

ZARZĄDZENIE NR 195/2020

PREZYDENTA MIASTA OTWOCKA

z dnia 30 czerwca 2020 r.

w sprawie odwołania Dyrektora Miejskiego Ośrodka, Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku

Na podstawie art. 30 ust. 2 pkt 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713) w związku z art. 15 ust. 1 i ust. 6 pkt. 3 ustawy z dnia 25 października 1991 r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej (Dz. U. z 2020 r. poz. 194) oraz § 6 ust. 2 Statutu Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku nadanego uchwałą Nr VII/68/19 Rady Miasta Otwocka z dnia 7 marca 2019 r. w sprawie nadania nazwy instytucji Otwockie Centrum Kultury w Otwocku, wyposażenia jej w dodatkowy majątek oraz nadania jej nowego statutu (Dz. U. Woj. Maz. z 2019 r. poz. 3808) i art. 70 § 2 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040 z późn. zm.), *po zasięgnięciu opinii stowarzyszeń zawodowych i twórczych właściwych ze względu na rodzaj działalności prowadzonej przez Miejski Ośrodek Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku - zarządzą*, co następuje:

§ 1

Odwołuję z dniem 30 czerwca 2020 roku Panią Małgorzatę Kapiszewską ze stanowiska Dyrektora Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku.

§ 2

Powodem odwołania są następujące przyczyny:

- 1) naruszenie przepisów art. 94 pkt. 9b ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040 z późn. zm.) oraz § 8 rozporządzenia Ministra Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 10 grudnia 2018 r. w sprawie dokumentacji pracowniczej (Dz. U. z 2018 r. poz. 2369) - poprzez niedopełnienie ciężących obowiązków związanych z zachowaniem poufności i zabezpieczeniem przed dostępem osób nieupoważnionych dokumentacji pracowniczej, tj. nieuprawnione udostępnienie na widok publiczny dokumentacji pracowniczej Pana Bogdana Stodulnego byłego pracownika MOKTiS - w postaci podania o pracę oraz informacji o wysokości wynagrodzenia, stanowisku i miejscu zamieszkania;
- 2) naruszenie przepisu § 9 ust. 3 Statutu Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku nadanego uchwałą Nr VII/68/19 Rady Miasta Otwocka z dnia 7 marca 2019 r. w sprawie nadania nazwy instytucji Otwockie Centrum Kultury w Otwocku, wyposażenia jej w dodatkowy majątek oraz nadania jej nowego statutu (Dz. U. Woj. Maz. z 2019 r. poz. 3808) w związku z zapisami § 3 ust. 3 Umowy użyczenia nieruchomości WGG.6845.3/1/1/2017 z dnia 1 czerwca 2017 roku zawartej pomiędzy Miastem Otwock a MOKTiS - poprzez rozdysponowanie majątkiem Miasta Otwocka ponad posiadanie uprawnienia, tj. podpisanie Aneksu Nr 1 do umowy najmu nr 23/2018/M przedłużającego umowę najmu pomieszczeń piwnicznych w budynku Muzeum Ziemi Otwockiej bez uzyskania wymaganej zgody Miasta Otwocka;
- 3) naruszenie przepisu art. 28 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE)

2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (Dz. U. UE. L. 2016 r., Nr 119, poz. 1) - poprzez przekazanie przetwarzania danych osobowych (w tym szczególnych danych osobowych) będących w posiadaniu i administrowaniu MOKTiS podmiotom zewnętrznym, tj. Grupie Legalia Kancelaria Prawnicza Szczepanik sp. k. (umowa z dnia 2.01.2020 r. w zakresie obsługi prawnej) oraz ID Partners Sp. z o.o. (umowa z dnia 28.12.2019 r. w zakresie prowadzenia spraw kadrowych oraz szkolenia z obsługi programu kadrowo-płacowego) - bez umieszczenia w zawartych umowach upoważnień i klauzul w zakresie przetwarzania danych osobowych m. in. poprzez zobowiązanie w/w podmiotów do zachowania w tajemnicy uzyskanych danych, ustalenie stosowania przez w/w podmioty środków umożliwiających zachowanie w tajemnicy danych osobowych, ustalenie celu i zakresu przetwarzania danych osobowych;

§ 3

Odwołanie jest równoznaczne z rozwiązaniem stosunku pracy z zachowaniem przysługującego okresu wypowiedzenia - zgodnie z unormowaniami art. 68 - 72 k.p.

§ 4

Zarządzenie wchodzi w życie z dniem podpisania.

Z up. Prezydenta Miasta Otwocka


Paweł Walo
Wiceprezydent Miasta

UZASADNIENIE

Zarządzeniem Nr 187/2019 Prezydenta Miasta Otwocka z dnia 9 lipca 2019 roku w sprawie powołania Dyrektora Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku - Pani Małgorzata Kupiszewska powołania została na w/w stanowisko z dniem 10 lipca 2019 roku. Powołanie obejmowało okres od dnia 10 lipca 2019 roku do dnia 9 lipca 2022 r., tj. okres 3 lat.

