

UCHWAŁA NR XXXVI/381/10
RADY MIEJSKIEJ W GRODKOWIE

z dnia 5 marca 2010 r.

w sprawie wniesienia skargi na zarządzenie zastępcze.

Na podstawie art. 98 ust.1 i 3 oraz art.98 a ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) Rada Miejska w Grodkowie uchwała, co następuje:

§ 1. 1. Postanawia się wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu na zarządzenie zastępcze Wojewody Opolskiego z dnia 5 lutego 2010r., Nr NK.III-LM-0911-4-1/2010 stwierdzające wygaśnięcie mandatu radnego Pana Stanisława Jurasza.

2. Skarga stanowi załącznik do uchwały.

§ 2. 1. Do wniesienia skargi, podejmowania wszystkich czynności w toku postępowania i reprezentowania skarżącego przed sądem administracyjnym upoważnia się Przewodniczącego Rady Miejskiej w Grodkowie Pana Karola Grzybowskiego.

2. Przewodniczący Rady Miejskiej w Grodkowie może ustanowić pełnomocników procesowych.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

inż. Karol Grzybowski

Grodków, dnia 5.03.2010 r.

Wojewódzki Sad Administracyjny
w Opolu

za pośrednictwem

Wojewody Opolskiego

skarżący: Gmina Grodków
Rada Miejska w Grodkowie
ul. Warszawska 29
49-200 Grodków

strona przeciwna: Wojewoda Opolski
ul. Piastowska 14
45 – 082 Opole

SKARGA

Na zarządzenie zastępcze Wojewody Opolskiego z dnia 05.02.2010 r. Nr NK.III-LM-0911-4-1/2010 stwierdzające wygaśnięcie mandatu radnego Pana Stanisława Jurasza.

Na podstawie art. 54 § 1, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. Nr 153, poz. 1270 z późn. zm.)

Wnoszę o:

- 1) stwierdzenie nieważności zarządzenia zastępczego Wojewody Opolskiego z dnia 05.02.2010 r. Nr NK.III-LM-0911-4-1/2010 stwierdzającego wygaśnięcie mandatu radnego Pana Stanisława Jurasza z powodu istotnego naruszenia prawa, tj. art. 24f ust. 1 i art. 24f ust. 1a w związku z art. 98a ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2000 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) z powodu ich błędnej wykładni oraz niewłaściwego zastosowania,
- 2) uchylenie w całości zaskarżonego zarządzenia zastępczego,
- 3) rozpoznanie sprawy także podczas nieobecności skarżącego.

Uzasadnienie:

Zaskarżonym zarządzeniem zastępczym Nr NK.III-LM-0911-4-1/2010 Wojewoda Opolski stwierdził wygaśnięcie mandatu radnego Pana Stanisława Jurasz. W uzasadnieniu zarządzenia (po zacytowaniu treści art. 24f ust. 1 i art. 24f ust. 1 w/w ustawy) wskazał, że radny zarządzający działalnością gospodarczą, która jest prowadzona z wykorzystaniem mienia komunalnego po upływie okresu, w którym powinien był zaprzestać zarządzania tą działalnością, narusza ustawowy zakaz łączenia mandatu radnego z wykonywaniem działalności określonych w przepisach prawa. Ponadto powołał się na art. 190 ust. 5 i ust. 6 ustawy ordynacja wyborcza.

Dalej Wojewoda wskazał, że w przedmiotowej sprawie Pan Stanisław Jurasz naruszył ustawowy zakaz łączenia mandatu Radnego Rady Miejskiej w Grodkowie z funkcją członka zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością „Komunalnik” w Grodkowie. W toku postępowania wyjaśniającego Wojewoda ustalił, że radny w chwili składania ślubowania zarządzał działalnością gospodarczą prowadzoną z wykorzystaniem mienia gminnego, tj. Sp. z o.o. w Grodkowie prowadzącą działalność w wykorzystaniem mienia należącego do Gminy Grodków, co wynika z umowy o zarządzanie i utrzymywanie nieruchomości pomiędzy Gminą a Spółką. Wobec nie podjęcia przez Radę Miejską w Grodkowie uchwały stwierdzającej wygaszenie mandatu radnego, Wojewoda po wezwaniu Rady do podjęcia wymienionej uchwały i uzyskaniu informacji od Rady Miejskiej o jej niepodjęciu, wydał zaskarżone zarządzenie zastępcze.

Powyższe rozstrzygnięcie wydane zostało z rażącym naruszeniem prawa i budzi uzasadniony sprzeciw.

