

**UCHWAŁA nr 10/XXIII/2000
Rady Gminy i Miasta w Węglińcu
z dnia 29 marca 2000 r**

w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia Dyrektora Gimnazjum w Ruszowie .

Na podstawie art 36 a , ust.5 i 6 ustawy z dnia 7 września 1991 r o systemie oświaty (Dz.U. z 1996 r nr 67 , poz.329 z późn. zm.) w związku z art.3 pkt.5 tejże ustawy i art.18 ust.2 pkt.15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r o samorządzie gminnym (tekst jednolity z 1996 r Dz.U.nr 13 poz.74 z późn.zm.) Rada Gminy i Miasta w Węglińcu uchwala co następuje :

§ 1

Po uzgodnieniu z Kuratorium Oświaty powołuje się Komisję Konkursową mającą za zadanie przeprowadzić konkurs na stanowisko dyrektora Gimnazjum w Ruszowie .

§ 2

1. W skład komisji wchodzi :

1.1. po dwóch przedstawicieli :

1.1.1. Rady Gminy i Miasta w Węglińcu

1.1.2. Kuratora Oświaty

1.1.3. Rady Pedagogicznej Zespołu Szkoły Podstawowej i Gimnazjum w Ruszowie

1.1.4. rodziców uczniów Zespołu Szkoły Podstawowej i Gimnazjum w Ruszowie

1.2. po jednym przedstawicielu :

1.2.1. organizacji związkowych działających w Zespole Szkoły Podstawowej i Gimnazjum w Ruszowie

§ 3

Kurator Oświaty , Rada Pedagogiczna Szkoły , rodzice uczniów szkoły oraz organizacje związkowe działające w szkole przekazują imiona i nazwiska swoich przedstawicieli na adres Rady Gminy i Miasta w Węglińcu w terminie 7 dni od wejścia w życie niniejszej uchwały .

§ 4

Wykonanie uchwały powierza się Zarządowi Gminy i Miasta Węgliniec .

§ 5

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia .

Przewodniczący
Rady Gminy i Miasta Węgliniec
Miroslaw Sochoń

Bea zausch

Wezwanie-przedskargowe

Na podstawie art. 34 ust. 3 ustawy z dnia 11 maja 1995 r. o Naczelnym Sądzie Administracyjnym (Dz. U. nr 74, poz. 368 z późn. zm.), w zw. z art. 93 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 1996 r., nr 13, poz. 74 z późn. zm.), wzywam Radę Gminy i Miasta w Węglińcu do usunięcia naruszeń prawa powstałych w uchwałach Rady Gminy i Miasta w Węglińcu:

- nr 6/XXII/2000 w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń Domu Kultury w Jagodzinie na rzecz Stowarzyszenia „Ziemi Ryszowskiej”,
- uchwała nr 10/XXIII/2000 w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia komisji konkursowej dla wyłonienia Dyrektora Gimnazjum w Ruszowie,
- nr 16/XXIII/2000 w sprawie w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń znajdujących się przy ul. Kochanowskiego 8a w Węglińcu (były budynek Urzędu Gminy i Miasta w Węglińcu).

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 29 lutego 2000 r. Rada Gminy i Miasta w Węglińcu podjęła m. in. uchwałę nr 6/XXII/2000 w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń Domu Kultury w Jagodzinie na rzecz Stowarzyszenia „Ziemi Ryszowskiej”.

Natomiast na sesji w dniu 29 marca 2000 r. Rada Gminy i Miasta podjęła m. in. uchwały nr 10/XXIII/2000 w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia Dyrektora Gimnazjum w Ruszowie oraz nr 16/XXIII/2000 w sprawie w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń znajdujących się przy ul. Kochanowskiego 8a w Węglińcu (były budynek Urzędu Gminy i Miasta w Węglińcu).

