



WOJEWODA MAZOWIECKI

Warszawa, dnia 10 maja 2013r.

LEX-O.4131.9.2013.GSS

**Burmistrz
Miasta i Gminy Chorzele
ul. Ogrodowa 7
06-330 Chorzele**

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 oraz art. 92 ustawy z dnia 8 marca 1990r. *o samorządzie gminnym* (Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591, z 2002r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271, Nr 214, poz. 1806, z 2003r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568, z 2004r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203, z 2005r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337, z 2007r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974. Nr 173, poz. 1218, z 2008r. Nr 180, poz. 1111 i Nr 223, poz. 1458, z 2009r. Nr 52, poz. 420, Nr 157, poz. 1241, z 2010r. Nr 28, poz. 142, Nr 28, poz. 146, Nr 40, poz. 230, Nr 106, poz. 675 oraz z 2011r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777, Nr 149, poz. 887, Nr 217, poz. 1281, z 2012 r. poz. 567 oraz z 2013 r. poz. 153)

stwierdzam nieważność

- zarządzenia Burmistrza Miasta i Gminy Chorzele Nr 11/2013 z dnia 31 stycznia 2013r. *w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia kandydata na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół w Zarębach*
- zarządzenia Burmistrza Miasta i Gminy Chorzele Nr 32/2013 z dnia 14 marca 2013r. *w sprawie powierzenia stanowiska dyrektora*

Uzasadnienie

W dniu 31 stycznia 2013r. Burmistrz Miasta i Gminy Chorzele wydał zarządzenie Nr 11/2013 *w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia kandydata na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół w Zarębach*.

Zarządzenie Nr 11/2013 zostało doręczone Wojewodzie Mazowieckiemu jako organowi nadzoru w dniu 12 kwietnia 2013 r.,

Jako podstawy prawne zarządzenia Nr 11/2013 Burmistrz Miasta i Gminy Chorzele wskazał art. 30 ust.1 i 2 pkt 5 ustawy *o samorządzie gminnym* (Dz. U.2001r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.), art. 5c pkt 2 i art. 36a ust. 6 ustawy z dnia 7 września 1991r. *o systemie oświaty* (Dz. U. z 2004r. Nr 256, poz. 2572 ze zm.) oraz § 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 8 kwietnia 2010r. *w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej* (Dz. U. Nr 60, poz. 373 ze zm.).

Następnie w dniu 14 marca 2013r. Burmistrz Miasta i Gminy Chorzele wydał zarządzenie Nr 32/2013 *w sprawie powierzenia stanowiska dyrektora*. Zarządzenie to zostało doręczone Wojewodzie Mazowieckiemu jako organowi nadzoru w dniu 12 kwietnia 2013 r.,

Jako podstawy prawne zarządzenia Nr 32/2013 Burmistrz Miasta i Gminy Chorzele wskazał art. 30 ust. 2 pkt 5 ustawy *o samorządzie gminnym* oraz art. 5c pkt 2 i art. 36a ust. 4 i 13 ustawy z dnia 7 września 1991r. *o systemie oświaty*.

Wojewoda po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego zawiadomił Burmistrza Miasta i Gminy Chorzele o wszczęciu postępowania nadzorczego w stosunku do zarządzenia Nr 11/2013 w dniu 30 kwietnia 2013r. oraz w stosunku do zarządzenie Nr 32/2013 w dniu 6 maja 2013r. z powodu naruszenia prawa przez wskazane wyżej zarządzenia w sposób istotny z powodów opisanych poniżej.

Zarządzeniem Nr 11/2013 Burmistrz Miasta i Gminy Chorzele powołał komisję konkursową mającą wyłonić kandydata na dyrektora Zespołu Szkół w Zaręczach. Zgodnie z art. 36a ustawy *o systemie oświaty* stanowisko dyrektora szkoły lub placówki powierza organ prowadzący szkołę lub placówkę (ust. 1 zd. pierwsze ustawy). Kandydata na stanowisko dyrektora szkoły lub placówki wyłania się w drodze konkursu (ust. 2). W celu przeprowadzenia konkursu organ prowadzący szkołę lub placówkę powołuje komisję konkursową w składzie: 1) trzech przedstawicieli organu prowadzącego szkołę lub placówkę; 2) dwóch przedstawicieli organu sprawującego nadzór pedagogiczny; 3) po jednym przedstawicielu: a) rady pedagogicznej, b) rady rodziców, c) zakładowych organizacji związkowych, przy czym przedstawiciel związku zawodowego nie może być zatrudniony w szkole lub w placówce, której konkurs dotyczy - z zastrzeżeniem ust. 7 (ust. 6). Według art. 5c pkt 2 ustawy *o systemie oświaty* powierzenie stanowiska dyrektora szkoły publicznej oraz powołanie komisji konkursowej mającej na celu wyłonienie kandydata na dyrektora należą do kompetencji wójta (burmistrza, prezydenta miasta).

Ustawodawca w art. 36a ust. 12 ustawy *o systemie oświaty* przyznał ministrowi właściwemu do spraw oświaty i wychowania kompetencję do określenia, w drodze rozporządzenia, regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora szkoły lub placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej, uwzględniając w szczególności sposób ogłaszania konkursu oraz sposób nadzorowania prawidłowości postępowania konkursowego przez organ prowadzący szkołę lub placówkę.

Minister Edukacji Narodowej, realizując powyższą kompetencję, wydał 8 kwietnia 2010r. rozporządzenie w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej.

W § 2 tego rozporządzenia postanowiono: "Organ prowadzący publiczne przedszkole, publiczną szkołę lub publiczną placówkę wyznacza przewodniczącego komisji konkursowej, zwanej dalej komisją, który kieruje jej pracami".

