

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE WOJEWODY PODLASKIEGO

z dnia 6 lipca 2009 r.

NK.II.AŁ.0911-118/09

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591, z 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271 i Nr 214, poz. 1806, z 2003 r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568, z 2004 r. Nr 102, poz. 1055 i Nr 116, poz. 1203, z 2005 r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006 r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337, z 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974 i Nr 173, poz. 1218, z 2008 r. Nr 180, poz. 1111 i Nr 223, poz. 1458 oraz z 2009 r. Nr 52, poz. 420)

stwierdzam nieważność

§ 13 ust. 2 Regulaminu, stanowiącego załącznik do uchwały Nr XIX/151/09 Rady Gminy Płaska z dnia 28 maja 2009 r. w sprawie regulaminu wynagradzania nauczycieli zatrudnionych w szkołach prowadzonym przez Gminę Płaska.

UZASADNIENIE

W dniu 28 maja 2009 r. Rada Gminy Płaska podjęła uchwałę Nr XIX/151/09 w sprawie regulaminu wynagradzania nauczycieli zatrudnionych w szkołach prowadzonych przez Gminę Płaska, która w dniu 8 czerwca 2009 r. wpłynęła do organu nadzoru.

Przeprowadzona analiza wykazała, iż część postanowień wskazanej wyżej uchwały zostało podjętych z naruszeniem prawa, w związku z czym w dniu 23 czerwca 2009 r. wszczęte zostało postępowanie nadzorcze w sprawie stwierdzenia ich nieważności.

Rada Gminy normując kwestie związane z przyznawaniem nauczycielom dodatkiem za warunki pracy w § 13 ust. 2 Regulaminu ustaliła, iż nauczycielom prowadzącym zajęcia nauczania indywidualnego i zajęcia rewalidacyjno – wychowawcze z dziećmi i młodzieżą upośledzoną przysługuje dodatek za warunki pracy w wysokości zależnej od stopnia niepełnosprawności ucznia i wynosi przy niepełnosprawności:

- 1) lekko i umiarkowanej – 15 % wynagrodzenia zasadniczego;
- 2) znacznej i głębokiej – 20 % wynagrodzenia zasadniczego.

W toku badania legalności przedmiotowej uchwały organ nadzoru stwierdził, iż powyższego uregulowania Rada dokonała przekraczając kompetencje ustawowe zawarte w art. 34 ustawy z dnia 26 stycznia 1982 r. Karta Nauczyciela (Dz. U. z 2006 r. Nr 97, poz. 674 ze zm.). Zgodnie z wyżej wymienionym przepisem, nauczycielom pracującym w trudnych lub uciążliwych warunkach przysługuje z tego tytułu dodatek za warunki pracy. Wykaz trudnych i uciążliwych warunków pracy, stanowiący podstawę do przyznania dodatku, biorąc pod uwagę w szczególności stopień trudności zajęć realizowanych w warunkach trudnych i uciążliwych, określił Minister Edukacji Narodowej i Sportu w § 8 i § 9 rozporządzenia z dnia 31 stycznia 2005 r. w sprawie wysokości minimalnych stawek wynagrodzenia zasadniczego nauczycieli, ogólnych warunków przyznawania dodatków do wynagrodzenia zasadniczego oraz wynagradzania za pracę w dniu

wolnym od pracy (Dz. U. Nr 22, poz. 181 ze zm.). Ponieważ katalog powyższych warunków pracy, stanowiących podstawę do przyznania dodatku nauczycielom za warunki pracy jest katalogiem zamkniętym, wykluczona jest jego zawężająca lub rozszerzająca interpretacja. W ocenie organu nadzoru Rada nie posiada kompetencji do modyfikacji przedmiotowego katalogu w drodze uchwały rady gminy.

W § 8 rozporządzenia zdefiniowano co należy rozumieć przez pracę w warunkach trudnych, w pkt 7 wprowadzono regulację dotyczącą **zajęć rewalidacyjno – wychowawczych z dziećmi i młodzieżą upośledzonymi umysłowo w stopniu głębokim**, natomiast w pkt 8 uznano, iż warunkiem uznania pracy za pracę w warunkach trudnych jest **prowadzenie indywidualnego nauczania dziecka zakwalifikowanego do kształcenia specjalnego**.

