



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA LUBELSKIEGO

---

Lublin, dnia 6 maja 2021 r.

Poz. 2088

### ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN-II.4131.144.2021 WOJEWODY LUBELSKIEGO

z dnia 5 maja 2021 r.

**stwierdzające nieważność uchwał Rady Miasta Świdnik z dnia 29 marca 2021r.:**

- Nr XXXIX/444/2021 w sprawie utworzenia Żłobka Miejskiego nr 3 i ustalenia jego statutu, w części obejmującej § 5 ust. 10 oraz § 11 ust. 2 Statutu, stanowiącego załącznik do uchwały,
- Nr XXXIX/445/2021 w sprawie ustalenia statutu Miejskiego Zespołu Żłobków w Świdniku oraz Żłobka Miejskiego nr 1 w Świdniku i Żłobka Miejskiego nr 2 w Świdniku, w części obejmującej § 5 ust. 10 oraz § 11 ust. 2 Statutów, stanowiących załącznik Nr 2 i Nr 3 do uchwały.

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r., poz. 713 ze zm.)

#### **stwierdzam nieważność**

uchwał Rady Miasta Świdnik z dnia 29 marca 2021r.:

- Nr XXXIX/444/2021 w sprawie utworzenia Żłobka Miejskiego nr 3 i ustalenia jego statutu, w części obejmującej § 5 ust. 10 oraz § 11 ust. 2 Statutu, stanowiącego załącznik do uchwały,
- Nr XXXIX/445/2021 w sprawie ustalenia statutu Miejskiego Zespołu Żłobków w Świdniku oraz Żłobka Miejskiego nr 1 w Świdniku i Żłobka Miejskiego nr 2 w Świdniku, w części obejmującej § 5 ust. 10 oraz § 11 ust. 2 Statutów, stanowiących załącznik Nr 2 i Nr 3 do uchwały.

#### **Uzasadnienie**

Uchwały Nr XXXIX/444/2021 i Nr XXXIX/445/2021 zostały doręczone organowi nadzoru w dniu 7 kwietnia 2021r.

Przedmiotowe uchwały Rada Miasta podjęła m. in. na podstawie art. 11 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz. U. z 2021 r. poz. 75)

Zgodnie z tym przepisem, żłobek i klub dziecięcy działa na podstawie statutu (ust. 1). Podmiot, który utworzył żłobek lub klub dziecięcy, ustala statut żłobka lub klubu dziecięcego, określając w szczególności:

- 1) nazwę i miejsce jego prowadzenia;
- 2) cele i zadania oraz sposób ich realizacji, z uwzględnieniem wspomagania indywidualnego rozwoju dziecka oraz wspomagania rodziny w wychowaniu dziecka, a w przypadku dzieci niepełnosprawnych - ze szczególnym uwzględnieniem rodzaju niepełnosprawności;
- 3) warunki przyjmowania dzieci, z uwzględnieniem preferencji dla rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych;
- 3a) warunki przyjmowania dzieci w przypadku, o którym mowa w art. 18b;
- 4) zasady ustalania opłat za pobyt i wyżywienie w przypadku nieobecności dziecka w żłobku lub klubie dziecięcym;

5) zasady udziału rodziców w zajęciach prowadzonych w żłobku lub klubie dziecięcym (ust. 2).

Analiza treści art. 11 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 prowadzi do stwierdzenia, iż określając materię, jaką pozostawiono do uregulowania w drodze uchwały radzie gminy, wyznacza on równocześnie granice tego upoważnienia. O ile jednak w zakresie przedmiotowym nie tworzy on zamkniętego katalogu elementów kształtujących treść statutu żłobka, które winny być ujęte w uchwale, o tyle użyte w nim wyrażenie „w szczególności” wskazuje na to, iż uchwalany statut musi obejmować wszystkie kwestie określone w art. 11 ust. 2 tej ustawy.

W rozdziale III Statutu, stanowiącego załącznik do uchwały Nr XXXIX/444/2021 oraz Statutów, stanowiących załącznik Nr 2 i Nr 3 do uchwały Nr XXXIX/445/2021, Rada określiła warunki przyjmowania dzieci do żłobka.

Warunkiem przyjęcia dziecka do Żłobka jest udział w rekrutacji prowadzonej przez Zespół Żłobków Miejskich (§ 5 ust. 1). Rozróżnia się dwa rodzaje rekrutacji: 1) podstawową - prowadzoną raz w roku, w okresie od marca do kwietnia na okres od 1 września do 31 sierpnia, 2) uzupełniającą - prowadzoną w przypadku niedokonania pełnego naboru w rekrutacji podstawowej lub z chwilą zwolnienia miejsca w danej grupie wiekowej (ust. 2). W rekrutacji uzupełniającej, w pierwszej kolejności biorą udział dzieci, które nie zostały przyjęte w wyniku rekrutacji podstawowej (ust. 3). Jeżeli liczba dzieci zgłoszonych do Żłobka będzie większa niż liczba miejsc w Żłobku pierwszeństwo w przyjęciu będą miały dzieci, które uzyskały większą liczbę punktów w postępowaniu rekrutacyjnym (ust. 9).

