

Uchwała Nr XXVIII/213/ 2021
Rady Gminy Wilczyce
z dnia 11 maja 2021r.

w sprawie odmowy wygaszenia mandatu radnego.

Na podstawie art. 383 §1 pkt. 5, § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 roku Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1319 z późn. zm.) w związku z art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.), uchwała się, co następuje:

§ 1

Odmawia się wygaszenia mandatu radnego Rady Gminy Wilczyce Jana Roźmieja w związku z brakiem podstaw do stwierdzenia naruszenia przez radnego zakazu prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia gminy, o którym mowa w art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym.

§ 2


Uzasadnienie powyższego stanowiska stanowi załącznik do uchwały.

§ 3

Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Gminy Wilczyce.

§ 4

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

WICEPRZEWODNICZĄCY
RADY GMINY

Dariusz Chmiel

Załącznik
do Uchwały Nr XXVIII/213/2021
Rady Gminy Wilczyce
z dnia 11 maja 2021r.

UZASADNIENIE

do Uchwały Nr XXVIII/213/2021 Rady Gminy Wilczyce z dnia 11 maja 2021 r. w sprawie odmowy wygaszenia mandatu radnego.

W dniu 29 marca br. do Rady Gminy Wilczyce wpłynęło pismo Wojewody Świętokrzyskiego w sprawie przeprowadzenie postępowania wyjaśniającego w sprawie zarzutów naruszenia przez radnego Rady Gminy Wilczyce Jana Roźmieja art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym.

Rada Gminy Wilczyce, po zapoznaniu się ze stanowiskiem Komisji Skarg, wniosków i petycji oraz z treścią pisma radnych Rady Gminy Wilczyce Eugeniusza Polita, Janusza Pietraszewskiego, Edwarda Trznadla, Adama Krakowiaka przekazanych od Wojewody Świętokrzyskiego, zawierającego informację o ewentualnym naruszeniu przez Przewodniczącego Rady Gminy Wilczyce Jana Roźmieja art. 24f ustawy z dnia 8 marca 1990 r. - o samorządzie gminnym, poprzez prowadzenie działalności gospodarczej – Usługi transportowe, polegającej na dowozie dzieci i młodzieży szkolnej, wykonywanej na podstawie umowy z Gminą Wilczyce, oraz dołączoną do tego pisma dokumentacją, a także po dokonaniu analizy przepisu art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdza, co następuje:

W piśmie z dnia 12 kwietnia 2021 r. skierowanego do Wojewody Świętokrzyskiego radni Rady Gminy Wilczyce Eugeniusz Polit, Janusz Pietraszewski, Edward Trznadel, Adam Krakowiak wystąpili z wnioskiem o stwierdzenie wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Wilczyce Jana Roźmieja z powodu naruszenia zakazu z art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym. W piśmie tym wskazano, że radny Jan Roźmiej wykonuje wspólnie z żoną ██████████ usługi polegające na dowozie dzieci i młodzieży szkolnej na terenie Gminy Wilczyce. Usługi te są wykonywane w oparciu o umowę z dnia 2 października 2020 r. Zdaniem w/w radnych radny Jan Roźmiej korzysta z mienia komunalnego przy prowadzeniu wspólnie z żoną działalności gospodarczej w ten sposób, iż otrzymywali zapłatę za zleczone usługi z budżetu Gminy. Z uwagi na powyższe zdaniem w/w radnych radny Jan Roźmiej naruszył zakaz o którym mowa w art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym.

W pierwszej kolejności Rada Gminy Wilczyce uznaje za bezsporny fakt, iż wymieniona w treści wskazanego pisma ██████████ jest żoną radnego Jana Roźmieja.

W oparciu o dostarczoną wraz z w/w pismem dokumentację Rada Gminy Wilczyce ustaliła, że w dniu 2.10.2020 r. została zawarta umowa Nr 2/2020 pomiędzy Gminą Wilczyce a [REDAKTOWANE] – Usługi transportowe z siedzibą w Wilczyce 78, 27-612 Wilczyce, NIP 8641309304. Zgodnie z tą umową [REDAKTOWANE] miała świadczyć usługi przewozowe związane z dowozem uczniów Szkoły Podstawowej w Wilczycach na zajęcia z nauki pływania w ramach ministerialnego Programu powszechnej nauki pływania „Umiem pływać” w okresie od 6.10.2020 r. do 24.11.2020 r. W dniu 18 listopada 2020 r. został zawarty aneks do w/w umowy gdzie zmianie uległ okres wykonywania usługi oraz wysokość wynagrodzenia.

Z dołączonego wydruku z CEiDG wynika, że [REDAKTOWANE] prowadzi samodzielną jednoosobową działalność gospodarczą oraz, że pomiędzy nią a Janem Roźmiej istnieje wspólność majątkowa małżeńska.

