



WOJEWODA MAZOWIECKI

Warszawa, dnia 23 marca 2017 r.

LEX-S.4131.3.2017.MR

Pan Krzysztof Młyński
Wójt Gminy Ceranów
08-322 Ceranów

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 oraz art. 92 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.).

stwierdzam nieważność

- 1) Zarządzenia Nr W.0050.5.2017 Wójta Gminy Ceranów z dnia 26 stycznia 2017 r. w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół w Ceranowie,
- 2) Zarządzenia Nr W.0050.7.2017 Wójta Gminy Ceranów z dnia 1 lutego 2017 r. w sprawie powierzenia pełnienia obowiązków dyrektora Zespołu Szkół w Ceranowie.

Uzasadnienie

I. Zarządzeniem Nr W.0050.5.2017 z dnia 26 stycznia 2017 r. Wójt Gminy Ceranów unieważnił konkurs na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół w Ceranowie. Następnie Zarządzeniem Nr W.0050.7.2017 z dnia 1 lutego 2017 r. powierzył pełnienie obowiązków Dyrektora Zespołu Szkół w Ceranowie Panu Tadeuszowi Marchel na okres od 1 lutego 2017 r. do 30 listopada 2017 r.

Powyższe Zarządzenia zostały doręczone Wojewodzie Mazowieckiemu jako organowi nadzoru w dniu 28 lutego 2017 r.

W podstawie prawnej Zarządzenia Nr W.0050.5.2017 Wójt Gminy wskazał art. 36a ust. 6 ustawy z dnia 7 września 1991r. o systemie oświaty (Dz. U. z 2016 poz. 1943 ze zm.) oraz § 8 ust. 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.).

W podstawie prawnej Zarządzenia Nr W.0050.7.2017 wskazany został przepis art. 30 ust. 2 pkt 5 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 36a ust. 5 pkt 2 ustawy o systemie oświaty.

Wojewoda Mazowiecki po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego zawiadomił Wójta Gminy Ceranów pismem z dnia 3 marca 2017 r. o wszczęciu postępowania nadzorczego w stosunku do w/w Zarządzeń z dnia 26 stycznia 2017 r. i z dnia 1 lutego 2017 r., z powodu naruszenia prawa w sposób istotny, ponieważ postępowanie konkursowe

zostało przeprowadzone w sposób zgodny z przepisami art. 36a ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U z 2016 r. poz. 1943 ze zm.), oraz z rozporządzeniem 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 (Dz.U. z 2010 r. Nr 60, poz.373 ze zm.).

Po zawiadomieniu Wójta Gminy o wszczęciu postępowania, do organu nadzoru nie wpłynęły zarządzenia zmieniające ani uchylające zarządzenia będące przedmiotem wszczętego postępowania nadzorczego.

W wyniku przeprowadzonego postępowania organ nadzoru uznał, że przedmiotowe Zarządzenia zostały podjęte z naruszeniem przepisu § 8 ust. 2 pkt 1 wyżej wskazanego 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, z przyczyn niżej wskazanych.

II. Zarządzeniem z dnia 2 stycznia 2017 r. Nr 0050.1.2017 Wójt Gminy Ceranów ogłosił konkurs na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół w Ceranowie. W załączniku do zarządzenia zawierającego treść ogłoszenia określił m.in. wykaz informacji i dokumentów, jakie winny zawierać oferty osób zamierzających ubiegać się o stanowisko dyrektora Zespołu Szkół. Jednym z wymaganych dokumentów było zaświadczenie lekarskie o braku przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym (ust. 2 lit. "f" załącznika do Zarządzenia). Wymóg ten pozostaje w zgodzie z przepisem § 1 ust. 2 pkt 4 lit. „f” rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z 8 kwietnia 2010 r. który stanowi, że ogłoszenie o konkursie zawiera wskazanie obowiązku dostarczenia „zaświadczenia lekarskiego o braku przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym”.

Powołana przez Wójta Gminy komisja konkursowa na posiedzeniu w dniu 20 stycznia 2017 r. w trakcie oceny formalnej ofert złożonych przez trzech kandydatów stwierdziła, że do oferty Pani Małgorzaty Dmochowskiej dołączone zostało zaświadczenie lekarskie nie zawierające informacji o braku przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym. W związku z powyższym Komisja podjęła uchwałę Nr 3/2017 o niedopuszczeniu kandydata Pani Małgorzaty Dmochowskiej do postępowania konkursowego, natomiast dwoje pozostałych kandydatów wzięło udział w kolejnym etapie konkursu, w wyniku którego Pan Jerzy Gancarz uzyskał bezwzględną większość głosów członków Komisji i tym samym uzyskał akceptację Komisji na stanowisko kandydata na dyrektora Zespołu Szkół.

