

**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE
WOJEWODY LUBUSKIEGO
NR NK-I.4131.130.2018.ABEJ
z dnia 14 sierpnia 2018 r.**

Burmistrz Miasta Żagań

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2018r., poz. 994 ze zm.) stwierdzam nieważność Zarządzeń Burmistrza Miasta Żagań:

- z dnia 21 maja 2018r. Nr 108/2018 w sprawie powołania Komisji Konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko Dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej w Żaganiu, ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań,

- z dnia 29 maja 2018r. Nr 113/2018 zmieniającego Zarządzenie Nr 108/2018 Burmistrza Miasta Żagań w sprawie powołania Komisji Konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko Dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej w Żaganiu, ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań.

Uzasadnienie

W dniu 21 maja 2018r. Burmistrz Miasta Żagań wydał zarządzenie Nr 108/2018 w sprawie powołania Komisji Konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko Dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej w Żaganiu, ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań, które następnie zostało zmienione zarządzeniem z dnia 29 maja 2018r. Nr 113/2018 zmieniającym Zarządzenie Nr 108/2018 Burmistrza Miasta Żagań w sprawie powołania Komisji Konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko Dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej w Żaganiu, ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań. Zarządzenia zostały doręczone organowi nadzoru w dniu 19 lipca 2018 r.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że Zarządzenia te istotnie naruszają prawo, tj. art. 63 ust. 14 ustawy z dnia 14 grudnia 2016r. - Prawo oświatowe (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 59, z późn. zm., dalej "ustawa") w zw. z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, dalej „, u.s.g.”.

Kwestionowane Zarządzenia zostały wydane m.in. na podstawie art. 63 ust. 14 ustawy, zgodnie z którym w celu przeprowadzenia konkursu organ prowadzący szkołę lub placówkę powołuje komisję konkursową w składzie: 1) po trzech przedstawicieli: a) organu prowadzącego szkołę lub placówkę, b) organu sprawującego nadzór pedagogiczny, 2) po dwóch przedstawicieli: a) rady pedagogicznej, b) rady rodziców, 3) po jednym przedstawicielu organizacji związkowych reprezentatywnych w rozumieniu ustawy o Radzie Dialogu Społecznego, wyłonionym spośród członków ich jednostek organizacyjnych albo jednostek organizacyjnych organizacji związkowych wchodzących w skład reprezentatywnych organizacji związkowych, zrzeszających nauczycieli, obejmujących swoim zakresem działania szkołę lub placówkę, w której konkurs się odbywa – z zastrzeżeniem ust. 15.

Z powyższego wynika więc, że komisję konkursową powołuje się w trakcie trwającego, tj. prawidłowo ogłoszonego konkursu. Konkurs na stanowisko Dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej w Żaganiu, ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań został ogłoszony Zarządzeniem Nr 93/2018 Burmistrza Miasta Żagań z dnia 25 kwietnia 2018r. w sprawie ogłoszenia konkursu na stanowisko dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań. To Zarządzenie zostało zakwestionowane przez Wojewodę Lubuskiego, który rozstrzygnięciem nadzorczym z dnia 18 maja 2018r. nr NK-I.4131.81.2018.ABEj stwierdził jego nieważność w całości. Zasadniczym powodem stwierdzenia nieważności była nierozstrzygnięta kwestia uprzednio przeprowadzonego konkursu na stanowisko dyrektora tej samej szkoły. Zarządzeniem Nr 117/2017 z dnia 23 maja 2017r. Burmistrz Miasta Żagań ogłosił konkurs na stanowisko dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancерnej w Żaganiu. Po przeprowadzeniu procedury konkursowej Burmistrz wydał Zarządzenie Nr 200/2017 z dnia 4 sierpnia 2017r. w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko dyrektora (...). Zarządzenie Nr 200/2017 z dnia 4 sierpnia 2017r. zostało jednak zakwestionowane przez organ nadzoru i rozstrzygnięciem nadzorczym Nr NK-I.4131.184.2017 z dnia 26 września 2017r. stwierdzona została jego nieważność w całości. Burmistrz Żagania wniósł do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. skargę na to rozstrzygnięcie nadzorcze. W dniu 7 marca 2018r. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gorzowie Wlkp. oddalił skargę Burmistrza Żagania, a na dzień wydania niniejszego rozstrzygnięcia nadzorczego wyrok ten nie jest prawomocny, ponieważ został zaskarżony skargą kasacyjną.

