



WOJEWODA MAŁOPOLSKI

KU. 0040.3.2013

URZĄD GMINY KĘTY	
Wypłynęło dnia	
13. 01. 2014	
Nr 879	Zai.
Podpis	

**ZARZĄDZENIE ZASTĘPCZE Nr WN-II.4102.10.2013
z dnia 8 stycznia 2014 r.**

**w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach
Pana Marka Błasiaka**

Na podstawie art. 98a ust. 1 i 2 w zw. z art. 24 f ust. 1 i 1a ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 594, z późn. zm.), art. 16 ust. 2a ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Kodeks wyborczy (Dz. U. Nr 21, poz. 113, z późn. zm.) w związku z art. 190 ust. 6 i ust. 5 oraz ust. 1 pkt 2a tego samego artykułu ustawy z dnia 16 lipca 1998 r. – Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 176, poz. 1190 z późn. zm.) zarządza się, co następuje:

§ 1

Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach Pana Marka Błasiaka wskutek naruszenia zakazu zarządzania działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia gminy Kęty, co narusza dyspozycję normy ujętej w art. 24 f ust. 1 i 1a ustawy o samorządzie gminnym.

§ 2

Zarządzenie zostaje wydane po uprzednim powiadomieniu ministra właściwego do spraw administracji publicznej.

§ 3

Zarządzenie zastępcze otrzymują:

- 1/ Rada Miejska w Kętach,
- 2/ Pan Marek Błasiak - radny Rady Miejskiej w Kętach,
- 3/ Minister Administracji i Cyfryzacji,
- 4/ Komisarz Wyborczy w Krakowie,
- 5/ Burmistrz Gminy Kęty,
- 6/ aa

§ 4

Zarządzenie zastępcze wchodzi w życie z dniem podjęcia.

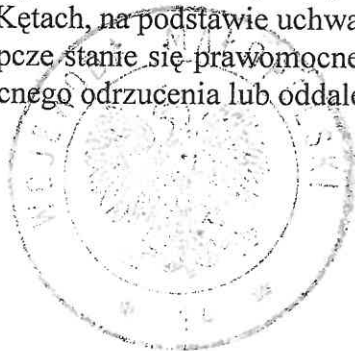
§ 5

Niniejsze zarządzenie zastępcze nie jest prawomocne.

Na niniejsze zarządzenie przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie w terminie 30 dni od dnia doręczenia tego zarządzenia, którą to skargę należy wnieść za pośrednictwem Wojewody Małopolskiego.

Prawo wniesienia skargi służy radnemu Rady Miejskiej w Kętach – Panu Markowi Błasiakowi, jako osobie której interesu prawnego dotyczy niniejsze zarządzenie zastępcze, a także Radzie Miejskiej w Kętach, na podstawie uchwały Rady Miejskiej w Kętach.

Niniejsze zarządzenie zastępcze stanie się prawomocne z upływem terminu do wniesienia skargi bądź z datą prawomocnego odrzucenia lub oddalenia skargi przez Sąd.



Wojewoda Małopolski

Jerzy Miller

**Uzasadnienie do zarządzenia zastępczego Wojewody Małopolskiego
Nr WN-II.4102.10.2013 z dnia 8 stycznia 2014 r. w sprawie stwierdzenia
wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach Pana Marka Błasiaka**

Uzasadnienie faktyczne

Wojewoda Małopolski, działając jako organ nadzoru nad jednostkami samorządu terytorialnego na skutek pisma radnych Rady Miejskiej w Kętach z dnia 20 lipca 2012 r. wszczął postępowanie wyjaśniające dotyczące kwestii ewentualnego naruszenia przez Pana Marka Błasiaka - radnego Rady Miejskiej w Kętach dyspozycji zawartej w art. 24 f ust. 1 i ust. 1a ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym.

Stosownie do brzmienia tych przepisów: „Radni nie mogą prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.” (art. 24 f ust. 1); „Jeżeli radny przed rozpoczęciem wykonywania mandatu prowadził działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 1, jest obowiązany do zaprzestania prowadzenia tej działalności gospodarczej w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania. Niewypełnienie obowiązku, o którym mowa w zdaniu pierwszym, stanowi podstawę do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego” (art. 24 f ust. 1a).

Mając na uwadze treść przywołanego powyżej przepisu ustawy o samorządzie gminnym w kontekście okoliczności niniejszej sprawy należy zwrócić uwagę na przesłanki warunkujące zastosowanie ww. normy. Do przesłanek tych, w niniejszym przypadku należą:

- 1) sprawowanie przez radnego funkcji związanej z zarządzaniem działalnością,
- 2) gospodarczy charakter działalności prowadzonej przez podmiot, którym radny zarządza,
- 3) wykorzystywanie mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat do prowadzenia działalności gospodarczej, przez podmiot, którym radny zarządza.

W toku postępowania wyjaśniającego organ nadzoru wystąpił do Radnego, Przewodniczącego Rady Miejskiej w Kętach oraz Burmistrza Gminy Kęty z prośbą o odniesienie się do zarzutów zawartych w ww. piśmie radnych Rady Miejskiej w Kętach.

Wyjaśnienia w przedmiotowej kwestii, złożył Burmistrz Gminy Kęty, jednakże organ nadzoru nie uznał ich za wystarczające. W związku z powyższym organ nadzoru prowadził dalsze postępowanie wyjaśniające w sprawie.

W ocenie organu nadzoru również wyjaśnienia samego Radnego oraz jego pełnomocnika należało uznać za niewystarczające dla oceny prowadzonej sprawy. Pomimo wielokrotnych ponagleń nie złożyli oni wystarczających wyjaśnień w prowadzonym przez organ nadzoru postępowaniu wyjaśniającym. Sam Radny, pomimo umożliwienia mu przez organ nadzoru zajęcia szerszego stanowiska w sprawie, nie skorzystał z tego prawa. Pan Marek Błasiak zaprzeczył jedynie zasadności zarzutów sformułowanych pod jego adresem.

Na skutek informacji uzyskanych w toku postępowania wyjaśniającego, organ nadzoru uzyskał wiedzę w niniejszej sprawie, pozwalającą na poczynienie następujących ustaleń.

I. Sprawowanie przez radnego funkcji związanej z zarządzaniem działalnością.

Pan Marek Błasiak złożył ślubowanie radnego w dniu 2 grudnia 2010 r.

