

**UCHWAŁA NR XIV/101/2019
RADY POWIATU W BIAŁOGARDZIE**

z dnia 20 grudnia 2019 r.

uchylająca uchwałę Nr XIII/95/2019 Rady Powiatu w Białogardzie z dnia 29 listopada 2019 w sprawie zmiany Uchwały Nr XIV/87/2015 r. Rady Powiatu w Białogardzie z dnia 28 grudnia 2015 r. w sprawie ustalenia zasad korzystania ze stołówki szkolnej Zespołu Szkół Ponadgimnazjalnych im. prof. Jana Radomskiego w Tychowie i wysokości opłaty za wydawane posiłki oraz uchwałę Nr XIV/87/2015 r. Rady Powiatu w Białogardzie z dnia 28 grudnia 2015 r. w sprawie ustalenia zasad korzystania ze stołówki szkolnej Zespołu Szkół Ponadgimnazjalnych im. prof. Jana Radomskiego w Tychowie i wysokości opłaty za wydawane posiłki

Na podstawie art. 12 pkt 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (Dz.U. z 2019 r., poz. 511, poz. 1815) w związku z art. 106 ust. 3 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. Prawo oświatowe (Dz.U. z 2019 r. poz. 1148, poz. 1078, poz. 1680, poz. 2197, poz. 2248), Rada Powiatu w Białogardzie uchwała, co następuje:

§ 1. Uchyla się Uchwałę Nr XIII/95/2019 Rady Powiatu w Białogardzie z dnia 29 listopada 2019 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr XIV/87/2015 r. Rady Powiatu w Białogardzie z dnia 28 grudnia 2015 r. w sprawie ustalenia zasad korzystania ze stołówki szkolnej Zespołu Szkół Ponadgimnazjalnych im. prof. Jana Radomskiego w Tychowie i wysokości opłaty za wydawane posiłki.

§ 2. Traci moc uchwała Nr XIV/87/2015 r. Rady Powiatu w Białogardzie z dnia 28 grudnia 2015 r. w sprawie ustalenia zasad korzystania ze stołówki szkolnej Zespołu Szkół Ponadgimnazjalnych im. prof. Jana Radomskiego w Tychowie i wysokości opłaty za wydawane posiłki.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Zarządowi Powiatu w Białogardzie

§ 4. Uchwała wchodzi w życie po opublikowaniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Zachodniopomorskiego.

PRZEWODNICZĄCY RADY


Henryk Buczyński

Uzasadnienie

Uchwała Rady Powiatu w Białogardzie Nr XIII/95/2019 z dnia 29 listopada 2019 r. w sprawie zmiany uchwały Nr XIV/87/2015 z dnia 28 grudnia 2015 r. w sprawie ustalenia zasad korzystania ze stołówki szkolnej (...) została podjęta w oparciu o art. 106 ust. 3 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. – Prawo oświatowe.

Art. 106 ust. 3 prawa oświatowego stanowi, że warunki korzystania ze stołówki szkolnej, w tym wysokość opłat za posiłki, ustala dyrektor szkoły w porozumieniu z organem prowadzącym szkołę.

Z kolei art. 29 pkt 3 tej ustawy stanowi, że w przypadku szkół i placówek prowadzonych przez jednostki samorządu terytorialnego zadania i kompetencje organu prowadzącego, określone w art. 106 ust. 3 wykonuje odpowiednio: wójt (burmistrz, prezydent miasta), starosta, marszałek województwa.

Z komentarza do tego przepisu (Pilich Mateusz. Art. 106. W: Komentarz do ustawy - Prawo oświatowe, [w:] Prawo oświatowe oraz przepisy wprowadzające. Komentarz. Wolters Kluwer Polska, 2018.) wynika,

Ustalenie warunków korzystania ze stołówki, w tym opłat za posiłki, należy obecnie do zakresu kompetencji dyrektora szkoły, który wykonuje te zadania w porozumieniu z organem prowadzącym szkołę (art. 106 ust. 3). Treść tego przepisu jest odpowiedzią na szereg rozstrzygnięć nadzorczych, w których stwierdzano nieważność uchwał organów stanowiących j.s.t. w zakresie, w jakim delegowały ustalenie szczegółowych zasad odpłatności na dyrektorów szkół (Zob. m.in. rozstrzygnięcia nadzorcze Wojewody Podlaskiego z 4.02.2008 r., NK.II.J.S./0911-33/08, LEX nr 346347; Wojewody Łódzkiego z 5.02.2008 r., ON-I-0911/59/08, LEX nr 361753.). W aktualnym stanie prawnym organy stanowiące j.s.t. nie mają zatem żadnej kompetencji do stanowienia opłat – bądź też podstaw ich ustalania – w drodze uchwał (por. Wyrok NSA z 7.07.2009 r., I OSK 1450/08, OSS 2010/1, poz. 51.)

