

**UCHWAŁA Nr LXI/372/22
RADY GMINY CHEŁMŻA**

z dnia 13 maja 2022 r.

**w sprawie wniesienia skargi na zarządzenie zastępcze
Wojewody Kujawsko – Pomorskiego.**

Na podstawie art. 98 ust. 1 i 3, art. 98a ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2022 r. poz. 559) uchwala się, co następuje:

§ 1. Wnieść do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy skargę na zarządzenie zastępcze Nr 50/2022 Wojewody Kujawsko – Pomorskiego z dnia 13 kwietnia 2022 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Pana Jacka Jerzego Czarneckiego.

§ 2. Upoważnia się Janusza Iwańskiego Przewodniczącego Rady Gminy Chełmża do wniesienia skargi na zarządzenie zastępcze, podejmowania wszystkich czynności w toku postępowania i reprezentowania skarżącej przed sądami administracyjnymi oraz ustanawiania pełnomocników procesowych.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Gminy Chełmża.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie
do uchwały Nr LXI/372/22 Rady Gminy Chełmża
z dnia 13 maja 2022 r.

W dniu 21 kwietnia 2022 r. Gminie Chełmża zostało doręczone zarządzenie zastępcze Nr 50/2022 Wojewody Kujawsko – Pomorskiego z dnia 13 kwietnia 2022 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

Wydanie zarządzenia poprzedziły wystąpienia Wojewody Kujawsko – Pomorskiego do Rady Gminy Chełmża.

Pismem z dnia 12 lipca 2021 r Wojewoda poinformował, że wpłynęło do niego pismo z informacją, że Pan Jacek Czarnecki naruszył zakaz określony w art. 4 pkt 1 i pkt 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. Wojewoda powołując się na:

- art. 4 pkt 1 i pkt 5 w związku z art. 2 pkt 6 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, zgodnie z którym w okresie pełnienia funkcji wójt 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,

wzwał 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 prowadzeniem działalności gospodarczej oraz do przedstawienia stanowiska Rady w terminie do 31 sierpnia 2021 r.

Rada Gminy Chełmża w wykonaniu wezwania w dniu 26 sierpnia 2021 r. dokonała oceny sytuacji faktycznej i prawnej w kontekście naruszenia zakazów łączenia funkcji wójta przez Jacka Jerzego Czarneckiego zapoznając się:

- z zawiadomieniem z dnia 28 czerwca 2021 r. o naruszeniu zakazu prowadzenia działalności gospodarczej przez Wójta Gminy Chełmża skierowanym przez Dariusza Pawlaka do Wojewody Kujawsko-Pomorskiego,
- pismem Wojewody Kujawsko-Pomorskiego z dnia 12 lipca 2021 r. sygn. WNK.DT.IV.4130.1.14.2021.KB,
- opinią prawną adwokata Sebastiana Bogusza z dnia 25 sierpnia 2021 r., przekazaną przez Wójta Gminy Chełmża,
- przedłożonym przez Jacka Jerzego Czarneckiego aktem notarialnym Rep. A nr 3135/2021 sporządzonym w dniu 24 sierpnia 2021 r. w którym zostało zaprotokołowane przez notariusza Izabelę Gasin oświadczenie jakie złożył w dniu 24 sierpnia 2021 r. Jacek Jerzy Czarnecki o uchyleniu się od skutków prawnych oświadczeń złożonych pod wpływem błędu w rozumieniu art. 84 Kodeksu cywilnego,
- Informacją prawną z dnia 25 sierpnia 2021 r. przygotowaną przez Kancelarię Radców Prawnych Kutnik, Kalinowski i Partnerzy 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.

Uchwałą Nr XLVII/283/21 z dnia 26 sierpnia 2021 r. Rada Gminy Chełmża odmówiła stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

W uzasadnieniu uchwały Rada Gminy powołała się m.in. na przedłożone jej opinie prawne.

Opinia adwokata Sebastiana Bogusza, przedstawiała stan faktyczny oraz interpretację prawną z powołaniem się na orzecznictwo Sądu Najwyższego, komentarze i piśmiennictwo skutków prawnych jakie wywołuje oświadczenie Jacka Czarneckiego o uchyleniu się od skutków wadliwego oświadczenia woli pod wpływem błędu złożone 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 2019 r 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 Kuczały I sp. z o.o. z siedzibą w Kończewicach, ani zdarzeń związanych z objęciem udziałów czy funkcji w tej 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 ona do powyższej sprawy zastosowania.

