



P. Tomicko  
*[Signature]*

Białystok, 04 maja 2017 r.

**WOJEWODA PODLASKI**  
**15-213 Białystok, ul. Mickiewicza 3**

**NK-II.4131.32.2017.AKR**



### **ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446 z późn. zm.),

#### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr XXIV/241/2017 Rady Miejskiej w Choroszcz z dnia 31 marca 2017 r. w sprawie określenia kryteriów obowiązujących na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego do przedszkola i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę Choroszcz, określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia spełniania kryteriów oraz przyznania liczby punktów każdemu kryterium, w części tj. w zakresie oświadczeń zawartych w załącznikach Nr 1, Nr 2 i Nr 3 do ww. uchwały o treści:

*„Uprowadzona/y o odpowiedzialności karnej z art. 233 § 1 Kodeksu karnego – kto składając zeznanie mające służyć za dowód w postępowaniu sądowym lub w innym postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy, zeznaje nieprawdę lub zataja prawdę, podlega karze pozbawienia wolności od 6 miesięcy do lat 8,” oraz*

*„Niniejsze oświadczenie składam pod rygorem odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań. Jestem świadoma/y odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.”*

#### **UZASADNIENIE**

W dniu 31 marca 2017 r., Rada Miejska w Choroszcz podjęła uchwałę Nr XXIV/241/2017 w sprawie w sprawie określenia kryteriów obowiązujących na drugim etapie postępowania rekrutacyjnego do przedszkola i oddziałów przedszkolnych w szkołach podstawowych prowadzonych przez Gminę Choroszcz, określenia dokumentów niezbędnych do potwierdzenia spełniania kryteriów oraz przyznania liczby punktów każdemu kryterium.

*M. Tomicko  
ur. Mickiewicza*  
*[Signature]*

Przedmiotowa uchwała wpłynęła do organu nadzoru w dniu 4 kwietnia 2017 r. i z urzędu poddana została kontroli legalności.

Analiza przedmiotowej uchwały wykazała, iż część zapisów podjęta została z naruszeniem prawa, w związku z powyższym organ nadzoru w dniu 26 kwietnia 2017 r. wszczął postępowanie nadzorcze. Zgodnie z treścią art. 91 ustawy o samorządzie gminnym uchwała organu gminy sprzeczna z prawem jest nieważna. O nieważności uchwały w całości lub w części orzeka organ nadzoru w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia jej doręczenia.

Zgodnie z § 137 w zw. z § 143 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie zasad techniki prawodawczej (Dz. U. 2016 poz. 283) w uchwale nie powtarza się przepisów ustaw oraz przepisów innych aktów normatywnych.

Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 10 listopada 2009 r. (sygn. akt II OSK 1256/09) wskazał, że naruszenie tego zakazu i wprowadzenie do uchwały przepisów ustawowych powoduje nieważność tych przepisów. Powszechnie obowiązujący porządek prawny narusza w stopniu istotnym nie tylko regulowanie przez gminę raz jeszcze tego co zostało już uregulowane w źródle powszechnie obowiązującego prawa lecz także modyfikowanie przepisu ustawowego przez akt wykonawczy niższego rzędu, co możliwe jest tylko w granicach wyraźnie przewidzianego upoważnienia ustawowego.

Tymczasem Rada Miejska w Choroszczy w załącznikach Nr 1, Nr 2 i Nr 3 do ww. uchwały, stanowiących wzory oświadczeń składanych w toku procedury naboru, zawarła treść art. 233 § 1 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. Kodeks karny (Dz. U. z 2016 r. poz. 1137).

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Kielcach w wyroku z 25 października 2012 r., sygn. akt I SA/Ke 506/12, stwierdził, że: „jeżeli ustawodawca zamierza nadać wymaganym oświadczeniom składanym przez zainteresowane podmioty rygor odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych oświadczeń (zeznań), to rygor ten wprowadza wprost do ustawy i dopiero wówczas, w razie przeniesienia kompetencji do określenia przez organ samorządu wzoru informacji i deklaracji, winien przewidzieć w treści upoważnienia wymóg pouczenia o odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych oświadczeń (zeznań)”.

Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, że żaden z przepisów przywołanych jako podstawa prawna przedmiotowej uchwały, nie zawiera upoważnienia do zamieszczenia we wskazanych wzorach oświadczeń obowiązku składania oświadczenia pod rygorem z art. 233 Kodeksu karnego.

Organy władzy publicznej do których zalicza się organy samorządu terytorialnego, zgodnie z art. 7 Konstytucji RP działają na podstawie i w granicach prawa. Mogą zatem

działać w granicach wyznaczonych przez normy prawne określające ich kompetencje, zadania i tryb postępowania.

Mając na względzie konstytucyjną zasadę praworządności (art. 7 Konstytucji RP), wszelkie arbitralne próby wykorzystania kompetencji należy zakwalifikować jako działania pozbawione legitymacji (por. B. Banaszak, Konstytucja Rzeczypospolitej Polskiej. Komentarz, Warszawa 2009). Z zasady państwa prawnego wynika jasny zakaz domniemania kompetencji organów państwowych czy tworzenia ich za pomocą wykładni, innymi słowy „w państwie prawa nie jest dopuszczalne uzurpowanie sobie przez jakikolwiek organ kompetencji nieprzyznanych mu wyraźnie w normie prawnej (por. B. Banaszak, Proceduralne i materialnoprawne normy konstytucji (w:) J. Trzcіński (red.), Charakter i struktura norm konstytucji, Warszawa 1997, s. 121).” - wyrok WSA w Gdańsku z dnia 7 listopada 2013 r., sygn. akt III Sa/Gd 583/13.

Oceniając powyższe należy stwierdzić, że treść wskazanego w sentencji pouczenia, sformułowana w załącznikach Nr 1, Nr 2 i Nr 3 do przedmiotowej uchwały, uchybiającą przywołanym wyżej normom, należy uznać za naruszającą prawo w stopniu uzasadniającym stwierdzenie nieważności uchwały w części.

Zgodnie z art. 92 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku za pośrednictwem Wojewody w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

Z up. WOJEWODY PODLASKIEGO

Zofia Silwonik  
Dyrektor  
Wydziału Nadzoru i Kontroli

Otrzymuje:  
Rada Miejska w Choroszczy

