

Gorzów Wlkp. 5 stycznia 2012 r.

NK-I.4131.1.2011TDom

Wójt Gminy Niegosławice

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) stwierdzam nieważność zarządzenia wójta Gminy Niegosławice Nr 0050/44/2011 z dnia 19 grudnia 2011 roku w sprawie powołania zastępcy wójta.

Uzasadnienie

Na podstawie art. 28h w zw. z art. 28g ust. 1 pkt 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 08.03.2011 roku o samorządzie gminnym (tekst jednolity: Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) Prezes Rady Ministrów z dniem 16.12.2011 roku wyznaczył Panią Danutę Wojtasik do wykonywania zadań i kompetencji Wójta Gminy Niegosławice w okresie tymczasowego aresztowania Wójta Gminy Niegosławice Pana Marka Szylińczuka, jednak nie dłużej niż do dnia wygaśnięcia mandatu Wójta.

Danuta Wojtasik w ramach wykonywania zadań i kompetencji Wójta Gminy Niegosławice wydała w dniu 19.12.2011 roku zarządzenie wójta Gminy Niegosławice Nr 0050/44/2011 w sprawie powołania zastępcy wójta, powołując na to stanowisko własną osobę. Jako podstawę prawną zarządzenia wskazany został art. 26a ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 4 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 21.11.2008 r. o pracownikach samorządowych.

W ocenie organu nadzoru kwestionowane zarządzenie w sposób istotny narusza art. 26a ust. 1 oraz art. 27 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym.

Osoba wyznaczona przez Prezesa Rady Ministrów do wykonywania zadań i kompetencji wójta gminy może podejmować czynności w zakresie i na zasadach przysługujących temu organowi. Tak więc zakres uprawnień i kompetencji organu wykonawczego gminy jest wyznacznikiem uprawnień i kompetencji osoby wyznaczonej do zastępowania tego organu na podstawie art. 28h ustawy o samorządzie gminnym. W sferze prawnej i faktycznej poczynania takiej osoby postrzegane będą jako czynności organu wykonawczego gminy.

Zgodnie z art. 26a ustawy o samorządzie gminnym, wójt, w drodze zarządzenia, powołuje oraz odwołuje swojego zastępcę lub zastępców i określa ich liczbę. W ocenie organu nadzoru niedopuszczalne jest łączenie funkcji wójta i jego zastępcy. Dla uzasadnienia tego poglądu należy powołać się na *ratio legis*, czyli cel cyt. przepisu (stanowisko zastępcy

wójta przewidziano wszak po to, aby ułatwić wójtowi wykonywanie jego zadań), a także na zasadę *aminori ad maius* (skoro wójt nie może być zastępcą w innej gminie, to tym bardziej nie powinien być nim w gminie własnej – art. 27 pkt 1 ustawy o samorządzie gminnym), wreszcie na komplikacje wynikające z odmiennych podstaw zatrudnienia wójta (wybór) i jego zastępcy (powołanie i to przez wójta, *ergo* przez siebie samego). Zasada niepołączalności funkcji burmistrza i zastępcy znajduje także potwierdzenie w art. 28g ust.1 ustawy o samorządzie gminnym w którym prawodawca przewiduje okoliczności, kiedy zastępca wójta wyposażony jest z mocy prawa w uprawnienie do wykonywania wszelkich zadań i kompetencji wójta. W sytuacji kiedy wójt pełnił by jednocześnie funkcję zastępcy wójta przywołany przepis stracił by na znaczeniu.

Skoro osoba wyznaczona przez Prezesa Rady Ministrów na podstawie art. 28h ustawy o samorządzie gminnym wykonuje zadania i kompetencje tego organu, to tym samym przyjąć należy, że może ona własnym działaniem wydawać akty wyłącznie w zakresie i na zasadach przysługujących temu organowi. Jeżeli zatem Wójt Gminy Niegosławice nie może pełnić jednocześnie funkcji swojego zastępcy, to tym samym osoba wyznaczona przez Prezesa Rady Ministrów na podstawie art. 28h ustawy o samorządzie gminnym do wykonywania zadania i kompetencje tego organu nie może jednocześnie pełnić funkcji zastępcy wójta czyli *de facto* zastępować samą siebie, przez okres trwania wyznaczenia. W tym stanie rzeczy powołanie przez Danutę Wojtasik własnej osoby na stanowisko zastępcy wójta było niedopuszczalne.

Należy także mieć na uwadze, że Danuta Wojtasik jako wyznaczona przez Prezesa Rady Ministrów staje się pracownikiem administracji rządowej, a nie samorządowej. Jako pracownik tego sektora administracji nie może ona pełnić jednocześnie funkcji zastępcy wójta. Zakaz taki wprowadza art. 27 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym.

Wobec powyższego, należało orzec jak wyżej.

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od doręczenia rozstrzygnięcia, za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z art. 92 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności zarządzenia organu gminy wstrzymuje jego wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Otrzymują:

1. adresat

2. a/a.

Z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO

Anna Gajda
Dyrektor

Wydział Nadzoru i Kontrol