

**UCHWAŁA NR XXXIII/372/2021
RADY MIEJSKIEJ W AUGUSTOWIE**

z dnia 29 kwietnia 2021 r.

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego z powodu naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1319) w zw. z art. 18 ust. 2 pkt 15 oraz art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713, poz. 1378), Rada Miejska w Augustowie uchwala, co następuje:

§ 1. 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej w Augustowie – Pana Rafała Harasima z powodu naruszenia przez niego ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Miasto Augustów.

2. Uzasadnienie stanowi załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2. 1. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącej Rady Miejskiej w Augustowie.

2. Zobowiązuje się Przewodniczącą Rady Miejskiej w Augustowie do niezwłocznego przesłania niniejszej uchwały Wojewodzie Podlaskiemu i Komisarzowi Wyborczemu w Suwałkach oraz doręczenia jej radnemu – Panu Rafałowi Harasimowi.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady
Miejskiej w Augustowie

Alicja Dobrowolska

Uzasadnienie

Do Przewodniczącej Rady Miejskiej w Augustowie wpłynął wniosek grupy radnych o wprowadzenie do porządku obrad XXXIII sesji Rady Miejskiej w Augustowie projektu uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego z powodu naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z prowadzeniem działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy.

W okresie sprawowania mandatu radnego Pan Rafał Harasim korzystał z mienia komunalnego gminy w związku z prowadzoną działalnością gospodarczą pod firmą HR Sport Rafał Harasim. Dotyczy to korzystania przez firmę HR Sport z pływalni miejskiej oraz dzierżawienia na potrzeby prowadzonej przez siebie działalności gospodarczej płyty piłkarskiej na podstawie umów zawieranych z Centrum Sportu i Rekreacji w Augustowie.

Zgodnie z art. 24f ust. 1 ustawy z 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713, poz. 1378), 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 pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności. Jeśli radny przez rozpoczęciem wykonywania mandatu prowadził działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 1 ww. przepisu, obowiązany jest do zaprzestania prowadzenia tej działalności gospodarczej w ciągu 3 miesięcy od złożenia ślubowania. Niewypełnienie tego obowiązku stanowi podstawę do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego w trybie art. 383 ustawy z 5 stycznia 2011 r. – Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1319).

Naczelny Sąd Administracyjny w uzasadnieniu wyroku z 17 maja 2016 r., II OSK 725/16 (LEX nr 2083589) podkreślił, że: „w orzecznictwie sądów administracyjnych ugruntował się pogląd, że sformułowanie „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 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. Wykorzystanie mienia komunalnego jest wystarczającą przesłanką do wygaśnięcia mandatu radnego i nie ma znaczenia, czy przy wykorzystaniu tego mienia komunalnego radny odniósł korzyści, czy też nie. Przepis art. 24f ust. 1 u.s.g. nie uzależnia bowiem wygaśnięcia mandatu radnego od osiągnięcia zysku z korzystania z mienia komunalnego, lecz rozstrzygający jest sam fakt korzystania z tego mienia”. Natomiast w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z 30 sierpnia 2011 r., II OSK 140/11 (LEX 988196) podkreślono że, „także jednorazowe działanie polegające na wykorzystaniu mienia gminy przy prowadzeniu działalności gospodarczej, nawet jeżeli to konkretne działanie nie prowadzi bezpośrednio do zysku musi skutkować wygaśnięciem mandatu radnego. Wspomniany art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym nie pozostawia luzu decyzyjnego w tym zakresie. Organ nie może uzależniać decyzji o wygaśnięciu mandatu radnego od stopnia przewinienia”. Korzystanie z mienia gminnego na zasadzie powszechnej dostępności usług na warunkach ogólnych czy też na warunkach ustalonych powszechnie dla danego typu czynności prawnych nie podważa osiągnięcia celu antykorupcyjnego, ponieważ w tych przypadkach nie zachodzi obawa wykorzystania mandatu radnego do uzyskania innych korzyści aniżeli dostępne dla wszystkich członków wspólnoty samorządowej. Mówiąc jednak o powszechnej dostępności (erga omnes) usług trzeba przyjąć, że chodzi tu o otwartą dostępność i swobodne korzystanie z mienia gminy, a nie na podstawie indywidualnych, szczegółowych umów cywilnoprawnych zawieranych z gminą w celu prowadzenia określonej działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego. Zawarta na czas określony umowa najmu/dzierżawy części obiektów Gminy Miasta Augustów w celu organizacji zajęć w ramach własnej działalności gospodarczej, nie może więc być zakwalifikowana jako umowa zawarta w warunkach powszechnej dostępności tego mienia i na warunkach powszechnie ustalonych. Korzystanie z mienia gminnego na zasadzie powszechnej dostępności na warunkach ogólnych czy też na warunkach ustalonych powszechnie dla danego typu czynności prawnych powinno być rozumiane wąsko i nie powinno dotyczyć takich przypadków, gdy korzystanie z mienia komunalnego umożliwia czerpanie przez radnego korzyści z tego mienia w sposób, który nie jest jednocześnie możliwy przez inne podmioty. W okresie zawarcia takiej umowy przez radnego inne podmioty nie miały możliwości korzystania z mienia komunalnego.

W świetle powyższego należało podjąć uchwałę o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu.

Od niniejszej uchwały zainteresowanemu przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku. Skargę wnosi się za pośrednictwem Rady Miejskiej Augustowie w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały.