



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA LUBELSKIEGO

Lublin, dnia 21 kwietnia 2017 r.

Poz. 1954



WOJEWODA LUBELSKI

ROZSTRZYGNIECIE NADZORCZE NR PN-II.4131.147.2017 WOJEWODY LUBELSKIEGO

z dnia 20 kwietnia 2017 r.

stwierdzające nieważność uchwały Rady Miejskiej we Frampolu z dnia 24 marca 2017 roku Nr XXVII/192/17 w sprawie ustalenia kryteriów naboru na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego do przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych, dla których organem prowadzącym jest Gmina Frampol, w części obejmującej § 2 uchwały i wiersz drugi tabeli zamieszczonej w załączniku do uchwały

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Rady Miejskiej we Frampolu z dnia 24 marca 2017 roku Nr XXVII/192/17 w sprawie ustalenia kryteriów naboru na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego do przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych, dla których organem prowadzącym jest Gmina Frampol, w części obejmującej § 2 uchwały i wiersz drugi tabeli zamieszczonej w załączniku do uchwały.

Uzasadnienie

Uchwała Nr XXVII/192/17 Rady Miejskiej we Frampolu została doręczona organowi nadzoru w dniu 30 marca 2017 roku.

Przedmiotową uchwałę Rada podjęła na podstawie m.in. art. 131 ust. 4 i 6 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 roku Prawo oświatowe (Dz. U. z 2017 r. poz. 59).

Stosownie do treści wskazanych przepisów, w przypadku równorzędnych wyników uzyskanych na pierwszym etapie postępowania rekrutacyjnego lub jeżeli po zakończeniu tego etapu dane publiczne przedszkole, oddział przedszkolny w danej publicznej szkole podstawowej albo dana publiczna inna forma wychowania przedszkolnego nadal dysponuje wolnymi miejscami, na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego są brane pod uwagę kryteria określone przez organ prowadzący, z uwzględnieniem zapewnienia jak najpełniejszej realizacji potrzeb dziecka i jego rodziny, zwłaszcza potrzeb rodziny, w której rodzice albo rodzic samotnie wychowujący kandydata muszą pogodzić obowiązki zawodowe z obowiązkami rodzinnymi, oraz lokalnych potrzeb społecznych. Organ prowadzący określa dokumenty niezbędne do potwierdzenia tych kryteriów (art. 131 ust. 4).

Organ prowadzący określa nie więcej niż 6 kryteriów, o których mowa w ust. 4 i 5, oraz przyznaje każdemu kryterium określoną liczbę punktów, przy czym każde kryterium może mieć różną wartość (art. 131 ust. 6).

W § 2 przedmiotowej uchwały Rada postanowiła, że „*traci moc uchwała Nr VI/31/15 Rady Miejskiej we Frampolu z dnia 27 marca 2015 r. w sprawie określenia kryteriów naboru na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego do przedszkoli, prowadzonych przez Gminę Frampol.*”.

W ocenie organu nadzoru powyższy przepis nie znajduje uzasadnienia prawnego, a zatem został przyjęty bez podstawy prawnej. Uchwała Nr VI/31/15, podjęta na podstawie art. 20c ust. 4 i 6 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty, utraciła bowiem moc obowiązującą z dniem uchylenia upoważnienia ustawowego stanowiącego podstawę jej wydania.

Rozdział 2a ustawy o systemie oświaty, zatytułowany „*Przyjmowanie do publicznych przedszkoli, publicznych innych form wychowania przedszkolnego, publicznych szkół i publicznych placówek*”, w którym zawarte były przepisy art. 20c, 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 znajduje odpowiednie zastosowanie do aktów prawa miejscowego.

Z kolei § 33 ust. 1 zasad techniki prawodawczej 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 NSA z dnia 11 października 2011r. sygn. akt: II OSK 1590/10). Sytuacja taka nie ma jednak miejsca w niniejszej sprawie.

W związku z powyższym, uchwała Nr VI/31/15 wymieniona w § 2 uchwały Nr XXVII/192/17, utraciła moc z dniem 26 stycznia 2017 r. Rada Miejska nie była zatem władna regulować kwestii utraty mocy obowiązującej uchwały Nr VI/31/15.

Zgodnie z § 126 ust. 3 w zw. z § 143 zasad techniki prawodawczej, w takiej sytuacji w akcie prawa miejscowego zamieszcza się jedynie odnośnik do przepisu o wejściu w życie informujący o akcie, którego treść wiąże się z treścią nowego aktu, a który przestał obowiązywać na podstawie samego prawa z dniem wejścia w życie przepisu uchylającego przepis upoważniający do wydania tego aktu. W odnośniku tym podaje się również termin utraty mocy obowiązującej wymienionego aktu oraz przepis prawny, w następstwie którego przestał on obowiązywać.

Natomiast zgodnie z § 126 ust. 1 w zw. z § 143 zasad, w akcie prawa miejscowego zamieszcza się przepis uchylający inny akt tylko w przypadku, gdy ma on uchylić akt wcześniejszy, który został wydany na podstawie tego samego, nadal obowiązującego przepisu upoważniającego, przez ten sam organ, który wydaje akt uchylający lub organ, którego właściwość przejął organ wydający akt uchylający.

