



WOJEWODA MAZOWIECKI  
LEX.R.4131.51.2011.BM

Warszawa, dnia 30 listopada 2011 r.

*Zarząd Powiatu  
w Lipsku  
ul. Rynek 1  
27 – 300 Lipsko*

#### **Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Działając na podstawie art. 76 ust.1 i art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t.j. Dz.U. z 2001 roku Nr 142 poz. 1592; Dz.U. z 2002 roku Nr 23 poz. 220; Dz.U. z 2002 roku Nr 62 poz. 558; Dz.U. z 2002 Nr 113 poz. 984; Dz.U. 2002 roku Nr 200 poz. 1688; Dz.U. z 2002 roku Nr 214 poz. 1806; Dz.U. z 2003 roku Nr 162 poz. 1568; Dz.U. z 2002 Nr 153 poz. 1271; Dz.U. z 2004 roku Nr 102 poz. 1055; Dz.U. z 2007 roku Nr 173 poz. 1218 z 2008 r. Nr 180, poz. 1111, z 2009 r. Nr 92, poz. 753, Nr 157, poz. 1241, poz. 1458, poz. 753, z 2010 r. Nr 28, poz. 142, Nr 28, poz. 146, Nr 40, poz. 230, Nr 106, poz. 675 oraz z 2011 r. Nr 21, poz. 113)

**stwierdzam nieważność**

uchwały nr XXVI/41/2011 Zarządu Powiatu w Lipsku z dnia 31 sierpnia 2011 roku w sprawie powołania na stanowisko dyrektora Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą.

## Uzasadnienie

Zarząd Powiatu w Lipsku w dniu 31 sierpnia 2011 roku podjął uchwałę nr XXVI/41/2011 w sprawie powołania na stanowisko dyrektora Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą.

Pismem z dnia 28 września 2011 roku znak DRA.544.95.2011.GS Mazowiecki Kurator Oświaty poinformował Wojewodę Mazowieckiego, w trybie art. 34 ust 5 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty, o powzięciu w/wym. uchwały przez Zarząd Powiatu w Lipsku oraz wskazał, iż w jego ocenie wydane zarządzenie narusza obowiązujące prawo. Do pisma dołączono również kopię, potwierdzoną za zgodność, opinii Mazowieckiego Kuratora Oświaty w przedmiocie powierzenia stanowiska Dyrektora Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą Pani Barbarze Wieczorek – Szmajdzie. Powyższa opinia jest opinią negatywną, z której wynika, iż Pani Barbara Wieczorek – Szmajda nie została wyłoniona w drodze konkursu na stanowisko dyrektora, co narusza art. 36 a ust 2 ustawy o systemie oświaty.

Organ nadzoru pismem z dnia 14 października 2011 roku znak LEX-R.40.95.2011.BM zwrócił się do Starosty Powiatu Lipskiego o przesłanie zarządzenia Rady Powiatu nr XXVI/41/2011 w sprawie powołania na stanowisko dyrektora Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą wraz ze szczegółowym uzasadnieniem do uchwały oraz protokołem z posiedzenia Zarządu Powiatu. W odpowiedzi Starosta Lipski przesłał pismo z dnia 26 października 2011 roku, otrzymane w dniu 3 listopada 2011 roku, znak EKST.070.1A.2011, do którego załączył:

1. potwierdzoną za zgodność przez Sekretarza Powiatu Panią Małgorzatę Górz kopię uchwały Zarząd Powiatu w Lipsku w dniu 31 sierpnia 2011 roku podjęła uchwałę nr XXVI/41/2011 wraz ze szczegółowym uzasadnieniem,
2. protokół z posiedzenia Zarządu Powiatu, na którym uchwalono powyższą uchwałę.

