

**UCHWAŁA NR /..... /2023
RADY MIEJSKIEJ W GOŁDAPI
z dnia2023 r.**

w sprawie wygaszenia mandatu radnego Gminy Gołdap Andrzeja Tobolskiego

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 oraz art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 40 z późn. zm.) oraz art. 383 §2 w związku z §1 pkt 5 Ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1277 z późn. zm.) uchwała się co następuje:

§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej w Gołdapi Andrzeja Tobolskiego z powodu naruszenia ustawowego zakazu zarządzania działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego lub bycia przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

§ 2. Uzasadnienie uchwały zawiera załącznik.

§ 3. Uchwałę niezwłocznie doręcza się Andrzejowi Tobolskiemu, Wojewodzie Warmińsko-Mazurskiemu i Komisarzowi Wyborczemu w Olsztynie.

§ 4. Zainteresowanemu przysługuje skarga do sądu administracyjnego w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały, skargę wnosi się za pośrednictwem organu, który stwierdził wygaśnięcie mandatu.

§ 5. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

UZASADNIENIE

1. Stan faktyczny.

Z informacji odpowiadającej odpisowi pełnemu z Rejestru Przedsiębiorców, dostępnej pod adresem <https://ekrs.ms.gov.pl/>, radny Rady Miejskiej w Gołdapi – Andrzej Tobolski jest co najmniej od 23.06.2016 r. prezesem spółki Plant Sp. z o.o. z siedzibą w Gołdapi (KRS 0000257652).

Andrzej Tobolski objął mandat radnego 29.09.2020 r. tj. w dniu ślubowania na radnego (zgodnie z art. 23a ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym).

Z zgromadzonych w Urzędzie Miejskim w Gołdapi dokumentów wynika, że:

- 1) Spółka Plant Sp. z o.o. zawarła z Szkołą Podstawową nr 5 im. Noblistów Polskich w Gołdapi (jednostką organizacyjną Gminy Gołdap) umowę Nr 19/2020 z dnia 21.09.2020 r., umowę Nr 20/2021 z dnia 05.02.2021, umowę Nr 16/2021 z dnia 09.09.2021 r. których przedmiotem było dostarczanie owoców i warzyw oraz mleka i produktów mlecznych nieodpłatnie dla szkoły, za które natomiast w związku z udziałem w „Programie dla szkół” spółka Plant Sp. z o.o. otrzymywała wynagrodzenie z KOWR. Umowy podpisał w imieniu spółki Prezes Zarządu Andrzej Tobolski;
- 2) Spółka Plant Sp. z o.o. w okresie co najmniej od stycznia 2021 r. do chwili obecnej regularnie sprzedaje Szkole Podstawowej Nr 3 im. Tadeusza Kościuszki w Gołdapi (jednostce organizacyjnej Gminy Gołdap) pierogi, za które wystawia regularnie faktury Vat i otrzymuje za nie zapłatę (na łączną wartość w tym okresie przekraczającą 20 tysięcy złotych). Faktury były podpisywane w większości podpisem czytelnym przez Andrzeja Tobolskiego.

2. Stan prawny.

Zgodnie z art. 24f ust. 1 Ustawa z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 40 z późn. zm. dalej u.s.g.) 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 tradycyjnym ujęciu przyjmuje się, że sformułowanie "wykorzystywanie" z art. 24f ust. 1 u.s.g. odnosi się do każdej formy korzystania z mienia komunalnego gminy, bez względu na to, czy wykorzystanie to ma podstawę prawną czy jest stałe bądź jednorazowe, wreszcie czy jest odpłatne czy też nieodpłatne. Nie jest też istotne, czy radny prowadzący działalność gospodarczą, jako jedyny korzysta z mienia komunalnego, czy też korzystają z niego także inne osoby (wyr. NSA z 17.5.2016 r., II OSK 725/16). Podnosi się również, że art. 24f ust. 1 u.s.g. nie ogranicza zakresu oddziaływania zakazu do sytuacji, w której majątek gminny wykorzystywany jest przez radnego w poważnym stopniu. Zatem należy przyjąć, że każdy przypadek wykorzystywania mienia gminnego przez radnego, bez względu na wartość tego majątku uzasadnia zastosowanie wymienionego przepisu (wyr. WSA z 26.8.2008 r., III SA/Gd 293/08).

Dodatkowo w orzecznictwie sądowym prezentowany jest pogląd opowiadający się za szerokim rozumieniem użytego w tym przepisie pojęcia "mienie komunalne gminy" i objęcie nim także środków pieniężnych, w tym za otrzymywanych za usługi świadczone na rzecz gminy (Wyrok NSA z dnia 30 stycznia 2020 r. sygn. akt II OSK 34/20). Działalność radnego będącego prezesem zarządu podmiotu posiadającego osobowość prawną, świadczącego usługi dla gminy w której sprawuje mandat,

uznawana jest zaś za zarządzanie działalnością gospodarczą na mieniu gminy (tytułem przykładu Wyrok WSA w Poznaniu z dnia 19 stycznia 2023 r. II SA/Po 915/22).

Zgodnie z art. 383 §1 pkt 5) Ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1277 z późn. zm.) „Wygaśnięcie mandatu radnego następuje w przypadku:

(...)

5) naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności;”

Zgodnie zaś z art. 383 §2 Kodeksu wyborczego Wygaśnięcie mandatu radnego z m.in. z przyczyn, o których mowa w § 1 pkt 5, stwierdza rada, w drodze uchwały, w terminie miesiąca od dnia wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu.

3. Podsumowanie

Z zaprezentowanego powyżej w pkt 1 stanu faktycznego w zestawieniu z wskazanymi w pkt 2 powyżej podstawami prawnymi i ich wykładnią prezentowaną w orzecznictwie sądowym bezspornie wynika, że radny Rady Miejskiej w Gołdapi Andrzej Tobolski w okresie, w którym sprawuje mandat radnego, dopuścił się naruszenia zakazu łączenia funkcji radnego z zarządzaniem, jako Prezes spółki Plant Sp. z o.o. z siedzibą w Gołdapi, działalnością gospodarczą realizowaną z wykorzystaniem mienia gminnego. Powyższe wykorzystanie mienia polegało na świadczeniu usług na rzecz Gminy Gołdap za pośrednictwem jej jednostek organizacyjnych (szkół), co wypełnia znamiona zakazu, o którym mowa w 24f ust. 1 u.s.g. W tych okolicznościach doszło do wygaśnięcia mandatu radnego zgodnie z dyspozycją art. 383 §1 Kodeksu wyborczego, a Rada Miejska w Gołdapi zobowiązana jest do stwierdzenia tego faktu, zgodnie z art. 383 §2 Kodeksu wyborczego, co niniejszym czyni.