

ZARZĄDZENIE ZASTĘPCZE NR 284/2016
WOJEWODY KUJAWSKO – POMORSKIEGO
z dnia 18 lipca 2016 r.

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

Na podstawie art. 98a ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r. poz. 446), art. 383 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. – Kodeks wyborczy (Dz.U. Nr 21, poz. 112 z późn. zm.) oraz art. 159 § 1 pkt 9 ustawy z dnia 27 lipca 2001 r. – Prawo o ustroju sądów powszechnych (Dz. U. z 2015 r. poz. 133 z późn. zm.) zarządza się, co następuje.

§ 1

Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej Grudziądza, Pana Marka Totlebena, w związku z pełnieniem przez Pana Marka Totlebena funkcji ławnika w Sądzie Rejonowym w Grudziądzu z przekroczeniem 3 – miesięcznego terminu na zrzeczenie się tej funkcji od dnia złożenia ślubowania jako radnego, w świetle art. 383 § 1 pkt 5 w związku z art. 383 § 5 i 6 ustawy – Kodeks wyborczy.

§ 2

Zarządzenie doręcza się Radzie Miejskiej Grudziądza, Panu Markowi Totlebenowi oraz Komisarzowi Wyborczemu w Toruniu.

§ 3

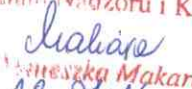
Na przedmiotowe zarządzenie przysługuje prawo wniesienia skargi, za pośrednictwem Wojewody Kujawsko-Pomorskiego, do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy, ul. Jana Kazimierza 5, 85-035 Bydgoszcz, w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

§ 4

Zarządzenie wchodzi w życie z dniem podpisania.

wz. Wojewody Kujawsko-Pomorskiego

Józef Ramlau
Wicewojewoda

Przygotował:
r. p. L. Hishiensta
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli

Małgorzata Makara
18. 07. 16

UZASADNIENIE

Wojewoda Kujawsko – Pomorski wszczął postępowanie wyjaśniające, dotyczące oceny sytuacji prawnej radnego Rady Miejskiej Grudziądza Pana Marka Totlebena w związku z wynikającym z art. 159 § 1 pkt 9 ustawy z dnia 27 lipca 2001 r. – Prawo o ustroju sądów powszechnych zakazem pełnienia funkcji ławnika w sądzie powszechnym i skutkami wynikającymi z naruszenia tego zakazu w świetle art. 383 § 1 pkt 5 w związku z art. 383 § 5 ustawy – Kodeks wyborczy. W toku postępowania Rada Miejska Grudziądza uchwałą Nr XVIII/10/16 z dnia 24 lutego 2016r. w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego nie stwierdziła wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej Grudziądza Marka Totlebena. W uzasadnieniu wymienionej uchwały przedstawiony został stan faktyczny w ramach którego wskazano, że Pan Marek Totleben pełnił funkcję ławnika Sądu Rejonowego w Grudziądzu w ramach kadencji 2011-2015. Okoliczność ta jest bezsporna. Podkreślono, że ze złożonych przez Pana Marka Totlebena wyjaśnień Radzie Miejskiej Grudziądza wynika, iż nie dopełnił on ustawowego obowiązku złożenia rezygnacji z pełnionej funkcji ławnika w ustawowym terminie 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania na radnego Rady Miejskiej Grudziądza, który upływał w dniu 8 marca 2015r. Rezygnacja została złożona w dniu 30 lipca 2015r. Według wyjaśnień Pana Marka Totlebena przekroczenie wspomnianego ustawowego terminu zostało spowodowane jego złym stanem zdrowia.

Rada Miejska Grudziądza uznając w opisanym stanie faktycznym, że przyczyny zaniechania złożenia oświadczenia o zrzeczeniu się wykonywania funkcji ławnika nie można łączyć z zaniedbaniem lub umyślnym naruszeniem zasad wykonywania mandatu radnego lecz wyłącznie z niezależnymi od radnego okolicznościami życiowymi, które uniemożliwiały mu normalne funkcjonowanie, nie stwierdziła wygaśnięcia mandatu radnego Rady Miejskiej Grudziądza Marka Totlebena. Rada Miejska Grudziądza przy piśmie z 7 kwietnia 2016r. doręczyła dokumentację w formie odpisów związaną z podjętą uchwałą Nr XVIII/10/16 z dnia 24 lutego 2016r. w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego. Jak wynika z odpisu pisma Pana Marka Totlebena z 10 sierpnia 2015 r. skierowanego do Przewodniczącego Rady Miejskiej Grudziądza, po dniu 8 marca 2015r., który był ostatnim dniem na złożenie oświadczenia o zrzeczeniu się funkcji ławnika nie uczestniczył on w rozprawach z udziałem ławników. Pisemną rezygnację z pełnionej funkcji ławnika złożył 30 lipca 2015r. Do pisma załączone zostały między innymi odpisy zwolnień lekarskich wystawianych Markowi Totlebenowi w okresie od 17 marca 2015r. do 16 listopada 2015r.