Zgodnie z informacją odpowiadającą odpisowi pełnemu z rejestru stowarzyszeń, innych organizacji społecznych i zawodowych, fundacji i publicznych zakładów opieki zdrowotnej KRS odnoszącą się do Stowarzyszenia Uczniowski Międzyszkolny Klub Sportowy „Kęczanin”, wpis dotyczący sprawowania przez Pana Marka Błasiaka funkcji Prezesa Zarządu dokonany został w dniu 22 lipca 2005 r.

Z powyższego wynika, że Pan Marek Błasiak sprawował funkcję Prezesa Zarządu Stowarzyszenia Uczniowski Międzyszkolny Klub Sportowy „Kęczanin” w Kętach już w momencie objęcia mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach, a nadto, że funkcję tę sprawuje nadal.

Stowarzyszenie UMKS „Kęczanin” wpisane jest do rejestru stowarzyszeń, innych organizacji społecznych i zawodowych, fundacji oraz samodzielnych publicznych zakładów opieki zdrowotnej prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Krakowa Śródmieścia w Krakowie Wydział XII Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem: 0000238333.

UMKS „Kęczanin” nie jest wpisany do rejestru przedsiębiorców KRS. Jednakże brak wpisu ww. stowarzyszenia do rejestru przedsiębiorców prowadzonego w ramach Krajowego Rejestru Sądowego nie ma decydującego znaczenia prawnego dla uznania, czy stowarzyszenie rzeczywiście prowadzi działalność gospodarczą.

Stowarzyszenie posiada status organizacji pożytku publicznego.

Radny, z racji sprawowanej funkcji Prezesa Zarządu Stowarzyszenia, zarządza jego działalnością.

Należy podkreślić, iż w orzecznictwie sądów administracyjnych dominuje pogląd, że radny zarządzając działalnością gospodarczą stowarzyszenia, narusza zakaz określony w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, bez względu na to, czy czyni to na własny rachunek, czy też zarządza prowadzeniem takiej działalności przez odrębny podmiot. Bez znaczenia pozostaje także to, czy radny z tytułu tej działalności odnosi osobiste korzyści. To, że dochody stowarzyszenia uzyskiwane z prowadzenia działalności gospodarczej są przeznaczone na takie czy inne cele, nie zmienia charakteru takiej działalności (por. wyrok NSA z dnia 28 maja 2010 r., sygn. akt II OSK 527/10, Lex nr 597669).

II. Gospodarczy charakter działalności prowadzonej przez podmiot, którym radny zarządza.

W dalszej kolejności do wyjaśnienia w toku prowadzonego przez organ nadzoru postępowania pozostawała kwestia, czy działalność prowadzona przez Stowarzyszenie UMKS „Kęczanin” ma charakter działalności gospodarczej. Organ nadzoru poczynił w tej kwestii następujące ustalenia.

Możliwość prowadzenia działalności gospodarczej przez stowarzyszenia dopuszcza ustawa z dnia 7 kwietnia 1989 r. Prawo o stowarzyszeniach (t.j. Dz. U. z 2001 r., Nr 79, poz.

855, z późn. zm.). Stosownie do art. 34 tej ustawy, stowarzyszenie może prowadzić działalność gospodarczą według reguł określonych w odrębnych przepisach.

Według art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 672, z późn. zm.) (cyt:) „Działalnością gospodarczą jest zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły”.

Pomimo faktu, że Stowarzyszenie nie jest wpisane do rejestru przedsiębiorców, to zgodnie z zapisem § 9 ust. 4 statutu Stowarzyszenia, może ono prowadzić działalność gospodarczą wyłącznie jako dodatkową w stosunku do działalności pożytku publicznego. Nadwyżkę przychodów nad kosztami przeznacza się na działalność, o której mowa w ust. 1 (działalność pożytku publicznego).

Powyższą możliwość przewiduje także zapis § 28 ust. 2 lit e statutu Stowarzyszenia, z którego wynika, iż: „Na fundusze Klubu składają się m.in. dochody z reklam.”

W toku prowadzonego postępowania wyjaśniającego ustalono, iż Stowarzyszenie UMKS „Kęczanin” faktycznie prowadziło usługową działalność gospodarczą, polegającą na reklamowaniu i promowaniu za odpłatnością sponsorów: Gminy Kęty, jako takiej i Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kętach – gminnej jednostki organizacyjnej, kompleksu sportowego składającego się z Krytej Pływalni oraz Hali Sportowej.

Organ nadzoru w toku prowadzonego postępowania wyjaśniającego ustalił, iż Stowarzyszenie UMKS „Kęczanin” zawarło z Gminą Kęty umowy reklamowania i promocji. Powyższe dotyczy następujących umów:

1. Umowa o sponsoring zawarta przez UMKS „Kęczanin” z Gminą Kęty – umowa NR WRP/1/11/S – z dnia 6.07.2011 r.

Z treści wyżej wskazanej umowy wynikają następujące zobowiązania stron: Przedmiotem umowy była realizacja przedsięwzięć o charakterze promocyjno – reklamowym świadczonych na rzecz Sponsora – Gminy Kęty przez UMKS „Kęczanin” w terminie od 15.07.2011 r. do 31.12.2011 r.

Promowanie i reklama następowało poprzez:

- 1) reklamę zewnętrzną:
 - a) umieszczanie reklamy sponsora na strojach sportowych,
 - b) umieszczanie reklamy wizualnej sponsora na okładce rocznego kalendarza ściennego,
 - c) umieszczanie logo sponsora na swoich banerach,
 - d) umieszczanie logo sponsora na stronie internetowej UMKS „Kęczanin”;
- 2) reklamę i promocję w mediach:
 - a) reklamę telewizyjną, podawanie informacji o sponsorze podczas wszelkich konferencji prasowych wywiadów dla telewizji dotyczących UMKS „Kęczanin”,
 - b) reklamę prasową, podawanie przez „Kęczanina” informacji o sponsorze podczas wszelkich konferencji prasowych i wywiadów dotyczących zawodów sportowych z udziałem UMKS „Kęczanin,

- 3) zgłoszenie drugoligowej drużyny UMKS „Kęczanin” do rozgrywek w sezonie 2011/2012 pod nazwą UMKS „Kęczanin” Kęty.

