

Projekt

z dnia 11 marca 2020 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY GMINY MIEŚCISKO**

z dnia 17 marca 2020 r.

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

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

§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu Radnego Gminy Mieścisko Pana Tomasza Karasiewicza w okręgu wyborczym Nr 9 z powodu naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia stanowiącego własność Gminy Mieścisko, w której radny uzyskał mandat.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącej Rady Gminy Mieścisko.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady
Gminy Mieścisko

Kamila Mazurek

Uzasadnienie

W wyborach samorządowych, które odbyły się 21 października 2018 roku, pan Tomasz Karasiewicz został wybrany radnym Gminy Mieścisko.

Na pierwszej sesji 23 listopada 2018 roku radny złożył ślubowanie.

W związku z informacjami dotyczącymi wykorzystywania niektórych nieruchomości stanowiących własność gminy przez osoby nieposiadające tytułu prawnego do nieruchomości, Wójt Gminy zlecił analizę faktycznego wykorzystania nieruchomości gminnych, celem podjęcia dalszych działań zmierzających do ich wydzierżawienia lub najmu. Po dokonaniu analizy dokumentacji, w tym zdjęć satelitarnych i fotograficznych, oraz oględzin przeprowadzonych na nieruchomościach stwierdzono, że niektóre z nieruchomości, stanowiące własność gminy Mieścisko, są wykorzystywane i użytkowane, pomimo, że nieruchomości te nie były przedmiotem dzierżawy i najmu.

Jedną z takich nieruchomości jest działka 203/9, położona w Popowie-Kolonia obręb Popowo Kościelne, o powierzchni 0,7083 ha, zapisana w Księdze Wieczystej KW PO1B/00043512/5.

Z ustaleń pracowników Urzędu Gminy- Referatu Inwestycji i Infrastruktury- dokonanych w terenie (w miejscu położenia nieruchomości) wynika, że nieruchomość ta jest użytkowana rolniczo. Ze sposobu i charakteru uprawy działki oraz rodzaju zasiewu wynika, że jest ona wykorzystywana rolniczo przez właściciela nieruchomości sąsiednich, przyległych z dwóch stron do w/w działki gminnej, należących do radnego Tomasza Karasiewicza, prowadzącego gospodarstwo rolne.

Celem sprawdzenia i potwierdzenia dokonanych ustaleń, 4 marca 2020 roku Wójt Gminy Mieścisko spotkał się w Urzędzie Gminy z radnym Tomaszem Karasiewiczem, w obecności radcy prawnego Urzędu. Na tym spotkaniu radny potwierdził, że wykorzystuje rolniczo nieruchomość (działkę nr 203/9) bez tytułu. Z działki tej korzystał już jego ojciec. Jak sam stwierdził nie będzie temu zaprzeczał, bo przecież już sam charakter wykorzystania działki i rodzaj uprawy (ten sam, co na jego sąsiednich działkach) to potwierdza. Ponadto wyjaśnił, że był zainteresowany jej nabyciem od Gminy już w latach poprzednich, przed objęciem funkcji radnego, jednakże wartość nieruchomości ustalona przez gminę (w oparciu o wycenę rzeczoznawcy) była dla niego za wysoka.

Z dokumentów Urzędu wynika, że radny, wraz ze swoimi sąsiadami był zainteresowany zakupem od gminy działki 203/9, gdyż działka ta dzieli nieruchomości stanowiące jego własność i przylega bezpośrednio do działek o nr ewidencyjnych 262, 263, 257 i 258 będących jego własnością.

Dnia 9 marca 2020 roku radny Tomasz Karasiewicz złożył do wójta Gminy opinię radcy prawnego z Kancelarii Via Legis, sporządzoną na jego wniosek, dotyczącą zastosowania art. 24f ustawy o samorządzie gminnym. Z opisu stanu faktycznego, na podstawie którego sporządzono opinię, wynika, że Pan Tomasz Karasiewicz „nie prowadzi i nie prowadził działalności rolniczej, ani też gospodarczej na w/w działce czy też z wykorzystaniem w/w działki, nie wykazywał w/w mienia gminnego w podatku rolnym, akcyzie ani do ARMiR gdyż nie korzystał z przedmiotowej działki, w tym jej nie obsiewał” oraz, że „ewentualne korzystanie z tej działki jest swobodne dla znacznej ilości osób”.

