

**U C H W A Ł A Nr 112/XXI /2019**  
**Rady Gminy Staroźreby**  
**z dnia 16 grudnia 2019 r.**

**W sprawie: uznania skargi na rozstrzygnięcie konkursu na stanowisko  
Sekretarza Gminy Staroźreby za bezzasadną**

Na podstawie art. 18b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 506 z późn. zm.), w związku z art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 z późn. zm.), uchwala się, co następuje:

- § 1.** Wniesioną w dniu 21 października 2019 roku skargę na rozstrzygnięcie konkursu na stanowisko Sekretarza Gminy Staroźreby uznaje się za bezzasadną.
- § 2.** Uzasadnienie dla sposobu rozpatrzenia skargi stanowi załącznik do uchwały.
- § 3.** O sposobie rozpatrzenia skargi Przewodniczący Rady zawiadomi skarżącą.
- § 4.** Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

## Uzasadnienie

Pismem - data wpływu 21 października 2019 roku - do Rady Gminy w Staroźrebach trafiła skarga na rozstrzygnięcie konkursu na stanowisko Sekretarza Gminy Staroźreby. Skarżąca podniosła, iż w jej ocenie złożona przez nią oferta została niesłusznie odrzucona na etapie kontroli formalnej złożonych dokumentów. Wątpliwości skarżącej wzbudziło również wyłonienie Sekretarza Gminy na podstawie art. 20 ustawy o pracownikach samorządowych.

Skarga nie zasługuje na uwzględnienie.

Na wstępie należy wskazać, iż przedmiotowa sprawa była rozpatrywana w trakcie dwóch posiedzeń Komisji Skarg i Wniosków Rady Gminy Staroźreby. Skarżąca wniosowała o udzielenie jej możliwości osobistego zreferowania wniesionej skargi, jednakże na drugi z wyznaczonych terminów posiedzenia Komisji skarżąca nie przybyła nadsyłając usprawiedliwienie wraz ze stanowiskiem merytorycznym dotyczącym skargi. Na podstawie obowiązujących przepisów regulujących pracę Rady Gminy oraz jej Komisji należy stwierdzić, iż obecność skarżącego nie tamuje postępowania. Samego postępowania nie można przedłużać ponad ustawowe terminu rozpatrzenia sprawy ze względu li tylko na nieobowiązkowe niestawiennictwo wnioskodawcy. Nadto zgromadzona w sprawie dokumentacja pozwala na merytoryczne rozpoznanie skargi.

Po zapoznaniu się z okolicznościami przeprowadzonego konkursu Rada Gminy nie stwierdziła uchybień formalno prawnych przy organizacji konkursu na stanowisko Sekretarza Gminy. Oferta złożona przez jedną z kandydatek faktycznie zawierała braki formalne w postaci nie poświadczenia przez nią za zgodność wszystkich złożonych kopii dokumentów. Selekcja kandydatów odbywała się dwuetapowo. W pierwszym etapie kontroli poddano poprawność złożonych ofert pod względem formalnym. Etap ten ma niebagatelne znaczenie albowiem od kandydatów na stanowisko Sekretarza Gminy oczekuje się m.in. przewidywania szczególnej wagi do sporządzania dokumentów w prawidłowej formie. Przepisy ustawy o pracownikach samorządowych nie przewidują mechanizmów uzupełniania braków dokumentów aplikacyjnych. Wobec stwierdzenia, iż część dokumentów nie została poświadczona za zgodność przez kandydatkę, organizator konkursu zasadnie odrzucił kandydaturę skarżącej. Dalszy etap rekrutacji polegał na przeprowadzenia testu wiedzy z zakresu przepisów regulujących funkcjonowanie jednostki samorządu terytorialnego. Taki sposób prowadzenia postępowania konkursowego obiektywizuje proces rekrutacyjny, albowiem o zaakceptowaniu kandydatury decydują kompetencje i wiedza kandydata.

Finalnie po przeprowadzeniu dwuetapowego postępowania konkursowego żaden z kandydatów nie spełnił stawianych przed nimi wymagań co skutkowało unieważnieniem konkursu z przyczyn formalno kwalifikacyjnych.

Kandydaci albo nie spełnili wymagań formalnych albo ich kwalifikacje w zakresie wiedzy o funkcjonowaniu JST okazały się za niskie.

W zakresie zastrzeżeń skarżącej co do skorzystania z procedury awansu wewnętrznego należy wskazać, iż stanowisko Wójta Gminy znajduje oparcie w przepisach ustawy o pracownikach samorządowych.

