

**UCHWAŁA NR XII/265/19
RADY MIASTA KATOWICE**

z dnia 26 września 2019 r.

w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach skargi Wojewody Śląskiego.

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2019 r. poz. 506 z późn. zm.) w związku z art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Z 2018 r. poz. 1032 z późn. zm.).

**Rada Miasta Katowice
uchwała:**

§ 1. Przekazać do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach skargę Wojewody Śląskiego wniesioną w dniu 7 sierpnia 2019 r. na uchwałę nr VII/136/19 Rady Miasta Katowice z dnia 25 kwietnia 2019 r. w sprawie nadania Statutu Żłobka Miejskiego wraz z odpowiedzią na skargę.

§ 2. Argumenty prawne i faktyczne decydujące o zajęтым stanowisku zawiera uzasadnienie do niniejszej uchwały.

§ 3. Wykonanie uchwały powierzyć Prezydentowi Miasta Katowice.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Miasta
Katowice

Maciej Biskupski

Uzasadnienie

Wojewoda Śląski w dniu 7 sierpnia 2019 roku wniósł za pośrednictwem Rady Miasta Katowice skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego na uchwałę nr VII/136/19 Rady Miasta Katowice z dnia 25 kwietnia 2019r. w sprawie nadania Statutu Żłobka Miejskiego w Katowicach wnosząc o jej uchylenie w całości, zarzucając uchwale sprzeczność z art. 11 ust. 2 pkt. 3 w związku z art. 3a ust.1 pkt. 1 – 7 ustawy z dnia 4 lutego 2011 roku o opiece nad dziećmi do lat 3 (Dz. U. z 2019 r., poz. 409 z późn. zm.) oraz art. 9 ust. 1 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenie dyrektywy 95/46/WE i wnosząc o stwierdzenie jej nieważności w całości.

W uzasadnieniu skargi Wojewoda Śląski podniósł, że Statut Żłobka Miejskiego w Katowicach nie zawiera obligatoryjnej treści, określonej w art. 11 ust.2 ustawy o opiece nad dziećmi do lat 3, poprzez brak we wskazanym statucie określenia preferencji dla rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych, a także narusza art. 3a ust. 1 pkt. 7 ustawy oraz art. 9 ust. 1 RODO poprzez określenie pierwszeństwa w przyjmowaniu do żłobka dzieci, które zostały poddane obowiązkowym szczepieniom ochronnym, określonym w rozporządzeniu ministra zdrowia w sprawie obowiązkowych szczepień ochronnych lub zostały z tego obowiązku zwolnione z przyczyn zdrowotnych.

Powyższa skarga jest niezasadna.

Rada Miasta Katowice, podejmując uchwałę nr VII/136/19 z dnia 25 kwietnia 2019 roku w sprawie nadania Statutu Żłobka Miejskiego w Katowicach, w §10 ust. 2 ust. 10 i 11 Statutu ustaliła preferencje w przyjmowaniu do Żłobka Miejskiego w Katowicach dzieci, które posiadają dwoje lub więcej rodzeństwa zamieszkujących wspólnie na stałe oraz dzieci legitymujących się orzeczeniem o niepełnosprawności.

Ustawa o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 w art. 11 ust. 2 pkt. 3 określa, jako obligatoryjny zapis statutu żłobka, warunki przyjmowania dzieci, z uwzględnieniem preferencji dla rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych.

Powyższy zapis ustawy został, wbrew stanowisku Wojewody skonkretyzowany w zapisach § 10 ust. 2 pkt. 11 i 12 Statutu Żłobka. Niezrozumiały jest wywód skargi, że pierwszeństwo w przyjmowaniu, a więc preferencje, winny być skonkretyzowane przez kryteria uprawniające do takiego pierwszeństwa. Taki zarzut nie może się ostać. Organ stanowiący jest właśnie wyznaczył te kryteria poprzez 1) określenie minimalnej ilości dzieci zamieszkałych na stałe razem, 2) posiadanie przez dziecko orzeczenia o niepełnosprawności (jakiegokolwiek). Gdyby uznać, że to udzielenie preferencji, które ustalone zostało w statucie, nie wyczerpuje delegacji ustawowej, to w konsekwencji każde opisanie kolejnego kryterium ustalającego preferencje dla tej kategorii dzieci może zostać uznane za niewypełniające normy art. 11 ust. 2 pkt. 3 ustawy o opiece nad dziećmi do lat 3.

W tym miejscu wskazać należy, iż Wojewoda Śląski w rozstrzygnięciu nadzorczym z dnia 4 stycznia 2019 roku – nr NP.II.4131.1.696.2018 stwierdził nieważność uchwały nr II/18/18 Rady Miasta Katowice z dnia 29 listopada 2018 roku w sprawie nadania Statutowi Żłobka Miejskiego w Katowicach jako sprzecznej z art. 11 ust. 2 pkt. 2, pkt 3a pkt 4 i pkt. 5 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 jednocześnie uwzględniając wyjaśnienia Przewodniczącego Rady Miasta Katowice z dnia 3 stycznia 2019 roku, dotyczące zarzutu nie określenia warunków przyjmowania dzieci z uwzględnieniem preferencji dla rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych, postawionemu w zawiadomieniu o wszczęciu postępowania nadzorczego z dnia 28 grudnia 2018 roku, nie dopatrując się w tym zakresie naruszenia prawa. W zawiadomieniu o wszczęciu postępowania organ nadzoru wskazał na brak tego elementu Statutu Żłobka Miejskiego w Katowicach.

