



Gdańsk, dnia 7 października 2020 roku.

PN-I.4102.1.2020.ES

Rada Gminy Sztutowo

WEZWANIE

w trybie art. 98a ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym

Na podstawie art. 98a ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2020 r. poz. 713 i poz. 1378) w związku z art. 492 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy (Dz.U. z 2020 r. poz. 1319 i poz. 1378) wzywa się Radę Gminy Sztutowo do podjęcia w terminie 30 dni od dnia otrzymania niniejszego wezwania uchwały stwierdzającej wygaśnięcie mandatu Wójta Gminy Sztutowo Pana Roberta Zielińskiego.

UZASADNIENIE

W myśl art. 4 pkt 6 w związku z art. 2 pkt 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz.U. z 2019r. poz. 2399), wójt nie może prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności; nie dotyczy to działalności wytwórczej w rolnictwie w zakresie produkcji roślinnej i zwierzęcej, w formie i zakresie gospodarstwa rodzinnego, a także pełnienia funkcji członka zarządu na podstawie umowy o świadczenie usług zarządzania, o której mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 9 czerwca 2016 r. o zasadach kształtowania wynagrodzeń osób kierujących niektórymi spółkami (Dz. U. z 2019 r. poz. 1885).

Naruszenie powyższego zakazu przez osobę pełniącą funkcję wójta zgodnie z treścią art. 5 ust. 1 pkt 3 wyżej wskazanej ustawy skutkuje wygaśnięciem jego mandatu. Stosownie do treści art. 492 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy Kodeks wyborczy wygaśnięcie mandatu z powodu naruszenia ustawowych zakazów łączenia funkcji wójta z wykonywaniem funkcji lub prowadzenia działalności gospodarczej, określonych w odrębnych przepisach stwierdza rada gminy, w drodze uchwały, w terminie miesiąca od dnia wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu.

W związku z otrzymaną informacją, że Wójt Gminy Sztutowo Pan Robert Zieliński pełni funkcję pełnomocnika w prowadzeniu działalności gospodarczej, Wojewoda Pomorski podjął czynności w celu wyjaśnienia czy doszło do naruszenia zakazu wynikającego z art. 4 pkt 6 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Na podstawie zebranego w sprawie materiału ustalono, co następuje.

Z informacji uzyskanej z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej (CEIDG) wynika, że Pan Robert Zieliński, który aktualnie pełni funkcję Wójta Gminy Sztutowo, został wpisany jako pełnomocnik przedsiębiorcy Heleny Zielińskiej (NIP 5781502689, REGON 170382946) w firmie „Wynajem Pokoi Helena Zielińska”, która prowadzi przedmiotową działalność gospodarczą od 1 czerwca 2017r., a stałym miejscem jej wykonywania są Skowronki nr 17, 82-110 Sztutowo. Jako datę publikacji informacji o pełnomocniku Robercie Zielińskim wskazano dzień 21 maja 2019 r. przy czym zaznaczyć należy, że zgodnie z art. 39 ust. 3 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. o Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej i Punkcie Informacji dla Przedsiębiorcy (Dz.U z 2019r. poz.1291) opublikowanie informacji w CEIDG o pełnomocniku jest równoznaczne w skutkach z udzieleniem pełnomocnictwa na piśmie. Pełnomocnictwo obejmowało następujące czynności: zmianę wpisu, wpis informacji o zawieszeniu wykonywania działalności gospodarczej, wpis informacji o wznowieniu wykonywania działalności gospodarczej, wnioski o wykreślenie z CEIDG, prowadzenie spraw za pośrednictwem punktu kontaktowego. W dniu 1 października 2019 r. prowadzona przez Helenę Zielińską działalność gospodarcza została zawieszona, a 16 czerwca 2020 r. wznowiona. Wnioskiem z dnia 30 czerwca 2020r. przedsiębiorca wniósł o wykreślenie pełnomocnika Roberta Zielińskiego z CEIDG, w związku z czym zakończono publikację informacji o pełnomocniku. W dniu 21 września 2020 r. działalność gospodarcza Pani Heleny Zielińskiej „Wynajem Pokoi Helena Zielińska” została zawieszona.

