

Grodzisk Wielkopolski, dnia 27 lutego 2016 r.

**Justyna Bachorz**  
**Mieściska 47**  
**64-553, Mieściska**

**Szanowna Pani Radna**

Po dokonaniu analizy przedstawionej przez Panią dokumentacji w postaci:

- projektu uchwały RG Duszniki w przedmiocie wygaśnięcia mandatu radnego R. Kałek,
- umowy najmu zawartej pomiędzy radnym R. Kałek, a Gminą Duszniki

uprzejmie wyjaśniam co następuje.

Zgodnie z art. 24f ustawy o samorządzie gminnym, radni nie mogą prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat.

Ugruntowane na tym przepisie orzecznictwo sądów administracyjnych wyraźnie wskazuje, że:

- „przepis art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2013 r., poz. 594 ze zm.) nie ma charakteru bezwzględnego, a więc nie oznacza, że jakiegokolwiek korzystanie przez radnego z mienia komunalnego pozostające w związku funkcjonalnym z prowadzoną przez niego działalnością gospodarczą powoduje skutek w postaci wygaśnięcia jego mandatu. O prowadzeniu przez radnego działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy można mówić wtedy, gdy radny korzysta z mienia gminnego na uprzywilejowanych zasadach, wykorzystując swoją pozycję w gminie. Natomiast w przypadkach korzystania przez radnego dla celów prowadzonej przez niego działalności gospodarczej z mienia gminy na zasadzie powszechnej dostępności do tego mienia lub na warunkach powszechnie ustalonych w odniesieniu do danego typu czynności prawnych dla wszystkich mieszkańców gminy, nie dochodzi do naruszenia omawianego zakazu”<sup>1</sup>,
- „z wykładni celowościowej art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym wynika, iż o prowadzeniu przez radnego działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy można mówić wtedy, gdy radny korzysta z mienia gminnego na uprzywilejowanych zasadach, wykorzystując swoją pozycję w gminie. Natomiast w przypadkach korzystania przez radnego dla celów prowadzonej przez niego działalności gospodarczej z mienia gminy na zasadzie powszechnej dostępności do

<sup>1</sup> sygn. nr II SA/Wa 521/14 - wyrok WSA Warszawa z dnia 10-07-2014

tego mienia lub na warunkach powszechnie ustalonych w odniesieniu do danego typu czynności prawnych dla wszystkich mieszkańców gminy, nie dochodzi do naruszenia zakazu z art. 24f ust. 1, a w konsekwencji również do naruszenia art. 24f ust. 1a ustawy o samorządzie gminnym<sup>2</sup>;

- „o prowadzeniu przez radnego działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy można mówić władzy, gdy radny korzysta z mienia gminnego na uprzywilejowanych zasadach, wykorzystując swoją pozycję w gminie. Natomiast w przypadkach korzystania przez radnego dla celów prowadzonej przez niego działalności gospodarczej z mienia gminy na zasadzie powszechnej dostępności do tego mienia lub na warunkach powszechnie ustalonych w odniesieniu do danego typu czynności prawnych dla wszystkich mieszkańców gminy, nie dochodzi do naruszenia zakazu z art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 594 ze zm.)<sup>3</sup>;
- „nie żadnych powodów, aby przyjąć, że zawierając w 1997 r. umowę najmu lokalu stanowiącego mienie gminy i nie rozwiązując jej po objęciu w 2010 r. mandatu, radny naruszył zakaz wynikający z art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.), i art. 190 ust. 6 Ordynacji w zw. z art. 24f ust. 1a ustawy o samorządzie gminnym, szczególnie jeśli uwzględnili się, że fakt ten nie był nieznanym w dacie objęcia mandatu, a nadto ujawniony został w oświadczeniu majątkowym radnego za 2010 r. Zespół tych okoliczności nie daje zatem podstaw do przyjęcia, że radny, wykorzystując swoją pozycję w gminie używa mienia gminnego w inny sposób niż mogli to czynić inni członkowie społeczności lokalnej, a co za tym idzie że naruszył ustawowy zakaz łączenia mandatu z działalnością gospodarczą wykonywaną z wykorzystaniem majątku gminy<sup>4</sup>”.

W świetle przytoczonego orzecznictwa sądowego oraz mając na uwadze okoliczność, że przedmiot umowy stanowiła powierzchnia gruntu pod reklamę, którą zawrzeć mógł ktokolwiek z Gminą Duszniki, stwierdzam kategorycznie, że nie ma podstaw do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Pana radnego R. Kałek.

Milosz Nowicki  
adwokat

*M. Nowicki*

<sup>2</sup> sygn. nr II SA/Bd 571/14 - wyrok WSA Bydgoszcz z dnia 11-06-2014  
<sup>3</sup> sygn. nr II OSK 679/14 - wyrok NSA (N) z dnia 07-05-2014  
<sup>4</sup> sygn. nr II OSK 2968/13 - wyrok NSA (N) z dnia 14-01-2014