Z treści przesłanej uchwały, wynika, iż jako podstawy prawne podjętej uchwały wskazano: art. 36 ust 2 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty, art. 36 ust 2 pkt 5 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 roku o samorządzie powiatowym oraz opinię Mazowieckiego Kuratora Oświaty z dnia 29 sierpnia 2011 roku. W art. 36 ust 1 ustawy z dnia 7 września 1991 roku o systemie oświaty ustawodawca wskazał, iż szkołą lub placówką

kieruje nauczyciel mianowany lub dyplomowany, któremu powierzono stanowisko dyrektora. Zaś ust 2, stanowi, iż szkołą lub placówką może również kierować osoba niebędąca nauczycielem powołana na stanowisko dyrektora przez organ prowadzący, po zasięgnięciu opinii organu sprawującego nadzór pedagogiczny.

Ponieważ uchwała Zarządu Powiatu w Lipsku z dnia 31 sierpnia 2011 roku nr XXVI/41/2011 dotyczy powołania na stanowisko dyrektora placówki oświatowej - Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą Pani Barbary Wieczorek – Szmajda, niezbędnym jest analiza przepisu art. 36 a ustawy o systemie oświaty. Zgodnie z treścią ust 1, stanowisko dyrektora szkoły lub placówki powierza organ prowadzący szkołę lub placówkę. W dalszym ustępie, wskazano, iż kandydata na stanowisko dyrektora szkoły lub placówki wyłania się w drodze konkursu. Kandydatowi nie można odmówić powierzenia stanowiska dyrektora. W treści ust. 3 wskazano, iż wymogu przeprowadzania konkursu na stanowisko dyrektora nie stosuje się do szkół i placówek publicznych prowadzonych przez osoby fizyczne lub osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego. Ustawodawca w ust 4 wskazał jedyny przypadek, w którym organ prowadzący może powierzyć stanowisko dyrektora osobie wskazanej przez siebie, po zasięgnięciu opinii rady szkoły lub placówki i rady pedagogicznej. Do czasu powierzenia stanowiska dyrektora zgodnie z ust. 2 lub 4 organ prowadzący może powierzyć pełnienie obowiązków dyrektora szkoły wicedyrektorowi, a w szkołach, w których nie ma wicedyrektora, nauczycielowi tej szkoły, jednak nie dłużej niż na okres 10 miesięcy, o czym stanowi treść ust. 5 art. 36 a ustawy o systemie oświaty.

W szkołach i placówkach publicznych powierzenie stanowiska w drodze konkursu jest z zasady obligatoryjne. Organ prowadzący nie może zatem ani odstąpić od zorganizowania i przeprowadzenia konkursu - z wyjątkami, o których mowa w art. 36a ust. 4 ustawy o systemie oświaty, nie może także odmówić powierzenia stanowiska wyłonionemu kandydatowi, chyba że w terminie otrzyma umotywowane zastrzeżenia ze strony organu sprawującego nadzór pedagogiczny. Wyłączenie wymagania przeprowadzenia konkursu dotyczy jedynie szkół i placówek publicznych prowadzonych przez osoby fizyczne lub osoby prawne niebędące jednostkami samorządu terytorialnego. Drugi przypadek wyłączenia reguły dotyczącej konieczności przeprowadzenia konkursu stanowi ust. 4 art. 36 a ustawy z dnia 7 września 1991 roku, który jest wyjątkiem od zasady wyłożonej w ust. 3 zdanie pierwsze. W związku z tym, należy go interpretować ściśle, nie dopuszczając żadnej analogii i rozciągania go na

sytuacje podobne. Organowi prowadzącemu wolno odstąpić od powierzenia stanowiska w drodze konkursu wyłącznie w dwóch sytuacjach:

1. kiedy do konkursu nie zgłosi się żaden kandydat (a zatem kiedy nie złożono w przewidzianym terminie żadnej oferty) bądź wówczas,
2. gdy w wyniku konkursu nie wyłoniono kandydata (tj. kiedy w konkursie nie wyłoniono żadnego kandydata).

