

**UCHWAŁA NR XXIV/255/21
RADY MIASTA PORĘBA**

z dnia 25 stycznia 2021 r.

w sprawie odmowy stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miasta Poręba

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (jt.: Dz. U. z 2020 r., poz. 713 z późn. zm.) oraz art. 383 § 1 pkt 5, § 2 oraz § 3 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 roku - Kodeks wyborczy (jt.: Dz. U. z 2020 r., poz. 1319)

**Rada Miasta Poręba
uchwała, co następuje:**

§ 1. Po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego odmawia się stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miasta Poręba Pani Eweliny Janeczek z przyczyn opisanych w uzasadnieniu do niniejszej uchwały.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącą Rady Miasta Poręba do doręczenia niniejszej uchwały wraz z uzasadnieniem zainteresowanej oraz Wojewodzie Śląskiemu.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miasta Poręba.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Miasta
Poręba

Elżbieta Kołodziej

Uzasadnienie

W dniu 14 sierpnia 2020 roku do Rady Miasta Poręba wpłynęło pismo Wydziału Nadzoru Prawnego Wojewody Śląskiego o nr NPII.4100.182.2020 w sprawie uzyskanej informacji, iż istnieje możliwość, aby radna Rady Miasta Poręba Pani Ewelina Janeczek naruszyła ustawowy zakaz łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności. Zgodnie bowiem z brzmieniem art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (jt.: Dz. U. z 2020 r., poz. 713 z późn. zm.) 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.

Tym samym pojawiła się konieczność zbadania przez Radę Miasta Poręba czy radna rzeczywiście naruszyła ustawowy zakaz łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności. Mając powyższe na uwadze w dniu 7 września 2020 roku Rada Miasta Poręba podjęła uchwałę nr XIX/220/20 w sprawie zobowiązania Komisji Rewizyjnej Rady Miasta Poręba do przeprowadzenia kontroli legalności sprawowania mandatu przez radnego Rady Miasta Poręba. Komisja Rewizyjna zobowiązana została do dokonania wszelkich czynności, które pozwolą rozstrzygnąć Radzie Miasta Poręba zagadnienie wynikające z art. 383 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 roku – Kodeks wyborczy (jt.: Dz. U. z 2020 r., poz. 1319).

W celu realizacji tejże uchwały Komisja Rewizyjna wystosowała:

– do Starosty Zawierciańskiego wniosek z dnia 24 września 2020 roku o udzielenie informacji: a) czy Pani Ewelina Janeczek jest członkiem Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie? Jaką pełni ona rolę w tymże podmiocie, a w szczególności czy piastuje ona funkcję przedstawiciela Stowarzyszenia ? b) czy wskazane stowarzyszenie prowadzi działalność gospodarczą? c) czy Pani Ewelina Janeczek jest aktualnie członkiem jakichkolwiek innych stowarzyszeń, dla który organem nadzoru pozostaje Starosta Zawierciański lub była w okresie ostatnich 2 lat i jakie pełniła w nich funkcje?

– do Dyrektora Miejskiego Ośrodka Kultury w Porębie wniosek z dnia 24 listopada 2020 roku o udzielenie informacji: a) czy siedziba Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” zlokalizowana jest przy ul. Mickiewicza 2 w Porębie, tj. na terenie budynku będącego w użyczeniu Miejskiego Ośrodka Kultury w Porębie? b) czy wskazane Stowarzyszenie Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” wykorzystuje w swojej działalności inne mienie Gminy Poręba lub mienie Miejskiego Ośrodka Kultury w Porębie?

