

Uchwała NR X.65.2019
Rady Gminy Baboszewo
z dnia 16 lipca 2019 r.

w sprawie nie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011r. Kodeks wyborczy (t.j. Dz.U. z 2019r., poz. 684 z późn. zm.) w związku z art. 18 ust. 2 pkt 15 oraz art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 506 z późn. zm.) Rada Gminy Baboszewo uchwała co następuje:

§ 1

Rada Gminy Baboszewo nie stwierdza wygaśnięcia mandatu radnego Wiesława Garczewskiego w związku z brakiem przesłanek do uznania złamania przez radnego zakazu prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, o którym mowa w art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8.03.1990r. o samorządzie gminnym – z przyczyn wskazanych w uzasadnieniu, stanowiącym załącznik do uchwały.

§ 2

Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Gminy.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

PRZEWODNICZĄCY RADY

Sławomir Piotr Giszczycki

Załącznik do Uchwały Nr
X.65.2019
Rady Gminy Baboszewo
z dnia 16 lipca 2019 r.

**UZASADNIENIE DO UCHWAŁY W SPRAWIE
nie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.**

Pismem z dnia 17 czerwca 2019r. (data wpływu do Urzędu Gminy – 21 czerwca 2019r.) Nr LEX-P.40.17.2019.PC Wojewoda Mazowiecki (Wydział Nadzoru Prawnego) zwrócił się do Rady Gminy z wnioskiem o formalne zbadanie i rozpatrzenie przez Radę Gminy Baboszewo, zgodnie z jej kompetencjami, zarzutu sformułowanego w stosunku do Radnego i przedstawienie stanowiska Rady. Zgodnie z w/w pismem do Wojewody Mazowieckiego w dniu 4 czerwca 2019 r. wpłynęło pismo zawierające interwencję dotyczącą pełnienia mandatu przez Radnego Wiesława Garczewskiego. Informacje w niej zawarte dotyczą tego, że radny jest Prezesem Spółki Wodnej, która korzysta z mienia gminnego („biuro tej spółki mieści się w siedzibie urzędu”), skan interwencji został załączony do pisma. Wojewoda wskazał, że w przedstawionej sprawie należy zwrócić uwagę na regulacje dotyczące zakazów prowadzenia działalności gospodarczej zawarte w przepisie 24f ustawy o samorządzie gminnym oraz w art. 383 § 1 pkt 5 Kodeksu wyborczego.

Przewodniczący Rady Gminy zapoznał się z przedmiotowym pismem w dniu 24 czerwca 2019r. i skierował je do rozpatrzenia przez Radę Gminy na najbliższym wspólnym posiedzeniu Komisji stałych. Na posiedzeniu Komisji Stałych Rady Gminy Baboszewo w dniu 28 czerwca 2019 r. Przewodniczący zapoznał Radnych z treścią otrzymanego pisma. Na posiedzeniu Komisji obecny był radny Garczewski, który był gotów złożyć wyjaśnienia, jednocześnie na posiedzeniu obecny był prawnik obsługujący Urząd Gminy, tym samym Radni podjęli decyzję o zajęciu się sprawą w trakcie posiedzenia.

Po złożeniu wyjaśnień przez Radnego Garczewskiego oraz przedstawieniu przedmiotu sprawy od strony prawnej przez prawnika ustalono następujące kwestie.

Radny Garczewski jest Prezesem Spółki Wodnej w Baboszewie i w jednym z pokoi w budynku Urzędu Gminy w Baboszewie można załatwić sprawy dotyczące spółki wodnej. Zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa tj. art. 441 ustawy Prawo Wodne spółki wodne są niepublicznymi formami organizacyjnymi, które nie działają w celu osiągnięcia zysku, zrzeszają osoby fizyczne lub prawne na zasadzie dobrowolności i mają na celu zaspokajanie wskazanych przepisami ustawy potrzeb w zakresie gospodarowania wodami. Spółki wodne, zapewniając zaspokojenie potrzeb zrzeszonych w nich osób w zakresie gospodarowania wodami, mogą podejmować prowadzenie działalności umożliwiającej osiągnięcie zysku netto, który przeznaczają wyłącznie na cele statutowe spółki wodnej. Zgodnie ze statutem Spółki Wodnej na mocy ustawy Prawo wodne jest ona powołana w szczególności do wykonywania, utrzymywania oraz eksploatacji urządzeń melioracji wodnych oraz prowadzenia racjonalnej gospodarki na zmeliorowanych gruntach. Spółka zrzesza członków czyli osoby, które posiadają na swoich nieruchomościach urządzenia melioracyjne. Zgodnie z ustawą Prawo wodne członek spółki wodnej jest obowiązany do wnoszenia składek członkowskich. Składki członkowskie przeznaczone są na utrzymanie oraz eksploatację urządzeń melioracyjnych oraz prowadzenie racjonalnej gospodarki zmeliorowanych gruntów. Ponadto przepisy prawa wodnego pozwalają Spółkom Wodnym korzystać z pomocy finansowej państwa udzielanej w formie dotacji

podmiotowej z budżetu państwa przeznaczonej na dofinansowanie działalności bieżącej w zakresie realizacji zadań związanych z utrzymaniem wód i urządzeń wodnych, z wyłączeniem zadań, na realizację których została udzielona inna dotacja. Spółki wodne mogą korzystać z pomocy finansowej z budżetów jednostek samorządu terytorialnego na bieżące utrzymanie wód i urządzeń wodnych oraz na finansowanie lub dofinansowanie inwestycji. Jeśli w danym roku Spółka osiągnie zysk netto to musi go w całości przeznaczyć na realizację zadań statutowych. Spółka Wodna nie świadczy usług zarobkowych a jej działania związane są wyłącznie z utrzymaniem urządzeń melioracyjnych we właściwym stanie.

