



WOJEWODA MAZOWIECKI

LEX-R.4131.48 .2013.MN

Warszawa, dnia 29 października 2013 r.

*Wójt Gminy
Magnuszew
ul. Saperów 24
26-910 Magnuszew*

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2013 poz. 594, zm. Dz. U. z 2013 roku poz. 645)

stwierdzam nieważność:

Zarządzenia Nr 27/2013 Wójta Gminy Magnuszew z dnia 27 sierpnia 2013 roku w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie.

Uzasadnienie

Wójt Gminy Magnuszew zarządzeniem z dnia 27 sierpnia 2013 roku Nr 27/2013 unieważnił konkurs na stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie, ogłoszony zarządzeniem z dnia 11 czerwca 2013 roku Nr 16/2013. Podstawą podjęcia decyzji o unieważnieniu konkursu, wskazaną w podstawie prawnej Zarządzenia, jest art. 36a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (t.j. Dz. U z 2004 r. Nr 256, poz. 2572 z późn. zm.) oraz § 8 ust. 2 pkt 4 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 8 kwietnia 2010 roku w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej (Dz. U. z 2010 r. Nr 60,

poz. 373) w związku z art. 30 ust. 1 i ust. 2 pkt 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym.

W § 1 Zarządzenia Nr 27/2013 Wójt Gminy Magnuszew nie tylko stwierdził, iż unieważnia się konkurs na stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie, ale również w ust. 2 tego paragrafu zawarł zapis:

„Nie zarządza się nowego konkursu na stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie z uwagi na Uchwałę Nr VI/233/13 Rady Gminy Magnuszew z dnia 26 sierpnia 2013 roku w sprawie wyłączenia Przedszkola Samorządowego z Zespołu Szkół i Placówek oświatowych w Magnuszewie.”

W ust. 3 tegoż §1 zawarto z kolei zapis, z którego wynika, że ogłoszenie konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły i publicznej placówki nastąpi niezwłocznie po wykonaniu uchwały nr VI/233/13 Rady Gminy w Magnuszewie i w ramach wdrażania uchwalonych zmian organizacyjnych w życie.

Jak wynika z obszernego uzasadnienia do Zarządzenia, powodem unieważnienia konkursu był przede wszystkim fakt powołania do komisji konkursowej Wójta Gminy Magnuszew oraz nieprawidłowości, jakie miały zdaniem Wójta miejsce przy powoływaniu przedstawiciela rady pedagogicznej.

Zdaniem organu nadzoru Zarządzenie Wójta Gminy Magnuszew z dnia 27 sierpnia 2013 r. w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie narusza prawo, a w związku z tym winno być wyeliminowane z obrotu prawnego.

Wydając wskazane Zarządzenie Wójt powołał się na zapis § 8 ust.2 pkt.4 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 8 kwietnia 2010 r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej. Przepis ten brzmi:

§ 8. 1. Po zakończeniu obrad komisji przewodniczący komisji niezwłocznie powiadamia organ prowadzący publiczne przedszkole, publiczną szkołę lub publiczną placówkę o wyniku postępowania konkursowego oraz przekazuje temu organowi dokumentację postępowania konkursowego.

2. Organ prowadzący publiczne przedszkole, publiczną szkołę lub publiczną placówkę zatwierdza konkurs albo unieważnia konkurs i zarządza ponowne jego przeprowadzenie w razie stwierdzenia:

1) nieuzasadnionego niedopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego;

- 2) przeprowadzenia przez komisję postępowania konkursowego bez wymaganego udziału 2/3 jej członków;
- 3) naruszenia tajności głosowania, z zastrzeżeniem § 4 ust. 1;
- 4) innych nieprawidłowości, które mogły mieć wpływ na wynik konkursu.

Jak wynika z powołanego przepisu, po zakończeniu obrad komisji, jej przewodniczący powiadamia o wyniku konkursu i przekazuje protokół organowi prowadzącemu. Następnie organ prowadzący bądź zatwierdza konkurs, bądź go unieważnia i jednocześnie zarządza jego ponowne przeprowadzenie.

W sytuacji, jaka miała miejsce w Gminie Magnuszew nie doszło jednak do przeprowadzenia konkursu ani też ogłoszenia jego wyniku. W dniu konkursu przedstawiciel Kuratorium Oświaty stwierdził, że do komisji konkursowej został powołany Wójt Gminy Magnuszew, co stanowi naruszenie prawa. W związku z tym komisja nie przeprowadziła żadnych czynności – posiedzenie zostało przerwane. Następnie Wójt wydał opisane wyżej zarządzenie w sprawie unieważnienia konkursu.

Wobec powyższego istnieje wątpliwość, czy konkurs można za przeprowadzony, a w związku z tym czy istniała podstawa prawna do wydania zarządzenia o jego unieważnieniu.