Ustosunkowując się do powyższych zapytań, poszczególne podmioty udzieliły następujących odpowiedzi, i tak:

– Starosta Zawierciański pismem nr PiNGO.514.1.2020.IK z dnia 2 października 2020 roku poinformował, że: Pani Ewelina Janeczek jest przedstawicielem Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie, które zostało wpisane do Ewidencji Stowarzyszeń Zwykłych, nadzorowanych przez Starostę Zawierciańskiego pod pozycją ESZ-023/2018. Stowarzyszenie to jest stowarzyszeniem zwykłym, to zgodnie z obowiązującym prawem (ustawa z dnia 7 kwietnia 1989 roku – Prawo o stowarzyszeniach, tj. Dz. U. z 2019r. poz. 713) nie może prowadzić działalności gospodarczej. Stowarzyszenie zwykle jest uproszczoną formą stowarzyszenia, nie posiada osobowości prawnej; Pani Ewelina Janeczek jest jednocześnie członkiem Stowarzyszenia „Himalaje Naszych Możliwości” z siedzibą w Porębie. Jest to również stowarzyszenie zwykłe, które nie prowadzi działalności gospodarczej. Ponadto przy piśmie nr PiNGO.514.1.2020.IK z dnia 2 października 2020 roku został przesłany odpis Regulaminu działalności Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS”;

– Dyrektor Miejskiego Ośrodka Kultury w Porębie pismem z dnia 7 grudnia 2020 roku poinformował, że: siedziba Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie zlokalizowana jest przy ul. Mickiewicza 2 w Porębie, tj. na terenie budynku będącego w użyczeniu Miejskiego Ośrodka Kultury w Porębie. Na dowód czego dołączono umowę użyczenia nr 9/MOK/2020 z dnia 2 stycznia 2020 roku oraz aneks nr 1/MOK/2020 z dnia 10 września 2020 roku; Stowarzyszenie Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie wykorzystuje w swojej działalności inne mienie komunalne tj. korzysta z wyposażenia użyczonego pomieszczenia (krzesła, ława, szafka).

Ponadto Komisja Rewizyjna zwróciła się do radnej Rady Miasta Poręba Eweliny Janeczek z wnioskiem z dnia 24 września 2020 roku o złożenie stosownych wyjaśnień. Radna Miasta Poręba Pani Ewelina

Janeczek złożyła pisemne wyjaśnienia, że: nie prowadzi w jakiejkolwiek formie działalności gospodarczej i tym samym nie jest wykorzystywane przez nią w jakiejkolwiek sposób mienie Gminy Poręba, nie zarządza jakimkolwiek przedsiębiorstwem ani prowadzoną przez kogokolwiek działalnością gospodarczą, nie piastuje również w takim przypadku funkcji przedstawiciela ani pełnomocnika, pozostaje przedstawicielem Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie, które wykorzystuje mienie Gminy Poręba w szczególności poprzez użyczenie lokalu nr 19d Miejskiego Ośrodka Kultury w Porębie, pozostaje członkiem Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie oraz od dnia 11 kwietnia 2018 roku (protokół z zebrania założycielskiego stowarzyszenia zwykłego), 15 maja 2018 roku (dzień wpisu do Ewidencji Stowarzyszeń Zwykłych prowadzonej przez Starostę Zawierciańskiego), Stowarzyszenie Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie nie prowadzi działalności gospodarczej w jakiejkolwiek formie. Ponadto Radna Ewelina Janeczek przesłała Regulamin Stowarzyszenia Inicjatyw Kulturalno-Społecznych „IKS” z siedzibą w Porębie.