Pomimo takiej decyzji komisji konkursowej Wójt Gminy Ceranów Zarządzeniem Nr W.0050.5.2017 z dnia 26 stycznia 2017 r. unieważnił konkurs, ponieważ - w jego ocenie - komisja konkursowa bezzasadnie nie dopuściła Pani Dmochowskiej do postępowania konkursowego. W uzasadnieniu Zarządzenia stwierdził, że z treści przedłożonego przez kandydatkę zaświadczenia lekarskiego należało domniemywać, iż jest ona osobą zdrową i z punktu widzenia medycznego nie ma przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania przez nią pracy na stanowisku kierowniczym. Zdaniem Wójta z treści zaświadczenia poprzez wnioskowanie a contrario nie wynika, aby były przeciwwskazania zdrowotne do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym.

III. Stanowisko Wójta zawarte w uzasadnieniu wyżej wskazanego Zarządzenia unieważniającego konkurs na stanowisko dyrektora Zespołu szkół w Ceranowie jest pozbawione podstaw prawnych.

Zarówno treść przepisu § 1 ust. 2 pkt 4 lit. „f” Rozporządzenia jak i treść § 1 ust. 2 pkt 4 lit. „f” załącznika do Zarządzenia Wójta Gminy w sprawie ogłoszenia konkursu wskazują jednoznacznie, że wymagane zaświadczenie lekarskie dołączone do oferty kandydata winno zawierać stwierdzenie o braku przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym. Zawarte w zaświadczeniu sformułowanie że kandydat „*nie jest leczony z powodu chorób przewlekłych, ani nie jest pod opieką poradni specjalistycznej*” nie wypełnia dyspozycji wynikającej z w/w przepisów prawa. Pojęcie „braku przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym” jest pojęciem szerszym niż stwierdzenie zawarte w przedłożonym zaświadczeniu lekarskim. W takiej sytuacji ani komisja konkursowa ani Wójt Gminy nie jest uprawniony do domniemania, czy kandydat jest zdolny, czy też nie jest zdolny do wykonywania funkcji dyrektora placówki oświatowej. Wiedzę w tym zakresie posiada wyłącznie lekarz uprawniony do wystawienia zaświadczenia w takim zakresie, jak tego wymaga przepis prawa. Słusznie zatem komisja konkursowa przyjęła, że zaświadczenie nie zawiera informacji o braku przeciwwskazań zdrowotnych do wykonywania pracy na stanowisku kierowniczym zgodnie z wymogami rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z 8 kwietnia 2010 r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej. Tym samym Zarządzenie Wójta unieważniające konkurs zostało podjęte z naruszeniem przepisu § 8 ust. 2 pkt 1 Rozporządzenia stanowiącego, że „*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*”.

W związku z powyższym uznać należy, że komisja konkursowa prawidłowo nie dopuściła kandydata, mając ku temu uzasadnione powody, jak to wyżej wykazano.

IV. W wyniku unieważnienia konkursu na dyrektora Zespołu Szkół Wójt Gminy kolejnym Zarządzeniem Nr w.0050.07.2017 z dnia 1 lutego 2017 r. powierzył pełnienie obowiązków dyrektora na okres od 1 lutego 2017 r. do 30 listopada 2017 r. Panu Tadeuszowi Marchel. Zarządzenie w tej sprawie jest niewątpliwie konsekwencją unieważnienia konkursu, wskutek czego powstał wakat na stanowisku dyrektora.

W związku z powyższym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności zarządzenia Wójta w sprawie unieważnienia konkursu likwiduje stan wakatu, a zatem implikuje potrzebę stwierdzenia nieważności powiązanego z nim zarządzenia w sprawie powierzenia obowiązków dyrektora innej osobie. Gdyby bowiem organ nadzoru nie stwierdził nieważności drugiego zarządzenia o powierzeniu pełnienia obowiązków dyrektora, wówczas zaakceptowałyby stan rażącego naruszenia prawa polegający na równoległym obsadzeniu stanowiska dyrektora Zespołu Szkół przez dwie różne osoby. Takiego zaś dualizmu w sprawowaniu funkcji dyrektora szkoły nie dopuszczają przepisy prawa, ponieważ stanowiłby on rażące naruszenie przepisów ustawy o samorządzie gminnym, a w rezultacie naruszałby normę art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej. Legalność stwierdzenia nieważności obu zarządzeń w jednym czasie potwierdza orzecznictwo sądowe, w tym wyrok WSA w Warszawie z dnia 5.04.2016 r. II SA/Wa 1833/15 oraz wyrok NSA I OSK 1674/16 z dnia 31.01.2017 r. zapadły na tle podobnego stanu faktycznego, jak w niniejszej sprawie.

V. 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 NSA z 5.08.2010r. I OSK 41/10 oraz wyrok NSA z 17.06.2011r. I OSK 559/11).

Opisane powyżej przesłanki istotnego naruszenia prawa uzasadniają stwierdzenie nieważności przedmiotowych Zarządzeń Wójta Gminy Ceranów w całości.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje Wójtowi Gminy 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 jego doręczenia.

WOJEWODA MAZOWIECKI

Zdzisław Szipera