

UCHWAŁA Nr XLVII/283/21
RADY GMINY CHEŁMŻA

z dnia 26 sierpnia 2021 r.

w sprawie odmowy stwierdzenia wygaśnięcia mandatu
Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2021 r. poz. 1372), art. 492 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy (Dz.U. z 2020 r., poz. 1319), w związku z art. 4 pkt 1 i 5 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz.U. z 2019 r. poz. 2399) uchwala się, co następuje:

§ 1. Po wysłuchaniu wyjaśnień Jacka Jerzego Czarneckiego, Rada Gminy Chełmża odmawia stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza Przewodniczącemu Rady Gminy Chełmża Januszowi Iwańskiemu.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

PRZEWODNICZĄCY

Rady Gminy

Janusz Iwański

UZASADNIENIE
do uchwały Nr XLVII/283/21 Rady Gminy Chełmża
z dnia 26 sierpnia 2021 r.

Wojewoda Kujawsko-Pomorski skierował do Przewodniczącego Rady Gminy Chełmża pismo z dnia 12 lipca 2021 r. w którym poinformował, że wpłynęło do niego pismo z informacją, że Pan Jacek Czarnecki naruszył zakaz określony w art. 4 pkt 1 i 5 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz.U. z 2019 r. poz. 2399), będąc w okresie od 14 sierpnia do 7 października 2019 r. wspólnikiem spółki Zielone Kuczwały I Spółka z o.o. (KRS:0000799271) posiadającym w niej 50% udziałów o łącznej wartości 2500 zł co stanowiło 50 % kapitału zakładowego oraz w okresie od 14 sierpnia do 26 września 2019 r. (daty wpisu do KRS) pełnił funkcję Prezesa Zarządu wymienionej spółki.

W dalszej treści pisma Wojewoda powołując się na:

- art. 4 pkt 1 i 5 w związku z art. 2 pkt 6 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, że w okresie pełnienia funkcji wójta nie może m.in. być członkiem zarządu, rady nadzorczej lub komisji rewizyjnej spółki prawa handlowego, a także posiadać w spółkach prawa handlowego więcej niż 10% akcji lub udziałów przedstawiających więcej niż 10% kapitału zakładowego w każdej ze spółek,
- art. 492 § 1 pkt 5 ustawy Kodeks wyborczy zgodnie z którym wygaśnięcie mandatu wójta następuje wskutek naruszenia ustawowych zakazów łączenia funkcji wójta z wykonywaniem funkcji lub prowadzenia działalności gospodarczej, określonych w odrębnych przepisach,

weszył Radę Gminy Chełmża do dokonania oceny faktycznej i prawnej Pana Jacka Czarneckiego Wójta Gminy Chełmża w kontekście naruszenia ustawowych zakazów łączenia funkcji wójta z wykonywaniem funkcji lub prowadzenia działalności gospodarczej oraz przedstawienia stanowiska Rady w terminie do 31 sierpnia 2021 r.

Ocena Rady Gminy Chełmża sytuacji faktycznej i prawnej Jacka Czarneckiego

Rada Gminy Chełmża dokonała oceny sytuacji faktycznej i prawnej Jacka Czarneckiego Wójta Gminy Chełmża w kontekście naruszenia zakazów łączenia funkcji wójta.

Przewodniczący Rady Gminy odczytał:

- zawiadomienie z dnia 28 czerwca 2021 r. o naruszeniu zakazu prowadzenia działalności gospodarczej przez Wójta Gminy Chełmża skierowane przez Dariusza Pawlaka do Wojewody Kujawsko-Pomorskiego,
- pismo Wojewody Kujawsko-Pomorskiego z dnia 12 lipca 2021 r. sygn. WNK.DT.IV.4130.1.14.2021.KB.

Wójt Gminy Chełmża poproszony o przedstawienie stanowiska do pisma Wojewody Kujawsko-Pomorskiego przekazał Przewodniczącemu Rady Gminy Chełmża opinię prawną adwokata Sebastiana Bogusza z dnia 25 sierpnia 2021 r., której przedmiotem jest zastosowanie do opisanego w niej stanu faktycznego przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne oraz określenie skutków prawnych oświadczenia woli Jacka Czarneckiego z dnia 25 czerwca 2019 r. o zawiązaniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością i objęcia w niej udziałów w świetle przywołanych dokumentów.

Opinia zawiera przedstawienie stanu faktycznego oraz interpretację prawną z powołaniem się na orzecznictwo Sądu Najwyższego, komentarze i piśmiennictwo, skutków prawnych jakie wywołuje oświadczenie o uchyleniu się od skutków wadliwego oświadczenia woli pod wpływem błędu złożone przez Jacka Czarneckiego wobec drugiego założyciela spółki i przedstawiciela ustawowego spółki jako osoby prawnej w dniu 24 sierpnia 2021 r. w akcie notarialnym Rep. A nr 3135/2021 stanowiącym protokół z odebrania oświadczeń o uchyleniu się od skutków prawnych oświadczeń złożonych pod wpływem błędu w rozumieniu art. 84 kodeksu cywilnego sporządzonym przez notariusza Izabelę Gasin w Kancelarii Notarialnej w Toruniu przy ul. Matejki 32/2.

Skutkiem złożonego oświadczenia jest nieważność czynności dokonanej przez Jacka Czarneckiego w dniu 25 czerwca 2019r w postaci zawiązania spółki z ograniczoną odpowiedzialnością. Sankcja nieważność następuje tu *ex tunc*, a zatem od momentu podjęcia wadliwej czynności nie zaś od momentu złożenia oświadczenia w dniu 24 sierpnia 2021 r..

