



WOJEWODA
WARMIŃSKO - MAZURSKI

Olsztyn, dnia 27 stycznia 2020r.



PN.4131. 40 .2020

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2019 roku, poz. 506 ze zm.) stwierdzam nieważność § 8 ust. 3 pkt 3, § 11 pkt 4, § 12 ust. 1 w zakresie sformułowania: „ lub gdy zebranie jest zwoływane w trybie § 8 ust. 3”, § 16 ust. 1 w zakresie sformułowania: „ Wiejskie”, § 21 ust. 1 w zakresie sformułowania: „ są bezpośrednio odpowiedzialni przed Zebraniem Wiejskim”, § 24 załączników Nr 1- 20 do uchwały Nr XII/69/2019 Rady Gminy Banie Mazurskie z dnia 19 grudnia 2019 roku w sprawie przyjęcia statutów sołectw Gminy Banie Mazurskie

Uzasadnienie

Rada Gminy Banie Mazurskie w dniu 19 grudnia 2019 roku podjęła uchwałę Nr XII/69/2019 w sprawie przyjęcia statutów sołectw Gminy Banie Mazurskie.

Statuty sołectw: Banie Mazurskie, Dąbrówka Polska, Grodzisko, Gryżewo, Jagiele, Jagoczany, Kierzki, Lisy, Miczuły, Mieduniszki, Obszarniki, Rogale, Sapałówka, Skaliszkiejmy, Surminy, Ściborki, Wróbel, Zawady, Ziemiany, Żabin stanowią załączniki od Nr 1 do Nr 20 do uchwały.

Uchwała ta, z poniższych względów, została podjęta z rażącym naruszeniem prawa.

Zgodnie z art. 5 ust. 1 i 2 oraz art. 18 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym / Dz.U. z 2019 roku, poz. 506 ze zm./ sołectwo, jako jednostkę pomocniczą gminy, tworzy rada gminy, po przeprowadzeniu konsultacji z mieszkańcami, w drodze uchwały, ustalając zakres jej działania, zasady przekazywania składników mienia do korzystania, oraz zasady przekazywania środków budżetowych na realizację zadań.

Na podstawie zaś art. 35 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, organizację i zakres działania jednostki pomocniczej, określa rada gminy, również po przeprowadzeniu konsultacji z mieszkańcami, odrębnym statutem.

Statut jednostki pomocniczej, zgodnie z art. 35 ust. 3 ustawy o samorządzie gminnym, określa w szczególności nazwę i obszar jednostki pomocniczej, zasady i tryb wyborów organów jednostki pomocniczej, organizację i zadania organów jednostki pomocniczej, zakres zadań przekazywanych jednostce przez gminę oraz sposób ich realizacji, zakres i formy kontroli oraz nadzoru organów gminy nad działalnością organów jednostki pomocniczej.

W § 11 pkt 4 załączników Nr 1-20 do uchwały Rada postanowiła, że do kompetencji Zebrania Wiejskiego należy wybór i odwoływanie Sołtysa i Rady Sołectkiej lub poszczególnych jej członków.

Należy wskazać, że zgodnie z art. 36 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, zebranie wiejskie jest organem uchwałodawczym w sołectwie, natomiast sołtys organem wykonawczym, którego działalność wspomaga rada sołectka.

Zgodnie natomiast z art. 36 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, sołtys oraz członkowie rady sołectkiej wybierani są w głosowaniu tajnym, bezpośrednim, spośród nieograniczonej liczby kandydatów, przez stałych mieszkańców sołectwa uprawnionych do głosowania. W aktualnym stanie prawnym brak jest przepisu, z którego wynikałyby uprawnienia zebrania wiejskiego do dokonywania wyboru oraz do odwoływania sołtysa czy też rady sołectkiej.

