

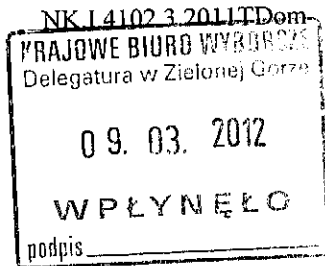
Gorzów Wlkp., dnia 5 marca 2012 r.



Zapomniany
16.03.2012

WOJEWODA LUBUSKI

Marcin Jabłoński



Rada Miejska

w Świebodzinie

Zarządzenie zastępcze

Działając na podstawie art. 98a ust. 2 w związku z naruszeniem art. 24f ust. 1 i 1a ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001r., Nr 142, poz. 1591 ze zm.) stwierdzam wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej w Świebodzinie Pana Artura Kubackiego.

Uzasadnienie

Zgodnie z treścią art. 24f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym 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. W myśl ust. 1a 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.

Pan Artur Kubacki został wybrany radnym Rady Miejskiej w Świebodzinie w wyborach przeprowadzonych w dniu 21 listopada 2010 roku. W dniu 2 grudnia 2010 roku złożył ślubowanie. Przed rozpoczęciem wykonywania mandatu radnego prowadził działalność gospodarczą w zakresie sprzedaży gier i zabawek. Działalność tę prowadził wykorzystując lokal użytkowy położony w Świebodzinie przy ul. Jana Pawła II 13. Lokal ten stanowi własność Miasta Świebodzina. Zgodnie ze wskazanym wyżej art. 24f ust. 1a w terminie do

2 marca 2011 roku radny Artur Kubacki winien był zaprzestać prowadzenia działalności na mieniu komunalnym.

Prowadzone przez organ nadzoru postępowanie wykazało, że radny Artur Kubacki naruszył zakaz zawarty w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, bowiem nie zaprzestał prowadzenia działalności gospodarczej na własny rachunek z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy w której uzyskał mandat. Jak ustalono radny Artur Kubacki na podstawie umowy użyczenia zawartej z Zygmuntem Piaseckim nadal wykorzystuje lokal użytkowy będący własnością Miasta Świebodzina do prowadzenia działalności gospodarczej. Argumenty radnego o braku bezpośredniego stosunku prawnego między nim a Gminą w zakresie korzystania z w/w lokalu nie uzasadniają tezy o nie naruszeniu przez niego zakazu z art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Przepis ten wprowadza bowiem generalny zakaz używania przez radnego mienia komunalnego gminy w prowadzonej działalności gospodarczej bądź w zarządzaniu taką działalnością i to bez względu na jej przedmiot, rodzaj majątku komunalnego i tytuł prawny. Znaczenie ma jedynie okoliczność faktycznego władania majątkiem gminy w celach prowadzonej działalności gospodarczej. Zatem norma omawianego przepisu aktualizuje się w sytuacji rzeczywistego wykorzystywania mienia komunalnego gminy, niezależnie od tytułu prawnego z którego wywodzi się prawo do władania tym mieniem przez radnego. Stanowisko organu nadzoru jest zgodne z poglądem wielokrotnie wyrażanym przez sądy administracyjne. I tak, Naczelny Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 30 sierpnia 2011 r. II OSK 140/11 wskazał między innymi, że przesłanka „wykorzystywania mienia gminy” jako niezdefiniowana winna być pojmowana szeroko, tak jak w języku potocznym, czyli zgodnie z ugruntowanym poglądem doktryny i judykatury obejmuje także przypadki nie tylko bezpośredniego ale i pośredniego wykorzystania mienia, bez względu na jego podstawę prawną, bez znaczenia pozostaje, czy jest to wykorzystanie stałe, czy okresowe, pod tytułem odpłatnym czy darmym, czy radny z tego tytułu osiąga korzyści w postaci pożytków lub przychodów. Przesądzający jest bowiem sam fakt prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia gminy. Podobne stanowisko zawierają: wyrok NSA z 2010-11-05 II OSK 1714/10, wyrok NSA z 2010-11-04 II OSK 1704/10, wyrok NSA z 2009-10-13 II OSK 1080/09, wyrok WSA w Gdańsku 2008-09-26 III SA/Gd 293/08.

Naruszenie przez radnego zakazu wyrażonego w art. 24f ust. 1 i 1a ustawy o samorządzie gminnym skutkuje wygaśnięciem mandatu.

Wygaśnięcie mandatu radnego stwierdza rada gminy w drodze uchwały.

Pismem z dnia 15 grudnia 2011 roku (NK.I.4102.3.2011TDom), doręczonym 20 grudnia 2011 roku, organ nadzoru wezwał Radę Miejską w Świebodzinie do podjęcia w terminie 30 dni od dnia otrzymania wezwania uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Pana Artura Kubackiego.

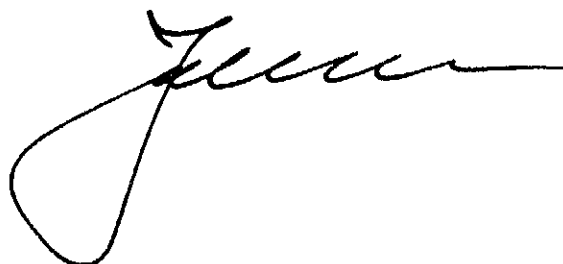
Przewodniczący Rady Miejskiej w Świebodzinie pismem z dnia 12 stycznia 2012 roku (znak OV-BR.0002.15.2012.TO) poinformował, że przygotował projekt uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Artura Kubackiego i zaproponował wprowadzenie go pod obrady Rady Miejskiej w Świebodzinie na sesji w dniu 29 grudnia 2011 roku w trybie zmiany porządku obrad zgodnie z art. 20 ust.1a ustawy o samorządzie gminnym. Rada Miejska nie wyraziła zgody na rozszerzenie porządku obrad o głosowanie nad przedmiotową uchwałą.

W związku z powyższym, organ nadzoru pismem z dnia 31 stycznia 2012 roku zawiadomił Ministra Administracji i Cyfryzacji o zamiarze wydania zarządzenia zastępczego w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej w Świebodzinie Pana Artura Kubackiego.

Do dnia 5 marca 2012 roku Rada Miejska w Świebodzinie nie podjęła uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

W tym stanie rzeczy, w związku z naruszeniem przez Artura Kubackiego ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem działalności z wykorzystaniem mienia Miasta Świebodzina oraz zaniechaniem przez Radę Miejską w Świebodzinie podjęcia aktu w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego, niniejsze zarządzenie zastępcze jest konieczne i uzasadnione.

Na zarządzenie zastępcze służy Radzie Miejskiej w Świebodzinie i radnemu Panu Arturowi Kubackiemu prawo wniesienia za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego w terminie 30 dni od dnia otrzymania niniejszego zarządzenia zastępczego skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wielkopolskim.



Otrzymują:

1. Rada Miejska w Świebodzinie;
2. Pan Artur Kubacki;
3. Dyrektor Delegatury Krajowego Biura Wyborczego w Zielonej Górze.