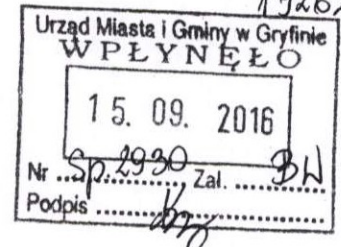




**WOJEWODA
ZACHODNIOPOMORSKI**



Szczecin, dnia 12 września 2016 r.

P-1.4131.211.2016.AB

2016. 001. 12. 2016

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)

stwierdzam nieważność

§12 ust. 2 Załącznika do uchwały Nr XXVI/233/16 Rady Miejskiej w Gryfinie z dnia 25 sierpnia 2016 r. w sprawie utworzenia i nadania statutu Żłobkowi Miejskiemu w Gryfinie.

Uzasadnienie

W dniu 25 sierpnia 2016 r. Rada Miejska w Gryfinie podjęła uchwałę Nr XXVI/233/16 w sprawie utworzenia i nadania statutu Żłobkowi Miejskiemu w Gryfinie. Do Zachodniopomorskiego Urzędu Wojewódzkiego w Szczecinie wpłynęła ona w dniu 31 sierpnia 2016 r.

Materialnoprawną podstawę podjęcia ww. uchwały stanowi m.in. art. 11 ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3¹, zgodnie z którym *podmiot, który utworzył żłobek lub klub dziecięcy, ustala statut żłobka lub klubu dziecięcego, określając w szczególności:*

- 1) nazwę i miejsce jego prowadzenia;
- 2) cele i zadania oraz sposób ich realizacji, z uwzględnieniem wspomagania indywidualnego rozwoju dziecka oraz wspomagania rodziny w wychowaniu dziecka, a w przypadku dzieci niepełnosprawnych - ze szczególnym uwzględnieniem rodzaju niepełnosprawności;
- 3) warunki przyjmowania dzieci;
- 4) zasady ustalania opłat za pobyt i wyżywienie w przypadku nieobecności dziecka w żłobku lub klubie dziecięcym.

Nie budzi zatem wątpliwości, wobec brzmienia cyt. regulacji, uprawnienie Rady Miejskiej w Gryfinie do podjęcia uchwały w przedmiocie utworzenia żłobka oraz nadania mu statutu. Okoliczność tę potwierdzają również przepisy ustawy o samorządzie gminnym (art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. f) oraz ustawy o finansach publicznych² (art. 12 ust. 1 pkt 2). Co ważne, statut żłobka, poza wymienionymi wyżej zagadnieniami, może regulować także

¹ Ustawa z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 (Dz. U. z 2016 r., poz. 157).

² Ustawa z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885 z późn. zm.).



inne kwestie, jego postanowienia nie mogą być jednak sprzeczne zarówno z ustawą o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, jak też innymi aktami wyższego rzędu. Tak sformułowanego wymogu nie spełnia we wskazanej na wstępie części uchwała Nr XXVI/233/16 ze względów omówionych poniżej.

W rozdziale IV Załącznika do badanego aktu Rada Miejska w Gryfinie określiła warunki przyjmowania dzieci do tworzonego żłobka, wskazując w §12 ust. 1, że podstawą przyjęcia dziecka do żłobka jest wniosek i wymieniając, jakie dane powinien on zawierać. Przepis ten jest tożsamy z treścią art. 3a ust. 1 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, który określa zakres informacji składanych przez rodzica ubiegającego się o objęcie jego dziecka opieką w żłobku. Wnosić stąd należy, że rada gminy nie może żądać od rodzica żadnych dodatkowych oświadczeń ani dokumentów, poza tymi, które wymienia ustawodawca, ponieważ w powołanej ustawie brak jest upoważnienia do tego rodzaju działania. Tymczasem, Rada w **§12 ust. 2** postanowiła, że *wraz z wnioskiem rodzice składają oświadczenie o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych, o których mowa w ust. 2, w celach związanych z rekrutacją dziecka do żłobka.*

