Znak: KP-II.1431.21.2022 Kielce, dn. 28.11.2022 r.

**Wyniki kontroli problemowej (doraźnej) przeprowadzonej w Kieleckim Centrum Kultury w Kielcach w zakresie** **prawidłowości naliczenia i wypłaty wynagrodzenia Dyrektora jednostki za okres od 01.10.2021 r. do 30 kwietnia 2022 r.**

Na podstawie upoważnienia Nr 11/2022 z dnia 25 maja 2022 r. wydanego wz. Prezydenta Miasta Kielce przez I Zastępcę Prezydenta Miasta Kielce pracownik Biura Audytu Wewnętrznego i Kontroli w Kancelarii Prezydenta Urzędu Miasta Kielce przeprowadził w dniach od 25 maja do 27 maja 2022 roku w Kieleckim Centrum Kultury w Kielcach kontrolę doraźną w zakresie prawidłowości naliczenia i wypłaty wynagrodzenia Dyrektora jednostki za okres od 01.10.2021 r. do dnia 30.04.2022 r.

W wyniku kontroli stwierdzono, co następuje:

* Wysokość miesięcznego wynagrodzenia Dyrektora KCK w badanym okresie (od 01.10.2021 r. do 30.04.2022 r.) została ustalona zgodnie z art. 6, ust 1 ustawy z dnia 3 marca 2000 r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2136) przez Organizatora, na podstawie zarządzenia nr 63/2020 Prezydenta Miasta Kielce z dnia 17 lutego 2020 r. w sprawie ustalenia zasad wynagradzania dyrektorów samorządowych instytucji kultury jako wynagrodzenie zasadnicze.
* Ustalając wynagrodzenie Dyrektorowi KCK Organizator stał na stanowisku, iż ustawa o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi czyli tzw. „ustawa kominowa” [która dotyczy również dyrektorów instytucji kultury] nie definiuje pojęcia „wynagrodzenie miesięczne”. Określa ona tylko maksymalną wysokość wynagrodzenia miesięcznego, jakie może otrzymać dyrektor instytucji kultury. W Gminie Kielce przyjęto koncepcję, zgodnie z którą wynagrodzenie miesięczne dyrektorów samorządowych instytucji kultury określono jako jednoskładnikowe, obejmujące wyłącznie wynagrodzenie zasadnicze. Koncepcja ta podparta była opinią prawną ówczesnego radcy prawnego Urzędu Miasta Kielce.
* W trakcie trwania stosunku pracy Pani Augustyny Nowackiej – Dyrektora KCK pojawiły się ze strony kierownictwa KCK wątpliwości, co do prawidłowości interpretacji zapisów ww. zarządzenia w zakresie dotyczącym składników wynagrodzenia dyrektora instytucji kultury (w szczególności dodatków za wieloletnią pracę oraz dodatku funkcyjnego, o których mówi ustawa z dnia 25.10.1991 roku o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej w art. 31, ust. 1a.)
* W okresie X-XI 2021 roku, jak wynika z karty wynagrodzeń Pani A. Nowackiej, list płac za X i XI 2021r. (nr L10U POBORY KCK oraz L11U POBORY KCK) oraz przelewów i wyciągów bankowych (z dnia 26.10.2021 r. oraz 26.11.2021 r.) wynagrodzenie Pani A. Nowackiej – Dyrektora KCK zostało naliczone i wypłacone w wysokości, wynikającej z angażu (pisma – Znak: OK-III.2123.4.2021 z dnia 01.03.2021 r. przyznającego Pani A. Nowackiej – Dyrektorowi KCK wynagrodzenie zasadnicze).
* W dniu 21.12.2021 r. do Działu Organizacyjno-Kadrowego KCK wpłynęło pismo podpisane przez Panią A. Nowacką w którym czytamy, iż w związku z załączoną opinią prawną wnosi o naliczanie jej dodatku za wysługę lat pracy począwszy od miesiąca XII 2021 roku oraz o wypłacenie jego wyrównania za okres zatrudnienia w KCK, tj. od 19.11.2019 r. do 30.11.2021 r. Jednocześnie w piśmie tym zrzeka się „wypłaty odsetek z tytułu należności za nienaliczaną wysługę za lata pracy”.
* Tego samego dnia (21.12.2021 r.) Kierownik Działu Organizacyjno-Kadrowego KCK skierowała pismo do Działu Księgowości KCK, w którym czytamy: „W związku z przedłożeniem w dniu 21.12.2021 r. przez Panią Dyrektor Augustynę Nowacką pisma wnoszącego o wypłatę dodatku za wysługę lat, potwierdzonego załączoną opinią prawną, proszę o wypłacenie dodatku za wysługę lat dla Pani Dyrektor, w wysokości 20% wynagrodzenia zasadniczego, za okres od 19.11.2019 do 30.11.2021 oraz dalsze naliczanie dodatku na bieżąco.
* W związku z powyższym Dział Księgowości KCK dokonał stosownego wyliczenia kwoty „wyrównania dodatku stażowego”, sporządził stosowną listę płac (nr 144U Wyrównanie dodatku stażowego) i w dniu 23.12.2021 r. dokonano elektronicznego polecenia przelewu na rachunek bankowy Pani A. Nowackiej – Dyrektora KCK.
* Dzień wcześniej, tj. 22.12.2021 r. wypłacono Pani A. Nowackiej – Dyrektorowi KCK wynagrodzenie za miesiąc grudzień, przy czym jak wynika z okazanej dokumentacji (karta wynagrodzeń Pani A. Nowackiej, lista płac za XII 2021 r. nr L12U POBORY KCK oraz przelew i wyciąg bankowy z dnia 22.12.2021 r.) oprócz wynagrodzenia zasadniczego doliczony został dodatek za wysługę lat w wysokości 20% wynagrodzenia zasadniczego.
