

ROZSTRZYGNĘCIE NADZORCZE WOJEWODY LUBUSKIEGO

Nr NK-I.4131.74.2017.ACze

z dnia 24 kwietnia 2017 r.

Rada Miejska Szlichtyngowa

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U.2016.446 t.j. ze zm) stwierdzam nieważność uchwały Rady Miejskiej Szlichtyngowa Nr XXX/162/17 z dnia 31 marca 2017 r. w sprawie określenia kryteriów drugiego etapu postępowania rekrutacyjnego do publicznych przedszkoli, oddziałów przedszkolnych funkcjonujących w szkołach podstawowych oraz publicznych innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez Gminę Szlichtyngowa oraz dokumentów niezbędnych do ich potwierdzenia.

Uzasadnienie

W dniu 31 marca 2017 r. Rada Miejska Szlichtyngowa podjęła uchwałę Nr XXX/162/17 w sprawie określenia kryteriów drugiego etapu postępowania rekrutacyjnego do publicznych przedszkoli, oddziałów przedszkolnych funkcjonujących w szkołach podstawowych oraz publicznych innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych przez Gminę Szlichtyngowa oraz dokumentów niezbędnych do ich potwierdzenia.

Uchwała została doręczona organowi nadzoru w dniu 5 kwietnia 2017 roku.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, iż uchwała istotnie narusza art. 131 ust. 4 i 6 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. Prawo oświatowe (Dz.U.20 17.59).

Stosownie do art. 204 ust. 2 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo oświatowe (Dz.U.2017.60) na rok szkolny 2017/2018 organ prowadzący publiczne przedszkole, publiczną inną formę wychowania przedszkolnego lub publiczną szkołę podstawową do dnia 15 kwietnia 2017 r. podaje do publicznej wiadomości kryteria brane pod uwagę w postępowaniu rekrutacyjnym i postępowaniu uzupełniającym oraz dokumenty niezbędne do potwierdzenia spełnienia tych kryteriów, a także liczbę punktów możliwą do uzyskania za poszczególne kryteria, zgodnie z art. 131 ust. 4-6 i art. 133 ust. 3 i 4 ustawy - Prawo oświatowe. W myśl art. 131 ust. 4 i 6 ustawy Prawo oświatowe, w przypadku równorzędnych wyników uzyskanych na pierwszym etapie postępowania rekrutacyjnego lub jeżeli po zakończeniu tego etapu dane publiczne przedszkole 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.

Organ prowadzący określając kryteria rekrutacji powinien wziąć pod uwagę wskazane przez ustawodawcę wytyczne. Jednym z nich jest zapewnienie jak najpełniejszej realizacji potrzeb rodziny, w której rodzic samotnie wychowujący dziecko musi pogodzić obowiązki zawodowe z obowiązkami rodzinnymi. Rada, określając kryteria rekrutacji do przedszkoli, powinna zatem wyraźnie wyodrębnić kryterium związane z uwzględnieniem potrzeb rodziny,

w której rodzice albo rodzic samotnie wychowujący kandydata muszą pogodzić obowiązki zawodowe z obowiązkami rodzinnymi.

Kryteria drugiego etapu postępowania rekrutacyjnego wraz z liczbą punktów Rada określiła w § 1 uchwały. Rada ustaliła trzy kryteria: uczęszczanie rodzeństwa kandydata do przedszkola - 20 pkt; kandydat, którego oboje rodzice (prawni opiekunowie) pracują, studiuje w systemie dziennym, prowadzi działalność gospodarczą lub gospodarstwo rolne - 10 pkt; kandydat, którego jeden z rodziców (prawny opiekun) pracuje, studiuje w systemie dziennym, prowadzi działalność gospodarczą lub gospodarstwo rolne - 5 pkt.

Rada ustalając w § 1 kryteria zupełnie pominęła kryterium związane z sytuacją, w której rodzic samotnie wychowuje dziecko. W szczególności w § 1 pkt 2 tabeli Rada ustaliła kryterium odnoszące się do rodziców kandydatów charakteryzujących się określoną aktywnością zawodową, pomijając kryterium samotnego wychowania dziecka. Wbrew intencjom prawodawcy doprowadziło to do sytuacji, w której kandydaci posiadający oboje rodziców, będą traktowani w sposób preferencyjny w stosunku do kandydatów wychowywanych samotnie przez jednego z rodziców.

Nie można również uznać, że do rodzica samotnie wychowującego kandydata odnosi się zapis § 1 pkt 3 tabeli, który przyznaje 5 pkt kandydatowi, którego jeden z rodziców pracuje, studiuje w systemie dziennym, prowadzi działalność gospodarczą lub gospodarstwo rolne. Tak ustalone kryterium prowadzi bowiem do sytuacji, gdzie kandydaci, posiadający oboje rodziców pracujących, otrzymają większą liczbę punktów niż kandydaci wychowywani samotnie przez jednego z rodziców. A ponadto pozycja rodzica samotnie wychowującego dziecko zostałaby w sposób naruszający zasadę równości wobec prawa zrównana z pozycją rodziny, w której (z różnych powodów) tylko jeden z dwojga rodziców (prawnych opiekunów) pracuje. W myśl art. 32 Konstytucji RP: "Wszyscy są wobec prawa równi. Wszyscy mają prawo do równego traktowania przez władze publiczne. 2. Nikt nie może być dyskryminowany w życiu politycznym, społecznym lub gospodarczym z jakiejkolwiek przyczyny." oraz ww. przepisem ustawy o Prawo oświatowe. Zgodnie z art. 7 Konstytucji RP organy władzy publicznej, którymi są również organy jednostek samorządu terytorialnego działają na podstawie i w granicach prawa. Podejmując akt prawa miejscowego rada winna ściśle uwzględniać wytyczne zawarte w upoważnieniu.

W kontekście powyższych rozważań wątpliwości organu nadzoru budzi również przyznanie największej liczby punktów kandydatowi, którego rodzeństwo już uczęszcza do przedszkola. Organ prowadzący powinien określić kryteria rekrutacji w taki sposób aby zapewniały jak najpełniejszą realizację 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. Kryterium, o którym mowa w punkcie 1 zakwestionowanej uchwały dotyczyć może - literalnie rzecz ujmując - sytuacji, w której oboje rodziców (prawnych opiekunów) nie pracuje lub tylko jeden z dwojga rodziców pracuje, studiuje itd., a ich dzieci uczęszczają do tego samego przedszkola. Kandydaci znajdujący się w takiej sytuacji będą mieli większą szansę aby przejść pomyślnie rekrutację niż kandydaci, którzy nie mają rodzeństwa, a są np. samotnie wychowywani przez pracującego rodzica.

Reasumując pominięcie przez radę gminy wskazanych w art. 131 ust. 4 ustawy Prawo oświatowe dyrektyw skutkuje brakiem pełnej realizacji upoważnienia ustawowego i ma istotny wpływ na ocenę zgodności z prawem podjętego aktu. Rada obowiązana jest bowiem przestrzegać zakresu upoważnienia, udzielonego jej przez ustawę. Niewyczerpanie zakresu

przedmiotowego przekazanego przez ustawodawcę do uregulowania w drodze uchwały, skutkuje w rezultacie istotnym naruszeniem prawa.

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

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.

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru i Kontroli

Teresa Kaczmarek