

Projekt

z dnia 22 czerwca 2016 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY MIEJSKIEJ W NYSIE**

z dnia 2016 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na działalność Burmistrza Nysy

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446), w związku z art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz.23), po rozpatrzeniu skargi na działalność Burmistrza Nysy, Rada Miejska w Nysie uchwala, co następuje:

§ 1. Uznaje się skargę na działalność Burmistrza Nysy za bezzasadną, z przyczyn określonych w uzasadnieniu stanowiącym załącznik do uchwały.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Nysie, zobowiązując go do przestania stronie skarżącej niniejszej uchwały wraz z załącznikiem.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

INSPEKTOR

Joanna Mrukowicz-Ternik

Projekt nie będzie
zastawian nad wyłączeniem

Radca Prawny

Aleksandra Markiewicz

Naczelnik Wydziału

Ewelina Kowalska

UZASADNIENIE

W dniu 17 maja 2016r. do Rady Miejskiej w Nysie wpłynęła skarga na Burmistrza Nysy, w której to skarżący zarzuca organowi wykonawczemu Gminy Nysa, iż ten pełniąc jednoosobowy zarząd nad jednostkami organizacyjnymi Gminy Nysa, w tym nad spółkami należącymi do Gminy Nysa, dokonał zatrudnienia w Nyskiej Energetyce Ciepłej Sp. z o.o., pomimo, iż "ten" pełni funkcję radnego i przewodniczącego Komisji Rewizyjnej Rady Miejskiej w Nysie, a co za tym idzie sprawuje nadzór kontrolny nad spółką, w której jest zatrudniony.

Po dokonaniu analizy zarzutów podniesionych w skardze uznano, że jest ona bezzasadna. Odnosząc się do poruszonej w skardze kwestii zgodności zatrudnienia radnego w spółce gminnej z obowiązującymi przepisami prawa, stwierdzić należy, co następuje.

Zgodnie z art. 24a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. 2016r., poz.446) z radnym nie może być nawiązany stosunek pracy w urzędzie gminy, w której radny uzyskał mandat. Radny nie może pełnić również funkcji kierownika gminnej jednostki organizacyjnej oraz jego zastępcy. Sankcja za naruszenie powyższych zasad, tj. nawiązanie stosunku pracy w trakcie wykonywania mandatu radnego, jest równoznaczna ze zrzeczeniem się mandatu.

Ponadto, w myśl art. 24d ustawy, organ wykonawczy gminy nie może powierzyć radnemu gminy, w której otrzymał mandat, wykonywania pracy na podstawie umowy cywilnoprawnej.

Dodatkowo art. 24f ust. 1 powołanej wyżej ustawy zawiera wskazanie, iż radny nie może prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której uzyskał mandat, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

Zgodnie z art. 24f ust. 2 ustawy, ograniczenia i zakazy dotyczące prowadzenia działalności gospodarczej stanowią także, że radny nie może być członkiem władz zarządzających lub kontrolnych i rewizyjnych ani pełnomocnikiem spółek handlowych z udziałem gminnych osób prawnych lub przedsiębiorców, w których uczestniczą takie osoby.

Przenosząc powyższe uregulowania na grunt przedmiotowej sprawy na wstępie zaznaczyć należy, iż nie jest prawdą, że Burmistrz Nysy Pan Kordian Kolbiarz dokonał zatrudnienia radnego w NEC Sp. z o.o. zatrudniony został przez Prezesa Zarządu Spółki NEC Sp. z o.o. Pracodawcą dla radnego jest zatem ta spółka, a nie Urząd Miejski w Nysie, a czynności w sprawach z zakresu prawa pracy wykonuje za spółkę jej Prezes, a nie Burmistrz Nysy.

Nie powinno budzić wątpliwości, iż zatrudnienie radnego na umowę o pracę w Spółce komunalnej Gminy Nysa nie narusza zakazów powierzania radnemu pracy w Urzędzie Miejskim w Nysie (art. 24a i 24b ustawy).

Również nie został naruszony zakaz powierzenia przez Burmistrza Nysy radnemu wykonywania pracy na podstawie umowy cywilnoprawnej (art. 24d ustawy).

Z radnym zawarta została umowa o pracę, na co wskazuje sam skarżący w treści skargi.

nie jest członkiem władz zarządzających, kontrolnych czy rewizyjnych ani pełnomocnikiem Spółki Nyska Energetyka Ciepła Sp. z o.o.

W istniejącym stanie faktycznym uprawnione jest stwierdzenie, iż radny nie prowadzi działalności gospodarczej w rozumieniu art. 24f ust. 1 ustawy, a także nie zarządza taką działalnością i nie jest jej przedstawicielem, co wynika z ujawnionych informacji w Krajowym Rejestrze Sądowym nr 0000000670. Jednocześnie będąc zatrudnionym na stanowisku specjalisty brak jest podstaw do uznania, iż pełni on funkcję kierowniczą bądź zastępcy kierownika tej jednostki organizacyjnej (art. 24b ust. 1 ustawy).

Zatem za w pełni dopuszczalne należy uznać - w kontekście art. 24 b ust. 1 w zw. z art. 24f ust. 1 ustawy, zatrudnienie radnego Rady Miejskiej w Nysie, na umowę o pracę, na etacie specjalisty ds. inwestycji i pozyskiwania środków unijnych w Spółce Nyska Energetyka Ciepła, w której to Spółce Gmina Nysa posiada 100% udziałów.

Powołane wyżej normy prawne nie zakazują powierzenia radnym pracy w jednostkach organizacyjnych samorządu terytorialnego, w których wykonują oni mandat, o ile zatrudnienie odbywa się na stanowisku innym niż kierownik bądź zastępca kierownika tej jednostki.

Stanowisko specjalisty nie powinno być utożsamiane ze stanowiskiem kierowniczym.

Ponadto wskazać należy, iż nie jest prawdą, jakoby radny jako Przewodniczący Komisji Rewizyjnej, sprawował nadzór kontrolny nad spółką, w której jest zatrudniony. Jak powszechnie przyjmuje się w piśmiennictwie komisja rewizyjna rady Gminy, która utworzyła spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością, nie ma żadnych podstaw do dokonywania kontroli działalności tej spółki (tak m.in.; NYS 2004/1/2, NYS 2010/3/45, NYS 2011/3/37, NYS 2000/4/33, NYS 2003/1/6).

W związku z powyższym, odnosząc się do skargi z dnia 17 maja 2016r., za nieuprawnione należy uznać w świetle ustalonego stanu faktycznego i prawnego zarzuty

że:

- Burmistrz Gminy Nysa dokonał zatrudnienia radnego w Spółce komunalnej Nyska Energetyka Ciepła Sp. z o.o.,

- z chwilą zatrudnienia radnego w Spółce komunalnej Gminy Nysa, powstała przesłanka do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego przez radę Miejską w Nysie, w trybie art. 383 § 1 pkt. 5 i następne ustawy z dnia 5 stycznia 2011r. Kodeks wyborczy (Dz. U. Nr 21, poz. 112 ze zm.) - skarżący przywołuje w tym miejscu nieobowiązującą ustawę Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw,

- doszło do naruszenia art. 8 KPA, a to z uwagi na brak prowadzenia w sprawie jakiegokolwiek postępowania administracyjnego, w szczególności w zakresie wskazanym w skardze cyt. "znoszenie barier architektonicznych"?

- doszło do zaniedbania i nienależnego wykonania funkcji przez Burmistrza Nysy poprzez

naruszenie praworządności i interesów skarżącego.

Biorąc pod uwagę powyższe uznaje się skargę [imię i nazwisko] za bezzasadną.