Wartość kampanii reklamowej określono na kwotę: 40.650,41 zł netto + VAT (9.359,59 zł).

Z pisma Burmistrza Gminy Kęty z dnia 23.05.2013 r. wynika, iż umowa ta została zrealizowana, Gmina Kęty przełała na konto bankowe UMKS „Kęczanin” w dniu 13.07.2011 r. kwotę 40.650,41 netto + VAT.

2. Umowa zawarta przez UMKS „Kęczanin” z Gminą Kęty – Ośrodkiem Sportu i Rekreacji w Kętach – umowa NR 53/2011 z dnia 30.12.2011 r.

Z treści wyżej wskazanej umowy wynikają następujące zobowiązania stron: Przedmiotem umowy była promocja i reklamowanie Ośrodka przez Klub w terminie od 02.01.2012 r. – 31.03.2012 r.

Promowanie i reklama następowała poprzez:

- 1) reklamę zewnętrzną:
 - a) umieszczanie logo Ośrodka na strojach sportowych seniorskich sekcji siatkówki, wykorzystywanych podczas rozgrywek przedmeczowej,
 - b) umieszczanie logo Ośrodka na banerach seniorskich sekcji siatkówki,
 - c) umieszczenie logo Ośrodka na stronie internetowej Klubu,
 - d) umieszczenie logo Ośrodka na wszelkich materiałach promocyjnych Klubu (plakaty meczowe, ulotki, itp.),
- 2) reklamę i promocję w mediach:
 - a) reklamę telewizyjną, podawanie informacji o Ośrodku podczas wszelkich konferencji prasowych, wywiadów dla telewizji dotyczących seniorskich sekcji siatkówki Klubu,
 - b) reklamę prasową, podawanie przez Klub informacji o Ośrodku podczas wszelkich konferencji prasowych i wywiadów dotyczących zawodów sportowych dotyczących seniorskich sekcji siatkówki Klubu.

Wartość umowy określono na kwotę 2.000,00 zł brutto.

Z wyjaśnień Burmistrza zawartych w piśmie z dnia 23.05.2013 r. wynika, iż umowa została zrealizowana. OSiR uregulował przelewem fakturę VAT wystawioną przez UMKS „Kęczanin” na kwotę 2.000,00 zł brutto w ciągu 7 dni od jej otrzymania. Zapisy § 3 umowy dotyczące promocji i reklamowania Ośrodka (umieszczenie logo na strojach sportowców i materiałach promocyjnych oraz informacjach w mediach) został wykonany przez Stowarzyszenie.

3. Umowa zawarta przez UMKS „Kęczanin” z Gminą Kęty – Ośrodkiem Sportu i Rekreacji w Kętach — umowa NR 26/2012 z dnia 30.03.2012 r.

Z treści wyżej wskazanej umowy wynikają następujące zobowiązania stron: Przedmiotem umowy było:

- 1) udostępnienie Klubowi obiektu Ośrodka – tj. hali sportowej, w celu przeprowadzenia zajęć treningowych, organizacji meczów i turniejów w wymiarze 40 godzin miesięcznie (§ 1 ust. 1 umowy),

- 2) udostępnienie Klubowi powierzchni wewnętrznej hali sportowej celem wywieszania banerów reklamowych w czasie przeprowadzania zajęć treningowych, organizacji meczów i turniejów (§ 1 ust. 2 umowy),
- 3) promocja i reklamowanie Ośrodka przez Klub, realizowane poprzez:
 - a) reklamę zewnętrzną: umieszczanie logo Ośrodka na strojach sportowych męskiej seniorskiej sekcji siatkówki, wykorzystywanych podczas rozgrzewki przedmeczowej; umieszczanie logo Ośrodka na meczowych strojach pierwszej drużyny seniorskiej sekcji siatkówki w sezonie 2012/13 w okresie obowiązywania umowy; umieszczanie reklamy wizualnej Ośrodka na okładce rocznego kalendarza ściennego na rok 2013; umieszczenie logo Ośrodka na stronie internetowej Klubu; umieszczenie logo Ośrodka na wszelkich materiałach promocyjnych Klubu (plakaty meczowe, ulotki, itp.);
 - b) reklamę telewizyjną, podawanie informacji o Ośrodku podczas wszelkich konferencji prasowych, wywiadów dla telewizji dotyczących seniorskich sekcji siatkówki Klubu,
 - c) reklamę prasową, podawanie przez Klub informacji o Ośrodku podczas wszelkich konferencji prasowych i wywiadów dotyczących zawodów sportowych dotyczących seniorskich sekcji siatkówki Klubu (§ 1 ust. 3 umowy).

Stosownie do postanowień § 5 ust. 1 umowy czas trwania umowy określono od 01.04.2012 r. – 31.12.2012 r.

Wartość umowy, zgodnie z brzmieniem § 5 ust. 2 umowy określono na kwotę: 200,00 zł brutto miesięcznie. Strony postanowiły w § 5 ust. 4 umowy, iż w związku z równowartością świadczonych usług, rozliczenie nastąpi bez przeprowadzania operacji bankowych bądź gotówkowych, a w przypadku przekroczenia przez Klub ilości godzin korzystania z hali, Ośrodek wystawi dodatkową fakturę VAT.

Z wyjaśnień Burmistrza zawartych w piśmie z dnia 23.05.2013 r. wynika, iż umowa została zrealizowana. Każda ze stron umowy określiła wartość umowy na 1.800,00 zł, tj. 200,00 zł brutto/miesięcznie. Rozliczenie między stronami nastąpiło bez przeprowadzania operacji bankowych bądź gotówkowych. Logo OSiR w Kętach zostało umieszczone na strojach sportowców zgodnie z § 3 umowy. Wykonany został również zapis § 1 ust. 2 umowy, poprzez udostępnienie Stowarzyszeniu powierzchni wewnętrznej hali sportowej – celem umożliwienia wywieszania banerów reklamowych.

