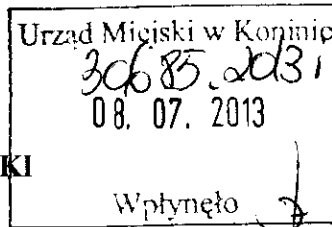




WOJEWODA WIELKOPOLSKI

KN-I.4131.1.346.2013.16



Poznań, 5 lipca 2013 r.

## ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2013 r., poz. 594)

### Orzekam

nieważność § 2, § 6 ust. 3 i § 7 ust. 1 - 4 uchwały Nr 588 Rady Miasta Konina z dnia 29 maja 2013 r. w sprawie ustalenia wysokości opłaty za pobyt dziecka w Żłobku Miejskim w Koninie, dodatkowej opłaty za wydłużony pobyt dziecka w żłobku, maksymalnej wysokości opłaty za wyżywienie oraz częściowego zwolnienia od ponoszenia opłat - ze względu na istotne naruszenie prawa.

### Uzasadnienie

Uchwała Rady Miasta Konina z dnia 29 maja 2013 r., Nr 588 została podjęta na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15, art. 40 ust. 1, art. 41 ust. 1 i art. 42 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2013 r., poz. 594) oraz art. 58 ust. 1 i art. 59 ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz. U., Nr 45, poz. 235 ze zm.).

Uchwałę doręczono organowi nadzoru w dniu 7 czerwca 2013 r.

**Dokonując oceny zgodności z prawem przedmiotowej uchwały, organ nadzoru stwierdził, co następuje:**

Na sesji w dniu 29 maja 2013 r. Rada Miasta Konina podjęła uchwałę w sprawie ustalenia wysokości opłaty za pobyt dziecka w Żłobku Miejskim w Koninie, dodatkowej opłaty za wydłużony pobyt dziecka w żłobku, maksymalnej wysokości opłaty za wyżywienie oraz częściowego zwolnienia od ponoszenia opłat.

W § 2 przedłożonej do oceny uchwały Rada Miasta Konina postanowiła, że „ustala się odpłatność rodziców (opiekunów prawnych) za świadczenia udzielane przez żłobek (...)”, określając zakres tych świadczeń.

Powyższy zapis w istotny sposób narusza treść art. 58 ust. 1 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3.

Zgodnie z tym przepisem wysokość opłaty oraz opłaty, o której mowa w art. 12 ust. 3 {dodatkowa opłata za wydłużony pobyt dziecka w żłobku}, za pobyt dziecka w żłobku lub klubie dziecięcym utworzonym przez gminę albo u dziennego opiekuna oraz maksymalną wysokość opłaty za wyżywienie ustala rada gminy w drodze uchwały.

Zdaniem organu nadzoru przepis art. 58 ust. 1 ww. ustawy nie przyznaje Radzie Miasta Konina kompetencji do określania zakresu udzielanych przez żłobek świadczeń.

O zakresie tych świadczeń stanowi bowiem art. 10 tej ustawy, wymieniając w pkt 1- 3, iż do zadań żłobka i klubu dziecięcego należy w szczególności:

- zapewnienie dziecku opieki w warunkach bytowych zbliżonych do warunków domowych;
- zagwarantowanie dziecku właściwej opieki pielęgnacyjnej oraz edukacyjnej, przez prowadzenie zajęć zabawowych z elementami edukacji, z uwzględnieniem indywidualnych potrzeb dziecka;
- prowadzenie zajęć opiekuńczo-wychowawczych i edukacyjnych, uwzględniających rozwój psychomotoryczny dziecka, właściwych do wieku dziecka.

Ponadto należy zwrócić uwagę na art. 11 ust. 2 pkt 2 ustawy, w myśl którego podmiot, który utworzył żłobek lub klub dziecięcy, ustala statut żłobka lub klubu dziecięcego, określając w szczególności 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.

W § 6 ust. 3 zd. 2 ocenianej uchwały Rada Miasta Konina z kolei postanowiła, iż „Opłaty nie pobiera się za czas nieobecności dziecka w żłobku”.

Zdaniem organu nadzoru uchwała w sprawie ustalenia wysokości opłaty za pobyt dziecka w żłobku, dodatkowej opłaty za wydłużony pobyt dziecka w żłobku, maksymalnej wysokości opłaty za wyżywienie oraz częściowego zwolnienia od ponoszenia opłat, podejmowana na podstawie art. 58 ust. 1 i art. 59 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, nie może zawierać postanowień dotyczących zasad odpłatności zarówno za pobyt, jak i za wyżywienie w przypadku nieobecności dziecka w żłobku. Zasady te winny znajdować się statucie konkretnego żłobka, ustalonego przez podmiot tworzący żłobek. O powyższym świadczy art. 11 ust. 2 pkt 4 ww. ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. stanowiąc, iż podmiot, który utworzył żłobek lub klub dziecięcy, ustala statut żłobka lub klubu dziecięcego, określając w szczególności zasady ustalania opłat za pobyt i wyżywienie w przypadku nieobecności dziecka w żłobku lub klubie dziecięcym.