Nadzór i kontrolę nad działalnością spółki wodnej sprawuje właściwy miejscowo starosta. W świetle ustawy Prawo przedsiębiorców (art. 3) działalnością gospodarczą jest zorganizowana działalność zarobkowa, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły.

Spółka Wodna nie prowadzi działalności zarobkowej i nie jest wpisana do Centralnej Ewidencji Działalności Gospodarczej.

Żeby doszło do złamania zakazu określonego w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, który mówi, że 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, konieczne jest zaistnienie dwóch przesłanek jednocześnie: prowadzenia działalności gospodarczej i wykorzystania mienia gminnego. Dodatkowo należy zauważyć, iż ustawa o samorządzie gminnym nie zawiera własnej definicji działalności gospodarczej, dlatego też należy odnieść się do definicji określonej w ustawie z dnia 6 marca 2018 roku Prawo przedsiębiorców (Dz.U. 2018 poz. 646 z późn. zm.) gdzie w art. 3 ustawy czytamy „Działalnością gospodarczą jest zorganizowana działalność zarobkowa, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły.” Aktualne orzecznictwo wskazuje, iż nie można przyjmować, że każde korzystanie przez radnego z mienia komunalnego stanowi naruszenie zakazu ustalonego w art. 24f ust. 1, zaś przepis ten nie powinien być interpretowany rozszerzająco. W powyższym przepisie ustawodawca wprowadził generalny zakaz używania przez radnego mienia komunalnego gminy w prowadzonej przez niego działalności gospodarczej bez względu na jej przedmiot, rodzaj majątku komunalnego i tytuł prawny. Kładąc nacisk na zakaz prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego, ustawodawca chciał zapobiec ewentualnemu wykorzystaniu mandatu w celu ułatwienia dostępu do tego mienia (por. wyrok NSA z dnia 12 stycznia 2006 r., sygn. akt: II OSK 787/05, ONSAiWSA 2006/3, poz. 86). Zasadniczym celem rozwiązań antykorupcyjnych zawartych w ustawach samorządowych jest bowiem wyeliminowanie sytuacji, gdy radny, poprzez wykorzystywanie funkcji radnego, uzyskiwałby nieuprawnione korzyści dla siebie lub bliskich (por. wyrok NSA z dnia 12 czerwca 2007 r., sygn. akt: II OSK 132/07, LEX nr 341083).

Zakres działania Spółki Wodnej nie odzwierciedla przywołanego przepisu gdyż spółka nie prowadzi działalności zarobkowej, jej siedzibą zgodnie ze statutem jest Baboszewo. Spółka wszelkie zyski może wykorzystywać wyłącznie na działalność statutową. Jednocześnie Spółka Wodna nie ma prawa zarządzania pokojem, w którym można załatwiać sprawy. W wyroku z dnia 25 października 2012 r. – OSK 2357/12 czytamy: „Przepisy art. 24f u.s.g. należy również widzieć w aspekcie ograniczenia praw i wolności chronionych konstytucyjnie – nie można ich stosować w drodze wykładni rozszerzającej, w każdym nie do końca wyjaśnionym przypadku, aby nie doprowadzić do sytuacji, kiedy radnymi będą mogli być jedynie emeryci, renciści i bezrobotni co stanowiłoby wypaczenie ratio legis tych przepisów”.

Analiza całości zebranego w rozpatrywanej sprawie materiału dowodowego nie daje podstaw do stwierdzenia, jakoby Spółka Wodna w Baboszewie prowadziła działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy. Gminna Spółka Wodna w Baboszewie, będąc organizacją pożytku publicznego, określiła w statucie precyzyjnie swe cele i nie realizuje ich z wykorzystaniem mienia komunalnego, o którym mowa w art. 43 ustawy o samorządzie

gminnym. Działalność spółki wodnej nie nosi przy tym charakteru działalności zarobkowej i trudno jest w ogóle przypisać jej miano przedsiębiorcy prowadzącego działalność gospodarczą. Z przedstawionych Radzie Gminy dokumentów i wyjaśnień nie wynika również, aby Zarząd Spółki Wodnej w Baboszewie zawierał jakiegokolwiek umowy, których przedmiotem byłoby mienie Gminy Baboszewo. W przedłożonym Statucie Spółki Wodnej Baboszewie zawarto jedynie zapis, iż siedzibą spółki jest Baboszewo. Weryfikacja precyzyjności zapisu tego paragrafu wykracza poza kompetencje Rady Gminy.

W związku z powyższym, na posiedzeniu Komisji Stałych w dniu 28 czerwca 2019 r., Rada stwierdziła, iż radny nie dopuścił się naruszenia art.24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym. Tym samym Radni zdecydowali o podjęciu uchwały o nie stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu radnego Wiesława Garczewskiego.


PRZEWODNICZĄCY RADY
Sławomir Piotr Goszczycki