Natomiast w § 9 wyżej wymienionego rozporządzenia określono co należy rozumieć za pracę wykonywaną w warunkach uciążliwych:

- 1) wymienionych w § 8 pkt 4-16 z dziećmi i młodzieżą, których stan zdrowia z powodu stanów chorobowych, wymienionych w § 2 ust. 1 rozporządzenia Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 1 lutego 2002 r. w sprawie kryteriów oceny niepełnosprawności u osób w wieku do 16 roku życia (Dz. U. Nr 17, poz. 162), uzasadnia konieczność sprawowania stałej opieki lub udzielania pomocy, oraz z dziećmi i młodzieżą powyżej 16 roku życia, u których wystąpiło naruszenie sprawności organizmu z przyczyn, o których mowa w § 32 ust. 1 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 15 lipca 2003 r. w sprawie orzekania o niepełnosprawności i stopniu niepełnosprawności (Dz. U. Nr 139, poz. 1328);
- 2) z dziećmi i młodzieżą upośledzonymi w stopniu lekkim, wśród których znajduje się co najmniej jedno dziecko ze stanem chorobowym, wymienionym w § 2 ust. 1 rozporządzenia Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 1 lutego 2002r. w sprawie kryteriów oceny niepełnosprawności u osób w wieku do 16 roku życia oraz w § 32 ust. 1 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 15 lipca 2003r. w sprawie orzekania o niepełnosprawności i stopniu niepełnosprawności;
- 3) z dziećmi i młodzieżą upośledzonymi w stopniu lekkim, wśród których znajduje się co najmniej jedno dziecko upośledzone umysłowo w stopniu umiarkowanym lub znacznym, pod warunkiem, że zajęcia dydaktyczne z tym dzieckiem prowadzone są według odrębnego programu nauczania obowiązującego w danego typu szkole specjalnej, a zajęcia wychowawcze - według odrębnego programu wychowawczego opracowanego przez wychowawcę;
- 4) z nieletnimi przebywającymi w zakładach poprawczych o wzmożonym nadzorze wychowawczym, dla wielokrotnych uciekinierów, z zaburzeniami psychicznymi lub innymi zaburzeniami osobowości, uzależnionymi od środków odurzających lub psychotropowych, nosicielami wirusa HIV oraz przebywającymi w schroniskach interwencyjnych.

Biorąc pod uwagę powyższe, należy stwierdzić, iż Rada Gminy Nowinka dokonując regulacji § 13 ust. 2 uchwały o *prowadzeniu zajęć rewalidacyjno – wychowawczych z dziećmi i młodzieżą upośledzoną w stopniu lekkim i umiarkowanym*, jak również wprowadzając regulację dotyczącą iż *nauczycielom prowadzącym nauczanie indywidualne przysługuje dodatek za warunki pracy w wysokości zależnej od stopnia niepełnosprawności ucznia*, dokonała modyfikacji wyżej wymienionego rozporządzenia, co należy ocenić jako istotne naruszenie prawa.

Zdaniem organu nadzoru organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, realizując przysługującą mu kompetencję powinien ściśle uwzględniać wytyczne zawarte w upoważnieniu kompetencyjnym. Odstąpienie od tej zasady narusza związek formalny i materialny pomiędzy aktem wykonawczym a ustawą, co stanowi istotne naruszenie prawa.

W doktrynie jak i w orzecznictwie ugruntował się pogląd, iż wykładnia norm o charakterze kompetencyjnym powinna być interpretowana w sposób ścisły i literalny. Jednocześnie zakazuje się dokonywania wykładni rozszerzającej przepisów kompetencyjnych oraz wyprowadzania kompetencji w drodze analogii (vide: wyrok Trybunału Konstytucyjnego z 28 czerwca 2000 r., K25/99, OTK 2000/5/141).

Mając powyższe na uwadze stwierdzenie nieważności § 13 ust. 2 załącznika do uchwały Nr XIX/151/09 Rady Gminy Płaska z dnia 28 maja 2009 r. w sprawie regulaminu wynagradzania nauczycieli zatrudnionych w szkołach prowadzonych przez Gminę Płaska, jest zasadne.

Na niniejsze rozstrzygnięcie służy Gminie prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku, za pośrednictwem Wojewody Podlaskiego, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

Z up. Wojewody Podlaskiego

Lidia Stupak

Dyrektor Wydziału Nadzoru i Kontroli