

DRUK NR 220

*Radki, bez*

*projekt*

UCHWAŁA NR XXV/ /2016  
RADY MIEJSKIEJ W KŁODZKU  
Z DNIA ..... 2016 R.

RADA MIEJSKA  
w Kłodzku  
Wpł. 2016 -06- 27  
Nr 480/1 zai.

**w sprawie odpowiedzi na skargę wniesioną do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu na Uchwałę Nr XXIII/192/2016 Rady Miejskiej w Kłodzku z dnia 20 maja 2016 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.**

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt. 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446 j. t.) oraz art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2012 r., poz. 270 ze zm.) Rada Miejska w Kłodzku uchwała, co następuje:

§1

Rada Miejska w Kłodzku wnosi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu odpowiedź na skargę Pana Tomasza Karolczaka z dnia 2 czerwca 2016 roku na uchwałę Rady Miejskiej w Kłodzku nr XXIII/192/2016 Rady Miejskiej w Kłodzku z dnia 20 maja 2016 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

§2

Odpowiedź na skargę wskazaną w §1 stanowi Załącznik nr 1 do niniejszej uchwały.

§3

Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Kłodzku, zobowiązując go do przekazania niniejszej uchwały do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu.

§4

Niniejsza uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

*Lubomir Bondek  
Nowak Zdzisław  
Janek Krzysztof  
Zdzisław Duda  
Adam Krawiec*

Kłodzko, dnia ..... 2016 r.

Wojewódzki Sąd Administracyjny  
we Wrocławiu  
ul. Św. Mikołaja 78/79  
50-126 Wrocław

Skarżący: Tomasz Karolczak

Organ: Rada Miejska w Kłodzku  
pl. Bolesława Chrobrego 1  
57-300 Kłodzko

Sygn. akt: III SA Ws 732/16

### ODPOWIEŹ NA SKARGĘ

Działając na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2012 roku Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. 2012 poz. 270 ze zm.) w odpowiedzi na skargę radnego Tomasza Karolczaka na uchwałę nr XXIII/192/2016 Rady Miejskiej w Kłodzku z dnia 20 maja 2016 r. Rada Miejska w Kłodzku odpowiada:

Pismem z dnia 21 kwietnia 2016 r. (znak: NK-N.4102.4.2016.AB, data wpływu: 28.04.2016 r.) Wojewoda Dolnośląski działając na podstawie (cytat) (...) *art. 98a ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, w związku z art. 383 § 1 pkt. 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 kodeks wyborczy*, wezwał Radę Miejską w Kłodzku do podjęcia uchwały w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego Gminy Miejskiej w Kłodzku pana Tomasza Karolczaka w terminie 30 dni od otrzymania wezwania. Dnia 20 maja 2016 r., Rada Miejska w Kłodzku podjęła uchwałę nr XXIII/192/2016 o wygaszeniu mandatu radnego Rady Miejskiej w Kłodzku p. Tomasza Karolczaka z powodu naruszenia zakazu wynikającego z art. 24d ustawy o samorządzie gminnym.

W sprawie o naruszenie przez p. Tomasza Karolczaka art. 24d ustawy o samorządzie gminnym toczyło się postępowanie prowadzone przez Wojewodę Dolnośląskiego, prowadzone początkowo również w kierunku ewentualnego naruszenia zakazu prowadzenia działalności gospodarczej na mieniu gminy (art. 24f. ust. 1. ustawy o samorządzie gminnym) oraz ew. powiązań korupcyjnych między Burmistrzem Miasta Kłodzka a radnym Baneckim.

Przewodniczący Rady Miejskiej w Kłodzku, wezwany został pismem Wojewody Dolnośląskiego z dnia 14 października 2015 roku do przeprowadzenia postępowania

wyjaśniającego w związku z zawartą przez firmę NetGate S.C. (której partnerem jest p. Tomasz Karolczak) umowy o świadczenie usług internetowych z jednostką budżetową gminy miejskiej Kłodzko - Przedszkolem nr 4 im. Jana Brzechwy w Kłodzku.

Przewodniczący Rady Miejskiej w Kłodzku prowadząc postępowanie wyjaśniające wziął pod uwagę argumenty p. Tomasza Karolczaka, zawarte w wyjaśnieniach kierowanych do tegoż Przewodniczącego, a także obszerną opinię prawną mec. Mateusza Cymy, z których wynikało, że nie miało miejsca złamanie przez Tomasza Karolczaka zakazu wynikającego z art. 24d ustawy o samorządzie gminnym. Argumenty te przekazano Wojewodzie pismem Przewodniczącego Rady Miejskiej w Kłodzku z dnia 16. listopada 2015 nr BR.II.0004.767.2015.