Niezależnie od powyższego Wiceprezes Sądu Rejonowego w Grudziądzu w piśmie z 13 kwietnia 2016 r. Nr Prez.A.0130/8/16 poinformował organ nadzoru, że Pan Marek Totleben pełnił funkcję ławnika tamtejszego Sądu w latach 2012-2015 a jego rezygnacja z pełnienia tej funkcji podyktowana złym stanem zdrowia po przebytych udarach wpłynęła w dniu 30 lipca 2015r. Na tę okoliczność załączona została kopia pisma Marka Totlebena z dnia 29 lipca 2015r. skierowanego do Prezesa Sądu Rejonowego w Grudziądzu.

Opisany w uzasadnieniu wymienionej uchwały stan faktyczny w ocenie Wojewody Kujawsko-Pomorskiego prowadził do odmiennych wniosków.

Wojewoda Kujawsko-Pomorski biorąc pod uwagę, że niemożność złożenia przez radnego w ustawowym terminie do dnia 8 marca 2015r. oświadczenia o zrzeczeniu się funkcji ławnika

spowodowaną stanem zdrowia, nie stanowi okoliczności pozwalającej na złożenie takiego oświadczenia w dniu 30 lipca 2015r. bez skutku w postaci wygaśnięcia mandatu radnego, albowiem nie znajduje to oparcia w przepisie 383 § 5 i 6 ustawy – Kodeks wyborczy pismem z 5 maja 2016r. znak WNK.DT.IV.4131.3.2016 wezwał Radę Miejską Grudziądza do podjęcia, w terminie 30 dni od dnia otrzymania wezwania, uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Marka Totlebena, w związku z pełnieniem przez Marka Totlebena, funkcji ławnika w Sądzie Rejonowym w Grudziądzu z przekroczeniem 3 – miesięcznego terminu na zrzeczenie się tej funkcji od dnia złożenia ślubowania jako radnego, w świetle art. 383 § 1 pkt 5 w związku z art. 383 § 5 i 6 ustawy – Kodeks wyborczy. Termin na podjęcie stosownej uchwały przez Radę Miejską Grudziądza upływał z dniem 8 czerwca 2016r.

Przewodniczący Rady Miejskiej Grudziądza w piśmie z 8 czerwca 2016r. znak OR-III.0040.1.2016 poinformował Wojewodę Kujawsko-Pomorskiego o niepodjęciu do dnia 8 czerwca 2016r. przez wskazaną Radę uchwały w przedmiocie wygaśnięcia mandatu radnego Pana Marka Totlebena, z uwagi na brak inicjatywy uchwałodawczej ze strony uprawnionych podmiotów.

W tych warunkach Wojewoda Kujawsko-Pomorski pismem z 16 czerwca 2016r. znak WNK.DT.IV.4131.3.2016, działając na podstawie art. 98a ustawy o samorządzie gminnym powiadomił Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji o zamiarze wydania zarządzenia o wygaśnięciu mandatu radnego Rady Miejskiej Grudziądza Pana Marka Totlebena, w związku z pełnieniem przez Marka Totlebena funkcji ławnika w Sądzie Rejonowym w Grudziądzu z przekroczeniem 3 – miesięcznego terminu na zrzeczenie się tej funkcji od dnia złożenia ślubowania jako radnego.

Wojewoda Kujawsko-Pomorski zważył co następuje.

W myśl przepisu art.159 § 1 pkt 9 ustawy – Prawo o ustroju sądów powszechnych:

„ Art.159 § 1. Ławnikami nie mogą być: [...]

9) Radni gminy, powiatu i województwa”.

Stosownie do art. 383 § 1 pkt 5 ustawy - Kodeks wyborczy wygaśnięcie mandatu wójta następuje wskutek naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności. Ustawowy zakaz łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji wprowadza cytowany wyżej przepis art.159 § 1 pkt 9 ustawy – Prawo o ustroju sądów powszechnych.

