**UCHWAŁA NR….**

**RADY GMINY DUSZNIKI**

z dnia czerwca 2020 r.

**w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu skarg Prokuratora Rejonowego w Szamotułach złożonych na uchwały Rady Gminy Duszniki w sprawie statutów sołectw, podjętych na XLVI sesji Rady w dniu 28 lipca 2009 r.( numery uchwał od 307 do 311, od 313 do 316, od 318 do 321)**

Na podstawie art. 18 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713) i art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2019 r. poz. 2325, 2200, 2294.) Rada Gminy Duszniki uchwala co następuje:

**§1.** 1 Przekazuje się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu skargi Prokuratora Rejonowego w Szamotułach (oraz odpowiedzi na te skargi) złożone na następujące uchwały Rady Gminy Duszniki:

- nr XLVI/307/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Brzoza-Grodziszczko,

- nr XLVI/308/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Ceradz Dolny,

- nr XLVI/309/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Chełminko,

- nr XLVI/310/09 Rady Gminy Duszniki w sprawie nadania statutu sołectwu Duszniki,

- nr XLVI/311/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Grzebienisko,

- nr XLVI/313/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Mieściska – Sarbia,

- nr XLVI/314/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Młynkowo,

- nr XLVI/315/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Niewierz,

 - nr XLVI/316/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Podrzewie,

- uchwałę nr XLVI/318/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Sędziny,

- nr XLVI/319/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Sękowo,

- nr XLVI/320/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Wierzeja,

- uchwałę nr XLVI/321/09 Rady Gminy Duszniki z dnia 28 lipca 2009 r. w sprawie nadania statutu sołectwu Wilczyna.

**§2.** Wykonanie uchwały, w tym sporządzenie odpowiedzi na skargi powierza się Wójtowi Gminy Duszniki.

**§3.** Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

**Uzasadnienie**

Zgodnie z art. 54 §2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sadami przed sadami administracyjnymi (Dz. U. z 2019 r. poz. 2325) skargę do sądu administracyjnego wnosi się za pośrednictwem organu, którego działanie, bezczynność lub przewlekłe prowadzenie postępowania jest przedmiotem skargi.

Organ jest zobowiązany przekazać skargę sądowi wraz z kompletnymi i uporządkowanymi aktami sprawy i odpowiedzią na skargę w terminie trzydziestu dni od jej otrzymania.

W niniejszych sprawach pierwsze ze skarg wpłynęły w dniu 8 maja 2020 r.

Skargi zarzucają uchwałom naruszenie przepisów art. 35 ust. 3 pkt 2 w zw. z art. 36 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U z 2019 r. poz. 713) – dalej zwanej u.s.g. poprzez nadanie w §10 ust. 3 uchwały organowi uchwałodawczemu – jakim jest Zebranie Wiejskie – kompetencji do wyboru Sołtysa i członków Rady Sołeckiej, oraz nadanie w § 31 uchwały organowi uchwałodawczemu jakim jest zebranie wiejskie kompetencji do odwołania Sołtysa i członków Rady Sołeckiej. Skarżący wniósł o stwierdzenie nieważności § 10 pkt 3 i § 31 pkt 1,2 i 3 przedmiotowych uchwał.

W związku z powyższym należy stwierdzić iż uchwały w sprawie nadania statutów sołectw zostały uchylone uchwałami Rady Gminy Duszniki podjętymi w dniu 24 września 2019 r. Utrata ich mocy obowiązującej nastąpiła po upływie 14 dni od dnia publikacji t.j. w dniu 22 października 2019 r.

Z ugruntowanego orzecznictwa Naczelnego Sądu Administracyjnego oraz Trybunału Konstytucyjnego wynika co prawda stanowisko, że zmiana lub uchylenie zaskarżonej do sądu uchwały nie czyni zbędnym wydania przez sąd wyroku – ale tylko w przypadku gdy zaskarżona uchwala - może być zastosowana - do sytuacji z okresu poprzedzającego jej podjęcie .

W wyroku WSA w Poznaniu z 2018-02-07, sygn. akt IV SA/Po 1125/17 sąd stwierdził co następuje: *W świetle ugruntowanego stanowiska judykatury, stwierdzenie nieważności uchwały jest uzasadnione gdy jej uchylone przepisy można nadal zastosować do sytuacji z przeszłości, teraźniejszości lub przyszłości. Jak podkreśla się, bowiem w orzecznictwie Trybunału Konstytucyjnego jeżeli zaskarżona uchwała została uchylona lub zmieniona, lecz może być - nadal - stosowana do sytuacji z okresu poprzedzającego uchylenie lub zmianę, to nadal istnieje potrzeba weryfikacji twierdzeń co do naruszania przez uchwałę interesu prawnego lub uprawnień danego podmiotu (por. Uchwała TK z 14.09.1994 r., sygn. W 5/94, Lex nr 25333). Jednocześnie utrata mocy obowiązującej przepisu prawa następuje w sytuacji, gdy nie może być on zastosowany (por. wyrok TK z 11.04.1994 r., sygn. K 10/93, Lex nr 25111). (…) W świetle analizy poglądów judykatury utrata mocy obowiązującej uchylonego przepisu nie następuje, gdy nadal jest on stosowany. W szczególności chodzi o takie sytuacje gdy uchylony przepis np. nadal daje podstawę do egzekwowania należności, czy też nakłada obowiązek uiszczenia określonych opłat. Chodzi zatem o sytuacje gdy wadliwe przepisy - nadal - mogą być stosowane w sytuacji z okresu poprzedzającego uchylenie (por. wyrok NSA z 22.03.2007 r., sygn. II OSK 1776/06, postanowienie NSA z 26.10.2010 r., sygn. I OSK 1765/10).*

