze decyzji administracyjnej” w § 1 ust. 7 uchwały Nr LI/480/10 Rady Miejskiej w Ozimku z dnia 25 października 2010 r.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzam jak na wstępie.

Na podstawie art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, w związku z art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 153, poz. 1270 ze zm.) niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Wojewody Opolskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

z up. Wojewody Opolskiego  
*mgr Danuta Sobolewska*  
radca prawny  
w Wydziale Prawnym, Nadzoru i Kontroli