

S.K.
20-02-2017
HENRYK RÓŻAŃSKI
Henryk Różański

30.02.2017

Projekt

z dnia 30.02.17 Zatwierdzony przez Przewodniczącego R

UCHWAŁA NR
RADY MIASTA KAMIENNA GÓRA

z dnia 2017 r.

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U z 2017 r. poz. 15) w zw. z art. 18 ust. 2 pkt 15 i art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 z późn. zm.¹⁾) **Rada Miasta Kamienna Góra uchwala, co następuje:**

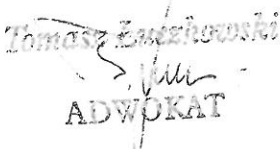
§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miasta Kamienna Góra Pana Janusza Chodasewicza z powodu naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radego z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Miejskiej Kamienna Góra oraz z powodu zarządzania działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia Gminy Miejskiej Kamienna Góra .

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady do niezwłocznego przesłania niniejszej uchwały Wojewodzie Dolnośląskiemu, Komisarzowi Wyborczemu w Jeleniej Górze oraz doręczenia jej radnemu Januszowi Chodasewiczowi.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady


Henryk Różański


ADWOKAT

¹⁾ zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w: Dz. U. z 2016 r. poz. 1579, 1948

UZASADNIENIE

Zgodnie z treścią przepisu art. 24f ust. ustawy z dnia 8 marca 1990 r. 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 taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

Komisja Regulaminowa Rady Miasta Kamienna Góra w związku z powzięciem informacji o możliwości naruszenia przez radnego Janusza Chodasewicza art.24 f cyt. ustawy wystąpiła do Wojewody Dolnośląskiego, jako organu nadzoru, z pismem z dnia 4 stycznia 2017 r. o wyjaśnienie, czy nie zachodzi sytuacja złamania ustawowego zakazu prowadzenia działalności gospodarczej radnego z wykorzystaniem mienia gminy.

W piśmie z dnia 23 stycznia 2017 r. Wojewoda Dolnośląski wskazał, że nie może stwierdzić, czy radny Janusz Chodasewicz narusza przepis art. 24 f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym opierając się jedynie na informacjach zawartych w piśmie Komisji Regulaminowej z dnia 4 stycznia 2017 r.

Wojewoda wskazał przy tym, że to Rada Miasta Kamienna Góra powinna przeprowadzić rzetelne i dokładne postępowanie wyjaśniające mające na celu bezsporne wyjaśnienie jaką funkcję pełni radny Janusz Chodasewicz w lokalnej gazecie i czy ta gazeta świadczy usługi na rzecz Urzędu Miasta w Kamiennej Górze oraz dla miejskiej spółki komunalnej, za które otrzymuje wynagrodzenie z budżetu gminy. Wojewoda poinformował przy tym, że po otrzymaniu dokumentów oraz po przeprowadzeniu postępowania nadzorczego dokona własnej oceny, czy radny naruszył swoją działalnością przepis art. 24 f ustawy o samorządzie gminnym i czy tym samym stanowi to przesłankę wygaśnięcia mandatu radnego, zgodnie z dyspozycją art. 383 § 1 pkt. 5 Kodeksu wyborczego.

Komisja Regulaminowa ustaliła, na podstawie oświadczeń majątkowych radnego Janusza Chodasewicza za lata 2014 i 2015, że pełnił w tym czasie funkcję Prezesa Zarządu PPH Alfa Sp. z o.o. z siedzibą w Kamiennej Górze przy ul. Żeromskiego 16.

Dodatkowo z informacji Krajowego Rejestru Sądowego z dnia 10.02.2017 r. wynika, że pełni on funkcję jednoosobowego zarządu tej spółki i jest uprawniony do reprezentacji spółki.

W okresie pełnienia mandatu przez radnego Janusza Chodasewicza PPH Alfa Sp. z o.o. przyjęła od Gminy Miejskiej Kamienna Góra zlecenia za które wystawiła faktury:

- faktura nr 002/06/2016 na kwotę 123 zł
- faktura nr 192/06/2015 na kwotę 430,50 zł
- faktura nr 097/10/2015 na kwotę 246 zł
- faktura nr 380/04/2015 na kwotę 49,20 zł
- faktura nr 009/04/2015 na kwotę 123 zł
- faktura nr 355/12/2014 na kwotę 123 zł

Należności za powyższe zlecenia zostały zapłacone z budżetu Gminy Miejskiej Kamienna Góra.

Ponadto ustalono na podstawie wpisu w Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej RP, że radny od dnia 09.05.2016 r. prowadzi działalność gospodarczą jako firma Janusz Chodasewicz Media-Reklama-Wydawnictwa z siedzibą w Kamiennej Górze przy ul. Żeromskiego 16.