Jak stanowi § 5 ust.10 Statutów *określa się następujące kryteria oraz liczbę punktów za spełnienie każdego z nich:*

- 1) *rozliczanie podatku dochodowego od osób fizycznych wg miejsca zamieszkania, na terenie Gminy Miejskiej Świdnik przez oboje rodziców/opiekunów prawnych - 4 pkt za każdego rodzica/opiekuna prawnego,*
- 2) *niepełnosprawność dziecka – 3 pkt,*
- 3) *wielodzietność rodziny – 3 pkt,*
- 4) *praca zawodowa/nauka w trybie dziennym przez oboje rodziców/opiekunów prawnych – 3 pkt,*
- 5) *samotne wychowywanie dziecka przez pracującego zawodowo/uczącego się trybie dziennym rodzica/opiekuna prawnego – 3 pkt,*
- 6) *korzystanie przez rodzeństwo dziecka z usług Żłobka (lub przedszkola, w budynku którego znajduje się Żłobek - w Statutach, stanowiących załącznik Nr 2 i Nr 3 do uchwały Nr XXXIX/445/2021) – 4 pkt.*

Powyższe ustalenia w zakresie kryteriów i liczby przyznanych im punktów w postępowaniu rekrutacyjnym są sprzeczne z treścią art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy.

Przepis ten upoważnia organ stanowiący do ustalenia w statucie żłobka warunków przyjmowania dzieci, z uwzględnieniem preferencji dla rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych.

Ustawodawca określił obligatoryjnie dwie sytuacje, w których dzieci nabędą pierwszeństwo przyjęcia do placówki tj. niepełnosprawność dziecka i pochodzenie z rodziny wielodzietnej. W ocenie organu nadzoru przyjęte przez Radę kryteria nie określają preferencji dla obu wskazanych grup. Zamiast tego regulacja § 5 ust. 10 ustanawia preferencję dla dzieci, których rodzice rozliczają podatek dochodowy od osób fizycznych na terenie Gminy Miejskiej Świdnik oraz dla dzieci, których rodzeństwo korzysta z usług Żłobka lub przedszkola.

Jak stanowi § 11 ust. 1 Statutów Dyrektor Żłobka do 30 maja opracowuje na każdy rok szkolny arkusz organizacji pracy Żłobka, który określa szczegółową organizację opieki pielęgnacyjnej, wychowawczej i edukacyjnej. W arkuszu organizacji pracy Żłobka określa się w szczególności: 1) liczbę dzieci przyjętych do żłobka, 2) liczbę dzieci według wieku w poszczególnych oddziałach, 3) stan i strukturę zatrudnienia w żłobku, 4) organizację opieki nad dziećmi w poszczególnych oddziałach, 5) terminy przerwy wakacyjnej (ust. 3).

*Arkusz ten jest przedstawiany Burmistrzowi Miasta Świdnik celem jego akceptacji (ust. 2).*

W ocenie organu nadzoru § 11 ust. 2 Statutów nie znajduje uzasadnienia w obowiązujących przepisach prawa i narusza art. 13 ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3.

Zgodnie z art. 13 ust. 1 ustawy pracą żłobka kieruje dyrektor. Przez kierowanie pracami żłobka należy rozumieć wszelkie czynności zapewniające żłobkowi sprawne funkcjonowanie i wykonywanie zadań w zakresie opieki nad dziećmi, mieszczące się w granicach prawa. Dotyczy to w szczególności dokonywania wszelkich czynności z zakresu prawa pracy (art. 3<sup>1</sup> Kodeksu pracy w zw. z art. 7 pkt 4 ustawy o pracownikach samorządowych), prowadzenia polityki kadrowej, finansowej i marketingowej żłobka.

Ponadto, stosownie do treści art. 21 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, organizację wewnętrzną żłobka lub klubu dziecięcego określa regulamin organizacyjny nadawany przez dyrektora żłobka lub osobę kierującą pracą klubu dziecięcego (ust. 1); za realizację regulaminu odpowiada dyrektor żłobka lub osoba kierująca pracą klubu dziecięcego (ust. 2).

Przewidziana w § 11 ust. 2 Statutów Żłobków konieczność współdziałania z Burmistrzem Miasta Świdnik przez dyrektora tej jednostki w zakresie organizacji pracy Żłobka stanowi nieuprawnioną ingerencję w zakres uprawnień dyrektora. Żaden bowiem przepis prawa nie przyznaje organom gminy upoważnienia do tego rodzaju działania.

W tym stanie rzeczy, stwierdzenie nieważności uchwał Nr XXXIX/444/2021 i Nr XXXIX/445/2021, we wskazanym zakresie, jest uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie, złożona za moim pośrednictwem w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

WOJEWODA LUBELSKI

**Lech Sprawka**

Otrzymuje:

- 1) Burmistrz Miasta Świdnik,
- 2) Przewodniczący Rady Miasta Świdnik.