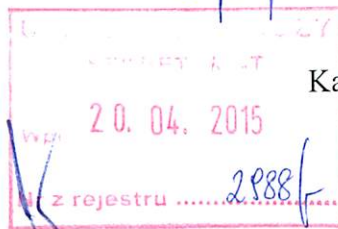




WOJEWODA ŚLĄSKI  
NR NPII.4131.1.140.2015

p. Bednusz e-pow



Katowice, dnia 16 kwietnia 2015 r.

## ROZSTRZYGNIECIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2013r. poz. 594 ze zm.)

### stwierdzam nieważność

uchwały Nr V/24/15 Rady Gminy Kozy z dnia 5 marca 2015r. w sprawie ustalenia kryteriów rekrutacji do publicznych przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę Kozy w części określonej w § 1 ust. 1 w zakresie pozycji 3 tabeli, w § 1 ust. 2 w zakresie pozycji 4 tabeli, w § 2 ust. 1 w pozycji 3 tabeli, w § 2 ust. 2 w pozycji 4 tabeli uchwały, jako niezgodnej z przepisem art. 32 ust. 1 Konstytucji RP.

### Uzasadnienie

Przedmiotową uchwałą Rada Gminy Kozy ustaliła kryteria rekrutacji do publicznych przedszkoli i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę Kozy. Przepisem § 1 ust. 1 uchwały, pod pozycją 3 w tabeli określającej kryteria rekrutacyjne w przedszkolach publicznych oraz przepisem § 1 ust. 2 uchwały, pod pozycją 4 w tabeli określającej kryteria rekrutacyjne w oddziałach przedszkolnych, Rada Gminy, jako jedno z nich, przyjęła zatrudnienie rodzica kandydata w jednostkach, których organem prowadzącym jest Gmina Kozy. Kryterium temu Rada przyznała stosownie 3 i 2 punkty. Jednocześnie Rada Gminy postanowiła o niezbędności przedłożenia oświadczenia o zatrudnieniu rodzica kandydata w jednostce Gminy, dla potwierdzenia tego kryterium (§ 2 ust. 1 pozycja 3 tabeli, w § 2 ust. 2 pozycja 4 tabeli).

W ocenie organu nadzoru przepisy te istotnie naruszają prawo. Zasadniczym zarzutem stawianym kwestionowanym regulacjom uchwały jest naruszenie przez nie art. 32 ust. 1 Konstytucji RP.

Podstawę prawną do podjęcia powyższej uchwały stanowi przepis art. 20c ust. 4 i 6 ustawy o systemie oświaty. Przepisy art. 20c ww. ustawy regulują zasady przyjmowania kandydatów do publicznego przedszkola lub publicznej innej formy wychowania przedszkolnego. Proces rekrutacji odbywa się co do zasady w dwóch etapach. W pierwszym z nich brane są pod uwagę łącznie następujące kryteria, mające jednakową wartość:

- 1) wielodzietność rodziny kandydata;
- 2) niepełnosprawność kandydata;
- 3) niepełnosprawność jednego z rodziców kandydata;
- 4) niepełnosprawność obojga rodziców kandydata;
- 5) niepełnosprawność rodzeństwa kandydata;
- 6) samotne wychowywanie kandydata w rodzinie;
- 7) objęcie kandydata pieczęcią zastępczą.

W drugim natomiast etapie w przypadku równorzędnych wyników uzyskanych na pierwszym etapie postępowania rekrutacyjnego lub jeżeli po zakończeniu tego etapu nadal pozostają wolne miejsca, na które można przyjąć kolejnych kandydatów, brane są pod uwagę kryteria ustalone w uchwale przez organ prowadzący. Kryteria te powinny być określane 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 (art. 20c ust. 4). Zgodnie z art. 20c ust. 6 organ

prowadzący określa nie więcej niż 6 takich kryteriów oraz przyznaje każdemu z nich określoną liczbę punktów, przy czym każde kryterium może mieć różną wartość. Organ prowadzący określa również dokumenty niezbędne do potwierdzenia tych kryteriów.

Z powyższego wynika, że przyjęcie do przedszkoli publicznych (bądź oddziałów przedszkolnych), w określonych przypadkach, powinno być poprzedzone pewnego rodzaju postępowaniem konkursowym, którego celem, jest wyłonienie spośród nadliczbowej grupy kandydatów, tych najbardziej potrzebujących i "lokalnie i społecznie pożądaných". Pomocne w tym procesie mają być kryteria rekrutacyjne ustalone przez organ prowadzący oraz przypasowana im określona wartość punktowa, plasująca danego kandydata na danym miejscu w tym konkursie. Motywem przewodnim przy ustalaniu tych kryteriów, zgodnie z art. 20c ust. 4 ustawy, powinny być: potrzeby dziecka i jego rodziny (zwłaszcza konieczność pogodzenia przez rodziców obowiązków zawodowych z obowiązkami rodzinnymi) oraz lokalne potrzeby społeczne. Generalnie gmina - jako podmiot samodzielny - posiada pewną dowolność w przyjmowaniu kryteriów rekrutacyjnych do przedszkoli publicznych. W związku z tym może ona swobodnie ustalić, jakie grupy podmiotów, (charakteryzujące się jakimi cechami) i w jakich przypadkach, będą korzystały z pierwszeństwa przyjęcia do przedszkoli publicznych. Niemniej jednak w całej tej dowolności organ prowadzący nie może pomijać powyżej wskazanych przesłanek ustawowych, jak również nie może godzić w zasadę równości wobec prawa, wyrażoną w art. 32 ust. 1 Konstytucji RP.

