

**UCHWAŁA NR 185/G279/D/13**  
**KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ W GDAŃSKU**

z dnia 1 sierpnia 2013 r.

Działając na podstawie art. 11 ust. 1 pkt 4 i ust. 3 oraz art. 18 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 października 1992r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity: Dz. U. z 2012r. poz. 1113), art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 594) w związku z art. 90 ust. 2d, 3c, 3g i 4 ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty (tekst jednolity: Dz. U. z 2004r. Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.) oraz art. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. o ochronie danych osobowych (tekst jednolity Dz. U. z 2002r. Nr 101, poz. 926 z późn. zm.)

– Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku po rozpoznaniu uchwały Nr XXV/219/13 Rady Gminy Subkowy z dnia 27 czerwca 2013r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli prowadzonych na terenie gminy Subkowy oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania:

- 1) orzeka nieważność:
- § 9 ust. 1 pkt 1 i pkt 2 badanej uchwały,
  - załącznika nr 3 „Rozliczenie Roczne dotacji otrzymanej w .....r.” w części „Wykaz uczniów uczęszczających do przedszkola w miesiącu.....r.” w zakresie podania danych osobowych takich jak: data urodzenia i adres zamieszkania,
- 2) stwierdza nieistotne naruszenie prawa polegające na nieokreśleniu w treści § 3 ust. 2 badanej uchwały wysokości stawki dotacji na niepełnosprawnego ucznia wychowania przedszkolnego prowadzonego w innych formach wychowania przedszkolnego.

**UZASADNIENIE**

W dniu 12 lipca 2013r. do Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku wpłynęła uchwała Nr XXV/219/13 Rady Gminy Subkowy z dnia 27 czerwca 2013r. w sprawie trybu udzielania i rozliczania dotacji dla niepublicznych przedszkoli prowadzonych na terenie gminy Subkowy oraz trybu i zakresu kontroli prawidłowości ich wykorzystania.

Badając w dniu 1 sierpnia 2013r. powyższą uchwałę Kolegium tutejszej Izby stwierdziło, że w części obarczona jest ona wadami o charakterze istotnego i nieistotnego naruszenia prawa.

W § 9 ust. 1 pkt 1 i pkt 2 Rada Gminy Subkowy postawiła warunek podmiotowi prowadzącemu daną placówkę oświatową i ustaliła, że: „Dotację wstrzymuje się w przypadku: 1) złożenia informacji, o której mowa w § 4 ust. 1, niezgodnej ze stanem faktycznym oraz 2) stwierdzenia niezgodności dokumentacji, o której mowa w § 10 ust. 1, ze stanem faktycznym – do czasu wyjaśnienia niezgodności”.

W wyniku analizy treści powyższych zapisów badanej uchwały Rady Gminy Subkowy Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku stwierdziło, że są one wadliwe i naruszają przepisy ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty.

W ocenie Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku ustalenia te wykraczają poza kompetencje rady, a zarazem kolidują z ustawowo przewidzianym prawem do otrzymywania rocznej dotacji wypłacanej co miesiąc na zasadach wynikających z art. 90 ustawy o systemie oświaty. Zgodnie bowiem z treścią art. 90 ust. 3c cytowanej ustawy, dotacje przekazywane są w 12 częściach w terminie do ostatniego dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy danej placówki oświatowej. Wskazuje to jednoznacznie, że kwestia przekazywania dotacji została określona ustawą, w związku z tym organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego nie ma podstaw do modyfikacji charakteru normy ustawowej. Rada nie ma możliwości uzależnienia wypłat należnych dotacji, muszą być one realizowane na podstawie udostępnionych przez placówkę oświatową danych o liczbie uczniów wynikających z wniosku o przydzielenie dotacji. Ustawa o systemie oświaty nie determinuje więc przekazania dotacji od spełnienia innych warunków niż wymienione w cytowanej ustawie i w konsekwencji nie przewiduje również możliwości wstrzymania przekazywania dotacji.

Ponadto w § 7 ust. 1 badanej uchwały Rada Gminy Subkowy postanowiła, iż: „Placówka dotowana zobowiązana jest do sporządzania rocznego rozliczenia przekazanej dotacji w terminie do dnia 20 stycznia następnego roku”, a w ust. 2 postanowiła, że „Wzór rozliczenia przyznanej dotacji stanowi załącznik nr 3 do uchwały”. W Załącznik nr 3 Rada Gminy wprowadziła, między innymi, wymóg podania wykazu uczniów uczęszczających do przedszkola w określonym miesiącu zawierający takie dane osobowe jak: imię i nazwisko ucznia, data urodzenia, dokładny adres zamieszkania zarówno w stosunku do uczniów z terenu Gminy Subkowy, jak i niebędących mieszkańcami Gminy.

W wyniku analizy powyższych zapisów uchwały i treści części załącznika nr 3 do powyższej uchwały Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku stwierdziło, że zapisy w nim zawarte są wadliwe i naruszają w sposób istotny przepisy ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty.

W ocenie tutejszego Kolegium wymagania sformułowane w załączniku nr 3 do Uchwały Rady Gminy Subkowy, tj. dotyczące przedkładania przez organ prowadzący niepubliczne przedszkole lub inną formę wychowania przedszkolnego, między innymi, wykazu uczniów zawierającego, datę urodzenia wraz z adresem zamieszkania ucznia wykraczają poza kompetencje rady określone w art. 90 ust. 3g ustawy o systemie oświaty, który stanowi, że organy jednostek samorządu terytorialnego, w związku z przeprowadzaniem kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji przez szkoły i placówki oświatowe mogą przetwarzać dane osobowe uczniów tych szkół i placówek. Zatem ustawowo dopuszczona możliwość przetwarzania danych osobowych uczniów placówek oświatowych dotyczy jedynie sytuacji związanych z przeprowadzaniem kontroli prawidłowości wykorzystania przyznanych dotacji, a nie sytuacji związanych z planowaniem, przyznawaniem oraz rozliczaniem dotacji.