W szczególności wydając zaskarżone zarządzenie zastępcze, w odniesieniu do przedmiotowego stanu faktycznego, organ nadzoru dokonał błędnej wykładni art. 24f ust. 1 i art. 24f ust. 1a ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym. Zgodnie z treścią art. 24f ust. 1 w/w ustawy 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. Art. 24f ust. 1a tej ustawy stanowi, że jeżeli radny przed rozpoczęciem wykonywania mandatu prowadził działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 1, jest obowiązany do zaprzestania prowadzenia tej działalności gospodarczej w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania. Niewypełnienie obowiązku, o którym mowa w zdaniu pierwszym, stanowi podstawę do stwierdzenia wygaśnięcia

mandatu radnego w trybie art. 190 ustawy, o której mowa w art. 24b ust. 6 (tj ustawy Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw).

Stosownie zatem do cyt. art. 24f ust. 1 o samorządzie gminnym wprowadzony został zakaz prowadzenia 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. W ocenie skarżącego oznacza to, że powyższy zakaz nie dotyczy działalności gospodarczej ogólnie. Omawiany przepis prawa precyzuje, iż zakaz ten dotyczy jedynie działalności gospodarczej prowadzonej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością. Pełnienie funkcji Prezesa Zarządu Spółki z o.o. nie wypełnia dyspozycji cytowanego przepisu. Zakaz wynikający z art. 24f ustawy o samorządzie gminnym nie obejmuje osób fizycznych pełniących funkcję w organach osób prawnych. Osoba fizyczna, w przedmiotowej sprawie Członek Zarządu spółki kapitałowej, pełniąc funkcje w organie spółki nie prowadzi działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami. Zgodnie z art. 201 § 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (Dz.U. Nr 94, poz. 1037 z późn.zm.) zarząd prowadzi sprawy spółki i reprezentuje spółkę. Działalność gospodarczą prowadzi tutaj osoba prawna. Można ponadto przyjąć, że gdyby wola ustawodawcy było wprowadzenie takiego zakazu dla radnych, zakaz pełnienia funkcji w organach osób prawnych byłby wymieniony również w ustawie o samorządzie gminnym. Ponieść również należy, iż radny nie zarządza działalnością osoby prawnej indywidualnie, ale jedynie uczestniczy w organie takiej osoby.

Ponadto z ostrożności procesowej należy wskazać, że Rada Miejska w Grodkowie na sesji Rady w dniu 25.11.2009 r. podjęła stanowisko w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego j/w, wobec czego wydanie zaskarżonego zarządzenia przez organ nadzoru narusza zasadę samodzielności i podmiotowości gminy oraz stanowi zbyt daleko idącą ingerencję wojewody w działalność jednostki samorządu terytorialnego.

Należy również wskazać, iż Burmistrz Grodkowa kilkakrotnie zwracał się do właściwych organów z prośbą o wyjaśnienie sytuacji prawnej radnego Pana Stanisława Jurasza. W 2007 roku zwrócił się do Krajowego Biura Wyborczego Delegatury w Opolu. Nie uzyskał jednak stosownych wyjaśnień. Pismem z dnia 23 stycznia 2007 r. Krajowe Biuro Wyborcze Delegatura w Opolu przesłała komentarz do art.24d ustawy o samorządzie gminnym, który w niniejszej sprawie nie ma zastosowania. Ponadto pismem z dnia 11 grudnia 2006 zwrócił się do organu nadzoru z prośbą o wyjaśnienie czy w stosunku do radnego Pana Stanisława Jurasza spełnione są przesłanki określone w art. 24f ustawy o samorządzie

gminnym uzasadniające wygaszenie jego mandatu przedstawiając sytuację faktyczną sprawy dotyczącej radnego Pana Stanisława Jurasza – Prezesa spółki „Komunalnik” Spółka z o.o. Organ udzielił wówczas pisemnej odpowiedzi, iż nie jest właściwy do wydawania opinii prawnych (pismo z dnia 20 grudnia 2006 r.). Nie podjął wówczas żadnych czynności w związku z uzyskanymi informacjami.

Mając powyższe na uwadze skargę należy uznać za uzasadnioną, w związku z czym wnoszę o jej rozpatrzenie zgodne z wnioskiem jak na wstępie.

W załączeniu:

1. Zarządzenie zastępcze Wojewody Opolskiego z dnia 05.02.2010 r. Nr NK.III-LM-0911-4-1/2010
2. Odpis skargi z załącznikiem.