

BR-01/d



31-004 Kraków, pl. Wszystkich Świętych 3-4, +48 12 616 14 48, +48 12 616 14 47, e-mail: pr.umk@um.krakow.pl

Kraków, dnia 20 maja 2019 r.

Znak nadawcy: PR-02.074.245/2019

Znak odbiorcy: BR.01.006.387.2019

KANCELARIA RADY MIASTA  
KRAKÓWA  
SEKRETARIAT

wpłynęło  
dnia: 2019 -05- 20

Nr ..... 274

Podpis: .....

OPINIA PRAWNA

do projektu uchwały w sprawie zmiany statutów żłobków samorządowych Gminy Miejskiej Kraków  
- projekt grupy radnych -  
druk nr 387

1. Projekt uchwały opiniuję z następującymi uwagami:

1)

Projekt uchwały dotyczy w istocie rzeczy zmiany uchwały Nr LXXXII/2048/17 Rady Miasta Krakowa z dnia 17 września 2017 r. w sprawie ustalenia statutów żłobkom samorządowym Gminy Miejskiej Kraków. W związku z powyższym należy dokonać stosownych zmian zarówno w tytule projektu uchwały, jak i treści § 1.

Tytuł projektu uchwały winien otrzymać brzmienie: „ w sprawie zmiany uchwały Nr LXXXII/2048/17 Rady Miasta Krakowa z dnia 13 września 2017 r. w sprawie ustalenia statutów żłobkom samorządowym Gminy Miejskiej Kraków”.

Uchwała Nr LXXXII/2048/17 Rady Miasta Krakowa z dnia 13 września 2017 r. w sprawie ustalenia statutów żłobkom samorządowym Gminy Miejskiej Kraków jest aktem prawa miejscowego i weszła w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Małopolskiego.

Publikacji wymaga także uchwała w sprawie zmiany przedmiotowej uchwały.

Wobec powyższego § 3 projektu uchwały winien otrzymać następujące brzmienie:

„Uchwała wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Małopolskiego”.

2) W podstawie prawnej uchwały należy wpisać aktualny publikator ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3:

„(t. j. Dz. U. z 2019 poz. 409)”.

3)

Należy podnieść, iż w rozstrzygnięciach organów nadzoru oraz orzecznictwie podkreśla się, iż obowiązek szczepień nie daje podstaw gminie do różnicowania dostępu do publicznych placówek. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach w sprawie o sygn. akt IV SA/GI 749/15 orzekł, iż wprowadzenie warunku przyjęcia dziecka do żłobka polegającego na przedłożeniu zaświadczenia, że dziecko poddane zostało obowiązkowym szczepieniom ochronnym lub zostało z tego obowiązku

zwolnione z przyczyn zdrowotnych ma w istocie na celu wyegzekwowanie obowiązku poddania dzieci szczepieniom, a więc obowiązku wynikającego z ustawy o zapobieganiu chorob zakaźnych. Zgodnie z art. 17 ust. 8 pkt 1 ustawy z dnia 5 grudnia 2008 r. o zapobieganiu oraz zwalczaniu zakażeń i chorób zakaźnych u ludzi wpisów potwierdzających wykonanie szczepienia ochronnego dokonuje się w dokumentacji medycznej osoby szczepionej. Brak jest przepisu szczególnego, w tym w ustawie z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, który zezwalałby na przetwarzanie takich danych. Żądanie wskazanych w projekcie uchwały danych dotyczących szczepień wykracza poza potrzeby wynikające z celu ich zbierania i przetwarzania określonego w ustawie o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3.