* Począwszy od miesiąca stycznia 2022 r. aż do końca kwietnia 2022 r. wynagrodzenie naliczane i wypłacane Pani A. Nowackiej - Dyrektorowi KCK było już dwuskładnikowe – składało się z wynagrodzenia zasadniczego oraz dodatku stażowego.
* Z wyjaśnień udzielonych w trakcie kontroli przez Panią Augustynę Nowacką – Dyrektora KCK wynika, że z opinii prawnych jakimi dysponuje jasno wynika, iż instytucja kultury jest samorządową jednostką organizacyjną posiadającą osobowość prawną (art. 14 ust. 1 ustawy o działalności kulturalnej), a także pracodawcą w rozumieniu art. 3 kodeksu pracy. Dyrektor Kieleckiego Centrum Kultury jest jej pracownikiem, wobec czego zrodziła się u kierownictwa KCK (główna księgowa, specjalista ds. kadr, z-ca dyrektora) wątpliwość, czy w przypadku jakichkolwiek kontroli oraz ewentualnych roszczeń sądowych, KCK jako pracodawca dyrektora, a szczególnie osoby odpowiedzialne za prawidłowość wypłaty wynagrodzeń, m.in. główna księgowa oraz specjalista ds. kadr, nie będą ponosić odpowiedzialności karnej za nie wypłacenie dodatku stażowego jako obligatoryjnego dodatku do wynagrodzenia za wieloletnią pracę, ponieważ prawo do nich wynika z ustawy (art. 31, ust. 1 ustawy o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej). Dyrektorowi mającemu odpowiedni staż pracy to pracodawca, którym jest instytucja kultury czyli KCK, powinien dodatek stażowy wypłacać wraz z wynagrodzeniem zasadniczym.
* W wyjaśnieniach Pani Augustyny Nowackiej czytamy także, że sytuacja jest analogiczna, jak w przypadku przyznawania dyrektorowi nagrody jubileuszowej, która także zależy od stażu pracy, a nagrodę przyznaje i wypłaca instytucja kultury. Dodatkowym argumentem, na mocy którego kierownictwo KCK zdecydowało się na wypłatę w/w świadczenia jest, jak czytamy w wyjaśnieniach, fakt iż dodatek stażowy przysługuje z mocy prawa w wysokości określonej w art. 31 ust. 2 ustawy o działalności kulturalnej. Nie jest więc on przyznawany na mocy woli organizatora, ale przysługuje z mocy powszechnie obowiązującego prawa i jest dodatkiem obligatoryjnym.
* Dalej w wyjaśnieniach czytamy, że „Koncepcja, zgodnie z którą Gmina Kiece przyjęła, że wynagrodzenie miesięczne dyrektorów samorządowych obejmuje wyłącznie wynagrodzenie zasadnicze, nie zwalnia KCK z odpowiedzialności za niewypłacenie dodatku stażowego, gdyż Kieleckiemu Centrum Kultury, w stosunku do dyrektora instytucji kultury, przysługują wyłącznie takie uprawnienia, które wynikają z mocy samego prawa. Instytucja nie może stać w opozycji do orzecznictwa, jak i doktryny prawa, ale przede wszystkim nie może pomijać struktury wynagradzania wprowadzonej na łamach ustawy z dnia 25 października 1991 r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej”.
* Z opinii prawnej przygotowanej przez Kancelarię Radców Prawnych, obsługujących Urząd Miasta Kielce z dnia 23 czerwca 2022 roku wynika, że wynagrodzenie dyrektora instytucji kultury winno być ustalone w akcie powołania i uwzględniać wszelkie składniki płacowe dyrektora określone z uwzględnieniem przepisów ustawowych oraz rozporządzenia Ministra Kultury i Dziedzictwa Narodowego w sprawie wynagradzania pracowników instytucji kultury z dnia 22 października 2015 roku. Biorąc powyższe pod uwagę w akcie powołania określić należy tak wysokość wynagrodzenia zasadniczego jak i dodatku za wieloletnią pracę.
* Opinia ta zawiera również zapis mówiący, iż przywołane Zarządzenie Nr 63/2020 Prezydenta Miasta Kielce z dnia 17 lutego 2020 r. w sposób wadliwy określa strukturę wynagrodzenia dyrektorów instytucji kultury, określając je w części zasadniczej jako jednoskładnikowe, ograniczone do wynagrodzenia zasadniczego. Tymczasem z powołanych przepisów ustawy z dnia 25 października 1991 roku o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej wynika, że prawo do składnika wynagrodzenia jakim jest dodatek za wieloletnią pracę nabywane są przez pracownika z mocy prawa. A zatem winny również zostać wymienione w treści tego Zarządzenia oraz akcie powołania, jako obligatoryjny element wynagrodzenia dyrektora.
* Jednakże zdaniem sporządzającego opinię, fakt niewskazania tego składnika jako obligatoryjnego składnika wynagrodzenia miesięcznego, nie uprawnia dyrektora do jego samodzielnej wypłaty. W przypadku gdy z treści zarządzenia określającego zasady wynagradzania dyrektora, a także z aktu powołania nie wynika ażeby składnikiem wynagrodzenia miesięcznego był dodatek stażowy, dyrektorowi przysługiwać będzie co do zasady roszczenie w stosunku do pracodawcy o jego wypłatę i możliwość jego dochodzenia na drodze sądowej w przypadku braku wypłaty.