W toku badania legalności uchwał organ nadzoru stwierdził, że:

1) uchwały nr 6/XXII/2000 w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń Domu Kultury w Jagodzinie na rzecz Stowarzyszenia „Ziemi Ryszowskiej” oraz nr 16/XXIII/2000 w sprawie w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń znajdujących się przy ul. Kochanowskiego 8a w Węglińcu (były budynek Urzędu Gminy i Miasta w Węglińcu) zostały podjęte bez podstawy prawnej i istotnie naruszają kompetencje Zarządu Miasta,

2) uchwała nr 10/XXIII/2000 w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia komisji konkursowej dla wyłonienia Dyrektora Gimnazjum w Ruszowie została podjęta z istotnym naruszeniem art. 36a ust. 5 ustawy z dnia 7 września 1991 r. o systemie oświaty (Dz.U. z 1996 r., nr 67, poz. 329 z późn. zm.).

1. Uchwałami nr 6/XXII/2000 w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń Domu Kultury w Jagodzinie na rzecz Stowarzyszenia „Ziemi Ryszowskiej” oraz nr 16/XXIII/2000 w sprawie w sprawie bezprzetargowego użyczenia pomieszczeń znajdujących się przy ul. Kochanowskiego 8a w Węglińcu (były budynek Urzędu Gminy i Miasta w Węglińcu), Rada postanowiła bezprzetargowo użyczyć lokali stanowiących własność gminy.

W podstawie prawnej tych uchwał Rada powołała:

- art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. a ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity z 1996 r. Dz.U. nr 13 poz. 74 z późn. zm.),
- art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami (Dz.U. nr. 115 poz. 741) oraz
- § 2 ust. 5 uchwały nr 35/90 Rady Gminy i Miasta w Węglińcu z dnia 7 grudnia 1990 r. w sprawie zasad gospodarowaniem mieniem gminnym.

Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt. 9 lit. a ustawy o samorządzie gminnym do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu, dotyczących: określania zasad nabycia, zbycia i obciążania **nieruchomości gruntowych** oraz ich wydzierżawiania lub najmu na okres dłuższy niż 3 lata, o ile ustawy szczególne nie stanowią inaczej; do czasu określania zasad zarząd może dokonywać tych czynności wyłącznie za zgodą rady gminy. Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt. 9 lit. a rada gminy jest uprawniona do podejmowania w/w działań dotyczących wyłącznie **nieruchomości gruntowych**. Definicję legalną tego pojęcia zawiera ustawa z 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami (Dz. U. nr 115, poz. 741 z późn. zm.), którą należy w zakresie jej regulacji traktować jako *lex specialis* w stosunku do ustawy o samorządzie gminnym. W art. 4 pkt. 1 czytamy, że przez nieruchomość gruntową należy rozumieć **grunt wraz z częściami składowymi, z wyłączeniem budynków i lokali, jeżeli stanowią odrębny przedmiot własności**. Tymczasem przedmiotem użyczenia są pomieszczenia Domu Kultury, które nie są nieruchomościami gruntowymi. Stanowią natomiast mienie komunalne.

Mieniem komunalnym zgodnie z art. 43 ustawy o samorządzie gminnym jest własność i inne prawa majątkowe, należące do poszczególnych gmin i ich związków oraz mienie innych gminnych osób prawnych, w tym przedsiębiorstw. W art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawa stanowi, że do zadań zarządu należy w szczególności gospodarowanie mieniem komunalnym. Podobne rozwiązanie zawiera również ustawa z 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami (Dz. U. nr 115, poz. 741 z późn. zm.) wskazując w art. 25 ust. 1 na zarząd jako organ właściwy do gospodarowania gminnym zasobem nieruchomości.

Gospodarowanie to polega na podejmowaniu czynności faktycznych lub prawnych mających na celu realizację funkcji tych praw i obowiązków. Czynnościami tymi są niewątpliwie czynności zobowiązujące a wśród nich najem, dzierżawa i użyczenie. NSA wyrok z dnia 28 lipca 1992 r. stwierdził, że sprawy najmu i dzierżawy lokali użytkowych należą do zakresu gospodarowania mieniem gminy, które to zadanie mieści się w zakresie spraw należących do zarządu gminy zgodnie z art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie terytorialnym (SA/Wr 632/92 Wokanda 1993/1/22).