Pracownicy Urzędu, ponownie 9 marca 2020 roku, przeprowadzili kontrolę wykorzystania działek, w tym działki 203/9 w Popowie-Kolonii. Podczas tej kontroli potwierdzili, że przedmiotowa działka jest w całości zagospodarowana rolniczo, a struktura uprawy pól i ciągłość zasiewów świadczą o jej użytkowaniu przez radnego Tomasza Karasiewicza. Po wykonaniu dokumentacji zdjęciowej przeprowadzono rozmowę z bezpośrednim sąsiadem pana radnego, który potwierdził, że działka jest użytkowana przez radnego oraz, że to radny dokonał jej obsiania.

Zgodnie z art 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tj Dz. U z 2019 r. poz.506) 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. Natomiast zgodnie z ust. 1a, jeżeli radny przed rozpoczęciem wykonania 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 w trybie art. 383 kodeksu wyborczego.

Zgodnie z art. 383 §1 pkt 5 wygaśnięcie mandatu radnego następuje w przypadku naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności.

Przepis ten nie pozostawia uznaniu organu możliwości wygaszenia lub nie wygaszenia mandatu radnego przy ziszczeniu się przesłanki prowadzenia działalności gospodarczej na własny rachunek, (za taką działalność uznaje się prowadzenie gospodarstwa rolnego), z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat. Potwierdzeniem tego jest uchwała NSA z dnia 2 kwietnia 2007 roku sygn. akt II OPS 1/07.

W orzecznictwie sądów administracyjnych wskazuje się również w sposób jednoznaczny, że „wykorzystywanie” odnosi się do wszystkich przypadków korzystania z mienia komunalnego gminy, w ramach prowadzonej działalności gospodarczej, bez względu na to czy wykorzystanie to ma podstawę prawną czy też nie, czy jest odpłatne czy też nieodpłatne. Nie jest też istotne czy radny prowadzący działalność gospodarczą, korzysta z mienia komunalnego jako jedyny, czy też korzystają z niego inne osoby ani czy odniósł z tego tytułu korzyści czy też nie.

Zgodnie z art. 383 §2 kodeksu wyborczego uchwała o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu radnego powinna być podjęta w terminie miesiąca od wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu. Zgodnie z orzecznictwem termin ten ma charakter instrukcyjny, co oznacza możliwość podjęcia rozstrzygnięcia przez radę po jego upływie (wyrok NSA z dnia 21 lipca 2016 r. II OSK 1289/16).

Mając zatem na uwadze, że Pan Tomasz Karasiewicz, pomimo objęcia funkcji radnego Gminy Mieścisko w listopadzie 2018 roku, nadal prowadzi działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Mieścisko, co sam potwierdził na spotkaniu z Wójtem Gminy Mieścisko i co potwierdzają jego sąsiedzi, a także zgromadzona w sprawie dokumentacja fotograficzna, stwierdzić należy, że zachodzą przesłanki do podjęcia uchwały w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego.

Zgodnie z art. 383 §3 kodeksu wyborczego przed podjęciem uchwały o wygaśnięciu mandatu należy umożliwić radnemu złożenie wyjaśnień.

Uchwałę o wygaśnięciu mandatu radnego doręcza się niezwłocznie zainteresowanemu i przesyła wojewodzie oraz komisarzowi wyborczemu.

Zgodnie z art. 384 kodeksu wyborczego od uchwały rady o wygaśnięciu mandatu radnego z powodu wskazanego w art. 383 §1 pkt 5 zainteresowanemu przysługuje skarga do sądu administracyjnego w terminie 7 dni od doręczenia uchwały, za pośrednictwem organu, który stwierdził wygaśnięcie mandatu.