

UCHWAŁA NR
RADY MIEJSKIEJ W ZIĘBICACH

PROKURATOR RADY MIEJSKIEJ
w Ziębicach
16.05.2023
Wzłynęło dnia
Podpis
Nikosy

z dnia

w sprawie odmowy wygaszenia mandatu radnego

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011r. Kodeks wyborczy (Dz. U. z 2022 r. poz. 1277 z późn.zm.) w związku z art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2023 r. poz. 40 z późn. zm.) Rada Miejska w Ziębicach uchwala, co następuje:

§ 1. Odmawia się wygaszenia mandatu radnego Wiktora Ochał w związku z brakiem podstaw do stwierdzenia złamania przez radnego zakazu pełnienia funkcji kierownika gminnej jednostki organizacyjnej (Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury) oraz jego zastępcy, wynikającego z art. 24a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym z przyczyn wskazanych w uzasadnieniu stanowiącym załącznik do uchwały.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Ziębicach.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Włodzisław Ochał
Przewodniczący
Janina Bednarek
Włodzisław Ochał
Mieszko Jankowski
Krzysztof M
Jan Papalakiwicz
Piotr Osiołek
Jolanta Bednarek

Uzasadnienie

W związku z pismem Wojewody Dolnośląskiego nr NK-N.4102.7.2023.SP1 z dnia 21 kwietnia 2023 r. dotyczącym naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z pełnieniem funkcji Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury w Ziębicach oraz jego zastępcy przez radnego Wiktora Ochał, Rada Miejska ustaliła następujący stan faktyczny:

Radny Wiktor Ochał jest zatrudniony w Ziębickim Centrum Kultury na stanowisku Kierownika ds. Organizacji i Rozwoju Ziębickiego Centrum Kultury. Z umowy o pracę jak i zakresu obowiązków, uprawnień i odpowiedzialności pracownika Centrum, nie wynika jakoby radny Wiktor Ochał pełnił funkcję dyrektora lub jego zastępcy.

Z regulaminu organizacyjnego Ziębickiego Centrum Kultury przyjętym zarządzeniem nr 18/2020 Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury z dnia 28 grudnia 2020 r., wynika, że w strukturze organizacyjnej jednostki nie ma wyodrębnionej funkcji zastępcy dyrektora. Zgodnie z § 8 regulaminu to Dyrektor zarządza całokształtem działalności ZCK, reprezentuje go na zewnątrz, czuwa nad mieniem ZCK i jest za nie odpowiedzialny. Z § 12 regulaminu określającego obowiązki Kierownika ds. Organizacji i Rozwoju nie wynika, jakoby był on powołany do zastępowania Dyrektora i wykonywał takie czynności.

Upoważnienie wydane przez Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury nr 2/2021 z dnia 6 kwietnia 2021 r., w którym radny Wiktor Ochał został upoważniony do pełnienia obowiązków Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury w przypadku nieobecności w pracy, niemożliwości pełnienia funkcji obowiązków, delegacji, urlopu, wyjazdu służbowego Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury nie jest powołaniem do pełnienia funkcji zastępcy Dyrektora, tym bardziej, że zakres tego upoważnienia obejmuje tylko określone czynności, a nie w pełnym zakresie.

Ponadto upoważnienie zawiera jedynie umocowanie pracownika do wykonywania dodatkowych czynności, które na mocy § 12 ust 1 pkt 4 regulaminu organizacyjnego oraz wynikającego z zakresu obowiązków, uprawnień i odpowiedzialności pracownika ZCK mogły być przez Dyrektora zlecone.

Zarówno z wyjaśnień radnego złożonych w piśmie z dnia 27 marca 2023 r. jak i z pisma Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury z dnia 3 kwietnia 2023 r. wynika, że radny Wiktor Ochał nie pełnił obowiązków Dyrektora Ziębickiego Centrum Kultury, ani jego zastępcy.

Ponadto należy zwrócić uwagę, że Wojewoda Dolnośląski prowadził już w tym zakresie postępowanie wyjaśniające i w piśmie z dnia 28 czerwca 2021 r. nr NK-N.4102.7.2021.SP1 nie znalazł podstaw do przyjęcia, że doszło do naruszenia

zakazu wynikającego z art. 24a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, a stan faktyczny oraz prawny tej sprawy nie uległ zmianie.

Należy zwrócić uwagę, że zgodnie z art. 24a ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym radny nie może pełnić funkcji kierownika gminnej jednostki organizacyjnej oraz jego zastępcy.

Określenie „pełnienie funkcji”, użyte przez ustawodawcę w art. 24a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, jest równoznaczne z zajmowaniem określonego stanowiska. Z kolei zwrot „nie może pełnić” oznacza kategoryczny zakaz łączenia mandatu ze wskazanymi funkcjami w jednostce organizacyjnej (por. wyrok NSA z dnia 3 września 2013 r., II OSK 1781/13, OwSS 2014, nr 3, s. 91–95). Dla oceny, czy doszło do naruszenia zakazu z analizowanego przepisu, istotne jest wyłącznie zbadanie, czy radny rzeczywiście pełni funkcję kierownika bądź zastępcy jednostki organizacyjnej. (tak w komentarzu Samorząd gminny. Komentarz do przepisów o charakterze antykorupcyjnym - Rzetecka-Gil Agnieszka).

Z wyjaśnień zarówno radnego jak i Dyrektora ZCK wynika, że radny takiej funkcji nie pełnił.

Przywołany w piśmie Wojewody Dolnośląskiego z dnia 21 kwietnia 2023 r. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 9 lipca 2010 r. sygn. akt III SA/Wr 150/10, dotyczył zupełnie innego stanu faktycznego. W przywołanej sprawie z regulaminu organizacyjnego jednostki, który jest wewnątrzzakładowym aktem należącym do źródeł prawa pracy, wynikało, że pracodawca sprecyzował charakter pełnionego przez radnego stanowiska jako mający status zastępcy kierownika.

W sprawie radnego Wiktora Ochał takiej sytuacji nie ma, zarówno w regulaminie organizacyjnym jednostki, jak i w regulaminie wynagradzania nie zostało utworzone stanowisko zastępcy dyrektora, radny Wiktor Ochał nie zajmuje stanowiska o takim statusie, a także nie wykonuje ani nie wykonywał funkcji ani dyrektora ani jego zastępcy.

Mając powyższe na uwadze, Rada Miejska w Ziębicach stwierdza, iż w przypadku radnego Wiktora Ochał brak jest podstaw do stwierdzenia, że doszło do naruszenia art. 24a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, a tym samym zastosowania sankcji w postaci wygaszenia mandatu radnego.

Jan Pryszkiewicz
Prot. Orzeka

Włodzisław Koch
Przewodniczący
Rada Miejska
Włodzisław Koch
Włodzisław Koch
Włodzisław Koch