Tym samym całokształt okoliczności sprawy i zebrane w sprawie dokumenty w opinii Rady Miasta Poręba dowodzą, że radna Rady Miasta Poręba Pani Ewelina Janeczek nie naruszyła zakazu, o którym mowa w art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (jt.: Dz. U. z 2020 r., poz. 713 z późn. zm.). Kontrola legalności sprawowania mandatu przez radną Rady Miasta Poręba miała bowiem na celu sprawdzenie czy radna Rady Miasta Poręba Pani Ewelina Janeczek naruszyła ustawowy zakaz łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności. W zakresie przedmiotowej sprawy wskazać należy, że stosownie do art. 383 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy – Kodeks wyborczy, wygaśnięcie mandatu radnego następuje w przypadku naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności. Jednym z odrębnych przepisów określających działalności, których dotyczy zakaz łączenia mandatu radnego jest art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (jt.: Dz. U. z 2020 r., poz. 713 z późn. zm.), zgodnie z którym 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. Przywołany artykuł ustawy o samorządzie gminnym ma charakter antykorupcyjny i kształtuje odpowiednie standardy wykonywania obowiązków radnego, które powinny cechować rzetelność i uczciwość. Funkcjonariusz publiczny nie może realizować swoich prywatnych celów poprzez wykorzystywanie posiadanego stanowiska. Podstawą do sformułowania takiej tezy są przepisy Konstytucji, która już w swojej preambule stanowi o zapewnieniu rzetelności działania instytucji publicznej. Powierzając władzom samorządu terytorialnego uprawnienie do gospodarowania mieniem samorządowym, ustawodawca wprowadził zatem instytucje prewencyjne i represyjne, które mają na celu wyłączenie możliwości wykorzystania mienia samorządowego bezpośrednio lub pośrednio dla interesów indywidualnych osób wchodzących w skład organów jednostek samorządu terytorialnego (por. wyrok NSA z dnia 18 lutego 2016 r., sygn. II OSK 2759/15). Omawiany przepis (art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym) nie wymienia rodzajów działalności gospodarczej lub sposobu prowadzenia takiej działalności, które nie będą wiązały się z koniecznością zaprzestania jej prowadzenia (por. wyrok NSA z dnia 8 kwietnia 2010 r. sygn. akt II OSK 159/10). Należy zatem przyjąć, że wobec braku ustawowego zróżnicowania, w przepisie tym chodzi o wszelkie przypadki wykorzystania mienia gminy, pozostającego w związku z funkcjonowaniem działalności gospodarczej radnego. Jednocześnie w orzecznictwie sądów administracyjnych ugruntował się pogląd, że sformułowanie "wykorzystywanie" odnosi się do wszystkich przypadków korzystania z mienia komunalnego w ramach prowadzonej działalności gospodarczej, bez względu na to czy wykorzystanie to ma podstawę prawną, czy jest stałe bądź jednorazowe, wreszcie, czy jest odpłatne, czy też nieodpłatne (por. np. wyrok NSA z dnia 5 listopada 2010 r., sygn. II OSK 1714/10, LEX nr 746748; wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 25 kwietnia 2012 r., sygn. III SA/Wr 66/12, LEX nr 1165462). Jednocześnie wykorzystanie mienia gminy musi pozostawać w związku funkcjonalnym z działalnością gospodarczą prowadzoną przez radnego.

Po analizie zgromadzonej dokumentacji oraz zapoznaniu się z wyjaśnieniami radnej Rady Miasta Poręba Pani Eweliny Janeczek Rada Miasta Poręba uznaje, że Stowarzyszenie IKS z siedzibą w Porębie nie prowadzi działalności gospodarczej. Jednocześnie jednak trwale korzysta z mienia Gminy Poręba, użytkując nieodpłatnie lokal w budynku przy ul. Mickiewicza 2 w Porębie. Jak wynika z ugruntowanego i przytoczonego wyżej stanowiska orzecznictwa wykorzystanie mienia gminy musi jednak pozostawać w owym związku funkcjonalnym z działalnością gospodarczą prowadzoną przez radną, bądź zarządzającą taką działalnością. W rozpoznawanej sprawie brak takiego związku funkcjonalnego oznacza, że nie można uznać, iż Stowarzyszenie prowadzi działalność gospodarczą w oparciu o majątek gminny, chociaż

niewątpliwie w oparciu o majątek gminy prowadzona jest działalność statutowa tego Stowarzyszenia.

Mając na uwadze przeprowadzone postępowanie wyjaśniające, w oparciu o powyższą argumentację, Rada Miasta Poręba podejmuje uchwałę w przedmiocie odmowy stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miasta Poręba Pani Eweliny Janeczek.