



## **ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713),

**stwierdzam nieważność**

**zarządzenia Nr 0050.143.2020 Burmistrza Miasta Kudowa-Zdrój z dnia 23 lipca 2020 roku w sprawie zatwierdzenia konkursu oraz powierzenia stanowiska dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie-Zdroju.**

### **Uzasadnienie**

Burmistrz Miasta Kudowa-Zdrój w dniu 23 lipca 2020 roku wydał zarządzenie Nr 0050.143.2020 w sprawie zatwierdzenia konkursu oraz powierzenia stanowiska dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie-Zdroju.

Dokumentacja dotycząca postępowania konkursowego oraz wyjaśnieniami zostało przesłane na wniosek organu nadzoru pismem z dnia 17 sierpnia 2020 roku i wpłynęło do Dolnośląskiego Urzędu Wojewódzkiego we Wrocławiu w dniu 19 sierpnia 2020 roku, natomiast zarządzenie Nr 0050.143.2020 zostało nadesłane do Wojewody Dolnośląskiego w dniu 29 października 2020 roku.

**W toku badania legalności zarządzenia organ nadzoru stwierdził jego podjęcie z istotnym naruszeniem art. 63 ust. 10 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 roku – Prawo oświatowe (Dz. U. z 2020 r. poz. 910), w związku z § 8 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej z dnia 11 sierpnia 2017 roku 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 2017 r. poz. 1587), zwanego dalej także „rozporządzeniem”, polegającym na nie unieważnieniu konkursu i nie zarządzeniu ponownego jego przeprowadzenia z powodu nieuzasadnionego niedopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego.**

Zgodnie z art. 63 ust. 1 ustawy Prawo oświatowe stanowisko dyrektora szkoły lub placówki powierza organ prowadzący szkołę lub placówkę. Kandydata na stanowisko dyrektora szkoły lub placówki wyłania się w drodze konkursu (ust. 10).

Sposób i tryb przeprowadzenia konkursu na stanowisko dyrektora przedszkola reguluje rozporządzenie. W myśl §1 ust. 1 rozporządzenia konkurs na stanowisko dyrektora publicznego przedszkola ogłasza organ prowadzący przedszkole. Powyższe ogłoszenie zawiera między innymi wskazanie wymaganych dokumentów, w tym uzasadnienie przystąpienia do konkursu, oraz oświadczenia zawierającego następujące dane osobowe kandydata: imię (imiona) i nazwisko, datę i miejsce urodzenia, obywatelstwo oraz miejsce zamieszkania (adres do korespondencji).

Kwestię oceny prawidłowości złożonych ofert i skutki tej oceny reguluje przepis §4 ust. 1 i 2 rozporządzenia, który stanowi, że komisja, na podstawie złożonej oferty, podejmuje uchwałę o dopuszczeniu lub odmowie dopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego, przy czym komisja podejmuje uchwałę o odmowie dopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego, jeżeli: 1) oferta została złożona po terminie; 2) oferta nie zawiera wszystkich dokumentów wskazanych w ogłoszeniu konkursu; 3) z oferty wynika, że kandydat nie spełnia wymagań wskazanych w ogłoszeniu konkursu.

Z treści tego przepisu wynika, że przesłanki odmowy dopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego zostały wskazane enumeratywnie. Wobec powyższego jedynie braki wskazane w §4

ust. 2 rozporządzenia mogą stanowić przyczynę odmowy dopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego, a podjęcie takiej uchwały z innych przyczyn stanowi naruszenie wskazanego przepisu.

Burmistrz Miasta Kudowy-Zdrój w dniu 16 czerwca 2020 roku wydał zarządzenie Nr 0050.101.2020 w sprawie ogłoszenia konkursu na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie Zdroju. Zgodnie z treścią pkt. 2 ppkt 1) ogłoszenia stanowiącego załącznik do zarządzenia, oferty osób przystępujących do konkursu musiały zawierać uzasadnienie przystąpienia do konkursu oraz koncepcję funkcjonowania i rozwoju Zespołu Szkół Publicznych, z kolei zgodnie z ppkt. 3) oświadczenie zawierające następujące dane osobowe kandydata: imię (imiona) i nazwisko, datę i miejscowość urodzenia.

Burmistrz Miasta Kudowy-Zdrój w dniu 8 lipca 2020 roku wydał zarządzenie Nr 0050.128.2020 w sprawie powołania komisji konkursowej na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie-Zdroju. Komisja konkursowa podjęła w dniu 17 lipca 2020 roku uchwałę nr 2/2020, na podstawie której § 1 nie dopuszczono [REDAKTOWANE] do postępowania konkursowego. Jako przyczynę odrzucenia oferty wskazano braki w dokumentacji kandydata w postaci: braku uzasadnienia przystąpienia do konkursu oraz oświadczenia kandydata zawierającego imię (imiona) i nazwisko, datę i miejsce urodzenia, obywatelstwo oraz miejsce zamieszkania (adres do korespondencji).

