

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Wojewody Lubuskiego

NK-I.4131.177.2021.ABej

z dnia 22 listopada 2021 r.

Zarząd Powiatu Żagańskiego

Na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (Dz. U. z 2020 r. poz. 920 oraz z 2021 r. poz. 1038 i 1834)

stwierdzam nieważność

- 1) uchwały Nr 318.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 16 sierpnia 2021 r. w sprawie powołania komisji konkursowej,
- 2) uchwały Nr 319.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 18 sierpnia 2021 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr 318.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 16 sierpnia 2021r. w sprawie powołania komisji konkursowej,
- 3) uchwały Nr 330.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 31 sierpnia 2021 r. w sprawie zatwierdzenia konkursu na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno- Pedagogicznej w Żaganii.
- w całości.

Uzasadnienie

W dniu 16 sierpnia 2021r. Zarządu Powiatu Żagańskiego podjął uchwałę Nr 318.2021 w sprawie powołania komisji konkursowej, uchwała została zmieniona uchwałą Nr 319.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 18 sierpnia 2021 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr 318.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 16 sierpnia 2021r. w sprawie powołania komisji konkursowej. Obie uchwały dotyczyły konkursu na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno – Pedagogicznej w Żaganii. Następnie Zarząd Powiatu Żagańskiego podjął uchwałę Nr 330.2021 z dnia 31 sierpnia 2021 r. w sprawie zatwierdzenia konkursu na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno- Pedagogicznej w Żaganii.

Uchwały zostały doręczone organowi nadzoru w dniach: 22 października 2021r.- uchwała Nr 330.2021 r. oraz w dniu 3 listopada 2021r. – uchwały Nr 318.2021 i Nr 319.2021.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwały te istotnie naruszają prawo, tj. art. 63 ust. 3 i ust. 14 pkt 3) ustawy z dnia 14 grudnia 2016r. - Prawo oświatowe (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1082, z późn. zm., dalej " ustawa") oraz § 8 ust. 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 11 sierpnia 2017r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznego przedszkola, publicznej szkoły podstawowej, publicznej szkoły ponadpodstawowej lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej (Dz. U. z 2021r., poz. 1428, dalej „ rozporządzenie”).

Kwestionowane uchwały zostały wydane m.in. na podstawie art. 63 ust. 3 ustawy, zgodnie z którymi kandydata na stanowisko dyrektora placówki, o której mowa w ust. 2, wyłania się w drodze konkursu.

Natomiast zgodnie z art. 63 ust. 14 ustawy: 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.

Zauważyć w tym miejscu należy, że nowelizacją z dnia 15 czerwca 2018r. – ustawa o zmianie ustawy – Prawo oświatowe (Dz. U. z 2018r., poz. 1290), która weszła w życie w dniu 19 lipca 2018r. zmienione zostało brzmienie art. 63 ust. 14 pkt 3 dotyczącego powołania do komisji konkursowej przedstawicieli związków zawodowych. Aktualne brzmienie przepisu przewiduje powołanie po jednym przedstawicielu organizacji związkowych reprezentatywnych, nawet, jeśli członkowie tej organizacji nie są zatrudnieni w danej placówce.

W komisji konkursowej winni znaleźć się przedstawiciele wszystkich organizacji związkowych, których działanie obejmuje placówkę, w której przeprowadzany jest konkurs, nawet jeśli członkowie tej organizacji nie są zatrudnieni w tej placówce. Udział organizacji związkowych w procedurze konkursowej wynika z istoty i celu działalności tych organizacji.- tak w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu z dnia 22 stycznia 2020 r. IV SA/Po 1004/1.

W wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie z dnia 11 lutego 2021 r., sygn. akt II SA/Ol 831/20, sąd wyraźnie stwierdza, że: Poprzez usunięcie pojęcia "zakładowa organizacja związkowa" ze znowelizowanego przepisu art. 63 ust. 14 ustawy z 2016 r. Prawo oświatowe, zamiarem ustawodawcy było powołanie do składu komisji przedstawicieli każdej organizacji związkowej z danego terenu, w tym nie mającej swoich przedstawicieli zatrudnionych u danego pracodawcy.