Zgodnie z art. 15 ust. 1 zd. 1 ustawy z dnia 25 października 1991 r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej (Dz. U. z 2020 r. poz. 194) "Dyrektora instytucji kultury powołuje organizator na czas określony (..) ". Jak stanowi zaś zdanie 2 powyższego ustępu "Odwołanie dyrektora następuje w tym samym trybie".

Jak wynika ponadto z treści art. 15 ust. 6 pkt. 3 ustawy z dnia 25 października 1991 r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej "Dyrektor instytucji kultury powołany na czas określony może być odwołany przed upływem tego okresu: z powodu naruszenia przepisów prawa w związku z zajmowanym stanowiskiem."

Pani Małgorzata Kupiszewska w okresie sprawowania funkcji Dyrektora Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku dopuściła się w szczególności następujących naruszeń:

- 1) naruszenie przepisów art. 94 pkt. 9b ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz. U. z 2019 r. poz. 1040 z późn. zm.) oraz § 8 rozporządzenia Ministra Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 10 grudnia 2018 r. w sprawie dokumentacji pracowniczej (Dz. U. z 2018 r. poz. 2369) - poprzez niedopełnienie ciężących obowiązków związanych z zachowaniem poufności i zabezpieczeniem przed dostępem osób nieupoważnionych dokumentacji pracowniczej, tj. nieuprawnione udostępnienie na widok publiczny dokumentacji pracowniczej Pana Bogdana Stodulnego byłego pracownika MOKTiS - w postaci podania o pracę oraz informacji o wysokości wynagrodzenia, stanowisku i miejscu zamieszkania. Upublicznienie przedmiotowej dokumentacji miało miejsce na ścianie budynku przy ul. Poniatowskiego 1 w Otwocku (obok drzwi wejściowych do galerii "OK").

Podanie o pracę zaliczane jest bezwzględnie do dokumentacji pracowniczej, o czym statuje chociażby § 3 pkt. 1 w/w rozporządzenia, wskazując, iż akta osobowe pracownika obejmują dokumenty zgromadzone w związku z ubieganiem się pracownika o zatrudnienie.

Jak stanowi art. 94 pkt. 9b k.p. "Pracodawca jest zobowiązany w szczególności: przechowywać dokumentację pracowniczą w sposób gwarantujący zachowanie jej poufności."

Jak stanowi nadto § 8 rozporządzenia Ministra Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 10 grudnia 2018 r. w sprawie dokumentacji pracowniczej "*Pracodawca zapewnia odpowiednie warunki zabezpieczające dokumentację pracowniczą prowadzoną i przechowywaną w postaci papierowej przed zniszczeniem, uszkodzeniem lub utratą i dostępem osób nieupoważnionych, w szczególności przez zapewnienie w pomieszczeniu, w którym przechowywana jest dokumentacja pracownicza, odpowiedniej wilgotności,*

temperatury i zabezpieczenie tego pomieszczenia przed dostępem osób nieupoważnionych."

Ustawodawca w tym zakresie nie ograniczył w żadnym wypadku i nie podzielił dokumentacji na tę dotyczącą byłych pracowników żyjących oraz byłych pracowników zmarłych. Pracodawca będąc w posiadaniu dokumentacji związanej ze stosunkiem pracy, ma bezwzględny obowiązek jej zabezpieczenia i czuwania nad uniemożliwieniem dostępu do niej osobom nieuprawnionym, niezależnie do sytuacji życiowej byłego pracownika. Wskazać należy także, iż śmierć byłego pracownika nie niweczy charakteru wyżej wskazanej dokumentacji (jako pracowniczej).

Powyższe stanowisko w tym zakresie wzmocnione zostało przez ustawodawcę, który wprowadził katalog osób uprawnionych do uzyskania dokumentacji pracowniczej w przypadku śmierci byłego pracownika - wskazując - w art. 94⁹ § 3 k.p. - iż są to jedynie członkowie rodziny, tj: 1) dzieci własne, dzieci drugiego małżonka oraz dzieci przysposobione; 2) przyjęte na wychowanie i utrzymanie przed osiągnięciem pełnoletniości wnuki, rodzeństwo i inne dzieci, z wyłączeniem dzieci przyjętych na wychowanie i utrzymanie w ramach rodziny zastępczej lub rodzinnego domu dziecka; 3) małżonek (wdowa i wdowiec); 4) rodzice, w tym ojczym i macocha oraz osoba przysposabiająca. Jest to katalog zamknięty, a tym samym wyłącznie w/w osoby mają prawo wglądu do dokumentacji.