Przywołane powyżej przepisy rozporządzenia w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” należy odczytywać w kontekście wywodzonych z art. 2 Konstytucji zasad poprawnej legislacji i przejrzystości prawa. W § 32 - § 34 rozporządzenia opisane zostały bowiem skutki uchylenia lub zmiany ustawowych przepisów upoważniających dla obowiązywania aktów wykonawczych (oraz aktów prawa miejscowego). Stosowanie się do tych reguł służy zapewnieniu spójności i przejrzystości systemu prawnego.

Przedmiotowa uchwała obarczona jest także wadą prawną innego rodzaju.

W załączniku do uchwały Rada Miejska określiła - w formie tabeli - kryteria wraz z ich wartością, które będą brane pod uwagę na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego przeprowadzonego dla publicznego przedszkola i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych, dla których organem prowadzącym jest Gmina Frampol.

W wierszu drugim tabeli wskazano kryterium oznaczone Lp. 1: „*Zgłoszenie dziecka, które ma obowiązek odbyć roczne przygotowanie przedszkolne*” któremu przyporządkowano liczbę punktów 4.

Powyższa regulacja wskazująca jako kryterium w postępowaniu rekrutacyjnym obowiązek odbycia rocznego obowiązkowego przygotowania przedszkolnego została podjęta z istotnym naruszeniem art. 14 ust. 3 i 4 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty (Dz. U. z 2016 r. poz. 1943, ze zm.), obowiązującymi w dacie podejmowania uchwały.

Zgodnie z tymi przepisami, dziecko w wieku 6 lat jest obowiązane odbyć roczne przygotowanie przedszkolne w przedszkolu lub w innej formie wychowania przedszkolnego (art. 14 ust. 3); zaś zapewnienie warunków do spełniania obowiązku, o którym mowa w ust. 3, jest zadaniem własnym gminy (art. 14 ust. 4).

Z uwagi na powyższe, wskazane przez Radę Miejską kryterium podlegania rocznemu obowiązkowemu przygotowaniu przedszkolnemu nie może być uznane za dodatkowe kryterium rekrutacji do przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę.

Zgodnie bowiem z art. 14 ust. 4b ustawy o systemie oświaty, jeżeli liczba dzieci, którym gmina ma obowiązek zapewnić możliwość korzystania z wychowania przedszkolnego, zamieszkałych na obszarze danej gminy, zgłoszonych podczas rekrutacji do publicznego przedszkola, publicznej innej formy wychowania przedszkolnego, niepublicznego przedszkola, o którym mowa w art. 90 ust. 1b, lub niepublicznej innej formy wychowania przedszkolnego, o której mowa w art. 90 ust. 1c, przewyższy liczbę miejsc w tym przedszkolu lub tej innej formie wychowania przedszkolnego, dyrektor przedszkola, a w przypadku innej formy wychowania przedszkolnego prowadzonej przez gminę - także dyrektor szkoły, informuje o nieprzyjęciu dziecka do przedszkola lub innej formy wychowania przedszkolnego wójta (burmistrza, prezydenta miasta). W tym przypadku wójt (burmistrz, prezydent miasta) jest obowiązany pisemnie wskazać rodzicom inne publiczne przedszkole albo publiczną inną formę wychowania przedszkolnego, albo niepubliczne przedszkole, o którym mowa w art. 90 ust. 1b, albo niepubliczną inną formę wychowania przedszkolnego, o której mowa w art. 90 ust. 1c, które mogą przyjąć dziecko.

Reasumując, w świetle przywołanych wyżej przepisów prawa gmina winna zapewnić warunki spełniania obowiązkowego rocznego przygotowania przedszkolnego. Dzieciom objętym tym obowiązkiem, nie przyjętym do przedszkola (oddziału przedszkolnego, innej formy wychowania przedszkolnego), do którego zostały zgłoszone – organ wykonawczy gminy wskazuje miejsce realizacji tego obowiązku. Tym samym należy uznać, że dzieci objęte obowiązkiem rocznego przygotowania przedszkolnego są wyłączone z rekrutacji, o której mowa w art. 131 ustawy Prawo oświatowe, gdyż ich przyjęcie do przedszkola regulują inne przepisy prawa. Zatem ustalenie „*obowiązku rocznego przygotowania przedszkolnego*” jako kryterium na drugi etap rekrutacji do przedszkoli – w uchwale podejmowanej na podstawie upoważnienia wynikającego z art. 131 ust. 4 i 6 ustawy Prawo oświatowe, nie znajduje uzasadnienia prawnego.

Biorąc pod uwagę powyższe, stwierdzenie nieważności uchwały Nr XXVII/192/17 we wskazanym zakresie jest uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego, złożona za moim pośrednictwem w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Wojewoda Lubelski

Przemysław Czarnek

Otrzymują:

- 1) Przewodniczący Rady Miejskiej we Frampolu
- 2) Burmistrz Frampola