W myśl art. 23 ust. 2 ustawy z dnia z dnia 24 lipca 2015 r. o Radzie Dialogu Społecznego i innych instytucjach dialogu społecznego (t.j. Dz. U. z 2018r., poz. 2232 ze zm.): Za reprezentatywne organizacje związkowe uznaje się ogólnokrajowe związki zawodowe, ogólnokrajowe zrzeszenia (federacje) związków zawodowych i ogólnokrajowe organizacje międzyzwiązkowe (konfederacje), które spełniają łącznie następujące kryteria:

1) zrzeszają więcej niż 300 000 członków będących osobami wykonującymi pracę zarobkową, o których mowa w art. 11 pkt 1 ustawy z dnia 23 maja 1991 r. o związkach zawodowych; 2) działają w podmiotach gospodarki narodowej, których podstawowy rodzaj działalności jest określony w więcej niż w połowie sekcji Polskiej Klasyfikacji Działalności (PKD), o której mowa w przepisach o statystyce publicznej.

Obecnie w Polsce działają trzy reprezentatywne organizacje związkowe w rozumieniu ustawy i są to: Niezależny Samorządny Związek Zawodowy "Solidarność" , Ogólnopolskie Porozumienie Związków Zawodowych (OPZZ) i Forum Związków Zawodowych (FZZ).

Z przedłożonych organowi nadzoru przez Starostę Żagańskiego dokumentów poprzedzających powołanie komisji konkursowej w konkursie na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno – Pedagogicznej w Żaganiu wynika, że Zarząd Powiatu Żagańskiego wystąpił o wskazanie przedstawiciela do komisji konkursowej tylko do jednego związku zawodowego – Związku Nauczycielstwa Polskiego Oddział w Żaganiu.

W związku z powyższym Zarząd Powiatu Żagańskiego powołując komisję konkursową w konkursie na stanowisko dyrektora naruszył w sposób istotny przepisy dotyczące obowiązkowego składu komisji konkursowej, poprzez pominięcie przy ustalaniu składu komisji pozostałych reprezentatywnych organizacji związkowych.

Nadto uchwała Zarządu Powiatu Żagańskiego Nr 330.2021 z dnia 31 sierpnia 2021 r. w sprawie zatwierdzenia konkursu na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno- Pedagogicznej w Żaganiu istotnie narusza § 8 ust. 2 rozporządzenia. W myśl tego przepisu 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.

W ocenie organu nadzoru konkurs przeprowadzony przez komisję, której skład został powołany z naruszeniem prawa jest konkursem nieważnym. Organ prowadzący, w imieniu którego działa w tym przypadku Zarząd Powiatu Żagańskiego winien wobec tego zastosować § 8 ust. 2 pkt 4 rozporządzenia i konkurs unieważnić. Natomiast Zarząd podjął kwestionowaną uchwałę Nr 330.2021 z dnia 31 sierpnia 2021 r. w sprawie zatwierdzenia konkursu na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno- Pedagogicznej w Żaganiu, co w ocenie organu nadzoru było niedopuszczalne. Taki pogląd przedstawił np. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Lublinie w wyroku z dnia 9 stycznia 2021 r., III SA/Lu 350/20: W sytuacji, kiedy postępowanie konkursowe zostało przeprowadzone z naruszeniem prawa (z uwagi na wadliwy skład komisji konkursowej), zatwierdzenie konkursu na podstawie § 8 ust. 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 11 sierpnia 2017 r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznego przedszkola, publicznej szkoły podstawowej, publicznej szkoły ponadpodstawowej, publicznej szkoły ponadpodstawowej lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej (Dz. U. z 2017 r. poz. 1587) było czynnością niedopuszczalną.

Biorąc pod uwagę powyższe uchwały Zarządu Powiatu Żagańskiego: Nr 318.2021 z dnia 16 sierpnia 2021 r. w sprawie powołania komisji konkursowej, Nr 319.2021 z dnia 18 sierpnia 2021 r. w sprawie zmiany Uchwały Nr 318.2021 Zarządu Powiatu Żagańskiego z dnia 16 sierpnia 2021r. w sprawie powołania komisji konkursowej i Nr 330.2021 z dnia 31 sierpnia 2021 r. w sprawie zatwierdzenia konkursu na stanowisko dyrektora Poradni Psychologiczno- Pedagogicznej w Żaganiu, jako istotnie naruszające art. 63 ust. 3 i ust. 14 pkt 3) ustawy z dnia 14 grudnia 2016r. - Prawo oświatowe oraz § 8 ust. 2 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 11 sierpnia 2017r. w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznego przedszkola, publicznej szkoły podstawowej, publicznej szkoły ponadpodstawowej lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej, należało wyeliminować z obrotu prawnego w całości.

Z tego względu należało orzec, jak na wstępie.

Pouczenie:

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. 80 ust. 1 ustawy o samorządzie powiatowym, stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu powiatu wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO

Paweł Witt

Dyrektor

Wydziału Nadzoru i Kontroli