

UCHWAŁA NR XXVI/212/2016
RADY MIEJSKIEJ W KŁODZKU
Z DNIA 4 LIPCA 2016 R.

w sprawie odpowiedzi na skargę wniesioną do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu na Uchwałę Nr XXIII/193/2016 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 2016 r., poz. 718) Rada Miejska w Kłodzku uchwała, co następuje:

§ 1

Rada Miejska w Kłodzku wnosi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu odpowiedź na skargę Pana Jacka Baneckiego z dnia 2 czerwca 2016 roku na uchwałę Rady Miejskiej w Kłodzku nr XXIII/193/2016 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.

PRZEWODNICZĄCY
RADY MIEJSKIEJ
w Kłodzku
Tomasz Zabski

Kłodzko, dnia 4 lipca 2016 r.

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

Skarżący: Jacek Banecki

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

Sygn. akt: III SA Ws 732/16

ODPOWIEDŹ NA SKARGĘ

Działając na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 roku Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. 2016 poz. 718) w odpowiedzi na skargę radnego Jacka Baneckiego na uchwałę nr XXIII/193/2016 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.4102.3.2016.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 Jacka Baneckiego w terminie 30 dni od otrzymania wezwania. Dnia 20 maja 2016 r., Rada Miejska w Kłodzku podjęła uchwałę nr XXIII/193/2016 o wygaszeniu mandatu radnego Rady Miejskiej w Kłodzku p. Jacka Baneckiego z powodu naruszenia zakazu wynikającego z art. 24d ustawy o samorządzie gminnym.

W sprawie o naruszenie przez p. Jacka Baneckiego 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. Jacek

Banecki) 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. Jacka Baneckiego, zawarte w wyjaśnieniach kierowanych do tegoż Przewodniczącego, a także obszerną opinię prawną mec. Mateusza Cymy, z których wynikało, że nie miało miejsca złamanie przez Jacka Baneckiego 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. Jacek Banecki (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. Jacek Banecki 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.4102.3.2016.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.4102.3.2016.AB) Wojewoda podnosi, iż zakaz powierzania radnemu gminy pracy na podstawie umowy cywilnoprawnej *ekspresis 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 Jacka Baneckiego – sankcji wygaśnięcia mandatu radnego w oparciu o art. 383 § 1 pkt. 5 i § 2 ustawy Kodeks wyborczy.

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 Jacka Baneckiego, 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 Baneckiego, a w konsekwencji mogłoby narazić gminę miejską Kłodzko na sankcje przewidziane w art. 96. 1. ustawy o samorządzie gminnym, tj. rozwiązanie rady gminy.

PRZEWODNICZĄCY
RADY MIEJSKIEJ
w Kłodzku
Tomasz Żabski