Zgodnie z ugruntowanym stanowiskiem Trybunału Konstytucyjnego, z zasady równości, wyrażonej w art. 32 ust. 1 Konstytucji, wynika nakaz jednakowego traktowania podmiotów prawa w obrębie określonej klasy (kategorii). Wszystkie podmioty prawa charakteryzujące się w równym stopniu daną cechą istotną (relevantną) powinny być traktowane równo, a więc według jednakowej miary, bez różnicowań zarówno dyskryminujących jak i faworyzujących. Oceniając regulację prawną z punktu widzenia zasady równości, należy w pierwszej kolejności rozważyć, czy można wskazać wspólną cechę istotną uzasadniającą równe traktowanie podmiotów prawa.

Jeżeli prawodawca różnicuje podmioty prawa, które charakteryzują się wspólną cechą istotną, to wprowadza odstępstwo od zasady równości. Takie odstępstwo nie musi jednak oznaczać naruszenia art. 32 Konstytucji. Jest ono dopuszczalne, jeżeli zostały spełnione następujące warunki:

- 1) kryterium różnicowania pozostaje w racjonalnym związku z celem i treścią danej regulacji;
- 2) waga interesu, któremu różnicowanie ma służyć, pozostaje w odpowiedniej proporcji do wagi interesów, które zostaną naruszone w wyniku wprowadzonego różnicowania;
- 3) kryterium różnicowania pozostaje w związku z innymi wartościami, zasadami czy normami konstytucyjnymi, uzasadniającymi odmienne traktowanie podmiotów podobnych (por. orzeczenie z 29 września 1997 r., sygn. K 15/97; wyroki Trybunału Konstytucyjnego z dnia 29 maja 2012 r., sygn. SK 17/09, OTK ZU nr 5/A/2012, poz. 5, z dnia 15 lipca 2010 r., sygn. K 63/07, OTK-A nr 6, poz. 60 z 2010 r., z dnia 21 września 1999 r., sygn. K 6/98, OTK ZU nr 6/1999, poz. 117, z dnia 28 maja 2002 r., sygn. P 10/01, OTK ZU nr 3/A/2002, poz. 35).

Rada Gminy Kozy w kwestionowanych przez organ nadzoru przepisach przyznała określone uprawnienia w przedszkolnym postępowaniu rekrutacyjnym kandydatom, których rodzic jest zatrudniony w gminnych jednostkach organizacyjnych. Uprzywilejowanie, bez konkretnego uzasadnienia wynikającego z przepisu ustawy, podmiotów podległych „władzy samorządowej”, należy uznać za oczywisty i jawny przejaw dyskryminacji grupy podmiotów niezwiązanych z „władzą samorządową”.

Wyodrębnienie i przyznanie lepszej pozycji prawnej grupie pracowników samorządowych kosztem pozostałych pracowników ani nie pozostaje w racjonalnym związku z celem i treścią regulacji uchwały, ani waga interesu, któremu różnicowanie miałoby służyć, nie pozostaje w odpowiedniej proporcji do wagi interesów, które zostały naruszone w wyniku wprowadzonego różnicowania. Nie sposób bowiem dopatrzeć się powodów, czy korzyści dla Gminy płynących z faworyzowania akurat tej grupy mieszkańców. Z całą pewnością też uprzywilejowanie takich pracowników, przy pominięciu pozostałych, nie będzie służyć *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, ani lokalnych potrzeb społecznych.*

Natomiast samo kryterium różnicowania – jedynie ze względu na zatrudnienie w jednostkach, dla których organem prowadzącym jest gmina Kozy - jako koteryjne, pozostaje w sprzeczności z ogólnymi wartościami i zasadami współżycia społecznego.

Tym samym należy stwierdzić, że powyższe uregulowania uchwały stanowią istotne naruszenie art. 32 Konstytucji RP, co w konsekwencji uzasadnia zastosowanie środka nadzorczego, o którym mowa w art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, za pośrednictwem Wojewody Śląskiego, w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

Stwierdzenie nieważności uchwały wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. WOJEWODY ŚLĄSKIEGO  
Zastępca Dyrektora Wydziału Nadzoru Prawnego

**Iwona Andruszkiewicz**

**Otrzymują:**

- 1) Rada Gminy Kozy
- 2) a/a.