4. Umowa zawarta przez UMKS „Kęczanin” z Ośrodkiem Sportu i Rekreacji Nr 59/2012 z dnia 31.12.2012 r.

Przedmiotem umowy było:

- 1) udostępnienie Klubowi obiektu Ośrodka – tj. hali sportowej, w celu przeprowadzenia zajęć treningowych, organizacji meczów i turniejów w wymiarze 40 godzin miesięcznie (§ 1 ust. 1 umowy),
- 2) udostępnienie Klubowi powierzchni wewnętrznej hali sportowej celem wywieszania banerów reklamowych w czasie przeprowadzania zajęć treningowych, organizacji meczów i turniejów (§ 1 ust. 2 umowy),

- 3) promocja i reklamowanie Ośrodka przez Klub, realizowane przez:
- a) reklamę zewnętrzną: umieszczanie logo Ośrodka na strojach sportowych męskiej seniorskiej sekcji siatkówki, wykorzystywanych podczas rozgrzewki przedmeczowej; umieszczanie logo Ośrodka na meczowych strojach pierwszej drużyny seniorskiej sekcji siatkówki w sezonie 2013/14 w okresie obowiązywania umowy; umieszczanie reklamy wizualnej Ośrodka na okładce rocznego kalendarza ściennego na rok 2014; umieszczenie logo Ośrodka na stronie internetowej Klubu, umieszczenie logo Ośrodka na wszelkich materiałach promocyjnych Klubu (plakaty meczowe, ulotki, itp.);
 - b) reklamę telewizyjną, podawanie informacji o Ośrodku podczas wszelkich konferencji prasowych, wywiadów dla telewizji dotyczących seniorskich sekcji siatkówki Klubu,
 - c) reklamę prasową, podawanie przez Klub informacji o Ośrodku podczas wszelkich konferencji prasowych i wywiadów dotyczących zawodów sportowych dot. seniorskich sekcji siatkówki Klubu (§ 1 ust. 3 umowy).

Stosownie do postanowień § 5 ust. 1 umowy czas trwania umowy określono od 01.01.2013 r. – 31.12.2013 r.

Wartość umowy zgodnie z brzmieniem § 5 ust. 2 umowy określono na kwotę: 200,00 zł brutto miesięcznie. W związku z równowartością świadczonych usług Strony w § 5 ust. 4 umowy ustaliły, że rozliczenie nastąpi bez przeprowadzania operacji bankowych bądź gotówkowych, a w przypadku przekroczenia przez Klub ilości godzin korzystania z hali, Ośrodek wystawi dodatkową fakturę VAT.

Z wyjaśnień Burmistrza zawartych w piśmie z dnia 23.05.2013 r. wynika, iż przedmiotowa umowa za okres 01.01.2013 – 30.04.2013 została wykonana zgodnie z jej treścią. Każda ze stron ustaliła wartość umowy na kwotę 200,00 zł brutto miesięcznie, co po zrealizowaniu całej umowy stanowi kwotę 2.400,00 zł brutto. Rozliczenie pomiędzy stronami następowało bez przeprowadzania operacji bankowych, bądź gotówkowych. Logo OSiR w Kętach zostało umieszczone na strojach sportowców zgodnie z § 3 umowy. Wykonany został również § 1 ust. 2 umowy poprzez udostępnienie Stowarzyszeniu powierzchni wewnętrznej hali sportowej celem wywieszenia banerów reklamowych. Umowa nr 59/2012 jest zawarta do 31.12.2013 r. i jest realizowana zgodnie z jej treścią.

Należy zauważyć, iż uzyskiwanie przez Stowarzyszenie przychodów z usługowej działalności gospodarczej polegającej na świadczeniu usług reklamowych i promocji znalazło swoje odzwierciedlenie w sprawozdaniach merytorycznych i finansowych składanych przez stowarzyszenie do KRS. I tak:

1) ze sprawozdania merytorycznego Stowarzyszenia za 2010 r. złożonego do Sądu Rejestrowego, wynika, iż:

„Na finanse klubu składają się dotacje z Urzędu Gminy, stanowiące ok. 20% wszystkich wydatków klubu oraz środki własne, w tym wpłaty na obozy sportowe, sponsoring i darowizny.”

2) z informacji dodatkowej do bilansu i rachunku wyników za 2010 rok, złożonej do Sądu Rejestrowego, wynika, iż w 2010 r. jednostka uzyskała: przychody ogółem w kwocie 340.068,88 PLN, w tym:

- dotacje otrzymane z Urzędu Gminy Kęty:	63.220,55 zł
- darowizny	8.000,00 zł
- darowizny 1 %	2.384,20 zł
- reklamowanie firm	194.755,60 zł
- odpłatność za obóz	63.950,00 zł
- organizacje turniejów	5.418,53 zł
- składki członkowskie	2.340,00 zł

3) z informacji dodatkowej do bilansu i rachunku wyników za 2011 rok złożonej do Sądu Rejestrowego, wynika, że w 2011 roku UMKS „Kęczanin” uzyskał przychody ogółem w kwocie 463.249,11 PLN, w tym:

- dotacje otrzymane z Urzędu Gminy Kęty:	124.250,00 zł
- darowizny	4.000,00 zł
- darowizny 1 %	2.804,70 zł
- reklamowanie firm	267.424,41 zł
- odpłatność za obóz	61.150,00zł
- składki członkowskie	3.620,00 zł

W ocenie organu nadzoru prowadzenie odpłatnej działalności polegającej na reklamowaniu i promocji sponsorów stanowi prowadzenie usługowej działalności gospodarczej.

Działalność ta wypełnia ustawowe przesłanki określone w ustawie z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej gdyż jest działalnością usługową prowadzoną przez Stowarzyszenie UMKS „Kęczanin” w sposób zorganizowany i ciągły, jak również z działalności tej Stowarzyszenie czerpie zyski.

Za zorganizowanym charakterem tej działalności przemawia fakt, że prowadzona ona była w ramach określonej struktury prawnej (stowarzyszenia), a bez znaczenia prawnego jest to, że miała ona charakter uboczny w stosunku do głównego celu działalności klubu sportowego.

Ponadto stwierdzić należy, iż działalność promocyjna i reklamowa świadczona na rzecz sponsorów prowadzona przez UMKS nosiła cechy zorganizowania, gdyż UMKS posiadało zaplecze i możliwości organizacyjne w tym zakresie, tzn. posiadało kadre zawodników, którzy mogą na swoich strojach reklamować logo zarówno Gminy, jak i OSiR, a także organizowało i rozgrywało imprezy sportowe i mecze na gminnych obiektach sportowych, w trakcie których na banerach usytuowanych na terenie gminnych obiektów i na strojach zawodników - reklamowało i promowało sponsorów.