W związku z powyższym stwierdzenie nieważności przedmiotowych uchwał nie jest zasadne, bowiem uchwały te już nie obowiązują i nie mogą być stosowane do sytuacji z przed okresu poprzedzającego ich uchylenie.

Ponadto odnosząc się do wskazanych w skargach zarzutów należy stwierdzić co następuje:

Paragraf 10 pkt 3 uchwały stanowił:

*„§ 10.Zadania i kompetencje zebrania wiejskiego*

*(…)*

*3) wybór i odwołanie Sołtysa i Rady Sołeckiej,*

*(…)”*

Paragraf 31 pkt 1,2,3 uchwały stanowił:

*„§ 31.1. Sołtys i członkowie Rady Sołeckiej są bezpośrednio odpowiedzialni przed zebraniem wiejskim i mogą być przez zebranie wiejskie odwołani przed upływem kadencji, jeżeli nie wykonują swoich obowiązków, naruszają postanowienia statutu i uchwał zebrania lub dopuścili się czynu dyskwalifikującego w opinii środowiska.*

*2. Odwołanie z zajmowanej funkcji winno być podjęte po wysłuchaniu zainteresowanego.*

*3. Z uzasadnionym wnioskiem o odwołanie Sołtysa lub członków Rady Sołeckiej mogą wystąpić Rada, Wójt, lub co najmniej 1/20 mieszkańców sołectwa uprawnionych do udziału w zebraniu wiejskim”.*

Zgodnie z art. 36 ust 2 u.s.g. - „Sołtys oraz członkowie rady sołeckiej wybierani są w głosowaniu tajnym, bezpośrednim, spośród nieograniczonej liczby kandydatów, przez stałych mieszkańców sołectwa uprawnionych do głosowania”.

W pierwszej kolejności należy zauważyć że pojęcia „zebranie wiejskie” jak i „stali mieszkańcy sołectwa uprawnieni do głosowania” określają ten sam zbiór osób uprawnionych. Różnica sprowadza się tylko do odmiennego nazewnictwa natomiast skład obu gremiów jest taki sam. Nie można zatem uznać iż przepis § 10 pkt 3 uchwały rażąco narusza prawo.

Należy także wskazać iż powołany wyżej przepis art. 36 ust. 2 ustawy odnosi się jedynie do przyznania zebraniu wiejskiemu kompetencji do wyboru sołtysa i rady sołeckiej, nie zaś do ich odwołania. W powyższej kwestii wypowiadały się sądy administracyjne uznając iż *: „Nie można (…) przyjąć, że skoro dany przepis (art. 36 ust. 2 u.s.g.) reguluje tryb wyboru sołtysa i członków rady sołeckiej, to tak samo zostało ustawowo uregulowane ich odwoływanie. Gdyby ustawodawca zamierzał objąć ustawową regulacją także odwołanie sołtysa lub rady sołeckiej (stwierdzanie wygaśnięcia mandatu), to uczyniłby to w ustawie.*

*Nie można zakładać że brak w tym zakresie regulacji stanowi wadę ustawy lub jest zaniechaniem prawodawczym. Ustawodawca, kierując się zasadą samodzielności, pozostawił kwestie regulacji odwoływania (a nawet samej możliwości odwoływania) sołtysa zapisom statutów jednostek pomocniczych (por. wyrok NSA z dnia 17 kwietnia 2019 r., sygn. II OSK 1528/17, lex nr 2676436), co również odnosi się do członków rady sołeckiej. Nie można zatem uznać, że przyznanie zebraniu wiejskiemu - jako organowi uchwałodawczemu - kompetencji do odwołania sołtysa, rady sołeckiej lub jej członków oraz stwierdzania wygaśnięcia ich mandatu w sposób istotny narusza prawo (wyrok sygn.. akt. II SA/Ke 1131/19)”.*

W konsekwencji powyższego należy stwierdzić iż wnioski Skarżącego o stwierdzenie nieważności przedmiotowych uchwał nie znajdują podstaw prawnych.

Wobec zdolności sądowej, jaką posiada Gmina reprezentowana przez Wójta Gminy - Wójt Gminy w terminie 30 dni od dnia otrzymania skargi (uwzględniając okres zawiedzenia biegu terminów spowodowanych przepisami prawa wprowadzonymi w okresie pandemii Covid 19) obowiązany będzie do sporządzenia odpowiedzi na skargę oraz do reprezentowania Gminy Duszniki przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym w Poznaniu, również jako wykonawca niniejszej uchwały o przekazaniu skargi.

Mając na uwadze powyższe podjęcie uchwały znajduje uzasadnienie.