W ramach czynności wyjaśniających organ nadzoru zwrócił się pismem z dnia 26 czerwca 2020r. do Rady Gminy Sztutowo o niezwłoczne przekazanie ustaleń i stanowiska odnośnie możliwości naruszenia przez Wójta Gminy Sztutowo Roberta Zielińskiego zakazu, o którym mowa w art. 4 pkt 6 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne. W odpowiedzi na powyższe pismo udzielonej przez Przewodniczącego Rady Gminy Sztutowo pismem z dnia 20 lipca 2020r. (doręczone Wojewodzie Pomorskiemu w dniu 29.07.2020r.) wskazano, że Rada Gminy Sztutowo nie znalazła dostatecznych podstaw prawnych i faktycznych do podjęcia uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Sztutowo.

W przedmiotowym piśmie Przewodniczący Rady Gminy Sztutowo wyjaśnił m.in., że Radni podzielili argumentację Wójta Gminy odnośnie tego, iż wobec faktu, że w oparciu o udzielone mu przez jego matkę pełnomocnictwo, poza dokonaniem zmian wpisów w CEIDG, pełnomocnik nigdy nie dokonał jakiegokolwiek innej czynności w imieniu swojego mocodawcy, nie zaszły ustawowe przesłanki skutkujące koniecznością wygaszenia jego mandatu wskutek naruszenia ustawowych zakazów łączenia funkcji wójta z wykonywaniem funkcji lub prowadzenia działalności gospodarczej, określonych w odrębnych przepisach, albowiem w żadnej mierze nie można tutaj mówić o „*pełnomocnictwie wykorzystanym do prowadzenia działalności gospodarczej*”. Dalej Przewodniczący wskazał, że w konsekwencji powyższego Radni doszli do przekonania, iż stawianie tej sprawy na porządku obrad sesji Rady Gminy jest niecelowe.

W tym miejscu należy wskazać, że z powyższego (jak również z załączonej dokumentacji) wynika, że Rada Gminy Sztutowo nie zajęła stanowiska w przedmiotowej sprawie. Jedyną bowiem formą w jakiej rada gminy, jako organ kolegialny, może wyrazić swoje stanowisko jest podjęcie na sesji rady gminy uchwały, co wynika z art.14 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2020r. poz.713).

Ponadto w ramach czynności wyjaśniających Wojewoda Pomorski pismem z dnia 27 sierpnia 2020r. znak PN-I.4102.1.2020.ES zwrócił się do Wójta Gminy Sztutowo o udzielenie

informacji z jaką datą przedsiębiorca - Pani Helena Zielińska prowadzącą działalność gospodarczą „Wynajem Pokoi Helena Zielińska” udzieliła mu pełnomocnictwa do prowadzenia spraw firmy, kiedy i na czyj wniosek zostało ono odwołane oraz na czyj wniosek nastąpiło zakończenie publikacji informacji o pełnomocniku przedsiębiorcy. Organ nadzoru prosił również o informację o czynnościach podjętych w ramach udzielonego pełnomocnictwa.

W odpowiedzi z dnia 31 sierpnia 2020 r. Wójt wyjaśnił m.in., że w okresie sprawowania funkcji Wójta Gminy Sztutowo nie posiadał i nie posiada on pełnomocnictwa do prowadzenia działalności gospodarczej ani do reprezentowania nikogo w jej prowadzeniu włącznie z matką Heleną Zielińską i jej działalnością. W CEIDG „zawarta została informacja o upoważnieniu” do dokonywania czynności związanych z CEDIG. Z pisma wynika również, że Pan Robert Zieliński dokonywał czynności w imieniu swojej mocodawczyni - było to zawieszenie w dniu 30 września 2019r. działalności gospodarczej Heleny Zielińskiej oraz odwieszenie tej działalności w dniu 17 czerwca 2020 r.

Mając na uwadze zebrany w sprawie materiał dowodowy stwierdzić należy, że Pan Robert Zieliński pełniąc funkcję Wójta Gminy Sztutowo jednocześnie pełnił funkcję pełnomocnika w firmie przedsiębiorcy Heleny Zielińskiej „Wynajem Pokoi Helena Zielińska”. Prowadząca działalność gospodarczą Pani Helena Zielińska ustanawiając Pana Roberta Zielińskiego swoim pełnomocnikiem wskazała jednocześnie zakres tego pełnomocnictwa, a pełnomocnik był aktywny i reprezentował przedsiębiorcę.