W ocenie organu nadzoru brak prawomocnego rozstrzygnięcia co do konkursu przeprowadzonego w 2017 roku i nadal trwające wstrzymanie wykonalności Zarządzenia Nr 200/2017 z dnia 4 sierpnia

2017r. w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko dyrektora (...) stanowi przyczynę konieczności wstrzymania nowej procedury konkursowej rozpoczętej przez Burmistrza Miasta Żagań Zarządzeniem Nr 93/2018 Burmistrza Miasta Żagań z dnia 25 kwietnia 2018r. w sprawie ogłoszenia konkursu (...).

Nie jest prawomocne także rozstrzygnięcie nadzorcze stwierdzające nieważność Zarządzenia Nr 93/2018 Burmistrza Miasta Żagań z dnia 25 kwietnia 2018r. w sprawie ogłoszenia konkursu na stanowisko dyrektora (...), gdyż Burmistrz Miasta Żagań w dniu 20 czerwca 2018r. wniósł na nie skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp.

Należy jednak odróżnić prawomocność rozstrzygnięcia nadzorczego od jego wykonalności. Zgodnie z art. 92 ust. 1 u.s.g. stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały lub zarządzenia organu gminy wstrzymuje ich wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego. Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 22 listopada 2017 r., sygn. akt I OSK 1768/17 wskazał, że "wstrzymanie wykonania uchwały uznanej za nieważną przez organ nadzoru trwa do czasu uprawomocnienia się rozstrzygnięcia nadzorczego lub jego uchylenia przez sąd administracyjny. Celem takiej regulacji - wstrzymanie wykonania uchwały, której nieważność została stwierdzona - jest to aby do czasu uprawomocnienia się rozstrzygnięcia nadzorczego lub wyroku, jeżeli została wniesiona na nie skarga do sądu administracyjnego, nie doszło do nieodwracalnych skutków lub powstania niepowetowanej szkody". Wprowadzając wstrzymanie wykonalności uchwały/zarządzenia w zakresie objętym rozstrzygnięciem nadzorczym, intencją ustawodawcy było zatem zapobiegnięcie możliwości wywołania skutków prawnych przez akt organu jednostki samorządu terytorialnego,

w stosunku do którego zachodzi podejrzenie o jego niezgodności z prawem, a także uniemożliwienie stosowania zakwestionowanego rozstrzygnięciem nadzorczym aktu do czasu uprawomocnienia się orzeczenia organu nadzoru.

Skoro więc na skutek wstrzymania wykonalności zarządzenia Nr 93/2018 o ogłoszeniu konkursu na stanowisko dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancerniej ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań oraz zarządzenia Nr 200/2017 z dnia 4 sierpnia 2017r. w sprawie unieważnienia konkursu na stanowisko dyrektora nie jest obecnie możliwe dalsze prowadzenie procedury konkursowej (do czasu uprawomocnienia się rozstrzygnięcia nadzorczego, bądź wyroku sądu administracyjnego o jego uchyleniu), to brak jest podstawy prawnej do powoływania komisji konkursowej i przeprowadzania dalszych czynności konkursowych przez tę komisję.

Mając powyższe na uwadze należy stwierdzić, że przedmiotowe Zarządzenia Burmistrza Miasta Żagań z dnia 21 maja 2018r. Nr 108/2018 w sprawie powołania Komisji Konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko Dyrektora Publicznej Szkoły Podstawowej Nr 2 im. 11 Lubuskiej Dywizji Kawalerii Pancerniej w Żaganiu, ul. Wojska Polskiego 1, 68-100 Żagań, a także z dnia 29 maja 2018r. Nr 113/2018 zmieniające Zarządzenie Nr 108/2018, jako istotnie naruszające przepisy 63 ust. 14 ustawy i art. 63 ust. 10 ustawy Prawo oświatowe w zw. z art. 92 ust. 1 u.s.g., poprzez ich niewłaściwe zastosowanie, jest sprzeczne z prawem. Z tego względu należało orzec, jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od doręczenia rozstrzygnięcia za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru
i Kontroli

Paweł Witt