

UCHWAŁA Nr 0102-229/15
KOLEGIUM REGIONALNEJ IZBY OBRACHUNKOWEJ
w Olsztynie
z dnia 22 lipca 2015 roku

w sprawie rozpatrzenia zastrzeżenia do zalecenia zawartego w wystąpieniu pokontrolnym Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie z dnia 15 czerwca 2015 r. znak RIO.II.600-20/2015.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie w składzie:

Przewodniczący: Iwona Bendorf-Bundorf - referent

Członkowie:

1. Bogdan Gaber
2. Janusz Facon
3. Małgorzata Mazur - Wysocka
4. Anna Michalak
5. Bogumił Pliszka
6. Ireneusz Rek
7. Halina Stanny

na podstawie art. 18 ust. 1 pkt 5a w związku z art. 25b ust. 2 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych (tekst jednolity Dz. U. z 2012 r. poz. 1113 z późn. zm.)

uchwała, co następuje:

Uwzględni się zastrzeżenie wniesione przez Wójta Gminy Małdyty do zalecenia zawartego w wystąpieniu pokontrolnym Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie z dnia 15 czerwca 2015 r. znak RIO.II.600-20/2015.

UZASADNIENIE

W okresie od 2 marca do 17 kwietnia 2015r. Regionalna Izba Obrachunkowa w Olsztynie przeprowadziła kontrole kompleksową gospodarki finansowej Gminy Małdyty.

W dniu 17 kwietnia 2015r. jednostka kontrolowana podpisała protokół kontroli, na tej podstawie w dniu 15 czerwca 2015r. w piśmie sygn. RIO.II.600-20/2015 skierowane zostało do Wójta Gminy Małdyty wystąpienie pokontrolne zawierające polecenie podjęcia stosownych działań zmierzających do usunięcia stwierdzonych nieprawidłowości oraz zapobiegania im w przyszłości. W wystąpieniu pokontrolnym wskazano m.in. na nieprawidłowość polegającą na zaniechaniu przeprowadzenia otwartego i konkurencyjnego naboru na wolne stanowisko sekretarza gminy w terminie 3 miesięcy od dnia zwolnienia stanowiska, zgodnie z art. 5 ust. 1a i art. 11 ust. 1 ustawy o pracownikach samorządowych.

Zalecenie pokontrolne sformułowane zostało na podstawie ustalenia w trakcie prowadzonej kontroli kompleksowej, iż w dniu 15 stycznia 2015r. pomiędzy Wójtem Gminy Małdyty a pracownikiem zawarte zostało porozumienie zmieniające warunki pracy i płacy na podstawie, którego pracownik zatrudniony został na stanowisku sekretarza gminy, ustalony został nowy zakres jego obowiązków i wynagrodzenie pracownika. Jak wynika z protokołu

kontroli do dnia 15 stycznia 2015r. funkcje sekretarza Gminy pełnił inny pracownik powołany na to stanowisko Uchwałą Nr II/11/90 Rady Gminy Małdyty z dnia 19 czerwca 1990r. w sprawie powołania Sekretarza Gminy. Stosunek pracy z został z nim rozwiązany z dniem 15 stycznia 2015r. w związku z przejściem na emeryturę.

W protokole kontroli stwierdzono, iż zatrudnienie sekretarza Gminy na podstawie porozumienia z dnia 15 stycznia 2015r. pozostawało w sprzeczności z przepisami art. 5 ust. 1a i art. 11 ust. 1 ustawy o pracownikach samorządowych stanowiących o obowiązku przeprowadzenia otwartego i konkurencyjnego naboru na wolne stanowisko sekretarza w terminie 3 miesięcy od zwolnienia stanowiska.

Pismem z dnia 24 czerwca 2015r. /wpływ 29 czerwca 2015r./ Wójt Gminy Małdyty wniósł do Regionalnej Izby Obrachunkowej zastrzeżenie do wniosków zawartych w wystąpieniu pokontrolnym, działając na podstawie art. 9 ust.4 ustawy o regionalnych izbach obrachunkowych wskazując na błędną wykładnię norm prawnych zawartych w ustawie o pracownikach samorządowych i ostatecznie wnosząc o uwzględnienie zastrzeżeń. Stanowisko Wójta Gminy Małdyty przeczy twierdzeniom zawartym w wystąpieniu pokontrolnym, z którego wynika, iż zatrudnienie sekretarza gminy dopuszczalne jest jedynie w wyniku otwartego i konkurencyjnego naboru a przepisy prawa nie dopuszczają powołania na stanowisko sekretarza gminy w trybie awansu wewnętrznego.