W tym miejscu należy przywołać wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie, który rozpoznając sprawę sygn. akt II SA/Sz 1350/14 ze skargi na zarządzenie zastępcze Wojewody Zachodniopomorskiego w przedmiocie wygaśnięcia mandatu radnego i oddalając skargę orzekł, że *„Wbrew stanowisku skarżącej, dla zastosowania skutków wynikających z art. 24f ust.1 u.s.g. nie jest wymagane, aby pełnomocnik podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego uczestniczył bezpośrednio w zarządzaniu taką działalnością i miał bezpośredni wpływ na takie zarządzanie.*

W ocenie Sądu, wystarczający jest fakt, że radna jest pełnomocnikiem z woli takiego podmiotu. Nie ma też znaczenia charakter pełnomocnictwa, a więc czy jest to pełnomocnictwo o charakterze stałym czy jednorazowe, ogólne czy szczegółowe czy też do poszczególnych czynności. Ustawodawca bowiem nie określił w przytoczonym przepisie rodzaju pełnomocnictwa”. W ocenie WSA w Szczecinie, który rozpatrywał sprawę w I instancji, do zastosowania sankcji z art. 24f ustawy o samorządzie gminnym nie jest zatem konieczne, aby pełnomocnik (radny) uczestniczył bezpośrednio w zarządzaniu działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego. Wystarczający jest sam fakt, że radny jest pełnomocnikiem z woli podmiotu, a to już rodzi potencjalny konflikt interesów i sytuację potencjalnie korupcyjną. Rozpoznając skargę kasacyjną od przywołanego wyżej wyroku i uzasadniając jej oddalenie (sygn. akt II OSK 924/16) Naczelny Sąd Administracyjny stwierdził, że *„Przytoczona wyżej treść art. 24f ust. 1 u.s.g. potwierdza, że przewidziany tam zakaz nie jest połączony z wymogiem by pełnomocnik podmiotu wykorzystującego w prowadzonej działalności gospodarczej mienie komunalne, bezpośrednio uczestniczył w takiej działalności i miał na nią bezpośredni wpływ”.*

Natomiast w uzasadnieniu do wyroku z dnia 21 maja 2012r. w sprawie sygn. akt IV SA/GI 159/12 Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach odnosząc się do kwestii pełnomocnictwa stwierdził, że *„nie ma znaczenia, czy reprezentacja ta miała charakter jednorazowy, czy też była stała. Nie ma również znaczenia, czy pełnomocnik działał odpłatnie*

czy pod tytułem darmym. Celem bowiem regulacji art. 24f ustawy o samorządzie gminnym jest niedopuszczenie do sytuacji, w których może dojść do nadużycia zajmowanego stanowiska w celu realizacji własnego interesu, czy interesu osoby reprezentowanej, jak również sytuacji, które mogłyby rodzić wątpliwości, co do bezstronności radnego w okolicznościach, w których zobowiązany jest on reprezentować interes publiczny, czy interes społeczności lokalnej”.

Przywołane wyżej orzeczenia dotyczą radnego - pełnomocnika w kontekście art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym, jednak spostrzeżenia sądów dotyczące pełnomocnictwa w prowadzeniu działalności gospodarczej, z uwagi na treść wyżej wskazanego przepisu, mają przez analogię zastosowanie w przedmiotowej sprawie.

Mając zatem na uwadze przedstawiony stan prawny i faktyczny, stwierdzić należy, że Wójt Gminy Sztutowo Robert Zieliński naruszył zakaz, o którym mowa w art. 4 pkt 6 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, zgodnie z którym wójt nie może prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

W związku z tym, że Rada Gminy Sztutowo, wbrew obowiązкови wynikającemu z przepisów art. 492 § 2 w zw. z art.492 § 1 pkt 5 ustawy Kodeks wyborczy, nie podjęła uchwały o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Sztutowo Pana Roberta Zielińskiego wezwanie w trybie art. 98a ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym jest konieczne i uzasadnione.

Jednocześnie informuje się, że zgodnie z przepisem art. 98a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym w razie bezskutecznego upływu terminu wskazanego w wezwaniu do podjęcia uchwały stwierdzającej wygaśnięcie mandatu wójta, wojewoda, po powiadomieniu ministra właściwego do spraw administracji publicznej, wydaje w tym zakresie zarządzenie zastępcze.

Wojewoda Pomorski

Dariusz Drelich

Otrzymują:

1. Rada Gminy Sztutowo,
2. a/a

Do wiadomości:

1. Dyrektor Delegatury KBW w Gdańsku
2. Wójt Gminy Sztutowo