



WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI

Kielce, dnia 22-06-2020

Znak: PNK.I.4130.34.2020

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 713 ze zm.)

stwierdzam nieważność

Zarządzenia Wójta Gminy Łopuszno Nr 4/2020 z dnia 30 stycznia 2020r. w sprawie powierzenia pełnienia obowiązków Kierownika Samodzielnego Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej Gminnego Ośrodka Zdrowia w Łopusznie.

Uzasadnienie

W dniu 30 stycznia Zarządzeniem nr 4/2020 Wójt Gminy Łopuszno powierzyła panu Tomaszowi Jagiełło pełnienie obowiązków Kierownika SP ZOZ Gminnego Ośrodka Zdrowia w Łagowie na okres od dnia 1 lutego 2020r. do dnia zatrudnienia Kierownika wyłonionego w drodze konkursu. Zarządzenie to zostało przedłożone do Organu nadzoru w dniu 25 maja 2020r. Jako podstawa prawna do wydania Zarządzenia został wskazany art. 30 ust. 2 pkt 5 oraz art. 33 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym. Z uzasadnienia do Zarządzenia wynika, że w związku z wyjątkową sytuacją wynikającą z faktu złożenia przez dotychczasowego Kierownika wypowiedzenia umowy o pracę i upływem okresu tego wypowiedzenia w dniu 31.01.2010r. niezbędne stało się wydanie tego zarządzenia w celu zapewnienia ciągłości działania podmiotu leczniczego.

W swoich wyjaśnieniach złożonych w dniu 19 czerwca Wójt Gminy Łopuszno podnosi, iż postępowanie nadzorcze winno ulec umorzeniu z uwagi na upływ 30 dniowego terminu do wydania rozstrzygnięcia nadzorczego, bowiem kwestionowane Zarządzenie zostało przedłożone do kontroli inspektorom Wydziału Polityki Społecznej i Zdrowia ŚUW podczas kontroli przeprowadzanej w dniu 5 lutego br.

Ponadto wyjaśnia, iż poprzedni kierownik ZOZ złożył wypowiedzenie w dniu 28 października 2019 roku. W dniu 30 października 2019r. złożył wniosek o udzielenie urlopu wypoczynkowego w okresie 12-29 listopada 2019r. oraz kontynuację do 13 grudnia 2019r. W pozostałym okresie

wypowiedzenia wykonywał pracę i nie był zwolniony ze świadczenia pracy w okresie wypowiedzenia. Dodatkowo podnosi, że w związku z wypowiedzeniem umowy przez poprzedniego kierującego zoz - obawiając się „rzeczywistego „paraliżu” funkcjonowania Publicznego Zakładu Opieki Zdrowotnej Gminnego Ośrodka Zdrowia w Łopusznie Organ stanął przed koniecznością zabezpieczenia ciągłości działania podmiotu leczniczego. Okoliczność brania pod uwagę „dylematów” interpretacyjnych w zakresie regulacji prawnych umożliwiających zapewnienie dalszej działalności wynika niezbicie z treści uzasadnienia zarządzenia nr 4/2020 z dnia 30 stycznia 2020r.,”

W ocenie organu nadzoru powyższe Zarządzenie zostało wydane bez podstawy prawnej, bowiem obowiązujące przepisy nie przewidują możliwości powierzenia pełnienia obowiązków kierownika podmiotu leczniczego, zamiast powołania tego kierownika w trybie art. 49 ustawy o działalności leczniczej. Ustawa z dnia 15 kwietnia 2011r. o działalności leczniczej (tj. Dz.U. z 2020r. poz. 295 ze zm.) w art. 49 ust. 1 pkt 1 przewiduje obowiązek przeprowadzenia konkursu na stanowisko kierownika podmiotu leczniczego. Tylko w przypadku gdy w wyniku postępowania w dwóch kolejnych konkursach kandydat nie został wybrany, podmiot tworzący nawiązuje stosunek pracy albo zawiera umowę cywilnoprawną z osobą przez siebie wskazaną po zasięgnięciu opinii komisji konkursowej (art. 49 ust. 4).