Analizując dokumentację konkursową, regulacje rozporządzenia, wyjaśnienia Burmistrza oraz orzecznictwo sądowoadministracyjne organ nadzoru uznał, że złożona przez kandydata [REDAKTOWANE] oferta zawierała uzasadnienie przystąpienia do konkursu. W ofercie kandydata nie ma dokumentu zatytułowanego w ten sposób, jednakże znajduje się dokument pełniący tę funkcję. Kandydat przedłożył bowiem własnoręcznie podpisany list motywacyjny, datowany na dzień 1 lipca 2020 roku, będący w ocenie organu nadzoru ekwiwalentem uzasadnienia przystąpienia do konkursu. Nie można bowiem nie zauważyć, że treść listu motywacyjnego przedłożonego przez kandydata na stanowisko dyrektora wprost zawiera sporządzone przez niego uzasadnienie przystąpienia do ogłoszonego konkursu. Trzeba mieć również na względzie, że ani zapisy rozporządzenia, ani też ogłoszenia o konkursie w żaden sposób nie określają formy przedłożenia wymaganego uzasadnienia przystąpienia do konkursu, a tym samym o fakcie spełnienia wymagań w tym zakresie musi decydować treść złożonych dokumentów, a nie ich forma czy tym bardziej sam tytuł.

Ponadto, co do braku oświadczenia kandydata zawierającego imię (imiona) i nazwisko, datę i miejsce urodzenia, obywatelstwo oraz miejsce zamieszkania (adres do korespondencji), należy wskazać, że kandydat przedłożył wraz z ofertą kopię swojego dowodu osobistego poświadczoną za zgodność z oryginałem własnoręcznym podpisem. Kopia dowodu zawierała jego imię i nazwisko, datę i miejsce urodzenia, obywatelstwo oraz adres zameldowania. Należy zauważyć, że adres zameldowania nie jest tym samym co adres zamieszkania. Wszystkie oświadczenia podpisane własnoręcznie przez kandydata w tym m.in. oświadczenie o posiadaniu pełnej zdolności do czynności prawnych i korzystaniu z pełni praw publicznych, zawierają wskazanie adresu kandydata, jednakże bez wskazywania czy chodzi o adres zamieszkania czy zameldowania, przy czym wskazanie to nastąpiło w taki sposób, że jest oczywiste dla organu nadzoru, że chodzi o adres korespondencyjny kandydata. Adres zamieszkania kandydata został wskazany w treści przedłożonego zaświadczenia lekarskiego. Jest on tożsamy z adresem zameldowania. W ocenie organu nadzoru kandydat, przedkładając kopię dowodu osobistego oraz zaświadczenie lekarskie zawierające jego adres zamieszkania, w drodze faktów dorozumianych złożył oświadczenie, o którym mowa w pkt. 2 ppkt. 3) ogłoszenia stanowiącego załącznik do zarządzenia Nr 0050.101.2020 w sprawie ogłoszenia konkursu na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie Zdroju. Należy również zaznaczyć, że oświadczenie dotyczące danych osobowych kandydata, w tym adresu jego zamieszkania, nie stanowi oświadczenia woli, lecz oświadczenie stanu wiedzy, który może być bezsprzecznie i w sposób niebudzący wątpliwości ustalony w oparciu o inne, wyżej wskazane element zawarte w ofercie. Ponadto, warto zauważyć, że z dokumentacji postępowania konkursowego nie wynika, aby wątpliwości komisji konkursowej budził adres zamieszkania (do korespondencji) kandydata, gdyż pismem z dnia 8 lipca 2020 r. (OOSO.4424.16.2020) skutecznie poinformowano kandydata o dacie i miejscu odbycia się konkursu.

Biorąc pod uwagę powyższe należy przyjąć, że brak podpisanego własnoręcznie przez kandydata oświadczenia o jego imieniu, nazwisku, dacie i miejscu urodzenia, obywatelstwie oraz miejscu zamieszkania (adresie do korespondencji) jako odrębnego dokumentu oraz dokumentu zatytułowanego "uzasadnienie przystąpienia do konkursu", w sytuacji gdy kandydat złożył ekwiwalentny dokument tj. list motywacyjny oraz własnoręcznie poświadczoną kserokopię własnego dowodu osobistego, nie dyskwalifikowały jego oferty. Wskazane uchybienia nie mogły stanowić podstawy podjęcia uchwały o odmowie dopuszczenia kandydata do postępowania konkursowego.

