

Uchwała Nr 6/32/2016
z dnia 18 lutego 2016 r.
Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi
w składzie:

1/ Ryszard Paweł Krawczyk
2/ Beata Kaczmarek
3/ Iwona Kopczyńska
4/ Anna Kaźmierczak
5/ Paweł Jaśkiewicz
6/ Bogdan Łągwa
7/ Józefa Lucyna Michejda

8/ Agnieszka Kamyczek-Maszewska
9/ Bogusław Wenus
10/ Grażyna Kos
11/ Barbara Polowczyk
12/ Paweł Dobrzyński
13/ Roman Drozdowski

Po rozpoznaniu w dniu 18 lutego 2016 r. uchwały nr XVIII/130/15 Rady Miejskiej w Radomsku z dnia 30 grudnia 2015 roku w sprawie wysokości i zasad ustalania oraz rozliczania dotacji celowych dla podmiotów prowadzących żłobki na terenie Miasta Radomska, doręczonej Regionalnej Izbie Obrachunkowej w Łodzi w dniu 4 stycznia 2016 roku, działając na podstawie art. 93 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2015 r., poz. 1515 z późniejszymi zmianami)

Kolegium uchwala, co następuje:

z powodu naruszenia prawa, tj. art. 2 ust. 3, art. 60 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz.U. z 2013 r., poz. 1457) oraz art. 1 i art. 23 ust. 1 pkt 2 i 4 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 z późn. zm.) postanawia się zaskarżyć uchwałę nr XVIII/130/15 Rady Miejskiej w Radomsku z dnia 30 grudnia 2015 roku w sprawie wysokości i zasad ustalania oraz rozliczania dotacji celowych dla podmiotów prowadzących żłobki na terenie Miasta Radomska do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi.

Uzasadnienie

Rada Miejska w Radomsku w dniu 30 grudnia 2015 r. podjęła uchwałę Nr XVIII/130/15 w sprawie wysokości i zasad ustalania oraz rozliczania dotacji celowych dla podmiotów prowadzących żłobki na terenie Miasta Radomska. Uchwałę podjęto m.in. na podstawie art. 60 ust.2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3. W § 1 ust. 1 uchwały Rada Miejska ustaliła wysokość dotacji celowej dla podmiotów prowadzących żłobki w wysokości 2,40 zł za godzinę sprawowania opieki nad każdym dzieckiem zamieszkałym na terenie Miasta Radomska, zapisanym do żłobka, do ukończenia roku szkolnego, w którym dziecko ukończy 3 roku życia. W § 2 postanowiono, że dotacja dla żłobka zostanie udzielona pod warunkiem, że podmiot prowadzący żłobek złoży wniosek o

udzielenie dotacji celowej w ciągu jednego miesiąca następującego po miesiącu dokonania wpisu żłobka do rejestru żłobków i klubów dziecięcych.

Uchwała przewiduje również, że dotacja przekazywana będzie podmiotom prowadzącym żłobki w miesięcznych transzach płatnych na podstawie dostarczonych „Wniosków o udzielenie miesięcznej transzy dotacji” zawierających m.in. wykaz dzieci objętych opieką zawierający datę urodzenia dziecka (§ 3 pkt 1 lit.c).

Określając zasady rozliczania dotacji Rada Miasta w § 4 pkt 2 uchwały postanowiła, że sprawozdanie merytoryczno-finansowe musi zawierać wykaz dzieci objętych opieką w okresie otrzymywania dotacji zawierający m.in. datę urodzenia dziecka, ilość godzin sprawowanej opieki w poszczególnych dniach miesiąca potwierdzoną listami obecności oraz listę obecności zawierającą łączny czas sprawowania opieki nad dzieckiem w danym dniu w żłobku, potwierdzony podpisem rodzica bądź osoby upoważnionej do odbioru dziecka.

Dokonując oceny wyżej przywołanych zapisów uchwały, Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Łodzi podnosi, co następuje:

zgodnie z art. 60 ust.1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, podmioty prowadzące żłobek lub klub dziecięcy, lub zatrudniające dziennych opiekunów, mogą otrzymać na każde dziecko objęte opieką w żłobku lub klubie dziecięcym, lub przez dziennego opiekuna dotację celową z budżetu gminy. Art. 60 ust. 2 stanowi, że wysokość i zasady ustalania oraz rozliczania dotacji celowej, określa rada gminy w drodze uchwały.

Przepis art. 2 ust. 3 ustawy stanowi, że opieka nad dzieckiem może być sprawowana do ukończenia roku szkolnego, w którym dziecko ukończy 3 rok życia lub w przypadku, gdy niemożliwe lub utrudnione jest objęcie dziecka wychowaniem przedszkolnym - 4 rok życia.

