

ROZSTRZYGNĘCIE NADZORCZE

WOJEWODY LUBUSKIEGO

Nr NK-I.4131.190.2015.ASzc

z dnia 17 grudnia 2015 r.

Wójt Gminy Pszczew

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U.2015.1515) stwierdzam nieważność zarządzenia Nr 0050.46.2015 Wójta Gminy Pszczew z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie zatrudnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie oraz zarządzenia Nr 0050.47.2015 Wójta Gminy Pszczew z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie upoważnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie.

Uzasadnienie

W dniu 25 listopada 2015 r. Wójt Gminy Pszczew wydał zarządzenia: Nr 0050.46.2015 w sprawie zatrudnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie oraz Nr 0050.47.2015 w sprawie upoważnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie. Zarządzenia zostały doręczone organowi nadzoru w dniu 4 grudnia 2015 r.

Po przeprowadzeniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że zarządzenie Nr 0050.46.2015 Wójta Gminy Pszczew z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie zatrudnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie istotnie narusza prawo, tj. art. 11 ust. 1 ustawy z dnia 21 listopada 2008 r. o pracownikach samorządowych (tekst jednolity Dz.U.2014.1202 ze zm., dalej u.p.s.), zgodnie z którym nabór kandydatów na wolne stanowiska urzędnicze, w tym na kierownicze stanowiska urzędnicze, jest otwarty i konkurencyjny.

Na podstawie art. 30 ust. 2 pkt 5 oraz art. 47 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U.2015.1515, dalej u.s.g.) Wójt Gminy Pszczew zatrudnił p. Martę Fertalę na stanowisku Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie na okres od 25 listopada 2015 r. do 15 grudnia 2015 r. na podstawie umowy o pracę.

W związku z wątpliwościami organu nadzoru odnośnie braku ogłoszenia o wolnym kierowniczym stanowisku urzędniczym oraz o naborze kandydatów na to stanowisko w Biuletynie Informacji Publicznej, o którym mowa w art. 13 ust. 1 u.p.s., Wójt Gminy Pszczew w piśmie z 11 grudnia 2015 r., znak 0711.41.2015, wyjaśnił, że 20 listopada 2015 r. zwolnił dyscyplinarnie Kierownika OPS w Pszczewie i był zmuszony czasowo zatrudnić osobę na ww. stanowisku, aby zapewnić ciągłość funkcjonowania placówki. Jednocześnie poinformował, że wszczęta została procedura naboru na wakujące stanowisko. Ogłoszenie o naborze na wolne stanowisko urzędnicze – Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie zostało zamieszczone w Biuletynie Informacji Publicznej 11 grudnia 2015 r.

Organ nadzoru wskazuje, że stosownie do art. 11 ust. 1 u.p.s. nabór kandydatów na wolne stanowiska urzędnicze, w tym na kierownicze stanowiska urzędnicze, jest otwarty i konkurencyjny. Wolnym stanowiskiem urzędniczym, w tym wolnym kierowniczym stanowiskiem urzędniczym, jest stanowisko, na które, zgodnie z przepisami ustawy albo w drodze porozumienia, nie został przeniesiony pracownik samorządowy zatrudniony na stanowisku urzędniczym, w tym kierowniczym stanowisku urzędniczym, posiadający kwalifikacje wymagane na danym stanowisku lub nie został przeprowadzony na to stanowisko nabór albo na którym mimo przeprowadzonego naboru nie został zatrudniony pracownik (art. 12 ust. 1 u.p.s.). Ustawodawca przewidział jeden wyjątek od obowiązku przeprowadzenia naboru, tj. zatrudnienie osoby na zastępstwo w związku z usprawiedliwioną nieobecnością pracownika samorządowego (art. 12 ust. 2 u.p.s.).