Zapisy zamieszczone w załączniku nr 3 do Uchwały Rady Gminy Subkowy są też zdaniem tutejszego Kolegium niezgodne z art. 1 ustawy o ochronie danych osobowych.

Z art. 1 ustawy o ochronie danych osobowych wynika, że każdy ma prawo do ochrony dotyczących go danych osobowych (ust. 1), a przetwarzanie tych danych może mieć miejsce jedynie w zakresie i trybie określonym ustawą (ust. 2). Przy czym zgodnie z art. 6 ust. 1 w/w ustawy za dane osobowe uważa się wszelkie informacje dotyczące zidentyfikowanej lub możliwej do zidentyfikowania osoby fizycznej. W ustawie o systemie oświaty brak jest jednak upoważnienia gminy do przetwarzania danych osobowych uczniów w innych celach niż przeprowadzenie kontroli prawidłowości wykorzystania dotacji przez szkoły i placówki oświaty.

Podobne stanowisko w kwestii żądania przez gminę danych osobowych zajął Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gdańsku w wyroku sygn. akt. SA/Gd 245/12 z 15 maja 2012 r. Zdaniem Sądu „Żądanie udostępnienia danych osobowych w każdym przypadku powinno opierać się na stosownej podstawie prawnej.” Sąd należy ocenić, iż kwestionowana regulacja w ww. zakresie ustanowiona została bez upoważnienia ustawowego, niezbędnego dla nałożenia tego rodzaju obowiązków.”

Zdaniem Sądu należy także wskazać na „treść art. 90 ust. 3e ustawy o systemie oświaty, zgodnie z którym organy jednostek samorządu terytorialnego, o których mowa w ust. 1a-3b, mogą kontrolować prawidłowość wykorzystania dotacji przyznanych szkołom i placówkom z budżetów tych jednostek oraz art. 90 ust. 3g ustawy o systemie oświaty, wedle którego, organy, o których mowa w ust. 3e w związku z przeprowadzaniem kontroli prawidłowości wykorzystywania dotacji przez szkoły i placówki mogą przetwarzać dane osobowe uczniów tych szkół i placówek. Ustawowo dopuszczona możliwość przetwarzania danych osobowych uczniów tych szkół i placówek dotyczy jedynie sytuacji związanych z przeprowadzaniem kontroli prawidłowości wykorzystywania dotacji przez szkoły i placówki. Nie może więc budzić wątpliwości, że przetwarzanie danych poza prowadzoną kontrolą nie znajduje upoważnienia ustawowego.

Wobec powyższego wyżej kwestionowane postanowienia zawarte w załączniku nr 3 badanej uchwały w sposób istotny wykraczają poza zakres kompetencji Rady Gminy Subkowy określony w art. 90 ust. 4 ustawy o systemie oświaty.

Jednocześnie w wyniku badania przedmiotowej uchwały Kolegium tutejszej Izby stwierdziło również, że obarczona jest ona wadą o charakterze nieistotnego naruszenia prawa.

W § 3 ust. 2 badanej uchwały Rada Gminy Subkowy postanowiła, iż: „Organom prowadzącym niepubliczne inne formy wychowania przedszkolnego, przysługuje dotacja na każdego ucznia objętego tą formą wychowania przedszkolnego w wysokości 40% wydatków bieżących ponoszonych w przedszkolach publicznych prowadzonych przez gminę Subkowy, w przeliczeniu na jednego ucznia”.

W wyniku analizy powyższych uregulowań uchwały Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku stwierdziło, że w § 3 ust. 2 badanej uchwały nie określono wysokości stawki dotacji na niepełnosprawnego ucznia wychowania przedszkolnego prowadzonego w innych formach niż przedszkole, w stosunku do wysokości części oświatowej subwencji ogólnej otrzymywanej przez gminę na jednego niepełnosprawnego ucznia w przedszkolu i oddziale przedszkolnym, o których mowa w art. 90 ust. 2d ustawy o systemie oświaty.

Postanowienia art. 90 ust. 4 powyższej ustawy nakładają na Radę Gminy obowiązek jednoznacznego ustalenia podstawy obliczania dotacji dla niepełnosprawnych uczniów niepublicznych przedszkoli i innych niepublicznych form wychowania przedszkolnego. Natomiast treść § 3 ust. 2 badanej uchwały wskazuje, że Rada Gminy Subkowy ustalając tryb udzielania i rozliczania dotacji, nie ustaliła podstawy obliczania dotacji dla niepełnosprawnych uczniów innych form wychowania przedszkolnego prowadzonych na terenie Gminy Subkowy.

Biorąc powyższe pod uwagę Kolegium Izby postanowiło jak w sentencji.

Jednocześnie Kolegium zwraca uwagę na błędy redakcyjne i pisarskie występujące w treści § 1 ust. 1 pkt 3, § 2 ust. 2 pkt 1 i 2, § 4 ust. 2, § 5 ust. 1 oraz § 11 badanej uchwały.

Na niniejszą uchwałę Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Gdańsku służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gdańsku w terminie 30 dni od dnia jej doręczenia, wnoszona za pośrednictwem tutejszej Izby.

Z-ca Prezesa Regionalnej Izby  
Obrachunkowej w Gdańsku

**Józef Orłowski**