



WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI  
PN.II.0911-21/111 /04

77  
Wrocław, dnia 27 lipca 2004r.

### Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym ( Dz.U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 z późn.zm.) stwierdzam nieważność § 2 ust. 3 uchwały Nr XXIV/28/04 Rady Miejskiej w Szczawnie Zdroju z dnia 28 czerwca 2004r. w sprawie zasad ustalania opłat partycypacyjnych za korzystanie z Przedszkola Miejskiego oraz stosowania ulg w pobieraniu tej opłaty, jako sprzecznej z prawem.

#### Uzasadnienie

Na sesji w dniu 28 czerwca 2004r. Rada Miejska Szczawna Zdroju uchwałą Nr XXIV/28/04 określiła zasady ustalania opłat partycypacyjnych za korzystanie z przedszkola oraz stosowania ulg w pobieraniu tej odpłatności.

Zgodnie z treścią art. 14 ust.5 ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty ( Dz.U. z 1996r. Nr 67, poz. 329 z późn.zm.) opłaty za świadczenia prowadzonych przez gminę przedszkoli publicznych ustala rada gminy, a w przypadku innych przedszkoli publicznych - organ prowadzący to przedszkole, z uwzględnieniem art. 6 pkt 1w myśl którego przedszkolem publicznym jest przedszkole, które prowadzi bezpłatnie nauczanie i wychowanie w zakresie co najmniej podstawy programowej wychowania przedszkolnego.

W § 2 ust. 3 uchwały postanowiono, że w razie nieobecności w przedszkolu przez pełny miesiąc pobierana jest opłata w wysokości 1/3 miesięcznej opłaty partycypacyjnej.

Powyższe uregulowanie oznacza, że w przypadku nieobecności dziecka przez czas krótszy niż miesiąc opłata partycypacyjna nie podlega zmniejszeniu mimo, że w tym czasie dziecko nie będzie korzystało z posiłków oraz z zajęć wykraczających poza minimum programowe.

Zapis § 2 ust. 3 uchwały jest sprzeczny z obowiązującym prawem art. 32 ust. 1 Konstytucji stanowiącym, że wszyscy są wobec prawa równi. Wszyscy mają prawo do równego traktowania przez władze publiczne. Zasada równości wyrażona w tym przepisie oznacza, że wszystkie podmioty charakteryzujące się cechą istotną w równym stopniu, mają być traktowane równo, tzn. według jednakowej miary, bez różnicowań zarówno dyskryminujących, jak i faworyzujących (z orzeczeń Trybunału Konstytucyjnego: 17/95, OTK ZU Nr 3/1995, s 1777, podobne 7/98, OTK Nr 6/1998, s. 505).

Równość wobec prawa objawia się więc zastosowaniem odpowiedniego kryterium różnicowania. Oceniając regulację z punktu widzenia zasady równości należy w pierwszej kolejności rozważyć, czy można wskazać wspólną cechę istotnie uzasadniającą równe traktowanie podmiotów, biorąc pod uwagę treść i cel regulacji prawnej. Kryterium różnicowania podmiotów powinien być fakt korzystania z przedszkola, a więc posiłków i zajęć wykraczających poza minimum programowe.

Jednak treść zapisu § 2 ust. 3 uchwały wskazuje, iż Rada Miejska w Szczawnie Zdroju przyjęła kryterium różnicowania nie pozostające w racjonalnym związku z celem i treścią regulacji. Kryterium tym jest długość trwania nieobecności dziecka w przedszkolu wynosząca pełny miesiąc ( podobne stanowisko zajął Naczelny Sąd Administracyjny,

78

Ośrodek zamiejscowy we Wrocławiu w wyroku z dnia 11 września 2003r. sygn.akt. II S.A./Wr 1250/03).

W § 6 uchwały postanowiono, że wykonanie uchwały powierza się dyrektorowi przedszkola.

Zapis ten w sposób istotny narusza treść art. 26 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, zgodnie z tym przepisem organem wykonawczym gminy jest wójt. Z art. 30 ust. 1 ww. ustawy wynika, że wójt wykonuje uchwały rady gminy i zadania gminy określone w przepisach prawa. Z żadnego przepisu prawa nie wynika by rada gminy mogła powierzać wykonanie podejmowanych przez siebie uchwał innym organom niż wójt. Podobne stanowisko zajął Naczelny Sąd Administracyjny w uzasadnieniu wyroku z dnia 29 listopada 2001r. II.S.A./Wr 1415/2001.

Należy podkreślić, że Rada Miejska w Szczawnie Zdroju powinna w uchwale podać rzeczywistą wysokość opłaty za korzystanie z przedszkola, a nie procentowo określać kwotę od której liczona jest wysokość opłaty.

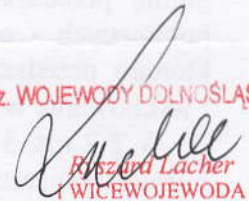
Zgodnie z treścią art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu w terminie 30 dni od daty doręczenia z powodu jego niezgodności z prawem. Podstawą wniesienia skargi jest uchwała Rady Miejskiej w Szczawnie Zdroju. Skargę wnosi się za pośrednictwem Wojewody Dolnośląskiego.

**Do wiadomości:**

1. Przewodniczący Rady Miejskiej w Szczawnie Zdroju,
2. Burmistrz Szczawna Zdroju.

WZ. WOJEWODY DOLNOŚLĄSKIEGO

  
Ryszard Lacher  
WICEWOJEWODA