We wnioskach opinii stwierdzono, że mamy do czynienia z sytuacją która nie mogła i nie wywołała żadnych skutków prawnych. W przywołanym stanie faktycznym *nigdy nie doszło do skutecznego zawiązania spółki pod firmą Zielone Kuczwały I sp. z o.o. z siedzibą w Kończewicach, ani zdarzeń związanych z objęciem udziałów czy funkcji w spółce przez Jacka Jerzego Czarneckiego. Taka konstatacja wyklucza również możliwość stwierdzenia wygaśnięcia jego mandatu jako wójta gminy w oparciu o dyspozycję normy art. 5 ustawy*

o ograniczeniu swobody działalności gospodarczej osób pełniących funkcje publiczne albowiem nie znajduje on do powyższej sprawy zastosowania. Skoro czynność była nieważna od początku i nie wywołała skutków prawnych nie powstały przesłanki do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu wójta.

Opinia prawna z dnia 25 sierpnia 2021 r. adwokata Sebastiana Bogusza dołączona została do protokołu z sesji.

Jacek Czarnecki uzupełnił wyjaśnienia odczytując oświadczenie jakie złożył w dniu 24 sierpnia 2021 r. które zostało zaprotokołowane przez notariusza Izabelę Gasin w akcie notarialnym Rep. A nr 3135/2021 następującej treści:

Umowę spółki z ograniczoną odpowiedzialnością w dniu 25czerwca 2019 roku, za numerem Repertorium A: 1613/2019 Krzysztofa Płotkowskiego – notariusza w Toruniu formie aktu notarialnego działał pod wpływem istotnego błędu w rozumieniu art. 84 kodeksu cywilnego, gdyż składając oświadczenie sądził, że umowa ta ma charakter umowy przedwstępnej i do zawiązania Spółki dojdzie w roku 2023, zaś Spółka nie miała prowadzić działalności zarobkowej a jedynie prace związane z ustaleniem możliwości budowy odnawialnych źródeł energii na terenie wsi Kuczwały.

Na zamówienie Rady Gminy Chełmża, Kancelaria Radców Prawnych Kutnik, Kalinowski i Partnerzy w oparciu o przekazane pismo Wojewody Kujawsko-Pomorskiego z dnia 12 lipca 2021 r. i powołane w nim podstawy prawne sporządziła Informację prawną z dnia 25 sierpnia 2021 r. w przedmiocie oceny sytuacji faktycznej i prawnej Pana Jacka Czarneckiego Wójta Gminy Chełmża w kontekście naruszenia ustawowych zakazów łączenia funkcji wójta z wykonywaniem funkcji lub prowadzeniem działalności gospodarczej w związku z wystąpieniem Wojewody Kujawsko-Pomorskiego z dnia 12 lipca 2021 r. skierowanym do Przewodniczącego Rady Gminy Chełmża.

W rozważaniach prawnych wydający opinię wskazali na treść wyroku Trybunału Konstytucyjnego z dnia 13 marca 2007 r., sygn. K 8/07 dotyczącego podobnego zagadnienia, a mianowicie zgodności z konstytucyjną zasadą proporcjonalności wprowadzenia do ustawy z dnia 16 lipca 1998 r. - Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw i ustawy z dnia 20 czerwca 2002 r. o bezpośrednim wyborze wójta, burmistrza i prezydenta miasta, sankcji wygaśnięcia mandatu za uchybienie przez radnego/wójta obowiązkowi terminowego złożenia wymaganego oświadczenia majątkowego. Trybunał Konstytucyjny oceniając powyższe przepisy pod kątem ich zgodności z Konstytucją orzekł o ich niezgodności z art. 31 ust. 3 i art. 2 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej.

Trybunał Konstytucyjny stwierdził, że niezgodną ze wzorcem konstytucyjnym jest regulacja, przewidując sam skutek (fakt) wygaśnięcia mandatu *„przy braku możliwości indywidualizacji oceny przesłanek niezłożenia oświadczenia i automatyzmie tego skutku oraz braku odpowiedniej procedury prowadzącej do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu, umożliwiającej sanację*. Zdaniem Trybunału taka regulacja uderza w konstytucyjnie chronione dobro, jakim jest prawo wyborcze, rozumiane jako podmiotowe prawo konstytucyjne.

Wygaśnięcie mandatu, będące (...) skutkiem niezłożenia oświadczenia majątkowego w terminie, dotyczy zarówno czynnego, jak i biernego prawa wyborczego. Dzieje się tak dlatego, że wyniki przeprowadzonych wyborów, a więc praktycznej realizacji zasady ludowładztwa, przewidzianej w art. 4 Konstytucji, ulegają tu przekreśleniu, w ich aspekcie czynnym i biernym. Nakaz zachowania proporcjonalności normowania powoduje, że przyczyna decydująca o wygaśnięciu mandatu musi być na tyle poważna, aby zniweczenie wyników wyborów (akt demokracji bezpośredniej) było usprawiedliwione w świetle tego właśnie standardu konstytucyjnego.

W zawartych w pkt 3 opinii wnioskach wskazano, że Rada Gminy ma prawo do odmiennej, niż dokonana przez Wojewodę w wezwaniu, ocena faktów skutkujących z mocy prawa wygaśnięciem mandatu Wójta Jacka Czarneckiego.

Rada Gminy Chełmża po zapoznaniu się z Opinią prawną adwokata Sebastiana Bogusza i Informacją prawną sporządzoną przez Kancelarię Radców Prawnych Kutnik, Kalinowski i Partnerzy oraz po wysłuchaniu wyjaśnień Jacka Jerzego Czarneckiego Wójta Gminy Chełmża uznała złożone wyjaśnienia za wyczerpujące i po przeprowadzonej dyskusji postanowiła odmówić stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.