W okresie pełnienia mandatu przez radnego firma Janusz Chodasewicz Media-Reklama-Wydawnictwa przyjęła od Gminy Miejskiej Kamienna Góra zlecenia za które wystawiła faktury:

- faktura nr 2580/16 na kwotę 123 zł
- faktura nr 2224/16 na kwotę 430,50 zł
- faktura nr 434/16 na kwotę 1230 zł
- faktura nr 169/17 na kwotę 738 zł

Należności za powyższe zlecenia zostały zapłacone z budżetu Gminy Miejskiej Kamienna Góra.

W okresie pełnienia mandatu przez radnego firma Janusz Chodasewicz Media-Reklama-Wydawnictwa przyjęła od Spółki Mieszkaniowej Spółki z o.o. zlecenie za które wystawiła fakturę nr 1439/16 na kwotę 123 zł, a od Miejskiego Przedsiębiorstwa Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. w Kamiennej Górze zlecenie (faktura nr 2584/16) na kwotę 1230 zł.

W piśmie z dnia 15 lutego 2017 r. skierowanym do Rady Miasta Kamienna Góra Wojewoda Dolnośląski jako organ nadzoru (pismo podpisane z up. Wojewody Dolnośląskiego przez Małgorzatę Hasiewicz Dyrektora Wydziału Nadzoru i Kontroli) stwierdził, że ustalony przez Wojewodę Dolnośląskiego stan faktyczny na podstawie uzupełnionych dokumentów odpowiada hipotezie art. 383 § 1 pkt. 1 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 roku Kodeks wyborczy (t.j. Dz.U. z 2017 r. poz.15) w związku z art. 24 f ustawy o samorządzie gminnym.

W ocenie Wojewody jako organu nadzoru Pan Janusz Chodasewicz będąc radnym Rady Miasta Kamienna Góra i jednocześnie prowadząc i zarządzając działalnością gospodarczą odpłatnie wykonał na rzecz Gminy w której sprawował mandat usługi ogłoszeniowe i reklamowe. Jednocześnie wojewoda poinformował, że wykonanie odpłatnych usług na rzecz spółek gminnych nie stanowi w jego ocenie naruszenia ustawy.

Z uwagi na powyższe Wojewoda wskazał na prawidłowość wystąpienia przez Komisję Regulaminową Rady Miasta Kamienna Góra do Przewodniczącego Rady Miasta Kamienna Góra o sporządzenie projektu uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

Niezależnie od powyższego należy wskazać, że Rada Miasta Kamienna Góra kieruje się przy podejmowaniu powyższej uchwały wskazaniem prawnymi zawartymi w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu z dnia 3 sierpnia 2016 r. w sprawie sygn.akt IV SA/Po 482/16, w którym Sąd wyraził pogląd, że „Pojęcie mienia komunalnego odpowiada definicji mienia zawartej w art. 44 k.c., zgodnie z którym "mieniem jest własność i inne prawa majątkowe". Mieniem są zatem prawa majątkowe, których wartość może być wyrażona w pieniądzu.

Wyplacone za usługi wynagrodzenie jest ekwiwalentem świadczenia wykonanego na rzecz gminy, a zatem jest realizacją należności pochodzącej z praw majątkowych gminy wyrażonej w pieniądzu. Inaczej mówiąc, usługodawca realizujący świadczenie w ramach działalności gospodarczej, przez sam fakt pobrania wynagrodzenia ze środków budżetowych gminy - korzysta z mienia gminnego (por. wyrok NSA z dnia 24 listopada 2014 r., sygn. akt II OSK 2892/14; <http://orzeczenia.nsa.gov.pl>).” Sprawa dotyczyła radnej jako współnika spółki cywilnej.

Urząd Miejski zlecił tej spółce cywilnej wykonanie usługi gastronomicznej dla mieszkańców sołectwa w związku z organizacją imprezy kulturalnej.

W ocenie Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego „Niewątpliwie wykonanie odpłatnej

usługi na rzecz gminy stanowi wykorzystanie mienia komunalnego gminy w prowadzonej przez Skarżącą działalności gospodarczej, co z kolei obligowało organ gminy do podjęcia uchwały o wygaśnięciu mandatu radnego”.

Należy wskazać, że pogląd Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu został podzielony przez Naczelnego Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 6 grudnia 2016 r. w sprawie sygn.akt II OSK 2502/16, w którym NSA oddalił skargę kasacyjną radnej od wyroku WSA w Poznaniu.

Biorąc powyższe pod uwagę zasadne było podjęcie uchwały o wygaśnięciu mandatu radnego Rady Miasta Kamienna Góra Pana Janusza Chodasewicza z powodu naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radego z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Miejskiej Kamienna Góra oraz z powodu zarządzania działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia Gminy Miejskiej Kamienna Góra.

Zgodnie z art. 384 §1 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 15) *"Od uchwały rady i postanowienia komisarza wyborczego o wygaśnięciu mandatu radnego z przyczyn, o których mowa w art. 383 §1 pkt 2-5 i 7, zainteresowanemu przysługuje skarga do sądu administracyjnego w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały albo postanowienia. Skargę wnosi się za pośrednictwem organu, który stwierdził wygaśnięcie mandatu,,.*

PRZEWODNICZĄCY RADY

Henryk Różański

Zdzisław Różański
ADWOKAT