Mocą kwestionowanego zarządzenia Nr 11/2013 Burmistrz Miasta i Gminy w Chorzelach powołał siebie na członka i jednocześnie przewodniczącego komisji konkursowej mającej wyłonić kandydata na dyrektora Zespołu Szkół w Zaręczach.

Burmistrz, powołując siebie na przewodniczącego komisji konkursowej, uczestniczył w procedurze wyłonienia kandydata na stanowisko dyrektora szkoły. W świetle § 8 ust. 2 rozporządzenia przewodniczący komisji konkursowej po zakończeniu obrad powiadamia organ prowadzący publiczne przedszkole, publiczną szkołę o wynikach postępowania konkursowego, a organ prowadzący publiczne przedszkole, szkołę publiczną - zatwierdza konkurs albo unieważnia konkurs i zarządza ponowne jego przeprowadzenie. Zdaniem organu nadzoru Burmistrz będąc przewodniczącym komisji konkursowej ograniczył jej bezstronność. Dla uniknięcia takich sytuacji, ustawodawca celowo wskazał w art. 36a ust. 6 pkt 1 ustawy *o systemie oświaty* skład komisji konkursowej, w której mają brać udział przedstawiciele organu prowadzącego szkołę, a nie osoba piastująca funkcję organu. Od członka komisji konkursowej jest bowiem wymagana bezstronność przy ocenianiu kandydata na dyrektora szkoły.

Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu w wyroku z dnia 6 listopada 2012r. sygn. akt IV SA/Wr/646/12 (niepraw.) dokonał wykładni art. 36a ust.6 pkt 1 argumentując, że „unormowania, § 2 r.g.k. wydanego na podstawie art. 36a ust. 12 u.s.o. stanowi, iż "organ

prowadzący publiczne przedszkole, publiczną szkołę lub publiczną placówkę wyznacza przewodniczącego komisji konkursowej zwanej dalej «komisją», który kieruje jej pracami". (...) Ma bowiem całkowicie rację organ nadzoru, że ustawodawca, regulując skład przedmiotowej komisji, postanowił wyraźnie, że w jej skład wejdą przedstawiciele organu prowadzącego szkołę, a nie osoba piastująca funkcję tego organu. Określenie "przedstawiciel organu" nie jest tożsame z określeniem "piastun organu" lub "organ". Jedną z dyrektyw wykładni językowej jest zakaz nadawania różnych znaczeń tym samym wyrazom lub zwrotom zawartym w tekście prawnym.

W rozpatrywanym przypadku "przedstawiciel organu" oznacza pracownika jednostki zapewniającej obsługę organu i pomoc w wykonywaniu jego ustawowych zadań. Gdyby ustawodawca dopuścił możliwość udziału w pracach powołanej komisji konkursowej bezpośrednio osoby pełniącej funkcję organu, norma wyrażona w art. 36a ust. 6 pkt 1 u.s.o. zostałaaby skonstruowana w sposób wyraźnie dopuszczający udział tego organu w pracach komisji. (...). Właśnie art. 36a ust. 6 pkt 1 u.s.o. w swym literalnym brzmieniu stanowi ograniczenie dopuszczalności powołania przez burmistrza samego siebie w skład komisji konkursowej i jednocześnie granicę wpływu burmistrza na wybór członków komisji".

W protokole z dnia 8 lutego 2013r. z posiedzenia Komisji Konkursowej powołanej przez Burmistrza Miasta i Gminy Chorzele zarządzeniem Nr 11/2013 z dnia 31 stycznia 2013r. Komisja stwierdziła nie rozstrzygnięcie konkursu.

W związku z powyższym Burmistrz Miasta i Gminy Chorzele w dniu 14 marca 2013r. wydała zarządzenie Nr 32/2013 z dnia 14 marca 2013r. w sprawie powierzenia stanowiska dyrektora, w którym, na podstawie art. 30 ust. 2 pkt 5 ustawy o systemie oświaty, powierzyła stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół w Zarębach Pani Hannie Michalak na okres od dnia 01.09.2013r do dnia 31.08.2018r.

Zdaniem organu nadzoru zarządzenie Nr 32/2013 z dnia 14 marca 2013r. w sprawie powierzenia stanowiska dyrektora zostało wydane na skutek działania komisji konkursowej, której powołany skład (zarządzeniem Nr 11/2013) był niezgodny z przepisami obowiązującego prawa. Dwukrotne głosowanie nad zgłoszonymi do konkursu kandydaturami dało wynik remisowy, co oznacza, iż głos przewodniczącego komisji miał znaczący wpływ na sposób rozstrzygnięcia konkursu. Stwierdzenie nieważności zarządzenia Nr 11/2013 implikuje potrzebę stwierdzenia nieważności powiązanego z nim zarządzenia Nr 32/2013.

Nie ulega wątpliwości, iż akty organu wykonawczego jednostki samorządu terytorialnego w zakresie powołania komisji konkursowej, procedury konkursowej oraz powierzenia stanowiska dyrektora szkoły lub placówki pozostają w zakresie właściwości sądów administracyjnych oraz wojewody jako organu nadzoru nad działalnością organów jednostek samorządu terytorialnego. Akty te mają charakter władczych aktów z zakresu działania administracji publicznej, co zostało wielokrotnie potwierdzone w orzecznictwie sądowoadministracyjnym (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 5 sierpnia 2010r. I OSK 41/10 oraz wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 17 czerwca 2011r. I OSK 559/11).

Opisane powyżej przesłanki istotnego naruszenia prawa uzasadniają stwierdzenie nieważności przedmiotowego zarządzenia w całości.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od dnia doręczenia wnoszona za pośrednictwem Wojewody Mazowieckiego.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie zarządzeń z mocy prawa z dniem ich doręczenia.

WOJEWODA MAZOWIECKI


Łucja Kozłowska