

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

WOJEWODY LUBUSKIEGO

Nr NK-I.4131.22.2019.ASzc

z dnia 18 lutego 2019 r.

Wójt Gminy Deszczno

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U.2018.994 ze zm.) stwierdzam nieważność zarządzenia Nr 74/2018 Wójta Gminy Deszczno z dnia 21 listopada 2018 r. w sprawie: powierzenia pełnienia obowiązków Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Deszcznie.

Uzasadnienie

Wójt Gminy Deszczno 21 listopada 2018 r. wydał zarządzenie Nr 74/2018 w sprawie: powierzenia pełnienia obowiązków Kierownika Ośrodka Pomocy Społecznej w Deszcznie.

Zarządzenie zostało doręczone organowi nadzoru 24 stycznia 2019 r.

Pismem z 15 stycznia 2019 r., znak NK-I.4130.13.70.2018.ASzc, organ nadzoru wystąpił do Wójta Gminy Deszczno o wyjaśnienie, dlaczego Ośrodkiem Pomocy Społecznej w Deszcznie (dalej OPS w Deszcznie) nie kieruje osoba wyłoniona w drodze konkursu, tylko osoba, której powierzono pełnienie obowiązków. Jednocześnie organ nadzoru wniósł o przesłanie zarządzenia, na podstawie którego nastąpiło powierzenie obowiązków. Pismem z 22 stycznia 2019 r., znak BRG.0711.4.2018-2019.AK – które wpłynęło do Lubuskiego Urzędu Wojewódzkiego 24 stycznia 2019 r. - zostało przesłane zarządzenie Nr 74/2018 z dnia 21 listopada 2018 r., na mocy którego Wójt Gminy Deszczno powierzył pełnienie obowiązków Kierownika OPS w Deszcznie Pani (...) – pracownikowi OPS w Deszcznie - do dnia wyboru Kierownika OPS w Deszcznie w drodze ogłoszonego postępowania w sprawie naboru na to stanowisko. Ponadto z wyjaśnień przedstawionych w ww. piśmie przez Sekretarza Gminy wynika, że Pani (...) posiada niezbędne wykształcenie, staż pracy oraz specjalizację z zakresu organizacji pomocy społecznej. Niezależnie od powyższego, organ nadzoru ustalił również, że w Biuletynie Informacji Publicznej w zakładce „Oferty pracy” do dnia dzisiejszego nie zostało zamieszczone ogłoszenie o konkursie na stanowisko Kierownika OPS w Deszcznie.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, iż zarządzenie istotnie narusza art. 30 ust. 2 pkt 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U.2018.994 ze zm., dalej u.s.g.) oraz art. 110 ust. 1 w zw. z art. 122 ust. 1 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej (tekst jednolity Dz.U.2018.1508 ze zm., dalej u.p.s.).

Organ nadzoru stoi na stanowisku, że Wójt Gminy Deszczno nie był uprawniony do powierzenia Pani (...) funkcji pełniącego obowiązki Kierownika OPS w Deszcznie, albowiem zarówno przepisy ustawy o samorządzie gminnym, jak i ustawy o pomocy społecznej nie przewidują możliwości powierzenia pełnienia obowiązków kierownika ośrodka pomocy społecznej. Wójt Gminy Deszczno wydał zatem zarządzenie Nr 74/2018 z dnia 21 listopada 2018 r. bez podstawy prawnej.

Zgodnie z art. 30 ust. 2 pkt 5 u.s.g. Wójt Gminy Deszczno jest uprawniony do zatrudniania i zwalniania kierowników jednostek organizacyjnych Gminy Deszczno. Zgodnie zaś z art. 110 ust. 1 u.p.s. ośrodek pomocy społecznej jest jednostką organizacyjną gminy, którą kieruje kierownik spełniający kwalifikacje określone w art. 122 ust. 1 u.p.s. Z treści tych przepisów nie wynika w żaden sposób upoważnienie do powierzenia funkcji pełniącego obowiązki kierownika ośrodka pomocy społecznej. Upoważnienia takiego nie stwarza również żaden inny przepis obowiązującego prawa. Brak przepisu przyznającego *expressis verbis* upoważnienie do powierzenia pełnienia obowiązków kierownika ośrodka pomocy społecznej oznacza niedopuszczalność takiej czynności. Taka konstatacja wynika z fundamentalnej dla prawa publicznego zasady praworządności, która wymaga, aby każde

działanie organu administracji publicznej miało nie budzącą wątpliwości podstawę prawną w przepisach prawa obowiązującego. Względ na tę zasadę sprzeciwia się przyjmowaniu domniemania istnienia kompetencji niewyrażonych wprost w przepisach. Jest to tyle istotne, iż powierzenie pełnienia obowiązków Kierownika OPS w Deszcznie wiąże się w istocie z delegowaniem wszystkich funkcji, kompetencji, uprawnień i powinności, które są przynależne stanowisku kierownika tej jednostki. Irrelevantne dla oceny prawnej jest natomiast, że Pani (...) spełnia wymagania ustawowe, o których mowa w art. 122 ust. 1 u.p.s.

W świetle powyższego uznać należy, że Wójt Gminy Deszczno powierzył pełnienie obowiązków kierownika OPS w Deszcznie bez podstawy prawnej. Tego typu wada jest na tyle istotna, że musi skutkować stwierdzeniem nieważności zarządzenia Nr 74/2018 z dnia 21 listopada 2018 r.

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

Paweł Witt