Co więcej w § 16 ust. 2 rozporządzenia Ministra Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 10 grudnia 2018 r. w sprawie dokumentacji pracowniczej zostało wskazane, iż "Wydanie dokumentacji pracowniczej osobom, o których mowa w art. 94⁹ § 3 Kodeksu pracy, następuje po uprzednim udokumentowaniu przez te osoby uprawnienia do odbioru tej dokumentacji." W niniejszym przypadku zatem Pani Małgorzata Kupiszewska nie tylko nie zadbała o zabezpieczenie powyższej dokumentacji, bądź ewentualnie jej wydanie osobom uprawnionym, lecz sama w sposób świadomy i bez upoważnienia podjęła decyzję o wyłożeniu do publicznego wglądu m. in. podania o pracę byłego pracownika MOKTiS.

Mając powyższe unormowania na uwadze, jednoznacznie stwierdzić należy, iż Pani Dyrektor Małgorzata Kupiszewska dopuściła się naruszenia w/w norm prawnych.

- 2) naruszenie zapisów § 9 ust. 3 Statutu Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku nadanego uchwałą Nr VII/68/19 Rady Miasta Otwocka z dnia 7 marca 2019 r. w sprawie nadania nazwy instytucji Otwockie Centrum Kultury w Otwocku, wyposażenia jej w dodatkowy majątek oraz nadania jej nowego statutu (Dz. U. Woj. Maz. z 2019 r. poz. 3808) w związku z zapisami § 3 ust. 3 Umowy użyczenia nieruchomości WGG.6845.3/1/1/2017 z dnia 1 czerwca 2017 roku zawartej pomiędzy Miastem Otwock a MOKTiS - poprzez rozdysponowanie majątkiem Miasta Otwocka ponad posiadanie uprawnienia, tj. podpisanie Aneksu Nr 1 do umowy najmu nr 23/2018/M przedłużającego umowę najmu pomieszczeń piwnicznych w budynku Muzeum Ziemi Otwockiej bez uzyskania wymaganej zgody Miasta Otwocka.

W dniu 1 czerwca 2017 roku pomiędzy Miastem Otwock a MOKTiS zawarta została Umowa użyczenia nieruchomości Nr WGG.6845.3/1/1/2017. Zgodnie z jej zapisami Miasto oddało do używania wskazane w niej nieruchomości, w tym budynek Muzeum Ziemi Otwockiej. Jak wskazano w § 3 ust. 3 powyższej umowy "Biorący [MOKTiS] nie

może oddać nieruchomości do używania i w najem osobie trzeciej bez zgody Użyczącego."

Pomimo powyższych zapisów i ograniczeń w zakresie możliwości dysponowania powyższą nieruchomością Dyrektor Małgorzata Kupiszewska zawarła Aneks Nr 1 do umowy najmu Nr 23/2018/M przedłużając tym samym w sposób nieuprawniony umowę najmu pomieszczeń piwnicznych w budynku Muzeum Ziemi Otwockiej, na rzecz podmiotu przeciego, bez uzyskania wymaganej zgody Miasta Otwocka. Jak wskazano w § 9 ust. 3 Statutu MOKTiS mógł prowadzić działalność na obiektach stanowiących własność Miasta Otwocka, wyłącznie w zakresie wskazanym w zawartych umowach z Miastem (najmu lub użyczenia).

Poprzez podpisanie zatem w/w aneksu i wydłużenie czasu trwania umowy najmu podmiotowi trzeciemu, Dyrektor Małgorzata Kupiszewska przekroczyła zakres swoich kompetencji i dokonała w sposób nieuprawniony rozdysponowania majątkiem Miasta Otwocka.

- 3) naruszenie art. 28 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (Dz. U. UE. L. 2016 r., Nr 119, poz. 1, RODO) - poprzez przekazanie przetwarzania danych osobowych (w tym szczególnych danych osobowych) będących w posiadaniu i administrowaniu MOKTiS podmiotom zewnętrznym, tj. Grupie Legalia Kancelaria Prawnicza Szczepanik sp. k. (umowa z dnia 2.01.2020 r. w zakresie obsługi prawnej) oraz ID Partners Sp. z o.o. (umowa z dnia 28.12.2019 r. w zakresie prowadzenia spraw kadrowych oraz szkolenia z obsługi programu kadrowo-płacowego) - bez umieszczenia w zawartych umowach upoważnień i klauzul w zakresie przetwarzania danych osobowych m. in. poprzez zobowiązanie w/w podmiotów do zachowania w tajemnicy uzyskanych danych, ustalenie stosowania przez w/w podmioty środków umożliwiających zachowanie w tajemnicy danych osobowych, ustalenie celu i zakresu przetwarzania danych osobowych.