W ocenie organów nadzoru i orzecznictwie podkreśla się, iż rada gminy nie może zawierać w statucie żłobka - który jest aktem prawa miejscowego - dowolnych, arbitralnych zapisów, gdyż jest zobowiązana do działania na podstawie i w granicach prawa, co wynika z zasady legalizmu określonej w art. 7 i art. 94 Konstytucji RP. Organy publiczne nie mogą podejmować takich działań, które nie mają upoważnienia ustawowego bądź nie mieszczą się w zakresie takiego upoważnienia. Nie można przyjąć, aby żądanie przedstawienia danych o poddaniu dziecka obowiązkowym szczepieniom ochronnym w czasie trwania rekrutacji i stanowienie o takim obowiązku w akcie prawa miejscowego zostało określone na podstawie i w granicach prawa. Zakaz przetwarzania danych wrażliwych, a za takie należy uznać dane o odbytych obowiązkowych szczepieniach dziecka, jest wyrazem zasady ochrony prywatności wynikającej z art. 51 Konstytucji. Ponadto zgodnie z art. 23 ust. 2 ustawy z dnia 6 listopada 2008 r. o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta, dane zawarte w dokumentacji medycznej podlegają ochronie określonej zarówno w tej ustawie jak również w przepisach odrębnych. Zatem wszelkie dane zawarte w dokumentacji medycznej mogą być udostępniane tylko w przypadkach określonych w ustawach. W myśl art. 3a ust. 2 ustawy dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, podmiot prowadzący żłobek lub klub dziecięcy oraz podmiot zatrudniający dziennego opiekuna mogą przetwarzać dane, o których mowa w ust. 1 przywołanego artykułu (w tym o stanie zdrowia) wyłącznie w związku z rekrutacją oraz w zakresie i w celu zapewnienia dziecku prawidłowej opieki. W ocenie Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach "dane o stanie zdrowia" dotyczą więc samego stanu zdrowia dziecka, a nie informacji o udzielonych dziecku świadczeniach zdrowotnych, do jakich zaliczyć należy szczepienia ochronne. Dane o szczepieniach ochronnych nie mieszczą się w zakresie danych o stanie zdrowia dziecka, o jakich mowa w art. 3a ust. 1 pkt 6 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, a tym samym nie są objęte zakresem obowiązków wynikających z tego uregulowania, tj. obowiązku ich udostępniania.

W przepisie art. 3a ustawy o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3 ustawodawca wymienił dane wymagane przy rekrutacji, jakie rodzic ubiegający się o objęcie dziecka opieką w żłobku lub klubie dziecięcym albo przez dziennego opiekuna zobowiązany jest podać. Zatem w ramach warunków przyjmowania dzieci do żłobka, które zgodnie z art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 4 lutego 2011 r. o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, w statucie ustala rada gminy, nie można stawiać innych wymogów poszerzających obowiązki rodzica określone w art. 3a. Wprowadzenie warunku przyjęcia dziecka do żłobka polegającego na przedłożeniu zaświadczenia, że dziecko poddane zostało obowiązkowym szczepieniom ochronnym lub zostało z tego obowiązku zwolnione z przyczyn zdrowotnych ma w

istocie na celu wyegzekwowanie obowiązku poddania dzieci szczepieniom, a więc obowiązku wynikającego z ustawy ustawie o zapobieganiu i zwalczaniu zakażeń i chorób zakaźnych u ludzi. Natomiast ustawa o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3, nie może być w tym celu wykorzystywana, gdyż - jak już wskazano - ustawa ta służy innym celom. Zatem żądanie wskazanych w uchwale danych wykracza poza potrzeby wynikające z celu ich zbierania i przetwarzania określonego w ustawie o opiece nad dziećmi w wieku do lat 3

2. Tryb podjęcia uchwały – jedno czytanie (§ 34 ust. 1 Statutu Miasta Krakowa – tekst jednolity: Dziennik Urzędowy Województwa Małopolskiego z 2014 r. poz. 6525).
3. Zgodnie z § 30 ust. 4 pkt 4 Statutu Miasta Krakowa do przedmiotowego projektu uchwały Rady Miasta Krakowa zasadnym jest uzyskanie opinii właściwej komisji RMK oraz Prezydenta Miasta Krakowa.
4. Wymagana większość głosów - zwykła; głosowanie jawne.

**RADCA PRAWNY**  
*Urszula Theodorikas*  
Kr-133-t

Otrzymują:

1. *Pani Beata Kowalówka - Dyrektor Kancelarii Rady Miasta Krakowa*
2. *a/a*