Zgodnie z art. 60 ust.1 ustawy, dotacja celowa przysługuje na każde dziecko objęte opieką w żłobku lub klubie dziecięcym lub przez dziennego opiekuna. Uwzględniając powyższy zapis ustawy, Regionalna Izba Obrachunkowa stwierdza, że brak jest podstaw prawnych do ustalenia przez Radę Miejską w Radomsku, że dotacja przysługiwać będzie za sprawowanie opieki na dzieckiem faktycznie przebywającym w żłobku i w wysokości uzależnionej od godzin sprawowania tej opieki. Rada Miejska, ustalając wysokość dotacji według stawki godzinowej sprawowania opieki (§ 1 ust.1) oraz wprowadzając w § 4 zasady rozliczenia dotacji na podstawie listy obecności oraz wskazaniem godzin pobytu dziecka w żłobku, uzależniła wysokość dotacji od obecności dziecka w żłobku.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej stoi na stanowisku, że dziecko nieobecne w określonych dniach pozostaje objęte opieką żłobka w rozumieniu art. 60 ust. 1 ustawy, zatem dotacja winna przysługiwać bez względu na faktyczną obecność dziecka w placówce.

Uwzględniając powyższe stwierdzić należy, że regulacja § 1 ust. 1 uchwały pozostaje w sprzeczności z treścią art. 60 ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3.

Przedmiotowa uchwała obejmuje dotacją jedynie dzieci do ukończenia roku szkolnego, w którym dziecko ukończy 3 rok życia (§ 1 ust. 1 uchwały). Zdaniem Kolegium Izby, naruszono tym samym art. 2 ust. 3 ustawy o opiece nad dziećmi do lat 3. Zgodnie bowiem z powołanym przepisem, opieka nad dzieckiem może być sprawowana do ukończenia roku szkolnego, w którym dziecko ukończy trzeci rok życia lub w przypadku, gdy

niemożliwe lub utrudnione jest objęcie dziecka wychowaniem przedszkolnym – czwarty rok życia. Takie zawężenie przeznaczenia dotacji celowej nie znajduje podstaw w przepisach ustawy.

W ocenie Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej, zapis § 1 ust. 1 uchwały stanowiący o ustaleniu dotacji celowej jedynie dla dzieci zamieszkałych na terenie Miasta Radomska, narusza przepisy ustawy. Art. 60 ust. 1 przywołanej wyżej ustawy, poza wskazaniem, że dotacja może przysługiwać na każde dziecko objęte opieką, nie zawiera żadnych innych ograniczeń i wyłączeń, czy to podmiotowych, czy przedmiotowych. Także z zakresu delegacji ustawowej nie wynika, by organ samorządu terytorialnego otrzymał uprawnienie do wprowadzania określonych ograniczeń w tym względzie. Przyjęte stanowisko znajduje potwierdzenie w orzecznictwie sądów administracyjnych, m.in. w wyroku WSA w Krakowie z dnia 16 listopada 2012 r., sygn. akt: I SA/Kr 1460/12, wyroku WSA w Gdańsku z dnia 8 stycznia 2015 r., sygn. akt: I SA/Gd 1290/14 oraz wyroku WSA w Rzeszowie z 28 sierpnia 2012 r., sygn. akt: I SA/Rz 698/12.

W § 2 przedmiotowej uchwały wprowadzony został zapis, że wniosek o udzielenie dotacji celowej należy złożyć w ciągu jednego miesiąca następującego po miesiącu dokonania wpisu żłobka do rejestru. W zapisie tym organ stanowiący ograniczył podmioty mogące ubiegać się o dotacje do nowo wpisanych do rejestru, gdyż tylko takie mogą składać wniosek w ciągu jednego miesiąca. Zauważyć należy, że dotacja, o której mowa w ustawie i uchwale Rady Miejskiej jest dotacją celową, a nie podmiotową na dofinansowanie działalności podmiotów prowadzących żłobek. Podmioty korzystające z dotacji celowej nie są zatem obowiązane do wyprzedzającego planowania liczby dzieci, które mają być objęte opieką, lecz mogą ubiegać się o dotacje w każdym czasie, jeżeli realizują zadania, na które przysługuje dotacja.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej stwierdza, że powyższa regulacja podjęta została bez upoważnienia ustawodawcy do uregulowania tej kwestii uchwałą organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego i jako taka stanowi istotne naruszenie prawa.

Za niezgodne z prawem należy uznać także postanowienia uchwały dotyczące obowiązku podania wykazu dzieci objętych opieką, z datą urodzenia (§ 3 pkt 1 lit. c) oraz § 4 pkt 2 lit. c) i d) oraz obowiązku złożenia listy obecności. Wymagania te są wadliwe z uwagi na fakt, że naruszają przepisy art. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz.U. z 2002 r. Nr 101, poz. 926 z późn. zm.). Dla ustalenia kwoty dotacji, a także jej rozliczenia wystarczające jest wskazanie liczby dzieci objętych opieką. Żaden z przepisów ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 nie upoważnia organu stanowiącego do żądania podawania informacji obejmujących dane osobowe dzieci. Zgodnie z art. 51 ust.1 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej „nikt nie może być obowiązany inaczej niż na podstawie ustawy do ujawniania informacji dotyczących jego osoby”. Także ustawa o ochronie danych osobowych w art. 23 ust. 1 wprowadza ograniczenie przetwarzania danych dopuszczając przetwarzanie tylko wtedy, gdy jest to niezbędne dla zrealizowania uprawnienia lub spełnienia obowiązku wynikającego z przepisu prawa lub jest to niezbędne do wykonania określonych prawem zadań realizowanych dla dobra publicznego.

W ocenie Kolegium Izby, wyżej wymienione uchybienia stanowią istotne naruszenia prawa i skutować muszą złożeniem skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego.

Przewodniczący Kolegium