Na element ciągłości wskazuje fakt, iż działalność polegająca na reklamowaniu i promowaniu sponsorów świadczona była przez dłuższy okres czasu i w trakcie wielu imprez sportowych organizowanych przez UMKS na obiektach sportowych stanowiących mienie Gminy Kęty, a zawodnicy nie występowali jednorazowo z logo sponsorów umieszczanym na ich strojach sportowych.

Działalność ta nie miała charakteru doraźnego, czy też jednorazowego o czym świadczy faktyczna działalność stowarzyszenia w tym zakresie.

Odnosząc się do przesłanki zysku, należy stwierdzić, iż był on niewątpliwie osiągany przez UMKS w związku z prowadzoną działalnością. Bez znaczenia dla oceny prawnej niniejszej sprawy pozostaje to, że zysk osiągany z działalności promocyjnej i reklamowej związany jest z działalnością statutową Stowarzyszenia. Ograniczenie to bowiem wynika z regulacji ustawowej i jest jednym z warunków dopuszczalności prowadzenia działalności gospodarczej przez stowarzyszenia.

Należy więc wskazać, że działalność gospodarcza prowadzona przez Stowarzyszenie była i jest działalnością gospodarczą, o której mowa w treści art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

Sąd Najwyższy w licznych orzeczeniach, zajmował stanowisko, że stowarzyszenie podejmując działalność gospodarczą prowadzi je na ogólnych zasadach regulujących prowadzenie działalności gospodarczej i nie zmienia tego tylko to, że dochód z działalności gospodarczej stowarzyszenia jest przeznaczony na realizację celów statutowych stowarzyszenia i nie może być przeznaczony do podziału między członkami stowarzyszenia (zob. uchwała składu siedmiu sędziów SN z dnia 18 czerwca 1991 r., sygn. akt III CZP 40/91, OSNCP 1992 r. Nr 2, poz. 17 i wyrok Sądu Najwyższego z dnia 22 października 2003 r., sygn. akt II CK 161/02, OSNC 2004 r. Nr 11, poz. 186). Zgodnie natomiast z brzmieniem art. 2 ust. 1 ustawy z dnia 7 kwietnia 1989 r. Prawo o stowarzyszeniach (t.j. Dz. U. z 2001 r., Nr 79, poz. 855, z późn. zm.), stowarzyszeniami są zrzeszenia o celach niezarobkowych, co oznacza, że statutowym celem stowarzyszenia nie może być prowadzenie działalności skierowanej na osiągnięcie zysku przez jego członków.

Podsumowując, stwierdzić należy, iż część działalności prowadzonej przez UMKS „Kęczanin”, tj. działalność w zakresie reklamowania i promocji sponsorów, spełnia cechy działalności gospodarczej w rozumieniu przepisów ustawy o swobodzie działalności gospodarczej.

III. Wykorzystanie mienia Gminy Kęty do prowadzenia działalności gospodarczej.

W toku prowadzonego przez organ nadzoru postępowania wyjaśniającego ustalono także, iż Stowarzyszenie prowadziło działalność z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Kęty, tj. gminnych obiektów sportowych: sal gimnastycznych w szkołach dla których organem prowadzącym jest Gmina Kęty, a także hali sportowej Ośrodka Sportu i Rekreacji w Kętach.

Ustalono, iż Stowarzyszenie, korzystało z mienia gminnego w następującym zakresie:

1. Z sali gimnastycznej w Zespole Szkolno – Gimnazjalnym w Nowej Wsi, na podstawie następujących umów:

- 1) umowy NR ZSG NW 2/2009 z dnia 31.08.2009 r. – zawartej z Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym w Nowej Wsi na wynajem sali gimnastycznej na okres od 1.09.2009 r. – 31.05.2010 r.;
- 2) umowy NR ZSG NW 4/2010 z dnia 31.08.2010 r. zawartej z Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym w Nowej Wsi na wynajem sali gimnastycznej na okres od 1.09.2010 r. – 31.12.2010 r.;

- 3) umowy użyczenia Nr ZSG 1/U/2011, zawartej z Gminą Kęty - Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym w Nowej Wsi (użyczenie sali gimnastycznej wraz z szatnią, toaletą, korytarzem) na okres od 1.11.2011 r. – do 30.06.2012 r.;
 - 4) umowy użyczenia Nr ZSG 3/U/2012/2013 z dnia 24.10.2012 r., zawartej z Gminą Kęty - Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym w Nowej Wsi (użyczenie sali gimnastycznej wraz z szatnią, toaletą, korytarzem) na okres 1.11.2012 r. – 30.06.2013 r.;
- 2. Z sal gimnastycznych w Zespole Szkolno – Gimnazjalnym nr 2 w Kętach, na podstawie następujących umów:**
- 1) umowy NR 5/2010 ZSG2-1302-5/2010/SP – z dnia 1.03.2010 r. – zawartej z Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym nr 2 w Kętach, wynajem sali gimnastycznych z zapleciami socjalnymi oraz obiektem sportowym – czynsz 168,00 zł + media, umowa zawarta na okres od 1.03.2010 r. – 30.06.2010 r.;
 - 2) umowy NR 12/2010 ZSG2-1302-14/2010/SP z dnia 2.11.2010 r. - zawartej z Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym nr 2 w Kętach, wynajem sali gimnastycznych z zapleciami socjalnymi oraz obiektem sportowym – czynsz 102,00 zł+ media, umowa zawarta na okres 2.11.2010 r. – 31.12.2010 r.;
 - 3) umowy użyczenia NR 2/U/2011- z dnia 1.11.2011 r. – zawartej z Gminą Kęty - Zespołem Szkolno – Gimnazjalnym nr 2 w Kętach – użyczenie sali gimnastycznej wraz z szatniami – na okres 1.11.2011 r. – 30.06.2012 r.;
- 3. Z hali sportowej w Ośrodku Sportu i Rekreacji w Kętach, na podstawie następujących umów:**
- 1) umowy nr HS/4/2010 z dnia 31.03.2010 r., na okres 1.04.2010 r. – 31.12.2010 r.,
 - 2) umowy HS/3/2011 z dnia 3.01.2011 r. na okres 3.01.2011 r. – 30.06.2011 r.,
 - 3) umowy nr HS/11/2011 z dnia 30.12.2011 r., na okres od 2.01.2012 r. – 31.03.2012 r., należność za udostępniania hali sportowej, naliczana stosownie do postanowień uchwały nr VI/52/2011 Rady Miejskiej w Kętach z dnia 25 marca 2011 r. Ponadto zauważa się, iż na mocy § 1 ust. 5 umowy: „Usługodawca (OSiR) udzielił zgody na wywieszanie banerów reklamowych na czas prowadzonych zajęć, a także organizowanych meczy i turniejów.