W tym miejscu przypomnieć należy, że ustawa o ochronie danych osobowych³ wymienia w art. 23 ust. 1 przypadki, w których dopuszczalne jest przetwarzanie danych osobowych, a mianowicie wtedy, gdy:

- 1) *osoba, której dane dotyczą, wyrazi na to zgodę, chyba że chodzi o usunięcie dotyczących jej danych;*
- 2) *jest to niezbędne dla zrealizowania uprawnienia lub spełnienia obowiązku wynikającego z przepisu prawa;*
- 3) *jest to konieczne do realizacji umowy, gdy osoba, której dane dotyczą, jest jej stroną lub gdy jest to niezbędne do podjęcia działań przed zawarciem umowy na żądanie osoby, której dane dotyczą;*
- 4) *jest niezbędne do wykonania określonych prawem zadań realizowanych dla dobra publicznego;*
- 5) *jest to niezbędne dla wypełnienia prawnie usprawiedliwionych celów realizowanych przez administratorów danych albo odbiorców danych, a przetwarzanie nie narusza praw i wolności osoby, której dane dotyczą.*

Każda z powyższych przesłanek uprawniających do przetwarzania danych ma autonomiczny charakter. Jak podkreśla się w doktrynie *nie jest pożądane domaganie się wyrażenia zgody od osoby, której dane dotyczą (w kontakcie bezpośrednim lub na formularzu), gdy na przetwarzanie danych zezwalają przepisy prawa (przetwarzanie jest wówczas niezbędne do zrealizowania uprawnienia lub spełnienia obowiązku wynikającego z przepisu prawa). Wprowadza to bowiem zainteresowanego w błąd, sugerując mu istnienie odmiennego od rzeczywistego stanu prawnego, i może być źródłem sytuacji konfliktowych, gdy odmówi on swojego zezwolenia*⁴. W omawianym przypadku, możliwość przetwarzania danych osobowych przedkładanych we wniosku o przyjęcie dziecka do żłobka wynika wprost

³ Ustawa z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (Dz. U. z 2016 r., poz. 922).

⁴ Tak Janusz Barta, Paweł Fajgielski i Ryszard Markiewicz w komentarzu do art. 23 ustawy o ochronie danych osobowych, źródło LEX.

z art. 3a ust. 2 ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, który stanowi, że *podmiot prowadzący żłobek lub klub dziecięcy oraz podmiot zatrudniający dziennego opiekuna mogą przetwarzać dane, o których mowa w ust. 1, wyłącznie w związku z rekrutacją oraz w zakresie i w celu zapewnienia dziecku prawidłowej opieki*. Tym samym, żądanie złożenia oświadczenia o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych przez rodzica dziecka przyjmowanego do żłobka - w świetle cyt. unormowania – nie znajduje żadnego prawnego uzasadnienia i w istotny sposób narusza art. 23 ust. 1 ustawy o ochronie danych osobowych. Na marginesie już tylko zasygnalizować trzeba, że wobec zastrzeżenia poczynionego w §12 Załącznika do uchwały Nr XXVI/233/16, że *wniosek będzie rozpatrywany, jeżeli jest kompletny*, mogłoby dojść do sytuacji, w której niedołączenie oświadczenia o wyrażeniu zgody na przetwarzanie danych osobowych rodziłoby negatywne konsekwencje dla rodzica, w szczególności polegające na nierozpatrzeniu wniosku z powodu jego niekompletności.

Mając na względzie powyższe, stwierdzenie nieważności §12 ust. 2 Załącznika do uchwały Nr XXVI/233/16 Rady Miejskiej w Gryfinie z dnia 25 sierpnia 2016 r. w sprawie utworzenia i nadania statutu Żłobkowi Miejskiemu w Gryfinie, jest konieczne i w pełni uzasadnione.

Rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie. Skargę wnosi się do Sądu za pośrednictwem Wojewody Zachodniopomorskiego w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.



wz. WOJEWODY ZACHODNIOPOMORSKIEGO

Subocz
Marek Subocz
WICEWOJEWODA

Otrzymują:

1. Rada Miejska w Gryfinie,
2. a/a.