*Wykonywanie wspomnianej wyżej kompetencji dyrektora „w porozumieniu” z organem prowadzącym oznacza, że zachodzi konieczność uzgadniania z tymże organem podejmowanych decyzji, choć nie może to polegać na faktycznym pozbawieniu dyrektora kompetencji decyzyjnych; dyrektor przedstawia organowi prowadzącemu stosowne propozycje, natomiast jego decyzja nie może zostać zastąpiona własną decyzją organu. Ustalenie stawek następuje w drodze **wewnętrznego zarządzenia** dyrektora szkoły, zaś porozumienie z organem prowadzącym oznacza potrzebę zakomunikowania temu organowi projektu zarządzenia i późniejszego uwzględnienia przez dyrektora uwag organu odnoszących się do uwarunkowań ekonomicznych (zwłaszcza możliwości budżetowych) oraz celów lokalnej polityki oświatowej (Por. wyrok WSA we Wrocławiu z 16.12.2009 r.), jednak przy poszanowaniu pełnej autonomii organu szkolnego. Zadania i kompetencje organu prowadzącego określone w art. 106 wykonuje w imieniu j.s.t. prowadzącej szkołę publiczną **wójt (burmistrz, prezydent miasta), starosta powiatu bądź marszałek województwa** (art. 29 ust. 1 pkt 3).*

Powyższe oznacza, że o zorganizowaniu w szkole stołówki decyduje samodzielnie dyrektor szkoły. Natomiast warunki korzystania ze stołówki szkolnej, w tym m.in. wysokość opłat za posiłki, dyrektor szkoły ustala już w porozumieniu z wójtem (burmistrzem, prezydentem miasta).

W tym celu niezbędne jest zatem powołanie przez dyrektora szkoły odpowiedniego dokumentu (np. stosowne zapisy w statucie szkoły lub powołanie regulaminu korzystania ze stołówki szkolnej) i uzyskanie co do jego zapisów porozumienia z organem prowadzącym. Warunki korzystania ze stołówki określone są przez dyrektora szkoły zazwyczaj w zarządzeniu, zaś regulamin stołówki stanowi załącznik do ww. zarządzenia.

Jednocześnie przepis nie przewiduje szczególnej formy, w jakiej dojść ma do porozumienia pomiędzy dyrektorem a organem prowadzącym (w tym wypadku starostą). Ustawa nie przewiduje, aby miało to odbyć się w formie zarządzenia. Przyjąć zatem należy, iż powinno to się odbyć w dowolnej formie, tak aby było **jednoznacznie zakomunikowane**, iż doszło do porozumienia odnośnie zaproponowanych warunków.

Należy zatem uchylić uchwałę Rady Powiatu Białogardzkiego Nr XIII/95/2019 z dnia 29 listopada 2019 r., albowiem dotyczy ona kwestii, która leży w kompetencji dyrektora szkoły oraz starosty.

W tym miejscu wskazać należy, że przepis art. 106 ustawy Prawo oświatowe jest odpowiednikiem uchylonego już art. 67a, który stanowił do dnia 1 września 2017 r., że:

*3. Warunki korzystania ze stołówki szkolnej, w tym wysokość opłat za posiłki, ustala **dyrektor szkoły***

w porozumieniu z organem prowadzącym szkołę.

Przepis ten obowiązywał już w roku 2015. A zatem już na etapie uchwalenia uchwały Nr XIV/87/2015 nastąpiło naruszenie w/w przepisu, ponieważ rada powiatu dokonała czynności, która leży w kompetencji dyrektora szkoły, który powinien dokonać uzgodnienia tego ze starostą (patrz art. 5c pkt 3 ustawy w tamtym brzmieniu).

Uchylić należy zatem również uchwałę Nr XIV/87/2015 z przyczyn wskazanych powyżej.

Podkreślenia wymaga, że przepisowi nadano w/w brzmienie w dniu 23 sierpnia 2008 r.

Przed w/w datą kwestia ta była uregulowana w art. 67a ust. 2, który brzmiał:

2. Korzystanie z posiłków w stołówce szkolnej jest odpłatne. Zasady korzystania ze stołówki, w tym wysokość opłat, ustala organ prowadzący szkołę.