Zgodnie z art. 30 ust. 2 pkt 5 u.s.g. wójt zatrudnia i zwalnia kierowników gminnych jednostek organizacyjnych. Jest to wyłączone i niezbywalne prawo wójta, które jednak musi być realizowane z poszanowaniem przepisów powszechnie obowiązujących (tj. w przypadku zatrudniania na stanowisko Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej zgodnie z procedurą przewidzianą w ustawie o pracownikach samorządowych, natomiast w zakresie szczególnych wymagań stawianych osobom

kierującym jednostkami organizacyjnymi pomocy społecznej, również z uwzględnieniem przepisów ustawy o pomocy społecznej).

Ponieważ w niniejszym stanie faktycznym nie zachodził wyjątek, o którym mowa w art. 12 ust. 2 u.p.s., tj. zatrudnienie osoby na zastępstwo w związku z usprawiedliwioną nieobecnością pracownika samorządowego, Wójt Gminy Pszczew miał obowiązek przeprowadzić nabór zgodnie z przepisami art. 11 i nast. u.p.s. Organ nadzoru zwraca uwagę, że zgodnie z art. 60 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z 2 kwietnia 1997 r. (Dz.U.1997.78.483 ze zm.) obywatele polscy korzystający z pełni praw publicznych mają prawo dostępu do służby publicznej na jednakowych zasadach. Powyższe prawo ma również ugruntowaną pozycję w międzynarodowym katalogu praw politycznych (por. art. 25 lit. c Międzynarodowego Paktu Praw Obywatelskich i Politycznych z 1966 r., zgodnie z którym każdy obywatel ma prawo i możliwość, bez żadnej dyskryminacji i bez nieuzasadnionych ograniczeń, dostępu do służby publicznej w swoim kraju na ogólnych zasadach równości).

W ocenie organu nadzoru obowiązek przeprowadzenia otwartego i konkurencyjnego naboru na wolne kierownicze stanowisko urzędnicze ma charakter bezwzględny w tym sensie, że jeżeli nie ma miejsca wyjątek, o którym mowa w art. 12 ust. 2 u.p.s., wójt nie ma prawa nawiązać stosunku pracy w innym trybie, niż tryb wskazany w ustawie o pracownikach samorządowych.

Jednocześnie organ nadzoru zwraca uwagę na fakt, że ogłoszenie o naborze na wolne stanowisko urzędnicze – Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie zostało zamieszczone w Biuletynie Informacji Publicznej dopiero 11 grudnia 2015 r. Zgodnie z wyjaśnieniem przedstawionym w piśmie z 11 grudnia 2015 r. Wójt Gminy Pszczew rozwiązał stosunek pracy z dotychczasowym Kierownikiem Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie już 20 listopada 2015 r. Organ nadzoru nie znajduje wyjaśnienia, dlaczego procedura naboru na wolne stanowisko nie została rozpoczęta niezwłocznie po rozwiązaniu stosunku pracy z dotychczasowym Kierownikiem OPS.

W świetle powyższego, zarządzenie Nr 0050.46.2015 Wójta Gminy Pszczew z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie zatrudnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie należy uznać za wydane z rażącym naruszeniem prawa, a konsekwencji stwierdzić jego nieważność.

Stwierdzenie nieważności zarządzenia Nr 0050.46.2015 Wójta Gminy Pszczew z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie zatrudnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie jednocześnie skutkuje koniecznością stwierdzenia nieważności zarządzenia Nr 0050.47.2015 Wójta Gminy Pszczew z dnia 25 listopada 2015 r. w sprawie upoważnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie. Skoro bowiem wydanie zarządzenia w sprawie zatrudnienia Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie nastąpiło z rażącym naruszeniem prawa, to również tą wadą obarczone jest zarządzenie w sprawie upoważnienia przez Wójta Gminy Pszczew Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Pszczewie do wydawania decyzji administracyjnych w indywidualnych sprawach z zakresu pomocy społecznej należących do właściwości gminy.

Mając na względzie powyższe, należało orzec o nieważności ww. zarządzeń w całości.

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

