

## **ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**

### **WOJEWODY LUBUSKIEGO**

**Nr NK-I.4131.187.2016.ACze**

**z dnia 13 czerwca 2016 r.**

**Wójt Gminy Lipinki Łużyckie**

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446 j.t. ) stwierdzam nieważność Zarządzenia Nr 77/2016 Wójta Gminy Lipinki Łużyckie z dnia 12 maja 2016 r. w sprawie powołania komisji konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko dyrektora Zespołu Szkolno-Przedszkolnego w Lipinkach Łużyckich.

#### **Uzasadnienie**

W dniu 12 maja 2016 r. Wójt Gminy Lipinki Łużyckie wydał zarządzenie Nr 77/2016 w sprawie powołania komisji konkursowej w celu przeprowadzenia konkursu na stanowisko dyrektora Zespołu Szkolno-Przedszkolnego w Lipinkach Łużyckich. Zarządzenie zostało doręczone organowi nadzoru w dniu 30 maja 2016r.

Wójt Gminy działając na podstawie art. 36a ust. 2 i 6 w zw. z art. art. 5c pkt 2 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz. U. z 2015 r, poz. 2156 ze zm.) i § 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 (Dz. U. Nr 60, poz. 373 ze zm.) w zw. z art. 30 ust. 1 i 2 pkt 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446), powołał komisję konkursową w celu przeprowadzenia konkursu na dyrektora Zespołu Szkolno-Przedszkolnego w Lipinkach Łużyckich.

Przedmiotowym zarządzeniem Wójt w skład komisji powołał trzech przedstawicieli organu prowadzącego szkołę, dwóch przedstawicieli organu sprawującego nadzór pedagogiczny oraz po jednym przedstawicielu rady pedagogicznej, rady rodziców, zakładowych organizacji związkowych i komisji międzyzakładowej oświaty i wychowania. Jako przedstawiciela organu prowadzącego szkołę Wójt m.in. wskazał siebie, a ponadto w § 3 postanowił, że będzie również pełnił funkcję przewodniczącego komisji konkursowej.

W ocenie organu nadzoru powołanie komisji konkursowej w takim składzie osobowym istotnie naruszyło prawo, tj. art. 36a ust. 6 ustawy o systemie oświaty oraz § 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej z uwagi na niedopuszczalność powołania do składu komisji konkursowej wójta gminy jako jednego z przedstawicieli organu prowadzącego, a zarazem jej przewodniczącego.

W myśl art. 36a ust. 1 i 2 w zw. z art. 5c pkt 2 ustawy o systemie oświaty wójt powierza stanowisko dyrektora szkoły lub placówki kandydatowi wyłonionemu w drodze konkursu. W tym celu powołuje komisję konkursową na zasadach określonych w art. 36a ust. 6 ww. ustawy. Zgodnie ze wskazanym komisja konkursowa składa się z :

- 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 placówce, której konkurs dotyczy

- z zastrzeżeniem ust. 7 stwierdzającym, że łączna liczba przedstawicieli organów, o których mowa w ust. 6 pkt 1 i 2, nie może być mniejsza niż łączna liczba przedstawicieli, o których mowa w ust. 6 pkt 3.

Szczegółowe kwestie związane z wyborem i trybem pracy komisji konkursowej reguluje z kolei, wydane na podstawie art. 36a ust. 12 ustawy o systemie oświaty, rozporządzenie z dnia 8 kwietnia 2010 r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznej szkoły lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej. Zapisy § 2 ww. rozporządzenia przewidują, że organ prowadzący publiczne przedszkole, publiczną szkołę lub publiczną placówkę wyznacza przewodniczącego komisji konkursowej, zwanej dalej „komisją”, który kieruje jej pracami. Natomiast zgodnie z § 8 ust. 1 i 2 ww. rozporządzenia 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. 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.

Analiza ww. przepisów prowadzi do wniosku, że osoba pełniąca funkcję organu prowadzącego szkołę nie może być jednocześnie członkiem komisji powołanej celem przeprowadzenia konkursu na dyrektora szkoły. W skład komisji mają bowiem wchodzić przedstawiciele organu prowadzącego szkołę, a nie osoba piastująca funkcję tego organu. Pod pojęciem organu administracji publicznej należy rozumieć element (jednostkę) struktury organizacyjnej podmiotu realizującego zadania z zakresu administracji publicznej, posiadający swój substrat osobowy (w postaci osoby lub osób piastujących funkcję takiego organu), którego działania i zaniechania przypisywane są danemu podmiotowi (np. państwu lub jednostce samorządu terytorialnego) jako dokonywane w jego imieniu i na jego rzecz. Z definicji tej jasno wynika, że piastun organu nie jest przedstawicielem tego organu. Przedstawicielem organu będzie osoba, która zostanie upoważniona przez piastuną organu do załatwiania (prowadzenia) określonego rodzaju spraw w jego imieniu i na jego rzecz (por. np. art. 268a ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego). Gdyby ustawodawca dopuścił możliwość udziału w pracach komisji osoby piastującej funkcję organu, sformułowałby przepisy w sposób wyraźnie to dopuszczający. Zauważyć przy tym należy, że organ prowadzący szkołę zachowuje wpływ na wybór kandydata na stanowisko dyrektora poprzez swoich przedstawicieli. Nie powinno dochodzić do sytuacji, w której piastun organu prowadzącego szkołę jako członek komisji konkursowej jednocześnie zatwierdza lub unieważnia konkurs, czyli staje się "sędzią we własnej sprawie" (por. § 8 ust. 2 ww. rozporządzenia).

Kwestia ta niejednokrotnie była przedmiotem orzecznictwa sądowego, które potwierdza przedstawione wyżej stanowisko: por. wyroki Naczelnego Sądu Administracyjnego: z dnia 14 maja 2013 r. sygn. akt I OSK 324/13; z dnia 12 sierpnia 2014 r. sygn. akt I OSK 1300/14; z dnia 25 listopada 2014 r. sygn. akt I OSK 2185/14, wyroki WSA w Olsztynie z dnia: 5 listopada 2013 r., sygn. akt II SA/OI 736/13; 13

listopada 2013 r., sygn. akt II SA/OI 822/13, wyroki dostępnych w Centralnej Bazie Orzeczeń Sądów Administracyjnych.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzam jak na wstępie.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności zarządzenia wstrzymuje jego wykonanie w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

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.

z up. Wojewody Lubuskiego  
Dyrektor Wydziału Nadzoru  
i Kontroli

**Teresa Kaczmarek**