

KANCELARIA ADWOKACKA

Małgorzata HELLER-KACZMARSKA

ul. Ratajczaka 18 - Pasaż 'Apollo', 61-815 Poznań, tel. (061) 852-96-75, BZ WBK SA 6 Oddział w Poznaniu 74 1090 1362 0000 0000 3601 9994, NIP 778 016 33 35

Opinia prawna

w przedmiocie organu właściwego do ogłoszenia konkursu na stanowisko dyrektora Muzeum Archeologicznego w Poznaniu w świetle obowiązujących aktów prawnych.

I podstawy wydania opinii:

1/ Zlecenie Komisji Zakładowej NSZZ Solidarność Pracowników Muzeum Archeologicznego w Poznaniu z dnia 3.09.2007r.,

2/ Ustawa z dnia 8.03.1990r. o samorządzie gminnym / Dz.U z 2001 nr 142 poz. 1591 ze zmianami

3/ Ustawa z 25.10.1991r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej Dz.U 2001 Nr 13 poz.123 ze zmianami,

4/ Ustawa z dnia 21.11.1996r. o muzeach / Dz.U z 1997r. Nr 5 poz.24 ze zmianami

5/ Rozporządzenia Ministra Kultury z dnia 19.10.2004r. / Dz.U. z dnia 10.11.2004r./ w sprawie ustalenia listy samorządowych instytucji kultury, w których wyłonienie kandydata na stanowisko dyrektora następuje w drodze konkursu ,

6/ Rozporządzenie Ministra Kultury z dnia 30.06.2004r. w sprawie organizacji i trybu przeprowadzenia konkursu na kandydata na stanowisko dyrektora instytucji kultury / Dz. U nr154 poz.1629,

7/uchwała nr XLVIII/575 /III/2000 oraz uchwała Nr XCV/1089/III/2002 Rady Miasta Poznania w sprawie nadania statutu Muzeum Archeologicznemu w Poznaniu,

8/ statut Muzeum Archeologicznego w Poznaniu.

II. Stan prawny w zakresie przedstawionego zagadnienia.

Muzeum Poznaniu działa na podstawie Ustawy z dnia 21. listopada 1996r. o muzeach. Zgodnie z art. 5 powołanej Ustawy muzeum zostało utworzone przez jednostkę samorządu terytorialnego i działa na podstawie Statutu nadanego przez Radę Miasta Poznania zgodnie z treścią uchwał podjętych przez Radę Miasta Poznania o nr XLVIII/575/III/2000 i nr XCV/1089/III/2002.

Zatem na podstawie art.18 ust.2 pkt 15 Ustawy z dnia 8 marca 2001r o samorządzie gminy Rada Miasta Poznania jest wyłącznie właściwa jako organ gminy w kwestii ustalenia treści statutu Muzeum. Zgodnie z § 2 Statutu Muzeum Rada Miasta Poznania jest organizatorem Muzeum. Przepisy art.8, 9 Ustawy z dnia 25.10.1991r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej są podstawą prawną tworzenia przez jednostki samorządu terytorialnego instytucji kultury. **Przepis art.10 Ustawy definiuje pojęcie „organizatora” instytucji kultury wskazując , iż jest to podmiot tworzący instytucje kultury.**

Oczywiste zatem wynikające z powołanych przepisów jest stwierdzenie, iż zapis Statutu zawarty w § 2 wskazał zasadnie jako organizatora Muzeum Radę Miasta Poznania. Także Statut wskazuje, iż Muzeum zarządzane jest przez Dyrektora muzeum.

Zgodnie z treścią art. 16 ustawy o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej wyłonienie kandydata na stanowisko dyrektora instytucji kultury w samorządowych instytucjach kultury , których wykaz określił w drodze rozporządzenia właściwy minister do spraw kultury i ochrony dziedzictwa narodowego, następuje w drodze konkursu. Minister właściwy może wyrazić zgodę na powołanie na stanowisko dyrektora, kandydata wskazanego przez organizatora. Minister nie wyraził zgody na powołanie dyrektora bez przeprowadzenia konkursu. Zachodzi zatem konieczność przeprowadzenia konkursu.

Zasady organizacji i trybu przeprowadzenia konkursu określa Rozporządzenia Ministra Kultury z dn.30.06.2004r. wydane na podstawie delegacji ustawowej zawartej w pkt. 6 art.16 Ustawy. Zgodnie z § 1 wskazanego aktu prawnego „ „ **Konkurs na kandydata na stanowisko dyrektora instytucji kultury zwanej dalej „konkursem „ ogłasza właściwy organizator.**” Jak wykazano wyżej organizatorem Muzeum Archeologicznego w Poznaniu jest Rada Miasta Poznania i tylko ten organ gminy jest uprawniony do ogłoszenia konkursu i ustalenia formalnych kryteriów wyboru kandydata na stanowisko dyrektora oraz ustalenia terminu rozpoczęcia i zakończenia postępowania konkursowego oraz powołania komisji konkursowej i określenia szczegółowego trybu pracy komisji.

Trybu wyłonienia kandydata na dyrektora nie można mylić z ustalonym przez Ustawodawcę sposobem nawiązania umowy o pracę z wyłonionym przez konkurs kandydatem na dyrektora instytucji kultury. Zgodnie z art.15 Ustawy o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej „Dyrektora instytucji kultury powołuje organizator na czas określony lub nie określony po zasięgnięciu opinii właściwych związków zawodowych i uzyskaniu zgody właściwego ministra. Zgodnie z § 9 statutu Muzeum Dyrektora powołuje i odwołuje Zarząd Miasta Poznania po zasięgnięciu opinii Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego. Skoro uprawnienie z art. 15 Ustawy o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej jest przypisane do wyłącznej kompetencji rady gminy , zastrzeżone ustawą, można zastanawiać się czy przepis statutu jest ważny jako sprzeczny z treścią wskazanego zapisu w Ustawie.

/ art. 18 pkt.15 Ustawy o samorządzie gminnym./ .

Podkreślić należy , iż przepisy Ustawy o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej stanowią *lex specialis* wobec przepisów o uprawnieniach zarządów gminy wynikających z Ustawy o samorządzie gminnym , stąd nie można szukać uprawnień zarządu gminy w zakresie przewidzianym Ustawą specjalną dla właściwości rady gminy.

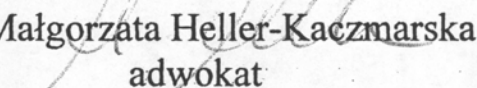
Nie ma to jednak znaczenia dla treści wniosków co do organu uprawnionego do ogłoszenia konkursu w celu wyłonienia kandydata na stanowisko dyrektora.

W n i o s k i

Organem uprawnionym w świetle obowiązujących aktów prawnych do ogłoszenia konkursu dla wyłonienia kandydata na stanowisko dyrektora Muzeum Archeologicznego jest wyłącznie Rada Gminy, a wyłonienie kandydata w konkursie nie powoduje z mocy prawa nawiązanie stosunku pracy lecz wskazuje kandydata na dyrektora z którym właściwy organ nawiąże umowę o pracę przez powołanie.

Ogłoszenie konkursu , ustalenie jego zasad i przeprowadzenie konkursu przez organ niewłaściwy powoduje skutek nieważności konkursu co oznacza, że kandydat wyłoniony w konkursie zorganizowanym przez organ niewłaściwy nie może zostać powołany na stanowisko dyrektora Muzeum Archeologicznego.

Poznań dnia 5.09.2007r.


Małgorzata Heller-Kaczmarek
adwokat