Wojewoda Dolnośląski w dalszym ciągu kontynuował postępowanie w omawianej sprawie, prowadząc korespondencję z Dyrektorem Przedszkola nr 4 im. Jana Brzechwy w Kłodzku, w celu wyjaśnienia, na jakich zasadach została zawarta umowa z dnia 2 lipca 2015 r. ze spółką NetGate, której współnikiem jest p. Tomasz Karolczak (pismo Wojewody Dolnośląskiego z dnia 26. listopada 2015, sygn. NK-N.40.155.2015.AB.2; odpowiedź dyrektora Przedszkola im. Brzechwy z dnia 4 grudnia 2015 znak P4-02/XII/2015).

W piśmie skierowanym do Wojewody Dolnośląskiego dnia 28 grudnia 2015 p. Tomasz Karolczak wskazywał na ciągły charakter prowadzonej przez jego firmę usługi na rzecz Przedszkola im. Brzechwy w Kłodzku oraz fakt, iż jego zdaniem, nie doszło do powierzenia jemu przez Burmistrza Miasta Kłodzka wykonywania pracy na podstawie umowy cywilnoprawnej, czyli złamania zakazu z art. 24d ustawy o samorządzie gminnym.

Ostatecznie stanowisko Wojewody Dolnośląskiego zostało wyrażone w przywołanym na wstępie piśmie z dnia 21 kwietnia 2016 (znak NK-N.4102.4.2016.AB). W ocenie Wojewody, jako organu nadzoru nad działalnością samorządu miasta Kłodzka, zawarcie umowy z radnym przez kierownika gminnej jednostki organizacyjnej jaką jest Przedszkole nr 4 w Kłodzku, jest równoznaczne z zawarciem tejże umowy przez organ wykonawczy – reprezentującego gminę burmistrza – gdyż kierownik takiej jednostki występuje w charakterze pełnomocnika gminy, w ramach udzielonych przez burmistrza pełnomocnictw. Umowa zawarta z pełnomocnikiem, w granicach jego pełnomocnictwa, jest równoważna w skutkach prawnych z umową zawartą z mocodawcą. Nie można zatem, zdaniem Wojewody używać argumentu, iż zawarta z dyrektorem Przedszkola umowa cywilnoprawna nie stoi w sprzeczności z zakazem zawartym w art. 24d ustawy o samorządzie gminnym.

W obszernej interpretacji art. 24d, ustawy o samorządzie gminnym (pismo z dnia 21 kwietnia 2016 r. znak NK-N.4102.4.2016.AB) Wojewoda podnosi, iż zakaz powierzania radnemu gminy pracy na podstawie umowy cywilnoprawnej *expressis verbis* odnosi się do wójta (burmistrza), to radny takiej pracy podejmować nie może, a zakaz dotyczy wszelkich umów cywilnoprawnych zawieranych przez radnego, przy czym zatrudnienie nie musi mieć charakteru pracowniczego. Nie można zakazu z art. 24d ograniczyć tylko do osobistego świadczenia pracy, dotyczy on także świadczenia usług, a także wszelkich umów, których przedmiotem jest szeroko rozumiane świadczenie pracy na podstawie umów cywilnoprawnych. Powołując się na liczne interpretacje art. 24b ustawy o samorządzie gminnym w doktrynie i orzecznictwie, wskazujące, iż prawa radnego w zakresie swobody zawierania umów ograniczone są ze względu na interes publiczny, a pełnienie funkcji radnego gminy zobowiązuje do szczególnej dbałości o rozgraniczenie działalności gospodarczej od działalności w interesie wspólnoty samorządowej, Wojewoda zwraca uwagę na stanowisko Naczelnego Sądu Administracyjnego, który uznał za konieczne stosowanie pełnej wykładni przepisu art. 24d ustawy o samorządzie gminnym – zarówno językowej systemowej i celowościowej. W świetle przytoczonych wyżej argumentów nastąpiło złamanie zakazu określonego w art. 24d ustawy o samorządzie gminnym i konieczne jest zastosowanie wobec radnego Rady Miejskiej w Kłodzku – pana Tomasza Karolczaka – sankcji wygaśnięcia mandatu

Wobec uprawnionego żądania Wojewody Dolnośląskiego, będącego na zasadzie art.86 ustawy o samorządzie gminnym organem nadzoru nad działalnością komunalną, dysponującego upoważnieniem ustawowym do ingerencji w działalność organu gminy miejskiej Kłodzko na zasadzie art. 87 ustawy o samorządzie gminnym (przyczyna – naruszenie zakazu z art. 24d ustawy o samorządzie gminnym) Rada Miejska w Kłodzku dokonała wygaszenia mandatu radnego Tomasza Karolczaka, wypełniając obowiązek przestrzegania i działania w granicach obowiązującego prawa.

Zaniechanie działań, po uprawnionym wezwaniu Wojewody do ich podjęcia, byłoby ze strony naszej Rady naruszeniem prawa, skutkowałoby wykonaniem zastępczym, tj. realizacją bez udziału Rady Miejskiej w Kłodzku procedury wygaszenia mandatu radnego Karolczaka, a w konsekwencji mogłoby narazić gminę miejską Kłodzko na sankcje przewidziane w art. 96. 1. ustawy o samorządzie gminnym, tj. rozwiązanie rady gminy.