Wojewoda zaskarżając uchwałę w zakresie unormowań dotyczących preferencji dla dzieci z rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych wprowadził niepewność dla organów jednostek samorządu terytorialnego w zakresie stanowienia prawa, gdyż przyczyną z jaką rozstrzygnięciem nadzorczym z dnia 3 stycznia 2019 roku stwierdził nieważność uchwały z dnia 29 listopada 2018 roku nie był brak określenia preferencji dla dzieci z rodzin wielodzietnych oraz dzieci niepełnosprawnych. Właśnie kierując się wydanym rozstrzygnięciem nadzorczym Rada Miasta Katowice przyjęła uchwałę nr VII/136/19 z dnia 8 marca 2019 roku w sprawie nadania Statutu Żłobowi Miejskiemu w Katowicach. Notabene przed złożeniem skargi Wojewoda Śląski wszczął postępowanie nadzorcze w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały nr VII/136/19 Rady Miasta Katowice z dnia 25 kwietnia 2019 roku w sprawie nadania Statutu Żłobka Miejskiego w Katowicach,

przy czym przyczyną wszczęcia tegoż postępowania nie był brak określenia preferencji w przyjmowaniu do żłobka dzieci z rodzin wielodzietnych i dzieci niepełnosprawnych.

Jako drugi zarzut skargi podniesiono naruszenie art. 11 ust. 2 pkt. 3 w związku z art. 3a ust. 1 pkt. 1 – 7 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 oraz z art. 9 ust. 1 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przekazaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych), poprzez określenie, że w pierwszej kolejności będą przyjmowane do żłobka dzieci, które zostały poddane obowiązkowym szczepieniom ochronnym określonymi w rozporządzeniu ministra zdrowia w sprawie obowiązkowych szczepień ochronnych lub zostały z tego obowiązku zwolnione z przyczyn zdrowotnych. Również w tym zakresie stanowisko Wojewody Śląskiego uznać należy za nietrafne.

Przedewszystkim zapis § 10 ust. 2 pkt. 13 Statutu odnosi się do ustalenia pierwszeństwa w przyjmowaniu do żłobka dzieci, które poddane zostały obowiązkowym szczepieniom ochronnym, określonym w rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 18 sierpnia 2011 roku w sprawie obowiązkowych szczepień ochronnych (Dz. U. z 2018r., poz. 753) lub też zostały zwolnione z tego obowiązku z przyczyn zdrowotnych. Takie umiejscowienie tego zapisu świadczy jedynie o tym, że dziecko, które z wyłącznej woli rodziców nie zostało poddane obowiązkowym szczepieniom ochronnym nie korzysta z pierwszeństwa w przyjęciu do żłobka. Chybiony jest zarzut skargi dotyczący naruszenia przez Statut zapisu art. 3a ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi do lat 3. Powyższy zapis ustawy zawiera katalog danych wymaganych od rodziców ubiegających się o przyjęcie do żłobka dziecka, o ile dane te dotyczą tychże rodziców. Jest to katalog obligatoryjny. Natomiast nie narusza wskazanego przepisu ustawy przedstawienie danych o szczepieniu w przypadku, gdy to rodzic dziecka chce skorzystać z pierwszeństwa w przyjmowaniu dziecka do Żłobka Miejskiego w Katowicach.

Takie sformułowanie § 10 ust. 2 pkt. 13 Statutu wskazuje na dobrowolność udzielania informacji o obowiązkowych szczepieniach ochronnych bądź ich braku, a co z tym się wiąże, że skorzystania z pierwszeństwa w przyjęciu dziecka do żłobka lub braku tego pierwszeństwa.

Nie jest wymogiem określonym Statutem, wbrew twierdzeniom skarżącego, przedstawienie przez rodziców danych o obowiązkowych szczepieniach ochronnych dla korzystania przez dziecko nieobjęte takim szczepieniem z opieki w żłobku, zaś określenie pierwszeństwa przyjęcia dziecka do żłobka, jak stanowi § 10 ust. 2 statutu nie tworzy nowego obowiązku rodziców.

Nie jest również zasadne oparcie skargi na naruszeniu art. 9 RODO. Dane o poddaniu szczepieniu ochronnemu nie wypełniają w jakikolwiek sposób normy przywołanego przepisu.

Nadmienić należy, iż Wojewoda Śląski w dniu 21 maja 2019 roku zawiadomił o wszczęciu postępowania nadzorczego (nr NP.II.4131.1.313.2019) w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały nr VII/136/19 Rady Miasta Katowice z dnia 25 kwietnia 2019 roku w sprawie nadania Statutu Żłobka Miejskiego w Katowicach w części m.in. § 10 ust. 2 pkt. 13 załącznika do uchwały tj. w stosunku do określenia pierwszeństwa w przyjmowaniu do żłobka dzieci, które zostały poddane obowiązkowym szczepieniom ochronnym, określonym w rozporządzeniu ministra zdrowia w sprawie obowiązkowych szczepień ochronnych lub też zostały zwolnione z tego obowiązku z przyczyn zdrowotnych. Po złożonych wyjaśnieniach przez Przewodniczącego Rady Miasta Katowice Wojewoda Śląski decyzją z dnia 24 czerwca 2019 roku umorzył postępowanie nadzorcze.

Konieczne jest również wskazanie, iż w dniu 6 sierpnia 2019 roku Wojewódzki Sąd Administracyjny uchylił rozstrzygnięcie nadzorcze Wojewody Śląskiego dotyczące uchwały Rady Miasta Częstochowa w podobnej sprawie, a dotyczącej przyznawania dodatkowych punktów przy rekrutacji do przedszkoli dla dzieci, których rodzice złożyli oświadczenia o obowiązkowym szczepieniu ochronnym.

Mając na uwadze powyższe przyjęcie przedmiotowej uchwały jest uzasadnione.