Rada Miasta Konina przekroczyła również swoje uprawnienia uchwalając zapisy zawarte w § 6 ust. 3 zd. 1 i w § 7 ust. 1 -4 uchwały Nr 588.

W § 6 ust. 3 zd. 1 Rada postanowiła, iż „opłata za wyżywienie dziecka w żłobku jest naliczana z dołu według dziennej stawki żywieniowej”. W § 7 ust. 1 uchwały Rada zawarła zapis, w myśl którego „opłaty określone w § 3 [opłata za pobyt dziecka w żłobku w wymiarze do 10 godzin dziennie] i § 5 [dodatkowa opłata za pobyt dziecka w żłobku w wymiarze powyżej 10 godzin dziennie] i § 6 [maksymalna stawka dzienna za wyżywienie dziecka] pobierane są z dołu do 10 dnia każdego miesiąca kalendarzowego. W przypadku nie uiszczenia opłat za żłobek w terminie naliczane będą odsetki ustawowe”.

W § 7 ust. 2 z kolei uchwalila, że „Jeśli rodzice (opiekunowie prawni) zalegać będą w opłatach za żłobek dłużej niż jeden miesiąc dziecko może być skreślone z listy wychowanków. Zwrot nadpłat z tytułu usług świadczonych przez żłobek, następuje na konto osobiste rodzica (opiekuna prawnego) lub w kasie jednostki” (ust. 3 § 7 uchwały).

W tym miejscu podkreślić należy, że ustawodawca przyznając właściwej radzie uprawnienia do stanowienia o wysokości opłat, o których mowa w art. 58 ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi do lat 3 nie przyznał tym samym kompetencji do stanowienia o zasadach naliczania, pobierania i zwrotu tych opłat, jak też nie przyznał uprawnień do decydowania po jakim okresie zalegania z płatnością za żłobek dziecko może być skreślone z listy.

Również stanowiąc w ust. 4 § 7 uchwały: „zakres usług oraz terminy odpłatności za pobyt dziecka w żłobku określa umowa zawarta pomiędzy Dyrektorem żłobka, a rodzicami (opiekunami prawnymi) dziecka” Rada Miasta Konina przekroczyła zakres udzielonego jej uprawnienia.

Zauważyć bowiem należy, że Rada miała jedynie kompetencję do określenia wysokości opłat, o których mowa w art. 58 ust. 1 ww. ustawy, nie została jednak upoważniona do regulowania kwestii związanych z zakresem przedmiotowym umowy zawieranej pomiędzy rodzicami (opiekunami prawnymi), a dyrektorem żłobka. Uchwalając powyższe Rada Miasta Konina naruszyła nie tylko art. 58 ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, ale także art. 353<sup>1</sup> ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. Nr 16, poz. 93 ze zm.) - wprowadzający zasadę swobody zawierania umów. W świetle tego przepisu to dyrektor żłobka oraz rodzice dziecka (opiekunowie prawni), z którymi będzie on zawierał umowę, w ramach swobodnego kształtowania treści stosunku prawnego będą decydować o treści umowy. Rada nie jest zatem uprawniona do wskazywania w uchwale elementów tej umowy (zakresu usług, terminów odpłatności za pobyt dziecka w żłobku).

W tej kwestii tożsame stanowisko wyraził Wojewódzki Sąd Administracyjny w Poznaniu w wyroku z dnia 20 marca 2013 r., w sprawie o sygn. akt. IV SA/Po 153/13.

Końcowo organ nadzoru chciałby wskazać, iż w jego ocenie stwierdzenie nieważności wymienionych w sentencji niniejszego rozstrzygnięcia nadzorczego zapisów nie powoduje konieczności stwierdzenia nieważności ocenianej uchwały w całości, albowiem w pozostałym zakresie uchwała Nr 588 Rady Miasta Konina z dnia 29 maja 2013 r. jest zgodna z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, w tym w szczególności z art. 58 ust. 1 i art. 59 ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3.

Wobec tego orzeczono jak w sentencji.

#### Pouczenie

Niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone z powodu naruszenia prawa do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu za pośrednictwem Wojewody Wielkopolskiego w terminie 30 dni od jego doręczenia.

Otrzymują:  
Rada Miasta Konina  
Prezydent Miasta Konina

WOJEWODA WIELKOPOLSKI

*Piotr Florek*