Jedynym ograniczeniem zarządu w procesie gospodarowania gminnym zasobem nieruchomości jest (obok zasad prawidłowej gospodarki) konieczność uwzględnienia zasad zarządu mieniem gminnym uchwalanych przez radę gminy na podstawie art. 40 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym.

Rady Gminy i Miasta w Węglińcu zrealizowała powyższą kompetencję uchwałą nr 35/90 z dnia 7 grudnia 1990 r. w sprawie zasad gospodarowaniem mieniem gminnym. Brak jest w niej regulacji wprost dotyczącej przypadku użyczenia. Jednak § 2 pkt 5, wprowadzony uchwałą nr 34/XIV/95 z dnia 25 maja 1995 r. w sprawie zmiany uchwały nr 35/90 Rady Gminy i Miasta w Węglińcu z dnia 7 grudnia 1990 r. w sprawie zasad gospodarowania mieniem gminy, daje możliwość określenia takich zasad. Stanowi on, że w szczególnie gospodarczo i społecznie uzasadnionych przypadkach Rada w drodze uchwały może stosować **inne zasady gospodarowania** mieniem komunalnym. Sformułowanie to jest niejasne i może budzić wątpliwości interpretacyjne zwłaszcza, że uchwała nr 35/90 powinna zawierać zasady o charakterze instrukcyjnym a nie kolejne odesłanie.

Na przepis ten Rada powołała się w podstawach prawnych przedmiotowych uchwał. Przyznaje on jedynie kompetencje do określenia **zasad** czyli podstawowych regul

postępowania jakimi powinny się kierować przy załatwianiu sprawy w sferze zarządu majątkiem organy i jednostki organizacyjne gminy. Mają one mieć charakter instrukcyjny (uchwała SN z dnia 26 września 1995 r. sygn.akt. III AZP 22/95, OSN z 1996 r., nr 6 poz. 80). Moc obowiązującą tych reguł rozciągać się ma nie tylko na pojedynczy i konkretny przypadek ale na wszystkie, które mogą w przyszłości wystąpić. Związani tymi regułami będą wszystkie kolejne Zarządy bez względu na zmieniające się składy osobowe. Tymczasem z zapisu tego Rada wyinterpretowała kompetencję dla siebie do podjęcia uchwał dotyczących gospodarowaniem mieniem gminnym co do konkretnego mienia i na rzecz konkretnego podmiotu. Oznacza to, że Rada Miejska podejmując badane uchwały, wkroczyła w sferę kompetencji zastrzeżonych dla Zarządu.

Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 20 kwietnia 1999 r. (sygn. akt II S.A./Wr 364/98 OSS 1999/3/84) wyraził pogląd, iż w przypadku gdy przepis ustawy przyznaje kompetencję do działania zarządowi gminy, podjęcie przez radę gminy w tej sprawie uchwały jest działaniem z naruszeniem prawa.

2. W § 1 uchwały nr 10/XXIII/2000 w sprawie powołania komisji konkursowej dla wyłonienia Dyrektora Gimnazjum w Ruszowie Rada Gminy i Miasta Węgliniec postanowiła powołać Komisję Konkursową mającą za zadanie przeprowadzenie konkursu na stanowisko dyrektora Gimnazjum w Ruszowie. Brzmienie § 2 jest dosłownym powtórzeniem przepisu art. 36a ust. 5 pkt 1 lit. a, b, c, d i pkt 2 ustawy o systemie oświaty. Już samo powtórzenie nasuwa wątpliwości co do prawidłowości takiej regulacji. W § 3 Rada postanowiła, że Kurator Oświaty, Rada Pedagogiczna, rodzice uczniów szkoły oraz organizacje związkowe działające w szkole przekazują imiona i nazwiska swoich przedstawicieli na adres Rady w terminie 7 dni od wejścia w życie niniejszej uchwały.