Wnoszący zastrzeżenia podniósł, iż ustawodawca stwarza konieczność przeprowadzenia naboru/konkursu/ w przypadku potrzeby obsady „wolnego stanowiska pracy”. Tymczasem zgodnie z art. 12 ust.1 ustawy o pracownikach samorządowych wolnym stanowiskiem urzędniczym, w tym kierowniczym stanowiskiem urzędniczym jest stanowisko, na które nie został przeprowadzony nabór albo nie został zatrudniony pracownik w wyniku przeniesienia. Stanowisko skarżącego prowadzi do wniosku, iż nie będzie wolnym stanowiskiem pracy, takie stanowisko, na które zatrudniony został pracownik w ramach awansu wewnętrznego z pominięciem naboru otwartego i konkurencyjnego.

W dalszej argumentacji wnoszący zastrzeżenia powołuje się na brzmienie art. 20 ust.2 ustawy o pracownikach samorządowych stanowiący o możliwości awansu wewnętrznego wyłącznie w ramach tej samej grupy stanowisk. Z przytoczonego uzasadnienia do ustawy o pracownikach samorządowych wynika zamiar ustawodawcy zobligowania do obsadzenia stanowiska sekretarza oraz zakaz powierzania pełnienia obowiązków sekretarza a ostatecznie zakaz zatrudniania na tym stanowisku osób nie spełniających ustawowych kryteriów zawodowych. Argumentacja wnoszącego zastrzeżenia wzmocniona została stanowiskiem komentatorów do art. 5 ustawy o pracownikach samorządowych.

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Olsztynie, po rozpoznaniu w dniu 22 lipca 2015r. zastrzeżeń do wystąpienia pokontrolnego, postanowiło uwzględnić zastrzeżenia Wójta Gminy Małdyty.

Ustawa z dnia 21 listopada 2008r. o pracownikach samorządowych /t.j. z 2014r. poz.1202/ określa w przepisach ogólnych / art. 5/ obowiązek utworzenia stanowiska sekretarza gminy, powiatu i województwa., stanowiąc w ust.1a iż nabór na wolne stanowisko sekretarza przeprowadza się nie później niż w ciągu 3 miesięcy od zwolnienia stanowiska.

Szczegółowe regulacje dotyczące nawiązania z pracownikiem samorządowym stosunku pracy lub zmiany tego stosunku określone zostały w rozdziale 2 w/w ustawy, w którym rozszerzono uregulowania o określenie trybu zatrudniania kandydatów na stanowiska urzędnicze.

Zgodnie z art. 11 ust. 1 nabór na wolne stanowiska urzędnicze, w tym na kierownicze stanowiska urzędnicze jest otwarty i konkurencyjny.

Wniosek pokontrolny objęty zastrzeżeniem opiera się na przytoczonym art. 5 ust. 1a i art. 11 ust. 1 ustawy, z których wynika obowiązek przeprowadzenia otwartego i konkurencyjnego konkursu na stanowisko sekretarza gminy w terminie 3 miesięcy od zwolnienia tego stanowiska.

Analizując, w szerszym zakresie przepisy prawa rozstrzygające o podstawach prowadzenia naboru na wolne stanowisko urzędnicze należy jednak wskazać na przepis art. 12 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 1 ustawy. Zdaniem Kolegium Izby rozstrzygające o uwzględnieniu stanowiska wnoszącego zastrzeżenie jest przyjęcie interpretacji, iż nabór kandydatów ma charakter otwarty i konkurencyjny jedynie wówczas, gdy w urzędzie istnieje wolne stanowisko urzędnicze. Art. 12 ust.1 ustawy wprost definiuje, kiedy mamy do czynienia z wolnym stanowiskiem urzędniczym i ma to miejsce wówczas, gdy na stanowisko, 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 przeprowadzenia naboru nie został zatrudniony pracownik.

Nie ulega wątpliwości, iż nabór kandydatów w trybie otwarty i konkurencyjnym jest konieczny w przypadku, gdy powstaje wolne stanowisko urzędnicze, w tym kierownicze stanowisko urzędnicze.

Obowiązek ogłoszenia naboru powstaje wówczas, gdy istnieje w urzędzie wolne stanowisko urzędnicze z uwagi na nie dokonanie przeniesienia pracownika samorządowego posiadającego wymagane kwalifikacje na dane stanowisko, nie został przeprowadzony nabór albo w wyniku ogłoszonego naboru nie zatrudniono pracownika.

Zdaniem Kolegium Izby obowiązek naboru otwartego i konkurencyjnego powstaje jedynie w ściśle określonym okolicznościach opisanych w art. 12 ust. 1 ustawy i nie można uznać naboru, za jedyną prawnie określoną procedurę wyboru kandydata i zatrudnienia na stanowisku sekretarza gminy.