Z treści art. 36 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym wynika, że prawo wybierania tych organów przysługuje osobom fizycznym, mającym status stałego mieszkańca sołectwa i uprawnionym do głosowania, w wyborach powszechnych. Zebranie wiejskie jest zaś bytem odrębnym, od ogółu uprawnionych do głosowania mieszkańców, danej jednostki pomocniczej, mimo iż skład tych gremiów pokrywa się. Przyznanie zebraniu wiejskiemu, charakteru elekcyjnego, pozostaje w sprzeczności z regulacją art. 36 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, w którym ustawodawca nadał zebraniu wiejskiemu, wyłącznie uprawnienia uchwałodawcze.

Gdyby bowiem ustawodawca zechciał, aby wyboru sołtysa i członków rady sołectkiej dokonywało zebranie wiejskie to stosowny zapis znalazłby się w art. 36 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, poszerzając uprawnienia organu uchwałodawczego o kompetencje elekcyjne. Ustawa o samorządzie gminnym, nie zawiera przepisów, pozwalających na przyjęcie domniemania właściwości zebrania wiejskiego, w sprawach nieuregulowanych ustawą. Podobne stanowisko zajął WSA w Gorzowie Wielkopolskim w wyroku z dnia 23 maja 2019 roku, sygn. akt II SA/Go 166/19 lex 2675830

Z powyższych względów należy też stwierdzić nieważność § 8 ust. 3 pkt 3, § 12 ust. 1 w zakresie sformułowania: „lub gdy zebranie jest zwoływane w trybie § 8 ust. 3”, § 16 ust. 1 w zakresie sformułowania: „Wiejskie”, § 21 ust. 1 w zakresie sformułowania: „są bezpośrednio odpowiedzialni przez Zebraniem Wiejskim” załączników Nr 1-20 do uchwały.

Należy podkreślić, iż ani sołtys ani członkowie rady sołectkiej nie są odpowiedzialni przed zebraniem i skoro zebranie wiejskie nie ma podstawy prawnej do wybierania sołtysa i członków rady sołectkiej, to tym bardziej nie ma podstawy prawnej do ich odwoływania. Zarówno jak też członkowie rady sołectkiej są wybierani, na podstawie art. 36 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, przez osoby fizyczne, mające status stałego mieszkańca sołectwa

i uprawnione do głosowania, w wyborach powszechnych. Zatem zarówno sołtys, jak też członkowie rady sołeckiej są odpowiedzialni tylko przed swoimi wyborcami i tylko ich wyborcy mają prawo ich odwoływania. Rada gminy nie ma kompetencji do upoważniania zebrania wiejskiego, dokonywania oceny sprawowania funkcji przez sołtysa, czy też członków rady sołeckiej, jak również do ich odwoływania.

W § 24 załączników Nr 1-20 do uchwały Rada postanowiła, że mandat sołtysa lub członka rady sołeckiej wygasa w przypadku śmierci, zrzeczenia się, odwołania przed upływem kadencji.

Należy też podnieść, że sołtys nie sprawuje mandatu, lecz wykonuje funkcję organu wykonawczego jednostki pomocniczej gminy, na podstawie art. 36 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Stąd też przepis, wyżej wskazanego, § 24 załączników N1-20 do uchwały, narusza prawo.

Akt normatywny wydany z przekroczeniem granic upoważnienia ustawowego lub niewypełniający tego upoważnienia w całości, nie spełnia konstytucyjnych przesłanek legalności aktu wykonawczego i jako taki jest niezgodny z art. 2 Konstytucji RP, ponieważ w demokratycznym państwie prawa nie może funkcjonować akt prawny o charakterze podstawowym sprzeczny z przepisami ustawowymi – wyrok TK z dnia 10 lipca 2001 roku, sygn. P 4/00, OTK 2001, Nr 5, poz. 126.

Dlatego też, należało orzec jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie, za pośrednictwem Wojewody Warmińsko-Mazurskiego, w terminie 30 dni od daty jego otrzymania.

Otrzymuje:

1. Przewodniczący Rady Gminy Banie Mazurskie
2. Wójt Gminy Banie Mazurskie

WOJEWODA
WARMIŃSKO-MAZURSKI
Artur Chojecki