Zgodnie z art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym *„radni nie mogą prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat, a także zarządzać tą działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności”*.

W ocenie Rady Gminy Wilczyce, adresem normy tego przepisu jest tylko i wyłącznie radny, a nie jego małżonek choćby oboje pozostawali w ustroju wspólności ustawowej. Wskazać również należy, iż użyty w treści tego przepisu zwrot *„lub wspólnie z innymi osobami”* odnosi się także do prowadzenia działalności gospodarczej przez radnego, lecz razem z innymi osobami, ale nie dotyczy sytuacji, w której małżonek radnego prowadzi odrębną działalność gospodarczą, jako jednoosobowy przedsiębiorca, gdyż czyni to w swoim własnym imieniu a nie w imieniu radnego.

Zdaniem Rady Gminy Wilczyce gdyby celem ustawodawcy było osiągnięcie stanu polegającego na tym, że także małżonek osoby, która objęła mandat radnego nie może wykonywać działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego, to zakaz taki zostałby wyraźnie wyartykułowany w treści przepisu art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Nadto Rada Gminy Wilczyce wskazuje, że ograniczenia w prowadzeniu działalności gospodarczej należy interpretować zawężająco, ograniczenie tej wolności stosownie do art. 22 Konstytucji RP jest dopuszczalne tylko w drodze ustawy i tylko ze względu na ważny interes publiczny.

Reasumując, w ocenie Rady Gminy Wilczyce nie można przyjąć aby art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym obejmował przypadki w których działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia Gminy, w której radny uzyskał mandat, prowadzi małżonek radnego. Adresem normy art.24f ust.1 w/w ustawy jest bowiem wyłącznie radny, a nie jego małżonek choćby pozostawali w ustroju wspólności ustawowej.

Powyższe stanowisko Rady Gminy Wilczyce poparte zostało utrwalonym stanowiskiem judykatury (*patrz wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 25 kwietnia 2012 r. sygn. III SA/Wr 66/12, wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi z dnia 6 sierpnia 2019 r. sygn. III SA/Łd 641/19*).

Z uwagi na powyższe Rada Gminy Wilczyce uznaje, iż nie ma podstaw do wygaszenia mandatu radnego radnemu Janowi Roźmiejowi albowiem radny nie prowadzi działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Wilczyce, taką działalność gospodarczą prowadzi żona radnego – [REDAKTURA] [REDAKTURA] która pozostaje ze swoim mężem we wspólności majątkowej małżeńskiej, stąd też przyjęć należy, że dochody z prowadzonej przez [REDAKTURA] [REDAKTURA] działalności gospodarczej wejdą do majątku wspólnego, to jednak ta okoliczność nie uprawnia do zastosowania rozszerzającej wykładni przepisu art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym, taka bowiem sytuacja nie została opisana w treści tego przepisu. W tym miejscu wskazać należy na wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 10 lutego 2005 r., sygn. OSK 1083/04 w którym wskazano, iż „przy wykładni przepisu prawa należy mieć na uwadze, że instytucje represyjne, sankcje, mogą być stosowane tylko w granicach dopuszczalnych prawem, przy wyłączeniu wykładni rozszerzającej. Ten zakaz rozszerzającej wykładni przepisów ustanawiających sankcje wobec jednostki, ma szczególne znaczenie w przypadku stosowania sankcji wygaśnięcia mandatu radnego, a to z uwagi na pierwszeństwo członków wspólnoty samorządowej w tworzeniu składu osobowego organów jednostek samorządu terytorialnego”.

Mając na uwadze treść przepisu art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym uznać należy, że zakazem z tego przepisu nie zostało objęte uzyskiwanie przez radnego dochodów z działalności gospodarczej prowadzonej z wykorzystaniem mienia komunalnego, lecz prowadzenie przez radnego działalności gospodarczej z wykorzystaniem tego mienia.

Nadto w ocenie Rady Gminy Wilczyce brak jest dowodów wskazujących, iż radny Jan Roźmiej był przedstawicielem czy też pełnomocnikiem [REDAKTURA] [REDAKTURA] w prowadzeniu przez nią działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego. W tych przypadkach chodzi bowiem o dokonywanie czynności prawnej z osobą trzecią na rzecz reprezentowanego, wywołując tym samym skutek bezpośrednio w jego sferze prawnej. Żadna z tych okoliczności w tej sprawie nie zachodzi. Brak jest również okoliczności wskazujących, iż radny Jan Roźmiej zarządza działalnością gospodarczą prowadzoną przez żonę [REDAKTURA] [REDAKTURA]

Reasumując w ocenie Rady Gminy Wilczyce brak jest podstaw prawnych do wygaszenia mandatu radnego Rady Gminy Wilczyce Jana Roźmieja.

WICEPRZEWODNICZĄCY
RADY GMINY
Barbara Chyba