Natomiast w podstawie prawnej Rada powołała się na art. 36a ust. 5 ustawy o systemie oświaty. Stanowi on, że w celu przeprowadzenia konkursu **organ prowadzący** szkołę lub placówkę określa regulamin konkursu oraz powołuje komisję konkursową w składzie:

- 1) po dwóch przedstawicieli:
 - a) organu prowadzącego szkołę lub placówkę,
 - b) organu sprawującego nadzór pedagogiczny, o ile nie jest nim organ prowadzący szkołę,
 - c) rady pedagogicznej,
 - d) rodziców, a w przypadku placówek opieki całkowitej - rady placówki,
- 2) po jednym przedstawicielu zakładowych organizacji związkowych.

Przepis ten reguluje skład komisji konkursowej wskazując podmioty, których przedstawicieli należy powołać w jego skład. Kompetentny do tego jest **organ prowadzący** szkołę. Przez organ prowadzący szkołę lub placówkę, zgodnie z art. 3 pkt 5 ustawa o systemie oświaty, należy rozumieć jednostkę samorządu terytorialnego. Ustawodawca nie wskazuje więc *expressis verbis* organu, który tych przedstawicieli do składu komisji konkursowej ma imiennie powołać.

Stosownej wykładni dokonał Trybunał Konstytucyjny w uchwale z 23 marca 1994 r. (Dz.U. z 1994 r. nr 45, poz. 184). Jakkolwiek uchwała ta nie ma już mocy powszechnie obowiązującej (w zw. z art. 239 ust. 3 konstytucji RP z 2 kwietnia 1997 r. Dz.U. nr 78, poz. 483), jest jednak istotną wskazówką dla rozumienia analizowanych przepisów. Trybunał stwierdził, że powołanie komisji konkursowej dla wyłonienia kandydata na dyrektora szkoły lub placówki oświatowej oraz określenie regulaminu tej komisji należą do właściwości rady gminy jako organu prowadzącego szkołę. Oznacza to, że organem wyłącznie właściwym do podjęcia czynności wyznaczonych art. 36a ust. 5 ustawy o systemie oświaty jest rada gminy.

Skoro więc przepis ten, stanowiący podstawę prawną powołania komisji konkursowej, określa organy, instytucje i osoby, których przedstawiciele powinni wchodzić w skład komisji

to takie brzmienie tego przepisu oznacza, że organ powołujący komisję konkursową powinien również imiennie określić jej skład.

Tymczasem badana uchwała nie powołuje imiennie członków komisji. Zawiera natomiast w § 3 subdelegację dla uprawnionych podmiotów do przekazania imion i nazwisk swoich przedstawicieli na adres Rady w terminie 7 dni od wejścia w życie niniejszej uchwały

NSA w wyroku z dnia 7 października 1997 r. (Sygn. akt II Sa/Wr 795/97 OSS z 1998 r. nr 3, poz. 86) stwierdził, że zgodnie z art. 36a ust. 5 ustawy o systemie oświaty, organ gminy jako organ prowadzący szkołę powołuje komisję konkursową dla przeprowadzenia konkursu na stanowisko dyrektora szkoły w określonym składzie, co oznacza, że wyznaczeni przez dany podmiot przedstawiciele do składu komisji konkursowej zostają do niej imiennie powołani w drodze uchwały organu gminy.

W uzasadnienie tego wyroku czytamy, że Rada powołując komisję konkursową dla przeprowadzenia konkursu na stanowisko dyrektora szkoły nie może ograniczyć się do powołania komisji konkursowej oraz do upoważnienia innych podmiotów do wskazania takich przedstawicieli, którzy w skład komisji weszliby z woli podmiotu delegującego.

W związku z upływem 30 dniowego terminu dla sporządzenia rozstrzygnięcia nadzorczego uzasadnionym pozostaje wezwanie Rady Gminy i Miasta w Węglińcu do usunięcia naruszenia prawa we własnym zakresie w terminie 30 dni od daty doręczenia niniejszego wezwania.

W razie nie usunięcia naruszenia prawa, przedmiotowe uchwały zostaną zaskarżone do Naczelnego Sądu Administracyjnego, Ośrodka Zamiejscowego we Wrocławiu.

Województwo Śląskie
Urząd Wojewody
Wojewoda: Antoni Jezowski
Kierownik Wydziału
Technicznego i Nadzoru