Podsumowując, w toku prowadzonego postępowania wyjaśniającego ustalono, iż Stowarzyszenie UMKS „Kęczanin”, którym zarządza z racji sprawowanej funkcji Prezesa Zarządu radny Pan Marek Błasiak, przy prowadzeniu swojej działalności, korzystało i korzysta z gminnych obiektów sportowych, czyli z mienia komunalnego Gminy Kęty.

Uzasadnienie prawne

Oceniając stan faktyczny ustalony w trakcie postępowania wyjaśniającego organ nadzoru stwierdza, co następuje.

Pan Marek Błasiak - radny Rady Miejskiej w Kętach sprawuje funkcję Prezesa Zarządu Stowarzyszenia UMKS „Kęczanin”, co oznacza, iż zarządza on działalnością gospodarczą Stowarzyszenia, które przy prowadzeniu swojej działalności korzysta z mienia komunalnego Gminy Kęty.

Ustalono, iż Radny sprawuje funkcję Prezesa Zarządu Stowarzyszenia co najmniej od 22 lipca 2005 roku.

Radny złożył ślubowanie w dniu 2 grudnia 2010 r. i nie zaprzestał sprawowania ww. funkcji w trzymiesięcznym terminie, określonym w art. 24 f ust. 1a ustawy o samorządzie gminnym, liczonym od daty złożenia ślubowania,.

Przepisy ustawy o samorządzie gminnym i w konsekwencji ustawy z dnia 16 lipca 1998 r. Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województwa (t.j. Dz. U. z 2010 r., Nr 176, poz. 1190 z późn. zm.) odnoszą się m.in. do zakazu zarządzania przez radnego działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia gminy, w której dany radny uzyskał mandat. Naruszenie powyższego zakazu powoduje konieczność stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

UMKS „Kęczanin” jako organizacja pożytku publicznego prowadzi działalność zaliczaną do sfery działalności społecznie użytecznej. Obok działalności pożytku publicznego, jak to zostało ustalone w prowadzonym postępowaniu wyjaśniającym, prowadzi także działalność gospodarczą w rozumieniu ustawy o swobodzie działalności gospodarczej.

Działalność UMKS „Kęczanin” polegająca na świadczeniu odpłatnych usług w zakresie reklamowania i promocji spełnia cechy działalności gospodarczej w rozumieniu przepisów ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, gdyż jest prowadzona w sposób zorganizowany, ciągły, oraz przynosi zysk. Bez znaczenia dla oceny prawnej niniejszej sprawy pozostaje fakt, czy radny zarządzający tą działalnością odnosi z tego tytułu osobiste korzyści, a także fakt, iż dochody stowarzyszenia uzyskiwane z prowadzenia działalności gospodarczej nie są przeznaczane do podziału pomiędzy członków, tylko na działalność statutową. Ustalono także, iż przy prowadzeniu tej działalności wykorzystywane jest mienie komunalne Gminy Kęty.

Ponadto zgodnie z utrwalonym orzecznictwem sądów administracyjnych uznać należy, że uzyskiwanie przychodów z ustawionych na gminnych obiektach sportowych banerów reklamowych, czy też udział w tych imprezach zawodników w strojach sportowych zawierających logo sponsora, oceniane jest jako działalność gospodarcza w rozumieniu ustawy o swobodzie działalności gospodarczej (por. wyrok NSA z dnia 28 maja 2010 r., sygn. akt II OSK 527/10; wyrok NSA z dnia 30 marca 2010 r., sygn. akt II OSK 108/10; wyrok NSA z dnia 28 kwietnia 2011 r. II OSK 333/11, wyrok NSA z dnia 27 sierpnia 2010 r. sygn. akt II OSK 1131/10; - opubl. Centralna Baza Orzeczeń Sądów Administracyjnych).

Analizując status Stowarzyszenia UMKS „Kęczanin” pod kątem charakteru prawnego organizacji pożytku publicznego, w kontekście brzmienia postanowień ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie (t.j. Dz. U. z 2010 r., Nr 234, poz. 1536, z późn. zm.) i ewentualnych wątpliwości co do tego, czy prowadzona przez UMKS działalność promocyjna i reklamowa, jest jedynie odpłatną działalnością pożytku publicznego, czy też spełnia przesłanki, które warunkują, iż działalność ta musi zostać oceniona jako działalność gospodarcza, stwierdza się co następuje.

Powołując się na przepisy ww. ustawy za działalność pożytku publicznego można uznać tylko taką działalność, która jest społecznie użyteczna oraz jest prowadzona w sferze zadań publicznych określonych w ustawie (art. 3 ust. 1 oraz art. 6 ww. ustawy). W przypadku klubu sportowego sfera zadań publicznych obejmuje zadania w zakresie wspierania i upowszechniania kultury fizycznej i sportu (art. 4 ust. 1 pkt 17 ww. ustawy). Za taką

działalność uznać należy np. organizowanie imprez czy rozgrywek sportowych, ale już nie działalność promocyjną czy reklamową, które to działalności mogą się wiązać i zazwyczaj wiążą się (co dotyczy również niniejszego przypadku) z działalnością pożytku publicznego, ale same takiego charakteru nie posiadają.

Należy w tym miejscu zwrócić uwagę na brzmienie art. 6 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, zgodnie z którym działalność pożytku publicznego nie jest, z zastrzeżeniem art. 9 ust. 1 ustawy, działalnością gospodarczą, w rozumieniu przepisów o swobodzie działalności gospodarczej i może być prowadzona jako działalność nieodpłatna lub jako działalność odpłatna.