Warto w tym miejscu wskazać, że w orzecznictwie sądów administracyjnych podkreśla się również, że ocena czy oferta złożona w konkursie na dyrektora szkoły (przedszkola) zawiera wszystkie dokumenty wskazane w ogłoszeniu o konkursie daje podstawy do wyróżnienia braku dokumentów wskazanych w ogłoszeniu konkursu i przedstawienie dokumentów, których wiarygodność budzi zasadnicze zastrzeżenia oraz dokumentów co do których można wyprowadzić zastrzeżenia pod względem formalnym, które nie prowadzą do podważenia ich wiarygodności. Daje to podstawę do kwalifikacji, że nie można przyjąć formalistycznej oceny przedstawionych dokumentów, odrzucając ich moc, opierając się na uchybieniu, które nie przesądza o wiarygodności dokumentu. Pogląd ten wpisuje się w nurt orzeczeń sądów administracyjnych (odnoszących się do poprzedniego rozporządzenia sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznego przedszkola – Dz. U. z 2010 r., Nr 60, poz. 373, w dużej mierze tożsamego treściowo z aktualnie obowiązującym rozporządzeniem), w których odchodzi się od formalizmu w ocenie uchybień w przeprowadzaniu konkursów na dyrektora szkoły (np. wyroki NSA: z dnia 6 maja 2014 r., sygn. akt. I OSK 331/14, z dnia 2 lipca 2014 r., sygn. akt I OSK 910/14, wyroki WSA: z dnia 4 września 2014 r., sygn. akt. IV SA/Gl 1424/13, z dnia 6 stycznia 2010 r., sygn. akt II SA Bd 850/09 i z dnia 27 listopada 2007 r., sygn. akt. II SA/Bd 755/07).

Biorąc pod uwagę wszystkie okoliczności, które ostatecznie miały wpływ na podjęcie przez Komisję konkursową uchwały o odmowie dopuszczenia [REDAKTION] do postępowania konkursowego organ nadzoru uznał, że przywołane w uzasadnieniu okoliczności nie wyczerpały żadnej z przesłanek umożliwiających podjęcie wskazanej uchwały.

W wyniku podjęcia przez Komisję Konkursową uchwały o odmowie dopuszczenia [REDAKTION] do postępowania konkursowego, Komisja dopuściła do dalszego postępowania wyłącznie [REDAKTION]. Na skutek przeprowadzonego głosowania została ona wybrana na kandydata na stanowisko dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie-Zdroju. Burmistrz Miasta Kudowy-Zdroju wydał w dniu 23 lipca 2020 roku zarządzenie Nr 0050.143.2020 w sprawie zatwierdzenia konkursu oraz powierzenia stanowiska dyrektora Zespołu Szkół Publicznych [REDAKTION].

W kontekście powyższego, wskazać przy tym należy, że zgodnie z §8 ust. 2 rozporządzenia 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.

Burmistrz Miasta Kudowa-Zdrój, wykonujący zadania i kompetencje organu prowadzącego, zatwierdził konkurs, mimo że w jego trakcie powołana przez niego Komisja konkursowa w sposób nieuzasadniony nie dopuściła kandydata do postępowania konkursowego. Zgodnie z przywołanym powyżej przepisem nieuzasadnione niedopuszczenie kandydata do postępowania konkursowego **obliguje** organ prowadzący do unieważnienia konkursu i zarządzenia ponownego jego przeprowadzenia. Niedopuszczenie [REDAKTION] do postępowania konkursowego spowodowało, że jej oferta nie mogła zostać merytorycznie rozpoznana. W takiej sytuacji zarządzenie zatwierdzające konkurs narusza §8 ust. 2 rozporządzenia z uwagi na niedostrzeżenie wadliwości konkursu, o której mowa w jego §8 ust. 2 pkt 1.

Mając na uwadze powyższe zdaniem organu nadzoru zarządzenie nr 0050.143.2020 Burmistrza Kudowa-Zdrój z dnia 23 lipca 2020 roku w sprawie zatwierdzenia konkursu oraz powierzenia stanowiska dyrektora Zespołu Szkół Publicznych im. Jana Pawła II w Kudowie Zdroju wydane zostało z istotnym naruszeniem **art. 63 ust. 10 ustawy Prawo oświatowe w związku z §8 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia Ministra Edukacji Narodowej w sprawie regulaminu konkursu na stanowisko dyrektora publicznego przedszkola, publicznej szkoły podstawowej, publicznej szkoły ponadpodstawowej lub publicznej placówki oraz trybu pracy komisji konkursowej**, co uzasadnia stwierdzenie jego nieważności w całości.

Biorąc pod uwagę powyższe należało orzec jak w sentencji.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu za pośrednictwem organu nadzoru – Wojewody Dolnośląskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

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

Wojewoda Dolnośląski

**Jarosław Obremski**