

NK-I.4131.455 2011.AHor

Rada Gminy Zwierzyn

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj.: Dz. U. z 2001 r., Nr 142, poz. 1591 ze zm.) **stwierdzam nieważność w części, tj. w zakresie rozdziału 7 ust. 6 zdanie 2 oraz rozdziału 8 ust. 4-7 załącznika nr 1 do Uchwały nr XV/62/2011 Rady Gminy Zwierzyn z dnia 23 listopada 2011 r. w sprawie przyjęcia „Programu współpracy Gminy Zwierzyn z organizacjami pozarządowymi na rok 2012”.**

Uzasadnienie

W dniu 23 listopada 2011 r. Rada Gminy Zwierzyn podjęła Uchwałę nr XV/62/2011 w sprawie przyjęcia „Programu współpracy Gminy Zwierzyn z organizacjami pozarządowymi na rok 2012”.

Przedmiotowa uchwała została doręczona organowi nadzoru w dniu 30 listopada 2011 r.

Przeprowadzana przez organ nadzoru ocena prawna powyższej uchwały prowadzi do wniosku, iż akt ten, w części wskazanej w sentencji, jest sprzeczny z prawem, tj. art. 5a ust. 1 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 234, poz. 1536 ze zm.) oraz art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej.

W rozdziale 7 dotyczącym trybu powoływania i zasad funkcjonowania komisji konkursowej w ust. 6 Rada Gminy Zwierzyn postanowiła, że „W przypadku gdy liczba zgłoszonych kandydatów do pracy w komisji będzie większa od 3, przedstawiciele organizacji pozarządowych do komisji konkursowej wybierani będą w drodze jawnego losowania. W przypadku braku zgłoszenia kandydatów, przedstawiciele organizacji pozarządowych do komisji konkursowej wyznacza Wójt Gminy Zwierzyn”. O ile zdanie pierwsze przywołanego ust. 6 nie budzi zastrzeżeń, to zdanie drugie w ocenie organu nadzoru jest sprzeczne z art. 15 ust. 2da ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie.

Zgodnie z art. 15 ust. 2d w/w ustawy „W skład komisji konkursowej wchodzi osoby wskazane przez organizacje pozarządowe lub podmioty wymienione w art. 3 ust. 3, z wyłączeniem osób wskazanych przez organizacje pozarządowe lub podmioty wymienione w art. 3 ust. 3, biorące udział w konkursie”.

Natomiast ust. 2da stanowi, że „Komisja konkursowa może działać bez udziału osób wskazanych przez organizacje pozarządowe lub podmioty wymienione w art. 3 ust. 3, jeżeli:

- 1) żadna organizacja nie wskaże osób do składu komisji konkursowej lub
- 2) wskazane osoby nie wezmą udziału w pracach komisji konkursowej, lub
- 3) wszystkie powołane w skład komisji konkursowej osoby podlegają wyłączeniu na podstawie art. 15 ust. 2d lub art. 15 ust. 2f.

Jak wynika z przywołanych przepisów udział osób wskazanych przez organizacje pozarządowe w pracach komisji nie jest obligatoryjny. Natomiast kwestionowanym zapisem Rada Gminy Zwierzyn nałożyła na Wójta obowiązek wyznaczenia do prac w komisji konkursowej przedstawicieli organizacji pozarządowych. Co równie istotne, Wójt nie jest uprawniony do wyznaczenia, czyli de facto do zmuszenia przedstawicieli organizacji pozarządowych do prac w gminnej komisji konkursowej. Organizacje pozarządowe są przecież zupełnie niezależne od władz gminnych. Rada Gminy czy też Wójt nie mogą nakładać na przedstawicieli organizacji pozarządowych jakichkolwiek obowiązków, brak jest bowiem między nimi podległości służbowej czy administracyjnej. To same organizacje pozarządowe decydują czy są zainteresowane zgłoszeniem swojego przedstawiciela do pracy w gminnej komisji konkursowej, jest to ich uprawnienie a nie obowiązek.