Zgodnie z art. 383 § 5 i 6 wymienionej ustawy:

„6. Jeżeli radny przed dniem wyboru wykonywał funkcję lub prowadził działalność, o której mowa w § 1 pkt 5, obowiązany jest do zrzeczenia się funkcji lub zaprzestania prowadzenia działalności w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania.

7. W przypadku niezrzeczenia się funkcji lub niezaprzestania prowadzenia działalności przez radnego w terminie, o którym mowa w § 5, rada stwierdza wygaśnięcie mandatu radnego, w drodze uchwały, w ciągu miesiąca od upływu tego terminu.”

Z przytoczonego przepisu art. 383 § 5 wynika, że jeżeli radny, który przed dniem wyboru pełnił funkcję ławnika, naruszy zakaz wymieniony w art.159 § 1 pkt 9 ustawy – Prawo o ustroju sądów powszechnych od następnego dnia po upływie 3-miesięcznego terminu na zrzeczenie się

wskazanej funkcji, liczonego od dnia złożenia przez niego ślubowania na radnego. Przekroczenie wymienionego terminu na zrzeczenie się funkcji ławnika skutkuje wygaśnięciem mandatu radnego. Powołane przepisy nie przewidują instytucji przywrócenia wymienionego terminu. W tych warunkach, nasuwa się wniosek, że w sytuacji gdy termin na zrzeczenie się funkcji został przekroczony a brak jest wspomnianej instytucji przywrócenia terminu i w konsekwencji brak jest procedury, według której miałyby się odbywać przywrócenie terminu, nie ma możliwości uwzględnienia powoływanych okoliczności związanych ze stanem zdrowia radnego Marka Totlebena, jako okoliczności mających wpływ na ustawowy skutek w postaci wygaśnięcia mandatu radnego.

Zasadność takiego rozumowania potwierdza argumentacja przytoczona w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie z dnia 17 grudnia 2015r. sygn. akt II SA/OI 1271/15 (LEX nr 1946753). Wymieniony Sąd w uzasadnieniu wyroku podkreślił, że „z systematyki art. 383 k.w. wynika, że w przypadku sprawowania funkcji, której zgodnie z odrębnymi przepisami nie można łączyć z mandatem radnego, konieczne jest po pierwsze niewykonywanie tej funkcji, a po drugie konieczne jest dodatkowo zrzeczenie się tej funkcji, o czym mowa w § 5 i 6 tego artykułu. W unormowaniach tych ustawodawca wprost wskazuje, że radny "obowiązany jest do zrzeczenia się funkcji", "w przypadku niezrzeczenia się funkcji... rada stwierdza wygaśnięcie mandatu". Stosownie do § 5 tego artykułu radny ma 3 miesiące na zrzeczenie się funkcji, liczone od dnia złożenia ślubowania. Zatem nie wystarczy samo tylko niewykonywanie tej funkcji, ale konieczne jest zrzeczenie się tej funkcji w określonym w ustawie terminie.”.

Przyjęcie w uzasadnieniu przytoczonej uchwały Rady Miejskiej Grudziądza stanowiska, że niemożliwość złożenia przez radnego w ustawowym terminie do dnia 8 marca 2015r. (Pan Totleben ślubowanie radnego złożył 8 grudnia 2014 r.) oświadczenia o zrzeczeniu się funkcji ławnika spowodowana stanem zdrowia stanowi okoliczność pozwalającą na złożenie takiego oświadczenia w dniu 30 lipca 2015r. a więc pod upływie ustawowego 3- miesięcznego terminu bez skutku w postaci wygaśnięcia mandatu radnego nie znajduje oparcia w przepisie 383 § 5 i 6 ustawy – Kodeks wyborczy. Zatem brak jest podstaw do uwzględnienia tych okoliczności przy rozpatrywaniu niniejszej sprawy.

Wobec niepodjęcia przez Radę Miejską Grudziądza, do chwili obecnej, uchwały o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu radnego Pana Marka Totlebena, koniecznym było zastosowanie trybu, o którym mowa w art. 98a ustawy o samorządzie gminnym poprzez wydanie niniejszego zarządzenia.

Otrzymują:

- 1) Rada Miejska Grudziądza,
- 2) Pan Marek Totleben
Radny Rady Miejskiej Grudziądza
- 3) Komisarz Wyborczy w Toruniu
- 4) aa.

wz. Wojewody Kujawsko-Pomorskiego

Józef Ramini
Wicewojewoda

Przygotował:
Dr. hab. Z. Wiśniewski
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli
Makara
Agnieszka Makara