

UCHWAŁA NR XXII/214/2020
RADY MIEJSKIEJ W MUROWANEJ GOŚLINIE

z dnia 27 maja 2020 r.

w sprawie odmowy stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 w związku z art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t. j. Dz. U. z 2020r. poz. 713) Rada Miejska uchwala, co następuje:

§ 1. Odmawia się stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej w Murowanej Goślinie Pana Bogusława Frąckowiaka w okręgu wyborczym nr 2 w związku z brakiem podstaw do stwierdzenia złamania przez radnego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji i działalności, w związku z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia gminy, o którym mowa w art. 24 f ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Miejskiej w Murowanej Goślinie do przesłania uchwały Wojewodzie Wielkopolskiemu wraz z pozostałą dokumentacją w sprawie.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

UZASADNIENIE
DO UCHWAŁY NR XXII/214/2020
RADY MIEJSKIEJ W MUROWANEJ GOŚLINIE

z dnia 27 maja 2020 r.

w sprawie odmowy stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

Pan Bogusław Frąckowiak w wyniku wyborów, które odbyły się w dniu 21 października 2018 r. uzyskał mandat radnego Rady Miejskiej w Murowanej Goślinie w okręgu wyborczym nr 2.

Wojewoda Wielkopolski pismem z dnia 13 maja 2020 r. (data wpływu do Urzędu Miasta i Gminy Murowana Goślina: 13 maja 2020 r.) poinformował, że w związku z informacjami o prowadzeniu działalności gospodarczej przez radnego prosi o ustalenie stanu faktycznego i ewentualne podjęcie stosownych działań mających na celu eliminację zarzutów dotyczących naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia gminy.

Zgodnie z dyspozycją art. 383§ 3 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. – Kodeks wyborczy przed podjęciem uchwały o wygaśnięciu mandatu należy umożliwić radnemu złożenie wyjaśnień.

Radny Bogusław Frąckowiak złożył pisemne wyjaśnienia w dniu 21 maja 2020 r., z których wynika, że po objęciu mandatu radnego do pierwszego oświadczenia majątkowego złożył informację z dnia 17 grudnia 2018 r. o zaprzestaniu prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia gminy w terminie do dnia 31 grudnia 2018 r. Firma radnego TELE-BUS Przewozy Okazjonalne i Turystyczne Bogusław Frąckowiak została przekazana aktem notarialnym nr reper. A 5347/2018 z dnia 11 grudnia 2018 r. na córkę Paulinę Frąckowiak. Zgodnie z wpisem do CEIDG od 1 stycznia 2019 r. firmę prowadzi pani Paulina Frąckowiak pod nazwą TELE-BUS Przewozy Okazjonalne i Turystyczne Paulina Frąckowiak.

Regulacja prawna zawarta w art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym ma na celu ochronę interesu publicznego poprzez zapobieżenie angażowania się radnych w sytuacje mogące poddawać w wątpliwość ich osobistą bezstronność czy uczciwość oraz podważać autorytet organów, w których działają, a także osłabiać zaufanie wyborców i opinii publicznej do prawidłowego funkcjonowania tych organów.

Zgodnie z wyrokiem Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 31 stycznia 2013 r. sygn. akt II OSK 2926/12 wykładnia celowościowa art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym prowadzi do wniosku, że *„o prowadzeniu przez radnego działalności*

gospodarczej z wykorzystywaniem mienia komunalnego gminy można mówić wtedy, gdy radny korzysta z mienia gminnego na uprzywilejowanych zasadach, wykorzystując swoją pozycję w gminie. Natomiast w przypadkach korzystania przez radnego dla celów prowadzonej przez niego działalności gospodarczej z mienia gminy na zasadzie powszechnej dostępności do tego mienia lub na warunkach powszechnie ustalonych w odniesieniu do danego typu czynności prawnych dla wszystkich mieszkańców gminy, nie dochodzi do naruszenia zakazu art. 24 f ust. 1 u.s.g.”

Trybunał Konstytucyjny w uzasadnieniu wyroku z dnia 13 marca 2007 r. w sprawie K 8/07 wskazał, że *„istnieje możliwość pozbawienia mandatu na zasadach przewidzianych w ustawie i z przyczyn koniecznych w demokratycznym państwie prawa, jednakże przyczyny te podlegają kontroli konstytucyjności z punktu widzenia proporcjonalności przyczyn decydujących o przekreśleniu wyniku wyborów”*.

Nakaz zachowania proporcjonalności normowania powoduje, że przyczyna decydująca o wygaśnięciu mandatu musi być na tyle poważna, aby zniweczenie wyników wyborów było usprawiedliwione w świetle tego właśnie przepisu konstytucyjnego.

Ponadto Naczelny Sąd Administracyjny wskazał, że *„nie można automatycznie przyjmować, że jakiegokolwiek korzystanie przez radnego z mienia komunalnego stanowi wykorzystanie mienia komunalnego w rozumieniu art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym powodujące skutek w postaci wygaśnięcia mandatu radnego”* (wyrok z dnia 5 listopada 2014 r. sygn. II OSK 2397/14).

Mając powyższe na uwadze, Rada Miejska stoi na stanowisku, że nie ma jakichkolwiek podstaw do twierdzenia, że art. 24f ust 1 ustawy z o samorządzie gminnym został naruszony. Nie bez znaczenia jest fakt, że radny Bogusław Frąckowiak z dniem 31 grudnia 2018 r. zaprzestał prowadzenia działalności gospodarczej TELE-BUS Przewozy Okazjonalne i Turystyczna Bogusław Frąckowiak.

W orzecznictwie Naczelnego Sądu Administracyjnego zaakceptowano możliwość podjęcia uchwały o odmowie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego. Uchwałę uznaje się za formę wyrażenia opinii co do zaistnienia przewidzianych prawem okoliczności powodujących wygaśnięcie mandatu (np. wyroki NSA: z 17.10.2006 r., II OSK 1395/05, LEX nr 860004; z 30.11.2007 r., II OSK 1644/07, LEX nr 426593; z 21.12.2007 r., II OSK 1593/07, LEX nr 357501).

Wobec powyższego podjęcie uchwały uznaje się za zasadne.