Natomiast Informacja prawna z dnia 25 sierpnia 2021 r. sporządzona przez Kancelarię Radców Prawnych Kutnik, Kalinowski i Partnerzy 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, odwołała się do 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 obowiązкови 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, dotyka 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”.

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

Rada Gminy Chełmża po zapoznaniu się z opiniami oraz po wysłuchaniu wyjaśnień Jacka Jerzego Czarneckiego Wójta Gminy Chełmża uznała złożone wyjaśnienia za wyczerpujące i po przeprowadzonej dyskusji podjęła uchwałę Nr XLVII/283/21 o odmowie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

Pismem z dnia 3 lutego 2022 r. Wojewoda Kujawsko Pomorski na podstawie art. 98a ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym wezwał Radę Gminy Chełmża do podjęcia w terminie 30 dni od dnia otrzymania wezwania uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

Rada Gminy Chełmża w dniu 10 marca 2022 r. podjęła uchwałę Nr LVII/354/2022 w sprawie odmowy stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego z powodu naruszenia zakazów określonych w art. 4 pkt 1 i pkt 5 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Uzasadnienie wezwania Wojewody oprócz opisanego stanu faktycznego wynikającego z dokumentów złożonych przez Jacka Jerzego Czarneckiego, Radzie Gminy Chełmża w dniu 26 sierpnia 2021 r. oraz Wojewodzie Kujawsko – Pomorskiemu w dniu 16 listopada 2021 r. zawierało polemikę z tezami Opinii prawnej z dnia 25 sierpnia 2021 r. sporządzonej przez adwokata Sebastiana Bogusza, analizę i ocenę wartości dowodowej oświadczenia woli Jacka Jerzego Czarneckiego o uchyleniu się od skutków prawnych oświadczenia woli złożonego pod wpływem błędu zaprotokołowanego aktem notarialnym z dnia 24 sierpnia 2021 r. Rep A Nr 3135/2021.

Rada Gminy Chełmża rozpoznając na sesji wezwanie Wojewody Kujawsko – Pomorskiego zapoznała się również z Opinią uzupełniającą adwokata Sebastiana Bogusza z dnia 5 marca 2022 r. do opinii z dnia 25 sierpnia 2021 r.

W opinii uzupełniającej autor odniósł się do uzasadnienia wezwania Wojewody Kujawsko – Pomorskiego z dnia 3 lutego 2022 r. Wskazał na błędy w polemice jakich dopuścił się organ, na szereg nadinterpretacji wykraczających poza ramy swobodnej oceny dowodów oraz na wnioski postulatywne organu jakie powinny być regulacje prawne (a aktualnie nie są). Rada Gminy Chełmża uznała, że nie jest jej rolą wypowiadać się w kwestii zasadności prezentowanych odmiennych stanowisk i różniącej się interpretacją stanu faktycznego, do czego powołane są inne organy i przeprowadzają to w innym trybie. Ponieważ nie zaistniały nowe okoliczności poza znanymi Radzie Gminy Chełmża w dniu 26 sierpnia 2021 r, kiedy podjęta została uchwała o odmowie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Jacka Jerzego Czarneckiego, po wysłuchaniu wyjaśnień Jacka Jerzego Czarneckiego i przeprowadzeniu dyskusji, Rada Gminy Chełmża podjęła w dniu 10 marca 2022 r. uchwałę Nr LVII/354/2022 o odmowie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego.

W związku z doręczeniem zarządzenia zastępczego Nr 50/2022 Wojewody Kujawsko – Pomorskiego z dnia 13 kwietnia 2022 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Chełmża Jacka Jerzego Czarneckiego na podstawie art. 98a ust. 3 w związku z art. 98 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, Rada Gminy Chełmża jest uprawniona do złożenia skargi na zarządzenie zastępcze do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy.

Mając na uwadze przedstawiony stan faktyczny podjęcie przez Radę Gminy Chełmża uchwały o wniesieniu do sądu administracyjnego skargi na zarządzenie zastępcze Wojewody Kujawsko – Pomorskiego jest uzasadnione.