Powołany w podstawie prawnej kwestionowanego zarządzenia art. 30 ust. 2 pkt 5 ustawy o samorządzie gminnym nie dawał Wójtowi upoważnienia do podjęcia takiego aktu, gdyż stanowi on jedynie o generalnej kompetencji organu wykonawczego gminy w zakresie zatrudniania i zwalniania kierowników gminnych jednostek organizacyjnych. Szczegółowe uregulowania w tej kwestii określa jednak zawsze ustawa. Kompetencja do dokonania określonej czynności prawnej w prawie publicznym nie może być bowiem domniemywana, lecz powinna znajdować swe wyraźne umocowanie w przepisach ustrojowych.

Jak wskazał Wojewódzki Sąd Administracyjny w Kielcach w wyroku z 17 grudnia 2015 r., II SA/Ke 974/15 „brak przepisu przyznającego *expressis verbis* upoważnienie do powierzenia pełnienia obowiązków kierownika podmiotu leczniczego niebędącego przedsiębiorcą, oznacza niedopuszczalność takiego działania organu.” (podobnie Wyrok WSA w Krakowie z dnia 30 maja 2019 r. III SA/Kr 132/19)

W ocenie Organu nadzoru w niniejszej sprawie nie zachodzą nadzwyczajne okoliczności jak np. wskazane w sprawie rozstrzygniętej wyrokiem NSA z dnia 15 marca 2016r. sygn. akt II OSK 112/16, uprawniające do powołania do pełnienia obowiązków. Stosunek pracy dotychczasowego dyrektora ZOZ został rozwiązany z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia.

W okresie wypowiedzenia Kierownik ZOZ świadczył pracę. Okres wypowiedzenia był odpowiednio długi dla podjęcia wymaganych prawem czynności zmierzających do powołania komisji konkursowej i obsadzenia zwolnionego stanowiska.

Odnosząc się do zarzutu umorzenia postępowania nadzorczego Organ nadzoru stwierdza, że zgodnie z art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym o nieważności zarządzenia w całości lub w części orzeka organ nadzoru w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia doręczenia zarządzenia, w trybie określonym w art. 90 tej ustawy. Ugruntowane jest stanowisko, że akt podlegający nadzorowi (w tym przypadku zarządzenie) organ tj. Wójt Gminy powinien przekazać do Organu nadzoru w oryginale, w całości, w formie kompletnej, z załącznikami. Udostępnienie kopii zarządzenia czy też oryginału zarządzenia zespołowi kontrolnemu nie spełnia przesłanek przekazania zarządzenia do organu nadzoru w trybie wyżej wskazanym.

Mając na uwadze powyższe należało orzec jak w sentencji rozstrzygnięcia.

Na niniejsze rozstrzygnięcie służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Kielcach, za pośrednictwem Wojewody Świętokrzyskiego, w terminie 30 dni od daty doręczenia rozstrzygnięcia.

Podpis

Zbigniew Koniusz
Wojewoda Świętokrzyski

Potwierdzam zgodność kopii wydruku z dokumentem elektronicznym:

Identyfikator dokumentu	1462886.3639770.4260505
Nazwa dokumentu	Rozstrzygnięcie nadzorcze.pdf
Tytuł dokumentu	Rozstrzygnięcie nadzorcze
Sygnatura dokumentu	PNK.I.4130.34.2020
Data dokumentu	22.06.2020
Skrót dokumentu	3FB7A8614788CBB8FBB138AF662B138077A0415B
Wersja dokumentu	1.6
Data podpisu	22.06.2020 15:11:41
Podpisane przez	Zbigniew Adam Koniusz Wojewoda Świętokrzyski

EZD 3.96.1.1.27553

Data wydruku: 23.06.2020

Autor wydruku: Sekretariat WPNiK (Inspektor - Justyna Janik)