Zgodnie z kwestionowanym ust. 4 rozdziału 8 badanej uchwały: „Umowa o wspieranie lub powierzenie zadania publicznego będzie mogła zostać zawarta na czas realizacji danego zadania lub na czas określony nie dłuższy niż rok.”. Niedopuszczalność powyższego zapisu wynika z faktu, iż pozostaje on w sprzeczności z art. 16 ust. 3 omawianej ustawy, zgodnie z którym umowa o wsparcie realizacji zadania publicznego lub o powierzenie realizacji zadania publicznego może być zawarta na czas realizacji zadania lub na czas określony, nie dłuższy niż 5 lat. Przywołanym przepisem ustawodawca sam zatem określił ramy czasowe, w których ma mieścić się realizacja zadania publicznego. Kompetencja do skrócenia powyższego terminu musiałaby zostać Radzie Gminy w sposób wyraźny przyznana w ustawie o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, czego ustawodawca nie uczynił. Organ stanowiący nie posiadał zatem legitymacji prawnej do modyfikowania terminu, na jaki Wójt może zawrzeć umowę, a czyniąc to wykroczył poza przyznany mu zakres kompetencji prawodawczych.

Z tożsamej przyczyny zakwestionować należało zapisy ust. 5-7 rozdziału 8 badanej uchwały. W powyższych przepisach Rada Gminy uregulowała kryteria i zasady prowadzenia kontroli przez Wójta Gminy u organizacji pozarządowych, z którymi zawarte zostały umowy na realizację zadań publicznych. W ust. 5 Rada postanowiła, że kontrolę merytoryczną i finansową nad realizacją zadań publicznych przez organizacje pozarządowe sprawować będą merytoryczne referaty Urzędu Gminy i wskazała konkretne czynności kontrolne. Uprawnienie do stanowienia przedmiotowych regulacji nie tylko, że nie znajduje swojego oparcia

w delegacji ustawowej zawartej w art. 5a omawianej ustawy, ale co więcej, zostało dokonane w sposób modyfikujący regulację art. 17 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie. Należy zaznaczyć, iż w przywołanym przepisie ustawodawca wprowadził przykładowe kryteria kontroli, jakimi może posługiwać się organ wykonawczy, o czym świadczy użycie sformułowania „w szczególności”. Rada Gminy Zwierzyn w kwestionowanych przepisach wprowadziła zaś nie tylko zamknięty katalog kryteriów kontroli poprzez wyczerpujące wyliczenie czynności kontrolnych (co już narusza przywołany przepis ustawy), ale nadto wprowadziła kryteria kontroli, które nie korelują z kryteriami ustawowymi z art. 17 ustawy.

Natomiast w ust. 6 Rada wskazała, że „Monitoringiem realizacji programu zajmuje się wyznaczony przez Wójta pracownik urzędu, który współpracuje z organizacjami pozarządowymi”. Kwestionowanym zapisem lokalny prawodawca nałożył więc na Wójta obowiązek wyznaczenia pracownika, który będzie się zajmował monitoringiem współpracy z organizacjami pozarządowymi. Przepis ten został podjęty z przekroczeniem kompetencji prawodawczych Rady, która nie posiada uprawnień do nakładania obowiązków na pracowników Urzędu Gminy, czy też do obligowania Wójta do nakładania na pracowników dodatkowych obowiązków służbowych. Wyłącznym gestorem tego typu rozstrzygnięć jest Wójt, który posiada całkowitą autonomię w sprawach służbowych podległych mu pracowników.

Stwierdzenie nieważności ust. 7 rozdziału 8 badanej uchwały jest natomiast podyktowane jego bezprzedmiotowością wobec zakwestionowania ust. 6, do którego odnosiły się jego zapisy.

Mając powyższe na uwadze orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie:

Na niniejsze rozstrzygnięcie służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od daty doręczenia rozstrzygnięcia. Skargę wnosi się za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO
Teresa Kacmarek
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli

Otrzymują:

1. adresat,
2. ad acta,
3. redakcja Dziennika Urzędowego.

Adrian Horoszko
radca prawny
R-ZG-G-345
Horoszko
27.12.2011