

Uchwała Nr XII/68/2011
Rady Gminy Rozdrażew
z dnia 15 listopada 2011r.

w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Rozdrażew

Na podstawie art. 190 ust. 1 pkt 2a i ust. 2 ustawy z dnia 16 lipca 1998r. Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw (t. jedn. Dz. U. z 2010r. Nr 176, poz. 1190, ze zm.) w zw. art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 5 stycznia 2011r. Przepisy wprowadzające ustawę - Kodeks wyborczy (Dz. U. Nr 21, poz. 113 ze zm.) oraz art. 24f ust. 1 i 1a ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.), uchwala się, co następuje:

§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Gminy Rozdrażew - Pana Dariusza Kolendy w okręgu wyborczym nr 5 z listy nr 2 – KW Polskie Stronnictwo Ludowe – z powodu naruszenia zakazu prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia Gminy Rozdrażew.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Gminy Rozdrażew do niezwłocznego przesłania niniejszej uchwały Wojewodzie Wielkopolskiemu, Komisarzowi Wyborczemu w Kaliszu oraz doręczenia jej zainteresowanemu radnemu – Panu Dariuszowi Kolenda.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy
Artur Jakubek

Uzasadnienie :

Radny Dariusz Kolenda prowadzi gospodarstwo rolne w miejscowości Wolenice. W ramach przedmiotowej działalności dzierżawił od Gminy Rozdrażew od dnia 15 października 2008 r. nieruchomość gruntową (grunt orny) stanowiącą działkę nr 140 o pow. 2,30 ha, położoną w miejscowości Wolenice. Umowa dzierżawy została zawarta na okres do zakończenia zbiorów z 2010 r., nie później niż do 30 września 2010 r., a następnie przedłużona do końca zbiorów w 2011 r., nie dłużej jednak niż do dnia 30 września 2011 r.

Zgodnie z art. 24 f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) radni nie mogą prowadzić działalności 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.

Ustawodawca zdefiniował mienie komunalne, za które należy uważać własność i inne prawa majątkowe należące do poszczególnych gmin i ich związków oraz mienie innych gminnych osób prawnych, w tym przedsiębiorstw (art. 43 ustawy o samorządzie gminnym).

Na mocy art. 24 f ust. 1a w/w ustawy jeżeli radny przed rozpoczęciem wykonywania mandatu prowadził działalność gospodarczą jest obowiązany do zaprzestania prowadzenia tej działalności w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania. Niewypełnienie tego obowiązku stanowi podstawę do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego w trybie art. 190 ustawy z dnia 16 lipca 1998 r. Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. Nr 176, poz. 1190 z późn. zm.).

Definicję legalną działalności gospodarczej określa ustawa z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.jedn. Dz. U. z 2010 r. Nr 220, poz. 1447, ze zm.), wskazując, iż działalność ta musi mieć charakter zarobkowy, może być wytwórcza, budowlana, handlowa, bądź usługowa oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa. Dodatkowo winna być wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły (art. 2). Bez znaczenia dla wykazania charakteru działalności gospodarczej jest podleganie obowiązkowi jej ewidencjonowania zgodnie z ustawą. I tak np. prowadzenie indywidualnego gospodarstwa rolnego mieści się w pojęciu działalności gospodarczej, wg w/w przesłanek, mimo że rolnik taki nie ma obowiązku rejestrowania tej działalności w ewidencji działalności gospodarczej, czy w KRS. Powyższe potwierdza bogate orzecznictwo sądowe, jak np. wyrok NSA w Warszawie z dn. 6 maja 2009 r. (sygn akt: II OSK 49/09), z dn. 22.09.2009 r. (sygn. akt: II OSK 1917/08). Prowadzenie gospodarstwa rolnego z wykorzystaniem gruntów gminnych, objętych w dzierżawę narusza zatem zakaz określony w art. 24 f ustawy o samorządzie gminnym.

Cytowana ustawa z dnia 16 lipca 1998 r. Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw znajduje zastosowanie w niniejszej sprawie na podstawie art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 5 stycznia 2011r. Przepisy wprowadzające ustawę - Kodeks wyborczy (Dz. U. Nr 21, poz. 113 ze zm.), zgodnie z którym ustawę z dn. z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (Dz. U. Nr 21, poz. 112), stosuje się do wyborów zarządzonych po dniu jej wejścia w życie oraz kadencji rozpoczętych po przeprowadzeniu tych wyborów.

Pan Dariusz Kolenda nie dopełnił ustawowego obowiązku wynikającego z powołanego powyżej przepisu ustawy, tj. nie rozwiązał umowy dzierżawy obejmującej grunty gminne, w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania, które nastąpiło w dniu 27 listopada 2010 r., a tym samym nie zaprzestał prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Rozdrażew.

Rada Gminy Rozdrażew stosownie do art. 190 ust. 2 ustawy Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw zobowiązana była do podjęcia uchwały stwierdzającej wygaśnięcie mandatu najpóźniej w terminie 3 miesięcy od dnia wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu. Trzymiesięczny termin na podjęcie uchwały przez radę gminy ma charakter wyłącznie procesowy i po tym terminie rada nie tylko może, ale i powinna wydać uchwałę o wygaśnięciu mandatu radnego (*Wyrok NSA z 17 maja 2011r., sygn. Ak0t: II OSK 403/11, orzeczenie prawomocne*).

W tym stanie rzeczy, podjęcie niniejszej uchwały jest uzasadnione.

Przewodniczący Rady Gminy
Artur Jakubek