Ustawa o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie wyodrębnia więc w ramach działalności statutowej pożytku publicznego działalność nieodpłatną i odpłatną, która, zgodnie z art. 6, nie stanowi działalności gospodarczej (z zastrzeżeniem art. 9 ust. 1 ww. ustawy, który określa kiedy odpłatna działalność pożytku publicznego stanowi działalność gospodarczą). Zarówno działalność nieodpłatną, jak i odpłatną należy zaliczyć do działalności statutowej, gdyż wynikają one z celów statutowych. Trzeba też zaznaczyć, że organizacja pozarządowa może jednocześnie prowadzić działalność nieodpłatną pożytku publicznego, odpłatną pożytku publicznego i działalność gospodarczą.

Niewątpliwie działalność UMKS „Kęczanin” w sferze działalności reklamowej i promocyjnej za którą Klub pobiera wynagrodzenie – nie spełnia cech działalności pożytku publicznego.

Odnosząc się do odpłatnej działalności pożytku publicznego, stwierdzić należy, że w art. 8 wspomnianej ustawy zdefiniowane zostało pojęcie tego rodzaju działalności. Zgodnie z tym przepisem działalnością odpłatną pożytku publicznego jest działalność w zakresie wykonywania zadań należących do sfery zadań publicznych, w ramach realizacji przez organizację pozarządową celów statutowych, za które pobiera wynagrodzenie. Taką działalnością jest np. organizowanie imprez sportowych. Jednakże świadczenie usług reklamowych i promocyjnych przez UMKS „Kęczanin”, związane nawet z działalnością prowadzoną w sferze działalności pożytku publicznego realizowaną przez stowarzyszenie, spełnia cechy działalności gospodarczej w rozumieniu ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, co zostało wykazane w toku prowadzonego przez organ nadzoru postępowania wyjaśniającego.

Organ nadzoru, z daleko posuniętej ostrożności, zwraca uwagę na brzmienie art. 9 ust. 1 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, który określa sytuacje, w których prowadzona przez organizację pożytku publicznego odpłatna działalność pożytku publicznego stanowi działalność gospodarczą w rozumieniu przepisów o swobodzie działalności gospodarczej.

W wyżej przywołanym przepisie ustawodawca wskazał, że działalność odpłatna pożytku publicznego stanowi działalność gospodarczą w rozumieniu przepisów ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, jeżeli wynagrodzenie z tytułu wykonywania zadań należących do sfery zadań publicznych jest w odniesieniu do działalności danego rodzaju wyższe od tego, jakie wynika z kalkulacji bezpośrednich kosztów tej działalności lub jeżeli wynagrodzenie osób fizycznych z tytułu zatrudnienia przy wykonywaniu statutowej działalności nieodpłatnej oraz działalności odpłatnej przekracza półtorakrotnie wysokość przeciętnego miesięcznego wynagrodzenia w sektorze przedsiębiorstw.

Nawet przy hipotetycznym założeniu, że omawiana działalność reklamowa i promocyjna stanowić może działalność pożytku publicznego (czemu organ nadzoru przeczy i czemu dał wyraz w niniejszym zarządzeniu zastępczym) skonstatować trzeba, iż działalność ta nie jest odpłatną działalnością pożytku publicznego, ale działalnością gospodarczą.

Kontynuując, nawet przy hipotetycznym założeniu, że omawiana działalność reklamowa i promocyjna może stanowić działalność pożytku publicznego i że stanowi ona część działalności społecznie użytecznej w zakresie sfery zadań publicznych obejmującej zadania w zakresie wspierania i upowszechniania kultury fizycznej, to także i wówczas wydanie niniejszego zarządzenia zastępczego byłoby uzasadnione i konieczne w świetle przepisów ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie.

Działalności takiej bowiem (działalności reklamowej i promocyjnej) nie można by zaliczyć ani do nieodpłatnej działalności pożytku publicznego, ani do odpłatnej działalności pożytku publicznego – nie będącej jednocześnie działalnością gospodarczą. W takim przypadku, w świetle postanowień art. 9 ust. 1 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, należałoby uznać, że jest to działalność gospodarcza realizowana w ramach odpłatnej działalności pożytku publicznego. Jest tak albowiem, z analiz sprawozdań finansowych UMKS „Kęczanin” i porównania wysokości ponoszonych kosztów i osiągniętych przychodów wynika, że wynagrodzenie pobierane przez UMKS „Kęczanin” z tytułu promocji i reklamowania sponsorów znacznie przekraczało koszty tej działalności, np. koszty z tytułu wynajmu (a w wielu przypadkach zawierane były umowy użyczenia) gminnych obiektów sportowych i zlokalizowanych tam urządzeń służących do ekspozycji tychże reklam, czy też koszty zakupu strojów sportowych z logo sponsorów.

I tak z porównania wysokości przychodów uzyskanych przez UMKS w 2011 r. z tytułu reklamowania firm, które wyniosły 267.424,41 zł i kosztów które mogły być poniesione w związku z działalnością którą należy ocenić jako działalność gospodarczą (tj. reklamowanie i promocja), czyli wydatków poniesionych na opłacenie czynszów (wynajem sal, w tym sportowych obiektów i mediów – 30 973,27 zł; sprzętu sportowego: 3 942,09 zł – które to koszty zgodnie z doświadczeniem życiowym uznać należy także za koszty innej działalności, nie tylko gospodarczej, czy też uwzględniając inne, poniesione przez UMKS koszty – ocenić należy z założeniem dużego marginesu, że koszty poniesione przez ww. podmiot w sposób co najmniej znaczący są niższe niż dochód uzyskany z prowadzonej przez Stowarzyszenie działalności promocyjnej i reklamowej. Podobne rezultaty daje porównanie kosztów i dochodów za 2010 r., nawet przy uwzględnieniu także kosztów badań lekarskich dla zawodników, materiałów reklamowych, wypożyczenia zawodnika, koszty trenerów – także przy założeniu, że wydatki te związane są z całością działalności UMKS, a nie tylko z częścią działalności, mającą charakter działalności gospodarczej.

Organ nadzoru na podstawie zgromadzonego materiału dowodowego uznaje, że bilans tej działalności był dodatni, a zatem należało ją uznać za działalność gospodarczą, a nie jedynie za odpłatną działalność pożytku publicznego (podobnie stanowisko zajął Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 28 kwietnia 2011 r., sygn. akt II OSK 333/11).