W dniu 28 grudnia 2019 roku Dyrektor Małgorzata Kupiszewska, działając w imieniu i na rzecz MOKTiS zawarła ze spółką ID Partners Sp. zo.o. umowę na prowadzenie spraw kadrowych oraz szkolenie z obsługi programu kadrowo-płacowego, zaś w dniu 2 stycznia 2020 roku zawarła ze spółką Grupa Legalia Kancelaria Prawnicza Szczepanik Sp. k. umowę na świadczenie usług pomocy prawnej.

W/w firmy świadcząc swoje usługi na rzecz MOKTiS we wskazanym zakresie, mają dostęp do danych osobowych będących w posiadaniu MOKTiS, w tym szczególnych danych osobowych. Żadna z wyżej wymienionych umów nie zawiera postanowień dotyczących powierzenia przetwarzania danych osobowych - alternatywnie brak jest również zawarcia odrębnej umowy na przetwarzanie danych osobowych. Wskazać także należy, iż jak wynika z przedstawionego stanu faktycznego znajdującemu potwierdzenie w sporządzonym audycie działalności MOKTiS, w § 6 ust. 4 umowy zawartej ze spółką ID Partners Sp. z o.o. "wykonanie umowy nie wiąże się z przetwarzaniem danych osobowych" podczas gdy faktycznie podmiot ten miał stały dostęp do przedmiotowych danych.

Art. 28 ust. 1 RODO wskazuje, iż "Jeżeli przetwarzanie ma być dokonywane w imieniu

administratora, korzysta on wyłącznie z usług takich podmiotów przetwarzających, które zapewniają wystarczające gwarancje wdrożenia odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych, by przetwarzanie spełniało wymogi niniejszego rozporządzenia i chroniło prawa osób, których dane dotyczą." Jak stanowi nadto ust. 3 powyższego przepisu "Przetwarzanie przez podmiot przetwarzający odbywa się na podstawie umowy lub innego instrumentu prawnego, które (..) określają przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki i prawa administratora." zaś "Ta umowa lub inny instrument prawny stanowią w szczególności, że podmiot przetwarzający: a) przetwarza dane osobowe wyłącznie na udokumentowane polecenie administratora, b) zapewnia, by osoby upoważnione do przetwarzania danych osobowych zobowiązały się do zachowania tajemnicy lub by podlegały odpowiedniemu ustawowemu obowiązkowi zachowania tajemnicy; c) podejmuje wszelkie środki wymagane na mocy art. 32." oraz inne wymogi określone w w/w rozporządzeniu.

W niniejszym przypadku Pani Dyrektor Małgorzata Kupiszewska umożliwiła przetwarzanie danych osobowych (w tym szczególnych danych osobowych) podmiotom trzecim, bez jakiegokolwiek upoważnienia bądź umowy, czym naruszyła dyspozycje art. 28 RODO.

Czyniąc zadość uregulowaniom art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 25 października 1991 r. o organizowaniu i prowadzeniu działalności kulturalnej, zgodnie z którym w zaistniałej sytuacji wskazanym jest zasięgnięcie opinii związków zawodowych działających w MOKTiS oraz stowarzyszeń zawodowych i twórczych właściwych ze względu na rodzaj działalności prowadzonej przez MOKTiS. Biorąc powyższą dyspozycje pod uwagę, Prezydent Miasta Otwocka wystąpił z wnioskiem o wydanie opinii do wszystkich działających na terenie Otwocka wyżej wskazanych instytucji, w szczególności: Fundacji Promocji Kultury "OtwArte", UKS Otwock FC Champion, UKS "Dwunastka Otwock", Klubu Sportowego "Wojownik", UKS Kresy. Organizacje wydały opinie pozytywne co do kwestii odwołania Dyrektora - opisując jednocześnie negatywnie niewłaściwe działania ze strony Dyrektora MOKTiS lub powstrzymały się od ich wydania z uwagi na brak jakiegokolwiek współpracy ze strony Dyrektora MOKTiS. Jednocześnie wskazać należy, iż w MOKTiS nie działa żaden związek zawodowy.

Mając powyższe na uwadze, po zapoznaniu się z opiniami w/w organizacji oraz po dokładnej analizie zaistniałego stanu faktycznego, a także charakteru dokonanych naruszeń, w tym biorąc pod rozwagę okoliczność, że osoba pełniąca funkcje kierowniczą ponosi zwiększoną odpowiedzialność związaną z kierowaniem daną jednostką, Prezydent Miasta Otwocka zdecydował o odwołaniu Pani Małgorzaty Kupiszewskiej ze stanowiska Dyrektora Miejskiego Ośrodka Kultury, Turystyki i Sportu w Otwocku.

Mając powyższe na uwadze, zarządzono jak wyżej.

Z up. Prezydenta Miasta Otwocka


Paweł Walo
Wiceprezydent Miasta