**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**
**WOJEWODY LUBUSKIEGO**

**Nr NK-I.4131.215.2013.ACze**

z dnia 26 sierpnia 2013 r**.**

**Rada Gminy Bojadła**

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2013 r. poz. 594) stwierdzam nieważność uchwały Nr XXX/176/2013 Rady Gminy Bojadła z dnia 6 sierpnia 2013 r. w sprawie opłat za świadczenia udzielone przez publiczne przedszkola, dla których organem prowadzącym jest Gmina Bojadła.

**Uzasadnienie**

W dniu 6 sierpnia 2013 r. Rada Gminy Bojadła podjęła uchwałę w sprawie opłat za świadczenia udzielone przez publiczne przedszkola, dla których organem prowadzącym jest Gmina Bojadła. Uchwała doręczona została organowi nadzoru w dniu 12 sierpnia 2013 roku.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwała Rady Gminy Bojadła istotnie narusza prawo, tj. art. 14 ust. 5 i 5a ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (t.j.: Dz. U. z 2004 r. Nr 256, poz. 2572, z późn. zm.) oraz przepisy Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej" (Dz. U. Nr 100, poz.908). W myśl powyższego przepisu ustawy o systemie oświaty, Rada posiada prawo ustalenia opłaty za świadczenia prowadzonych przez gminę przedszkoli w czasie przekraczającym wymiar zajęć, o których mowa w art. 6 ust. 1 pkt 2. Wysokość tej opłaty nie może być wyższa niż 1 zł za godzinę zajęć. Zgodnie z art. 6 ust. 1 pkt 2 ww. ustawy przedszkole publiczne zapewnia bezpłatne nauczanie, wychowanie i opiekę w czasie ustalonym przez organ prowadzący, nie krótszym niż 5 godzin dziennie.Z analizy §2 uchwały wynika,że usługi opiekuńczo -wychowawcze wykraczające poza podstawę programową wychowania przedszkolnego realizowane będą w godzinach od 8.00 do 13.00.W ocenie organu nadzoru takie godzinowe ustalenie usług wykraczających poza podstawę programową uniemożliwia prawidłowe realizowanie bezpłatnej podstawy programowej. Ponadto rada regulując w uchwale w sprawie opłat za świadczenia udzielone przez publiczne przedszkola kwestie usług wyżywienia, waloryzacji opłat i sposobu waloryzacji, przekroczyła przyznaną jej delegację ustawową oraz powtórzyła w uchwale przepisy ustawowe. Zakres kompetencji rady wynika z art. 14 ust. 5 - ustalenie wysokości opłaty za korzystanie z wychowania przedszkolnego w w czasie przekraczającym czas bezpłatnego nauczania, wychowania i opieki ustalony dla przedszkoli publicznych. Waloryzacja wysokości opłaty nie następuje na podstawie uchwały rady ale z mocy przepisu ustawowego ( art. 14 ust. 5b-e) .

Kwestionowana uchwała jest aktem prawa miejscowego, który to akt podlega szczególnym rygorom prawnym , zapisy uchwały będącej takim aktem powinny być jednoznaczne i nie powinny budzić żadnych wątpliwości oraz winny wypełniać Zasady techniki prawodawczej (§ 5 i § 6 Zasad ... ). Zgodnie art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, uchwała lub zarządzenie organu gminy sprzeczne z prawem, jest nieważne. W przypadku nieistotnego naruszenia prawa, organ nadzoru nie stwierdza nieważności uchwały lub zarządzenia, ograniczając się do wskazania, iż uchwałę lub zarządzenie wydano z naruszeniem prawa (ust. 4). Powołana ustawa o samorządzie gminnym, wyróżnia zatem dwie kategorie wad uchwał organów gminy: istotne naruszenie prawa oraz nieistotne naruszenie prawa. To rozgraniczenie kategorii wad uchwał lub zarządzeń organów gminy, ma znaczenie prawne dla dopuszczalności podjęcia rozstrzygnięcia nadzorczego stwierdzającego nieważność tych aktów organów gminy. Ustawa o samorządzie gminnym nie określa rodzaju naruszeń prawa, które należy zakwalifikować do istotnego naruszenia prawa. W orzecznictwie sądowym przyjmuje się, że są to takiego rodzaju naruszenia prawa, jak: podjęcie uchwały przez organ niewłaściwy, brak podstawy do podjęcia uchwały określonej treści, niewłaściwe zastosowanie przepisu prawnego będącego podstawą podjęcia uchwały, naruszenie procedury podjęcia uchwały.

Zgodnie z art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej „Organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa". W doktrynie i orzecznictwie sądowo-administracyjnym ugruntowany jest pogląd, że organy jednostek samorządu terytorialnego podejmując uchwały muszą, treść swoich regulacji dostosować ściśle do zakresu przyznanego im upoważnienia i przysługujących im kompetencji wynikających z ich zadań, a w razie wątpliwości co do zakresu tego upoważnienia, wyjaśnić te wątpliwości przez zastosowanie wykładni

zawężającej (m.in. wyrok NSA z 4 lutego 1999 r., sygn. akt II SA/Wr 1302/97; wyrok WSA z 6 listopada 2012r., sygn. akt II SA/Gd 482/12).

Jednocześnie organ nadzoru wskazuje, iż w treści uchwały, Rada Gminy pominęła § 5.

Mając powyższe na względzie, stwierdzenie nieważności uchwały Nr XXX/176/2013 z dnia 6 sierpnia 2013 r. w sprawie opłat za świadczenia udzielone przez publiczne przedszkola, dla których organem prowadzącym jest Gmina Bojadła, w całości jest zasadne.

W tym stanie rzeczy należało orzec jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od doręczenia rozstrzygnięcia za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z 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 doręczenie rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru
i Kontroli

**Teresa Kaczmarek**