Zgodnie z orzeczeniem Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie z dnia 15 września 2011 r. „Postępowania konkursowego w przedmiocie wyłonienia dyrektora szkoły nie rozpoczyna i nie prowadzi organ prowadzący szkołę, lecz powołana przez ten organ komisja konkursowa.” W uzasadnieniu tego orzeczenia Sąd powołał się na stanowisko wyrażone w orzeczeniach NSA z dnia 3 lipca 2007 r. sygn. akt I OSK 593/07 i z dnia 18 lutego 2010 r. sygn. akt I OSK 1625/09. W sprawach tych sądy badały przypadki, w których po przeprowadzeniu konkursu i ogłoszeniu wyniku ujawniono nieprawidłowości w powołaniu komisji konkursowej. W związku z tym powstały wątpliwości, czy takie nieprawidłowości spełniają wymóg § 8 ust. 2 pkt 4 rozporządzenia, jako „inne nieprawidłowości”, które mogły mieć wpływ na wynik konkursu. We wskazanych wyżej orzeczeniach stwierdzono, że takie nieprawidłowości na etapie powoływania komisji konkursowej nie mogą być podstawą unieważnienia konkursu.

W niniejszej sprawie podkreślenia wymaga fakt, że wyniku konkursu nie ogłoszono, a komisja konkursowa nie podjęła jakichkolwiek czynności.. Tak więc nie można było wydać zarządzenia w przedmiocie unieważnienia konkursu w związku z powstaniem innych okoliczności mających wpływ na wynik konkursu – skoro takiego wyniku w ogóle nie było.

Innym poważnym uchybieniem Zarządzenia jest zawarty w nim zapis § 1 pkt 2 i 3. Otóż wynika z niego, że nie zarządza się nowego konkursu z uwagi na uchwałę Nr VI/233/13 Rady Gminy w Magnuszewie, a ponowne ogłoszenie konkursu nastąpi po wejściu w życie wskazanej uchwały w sprawie wyłączenia Przedszkola Samorządowego z Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie.

Z powołanego w podstawie prawnej zarządzenia § 8 ust. 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 8 kwietnia 2010 r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej wynika, że organ prowadzący może unieważnić konkurs i jednocześnie zarządzić ponowne jego przeprowadzenie. Zapis ten nie przewiduje więc możliwości innego rozwiązania, a więc czasowego powstrzymania się od ponownego przeprowadzenia konkursu. Wynika to z faktu, iż sama ustawa o systemie oświaty, na podstawie której wydane zostało rozporządzenie, jako zasadę wprowadza wyłanianie kandydatów na dyrektorów w drodze konkursu.

Zgodnie z art. 36a ust. 2 zdanie pierwsze ustawy o systemie oświaty „kandydata na stanowisko dyrektora szkoły lub placówki wyłania się w drodze konkursu”. Zasadą więc ustanowioną mocą ustawy jest wyłanianie kandydata na stanowisko dyrektora w drodze konkursu.

Jak przedstawia to zagadnienie M. Pilich w Komentarzu do art. 36a ustawy o systemie oświaty: „*W szkołach i placówkach publicznych powierzenie stanowiska w drodze konkursu jest w zasadzie obligatoryjne. Organ prowadzący nie może zatem ani odstąpić od zorganizowania i przeprowadzenia konkursu – z wyjątkami, o których mowa w art. 36a ust.4, ani nie może także odmówić powierzenia stanowiska wyłonionemu kandydatowi.*” I dalej: „*ponieważ ust.4 stanowi wyjątek od zasady wyłożonej w ust. 2 zdanie pierwsze komentowanego artykułu, należy go interpretować ściśle, nie dopuszczając żadnej analogii i rozciągania na sytuacje podobne (excepciones non sunt extendendae). Organowi prowadzącemu wolno odstąpić od powierzenia stanowiska w drodze konkursu wyłącznie w dwóch sytuacjach: kiedy do konkursu nie zgłosi się żaden kandydat (a zatem kiedy nie złożono w przewidzianym terminie żadnej oferty, bądź gdy w wyniku konkursu nie wyłoniono kandydata.*”

Tak więc nie tylko unieważnienie konkursu, którego de facto nie przeprowadzono, stanowi poważne naruszenie prawa, ale również zapis stwierdzający, że nie zostanie ogłoszony konkurs na stanowisko dyrektora do czasu wejścia w życie uchwały Rady Gminy w Magnuszewie w sprawie wyłączenia Przedszkola Samorządowego z Zespołu Szkół i

Placówek Oświatowych w Magnuszewie - jako nie znajdujący podstawy prawnej winien zostać wyeliminowany z obrotu prawnego.

W związku z powyższym należy przyjąć, że Zarządzenie Nr 27/2013 Wójta Gminy Magnuszew z dnia 27 sierpnia 2013 roku w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko Dyrektora Zespołu Szkół i Placówek Oświatowych w Magnuszewie narusza obowiązujący porządek prawny, a wobec tego stwierdzenie jego nieważności jest konieczne i uzasadnione.

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

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie Zarządzenia z mocy prawa z dniem jego doręczenia.

Województwo Mazowieckie
Janusz Kozłowski