Organ nadzoru podkreśla jednocześnie, iż w jego ocenie mimo to, iż działalność reklamowa i promocyjna jest w niniejszym przypadku silnie związana z działalnością podstawową Stowarzyszenia, która ma charakter działalności pożytku publicznego, są to jednakże odmienne rodzaje działalności. Stąd też organ nadzoru dokonał porównania wynagrodzenia uzyskiwanego nie z całej działalności Stowarzyszenia, ale tej tylko jego części, która związana jest z działalnością reklamową i promocyjną - z kosztami tejże działalności reklamowej i promocyjnej.

Organ nadzoru podkreśla, że powyższy fragment uzasadnienia zamieścił w niniejszym miejscu wyłącznie z daleko posuniętej ostrożności, albowiem pozostaje na stanowisku, iż działalność, która stanowi przedmiot tego zarządzenia zastępczego (co już było kilkakrotnie podkreślane) nie posiada cech działalności pożytku publicznego.

Sądy administracyjne wypowiadając się w kwestii zarządzeń zastępczych wojewodów w przedmiocie stwierdzenia wygaśnięcia mandatów radnych sprawujących funkcje związane z zarządzaniem stowarzyszeniami będącymi jednocześnie organizacjami pożytku publicznego zwracały uwagę na kwestię zarządzania działalnością spełniającą cechy działalności gospodarczej, nawet jeżeli miała ona charakter „uboczny” do działalności statutowej stowarzyszenia, a zysk z niej osiągany był przeznaczany na działalność statutową, a nie do podziału pomiędzy członków (patrz: wyrok NSA z dnia 28 maja 2010 r., sygn. akt II OSK 527/10, wyrok NSA z dnia 30 marca 2010 r. sygn. akt II OSK 108/10, wyrok NSA z dnia 24 marca 2010 r. sygn. akt II OSK 4/10 - opubl. Centralna Baza Orzeczeń Sądów Administracyjnych).

Konkludując, w przypadku wykonywania przez Pana Marka Błasiaka mandatu radnego, doszło do naruszenia dyspozycji art. 24f ust. 1 oraz ust. 1a ustawy o samorządzie gminnym, który stanowi, że radni nie mogą prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

W toku prowadzonego postępowania ustalono, że radny w chwili objęcia swojego mandatu sprawował już funkcję Prezesa Zarządu UMKS „Kęczanin” i nie zaprzestał on sprawowania tej funkcji w przeciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania.

W toku prowadzonego postępowania wyjaśniającego, ustalono także, iż UMKS „Kęczanin” prowadził działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Kęty, już w chwili objęcia mandatu przez Pana Marka Błasiaka.

Tak więc, skonstatować należy iż nie cała działalność prowadzona przez UMKS jest działalnością pożytku publicznego. Część działalności należy ocenić jako działalność gospodarczą w rozumieniu ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, prowadzoną z wykorzystaniem mienia gminnego.

Organ nadzoru podkreśla, że to na Radzie Miejskiej w Kętach spoczywał w przedmiotowym przypadku obowiązek stwierdzenia wygaśnięcia mandatu. Zgodnie z brzmieniem **art. 190 ust. 1 pkt 2a** Ordynacji wyborczej do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw wygaśnięcie mandatu radnego następuje wskutek m.in. naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności, a wygaśnięcie mandatu radnego stwierdza rada w drodze uchwały. Stosownie do brzmienia **ust. 5 i 6** wyżej cyt. **przepisu**: „Jeżeli radny przed dniem wyboru wykonywał funkcję lub prowadził działalność, o której mowa w ust. 1 pkt 2a, obowiązany jest do zrzeczenia się funkcji lub zaprzestania prowadzenia działalności w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania.”(ust. 5); „W przypadku niezrzeczenia się funkcji lub niezaprzestania prowadzenia działalności przez radnego w terminie, o którym mowa w ust. 5, rada stwierdza wygaśnięcie mandatu radnego, w drodze uchwały, najpóźniej po upływie miesiąca od upływu tego terminu” (ust. 6).

Zgodnie z brzmieniem art. 98a ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 594, z późn. zm.), jeżeli właściwy organ gminy, wbrew obowiązkom wynikającym z odrębnych przepisów (w niniejszej sprawie – z art. 190 ust. 6 ustawy - Ordynacja wyborcza do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw), nie podejmuje uchwały w zakresie dotyczącym stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego, wojewoda wzywa organ gminy do podjęcia odpowiedniego aktu w terminie 30 dni. Z cytowanego przepisu wynika, że rada gminy nie tylko może, ale ma obowiązek, w terminie 30 dni od daty doręczenia wezwania wojewody, podjąć uchwałę, niezależnie od upływu terminu wynikającego z art. 190 ust. 6 Ordynacji wyborczej do rad gmin, rad powiatów i sejmików województw. Na podstawie przytoczonego przepisu ustawy o samorządzie gminnym wojewoda ma kompetencję do zobowiązania rady gminy do podjęcia w wyznaczonym terminie uchwały w sprawie wygaśnięcia mandatu, co uczynił w wezwaniu znak: WN-II.4102.10.2013 z dnia 9 września 2013 r., jednocześnie informując iż w razie bezskuteczności przedmiotowego wezwania i tym samym niepodjęcia przez Radę Miejską w Kętach w terminie 30 dni od dnia otrzymania wezwania stosownej uchwały, zostanie wydane – zgodnie z art. 98a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, po uprzednim powiadomieniu ministra właściwego do spraw administracji publicznej, zarządzenie zastępcze stwierdzające wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach Pana Marka Błasiaka.

Wyżej wskazane wezwanie zostało doręczone Radzie Miejskiej w Kętach w dniu 13 września 2013 r., w związku z tym trzydziestodniowy termin do podjęcia stosownej uchwały minął w dniu 13 października 2013 r.

Wobec bezskuteczności wezwania przez Wojewodę Małopolskiego Rady Miejskiej w Kętach, do podjęcia uchwały w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach Pana Marka Błasiaka i tym samym niepodjęcia przez Radę Miejską w Kętach w terminie 30 dni od dnia otrzymania wezwania stosownej uchwały, koniecznym stało się wydanie przez Wojewodę Małopolskiego – zgodnie z art. 98a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, po uprzednim powiadomieniu ministra właściwego do spraw administracji publicznej, zarządzenia zastępczego stwierdzającego wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej w Kętach Pana Marka Błasiaka.



Wojewoda Małopolski

Jerzy Miller