Po nierozstrzygniętym konkursie pozostało wakujące stanowisko kierownicze na które zgodnie z treścią art. 20 u.p.s awansowano kierowniczkę USC.

O możliwości przeniesienia pośrednio wspomniano w definicji wolnego stanowiska urzędniczego. Wolnym stanowiskiem urzędniczym, w tym kierowniczym stanowiskiem urzędniczym jest zgodnie z art. 12 ust. 1 ustawy o pracownikach samorządowych, stanowisko, na które, zgodnie z przepisami ustawy albo w drodze porozumienia, **nie został przeniesiony pracownik samorządowy zatrudniony na stanowisku urzędniczym** (zgodnie z art. 20 u.p.s – przypis autora), w tym kierowniczym stanowisku urzędniczym, posiadający kwalifikacje wymagane na danym stanowisku lub nie został przeprowadzony na to stanowisko nabór albo na którym mimo przeprowadzonego naboru nie został zatrudniony pracownik.

Nie ma wątpliwości, że stanowisko sekretarza należy do kategorii „kierowniczych stanowisk urzędniczych” i podlega tym samym uregulowaniom, co pozostałe kierownicze stanowiska urzędnicze z uwzględnieniem uwarunkowań uregulowanych w art. 5 ustawy o pracownikach samorządowych.

W tej sytuacji trudno nie zgodzić się ze stwierdzeniem, że ustawodawca nie zabrania zatrudnienia sekretarza gminy w drodze tzw. awansu wewnętrznego.

Przepisy ustawy premiuje przeniesienie pracownika na wyższe stanowisko, nawet przed procedurą otwartego i zewnętrznego naboru. Według art. 20 u.p.s. pracownik samorządowy, który wykazuje inicjatywę w pracy i sumiennie wykonuje swoje obowiązki, może zostać przeniesiony na wyższe stanowisko (awans wewnętrzny).

Wspomniane rozwiązanie ustawodawca uwzględnił, definiując zakres pojęcia "wolne stanowisko urzędnicze (w tym wolne kierownicze stanowisko urzędnicze)" poprzez wskazanie w dyspozycji art. 12 ust. 1 u.p.s., że jest to stanowisko, na które, zgodnie z przepisami ustawy albo w drodze porozumienia, nie został przeniesiony pracownik samorządowy danej jednostki lub na które nie został przeniesiony inny 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 przeprowadzonego naboru nie został zatrudniony pracownik. (...)

Wolne stanowisko to takie, które nie zostało obsadzone poprzez awans pracownika. Awansowanie na sekretarza jest więc możliwe spośród pracowników samorządowych zatrudnionych na kierowniczym stanowisku urzędniczym pod warunkiem spełnienia wymogów kwalifikacyjnych." (Monika Tomaszewska, Komentarz do art. 5 Prawo urzędnicze. Komentarz, Lex 2014 r.)"

Tym samym uwzględniając definicję pojęcia wolnego stanowiska urzędniczego Pracodawca mógł przenieść na wolne stanowisko urzędnicze innego pracownika piastującego kierownicze stanowisko urzędnicze w drodze tzw. awansu wewnętrznego.

Ustawa o pracownikach samorządowych nie przewiduje żadnej procedury odwoławczej ani kontrolnej wobec postępowania konkursowego. Nie mają tu zastosowania przepisy kodeksu postępowania administracyjnego. W postanowieniu z 29 sierpnia 2001 r., III RN 123/01 Sąd Najwyższy uznał, że czynności urzędowe podejmowane przez organy gminy lub z ich umocowania przez powołaną w tym celu komisję konkursową zmierzające do powierzenia stanowiska dyrektora publicznej szkoły podstawowej mają w przeważającej mierze charakter czynności z zakresu prawa pracy, poprzedzających nawiązanie (przekształcenie) zobowiązaniowego stosunku pracy, a spory na tle legalności postępowania konkursowego należą do kategorii spraw o roszczenia związane ze stosunkiem pracy (art. 476 § 1 pkt 1 kpc) . Analogicznie powyższe wnioski mają zastosowanie do procedury otwartego i konkurencyjnego naboru w samorządzie terytorialnym.

Organy rozpoznające skargi w trybie kodeksu postępowania administracyjnego nie są uprawnione do rozstrzygania o ważności czynności prawnej podjętej w ramach rozpisanego konkursu. Osoba mająca w tym interes prawny może żądać ustalenia przez sąd pracy nieistnienia stosunku pracy (nieważności umowy o pracę) na podstawie art. 189 kodeksu postępowania cywilnego.

W tym stanie rzeczy skargę należało uznać za bezprzedmiotową.