Organ prowadzący przed powierzeniem stanowiska w opisywanym trybie ma obowiązek zasięgnąć opinii zarówno rady szkoły lub placówki, jak i rady pedagogicznej. Jeżeli rada szkoły lub placówki nie została utworzona, zasięga się jedynie opinii rady pedagogicznej. Opinie wymienionych organów szkoły lub placówki nie wiążą organu prowadzącego. Odpowiednie zastosowanie ust. 2 oznacza, że zaopiniowaną kandydaturę organ prowadzący przedstawia organowi sprawującemu nadzór pedagogiczny, który może zgłosić umotywowane zastrzeżenia.

Z dokumentacji zebranej w przedmiotowej sprawie przez organ nadzoru nie wynika, aby organ prowadzący w ogóle przystąpił do procedury przeprowadzenia konkursu na stanowisko dyrektora Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą, a zatem doszło do naruszenia reguły wyłonienia dyrektora placówki w drodze konkursu – art. 36 a ust 2 ustawy o systemie oświaty. Nadto, z materiału dowodowego nie wynika, aby organ prowadzący, tj. Starosta Lipski, był uprawniony do zastosowania, jednego z dwóch wyjątków zastosowanych przez ustawodawcę, pozwalających od odstąpienia od konieczności wyłonienia dyrektora placówki w drodze konkursu – art. 36 a ust 4 ustawy o systemie oświaty.

Odnosząc się do przedstawionego przez Zarząd Powiatu uzasadnienia do podjętej uchwały wskazać należy, iż po pierwsze w podstawach prawnych podjętej uchwały powołano się na art. 36 ust 2 ustawy o systemie oświaty, art. 36 ust 2 pkt 5 ustawy o samorządzie powiatowym oraz opinię Mazowieckiego Kuratora Oświaty z dnia 29 sierpnia 2011 roku. Nie wskazano zatem, wbrew twierdzeniom zawartym w uzasadnieniu, art. 22 ust 1 ustawy o pracownikach samorządowych, a zatem podstawy prawnej zezwalającej na zatrudnienie pracownika poprzez przeniesienie. Przede wszystkim jednak, w ocenie organu nadzoru ustawa o pracownikach samorządowych reguluje ogólne zasady zatrudnienia pracowników, zaś ustawa o systemie oświaty w zakresie powoływania dyrektorów placówek publicznych jest ustawą szczególną, kompleksowo regulującą kwestie dotyczące funkcjonowania

placówek oświatowych, zatem zastosowanie reguł zatrudnienia wynikających z pierwszej z powołanych ustaw, w przypadku powoływania dyrektora placówki publicznej, jest wyłączone przez przepisy szczególne ustawy o systemie oświaty. Ponadto, jedynie na marginesie organ nadzoru zauważa, iż Rada Powiatu przy podejmowaniu przedmiotowej uchwały co prawda wskazuje, iż ustawa o systemie oświaty nie ma zastosowania w tym konkretnym przypadku, gdyż do zatrudnienia Pani Barbary Wieczorek – Szmajda doszło na podstawie ustawy o pracownikach samorządowych, jednak powołuje w/wym. osobę na okres 5 lat – tj. okres przewidywany przez ustawę o systemie oświaty, wskazując przy tym, iż osoba nie będąca nauczycielem może pełnić funkcję dyrektora placówki. Oceniając takie zachowanie organu stanowiącego, wskazać należy, iż podjęte działania zmierzały do obejścia prawa, tj. do wyłonienia dyrektora placówki z pominięciem konkursu. Podjęta próba uzasadnienia takiego zachowania nie znajduje żadnych podstaw prawnych.

Wobec powyższego stwierdzić należy, iż Zarząd Powiatu w Lipsku w dniu 31 sierpnia 2011 roku podejmując uchwałę nr XXVI/41/2011 w sprawie powołania na stanowisko dyrektora Młodzieżowego Ośrodka Socjoterapii w Solcu nad Wisłą w sposób istotny naruszył powszechnie obowiązujące prawo, dlatego też należało orzec jak na wstępie.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Zarządowi przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty doręczenia wnoszona za moim pośrednictwem.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie uchwały z mocy prawa, w zakresie objętym stwierdzeniem, z dniem jego doręczenia.

WOJEWODA MAZOWIECKI

Jacek Kozłowski