

UCHWAŁA NR IV/20/19
RADY GMINY POŚWIĘTNE
z dnia 18 stycznia 2019 r.

w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku skargi radnego Pana Łukasza Mojzela wraz z odpowiedzią na skargę

Na podstawie art. 54 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2018 r., poz. 1302, 1629) oraz art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r. poz. 994, poz. 1000, poz. 1349 i poz. 1432) Rada Gminy Poświętne uchwala, co następuje:

§ 1. Przekazuje się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku skargę z dnia 27 grudnia 2018 r. radnego Pana Łukasza Mojzela na uchwałę Nr III/11/18 Rady Gminy Poświętne z dnia 20 grudnia 2018 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne wraz z odpowiedzią na skargę, odpisem odpowiedzi i aktami sprawy, nie uwzględniając jej zarzutów.

§ 2. Treść odpowiedzi na skargę, o której mowa w § 1, zawiera załącznik do niniejszej uchwały.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Poświętne.


§ 4. 1. Do przekazania skargi wraz z odpowiedzią na skargę, odpisem odpowiedzi i aktami sprawy oraz do podejmowania wszelkich czynności w toku postępowania i reprezentowania Rady Gminy Poświętne przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym w Białymstoku oraz przed Naczelnym Sądem Administracyjnym w sprawie skargi, o której mowa w § 1, upoważnia się Wójta Gminy Poświętne.

2. Wójt Gminy Poświętne może ustanowić pełnomocników procesowych.

§ 5. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Wywieszono na tablicy ogłoszeń
Urzędu Gminy Poświętne
od dnia 21.01.19 do dnia
21.01.2019
data podpis

Przewodniczący Rady


Wiesław Gołębiowski

Załącznik do Uchwały
Nr IV/20/19
Rady Gminy Poświętne
z dnia 18 stycznia 2019 r.

Wojewódzki Sąd Administracyjny
w Białymstoku
ul. Sienkiewicza 84
15-950 Białystok

Skarżący: Łukasz Mojzel
adres zamieszkania:
ul.
18-100 Łapy

Organ: Rada Gminy Poświętne
Poświętne 21
18-112 Poświętne

Odpowiedź na skargę

do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku, wniesioną w dniu 27 grudnia 2018 r. (w jednym egzemplarzu) na uchwałę Rady Gminy Poświętne Nr III/11/18 z dnia 20 grudnia 2018 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne.

Na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2018 r., poz. 1302, 1629) przekazuję skargę radnego Pana Łukasza Mojzela na uchwałę Rady Gminy Poświętne Nr III/11/18 z dnia 20 grudnia 2018 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne wraz z odpowiedzią na skargę, odpisem odpowiedzi, aktami sprawy i **wnoszę o oddalenie skargi**.

UZASADNIENIE

W dniu 28.11.2018 roku wpłynęło do Przewodniczącego Rady Gminy Poświętne pismo z dn. 22.11.2018 roku od wyborców z Gminy Poświętne, sygnalizujące, że Radny z okręgu nr 4 do Rady Gminy Poświętne Pan Łukasz Mojzel z Komitetu Wyborczego Wyborców Ryszard Łapiński, nie posiadał prawa wybieralności do tejże Rady w dniu wyborów samorządowych przeprowadzonych 21.10.2018 r. Zdaniem wyborców nie posiadał on biernego prawa wyborczego z powodu braku stałego zamieszkania na obszarze Gminy Poświętne.

Dowód: - zanonimizowane pismo wyborców z dnia 28.11.2018 wraz z kopertą

Według obowiązujących przepisów określonych w art. 383 § 1 pkt 2 ustawy z dn. 05.01.2011 roku Kodeks wyborczy (Dz. u. z 2017 r. poz. 15 i 1089 oraz z 2018 r. poz. 4, 130, 138), jedną z przyczyn wygaśnięcia mandatu jest utrata prawa wybieralności lub nieposiadania go w dniu wyborów. Biernie prawo wybieralności w wyborach do organów stanowiących jednostek samorządu terytorialnego, zgodnie z art. 11 § 1 pkt 5 wyżej wymienionej ustawy posiada osoba mająca prawo wybierania tych organów. Stosownie do art. 10 § 1 pkt 3 lit. a Kodeksu wyborczego prawo wybierania, czyli czynne prawo wyborcze ma w wyborach do rady gminy obywatel polski oraz obywatel Unii Europejskiej niebędący obywatelem polskim, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat oraz stale zamieszkuje na obszarze tej gminy. Zgodnie z art. 5 pkt. 9 Kodeksu wyborczego, przez stałe zamieszkiwanie należy rozumieć zamieszkanie w określonej miejscowości

pod oznaczonym adresem z zamiarem stałego pobytu. W związku z powyższym w dniu 30.11.2018 roku Przewodniczący Rady Gminy Poświętne przekazał kserokopię pisma wyborców z dnia 22.11.2018 roku radnemu Panu Łukaszowi Mojzelowi z prośbą o złożenie wyjaśnień.

Dowód: - pismo Przewodniczącego Rady z dnia 30.11.2018 r. z potwierdzeniem jego odbioru

W dniu 05.12.2018 roku w sekretariacie Urzędu Gminy Poświętne złożono przesyłkę adresowaną do Przewodniczącego Rady Gminy Poświętne z adnotacją na rewersie koperty: *Nadawca Łukasz Mojzel – Radny*. Przesyłka zawierała:

- a) Pismo z dnia 03.12.2018 roku z nagłówkiem **Łukasz Mojzel radny Gminy Poświętne** zawierające między innymi oświadczenie o stałym zamieszkiwaniu na terenie Gminy Poświętne;
- b) Oświadczenie dnia 05.12.2018 roku, z którego wynika, że radny Pan Łukasz Mojzel posiada dwa miejsca zamieszkania: tj. w Łapach gm. Łapy oraz w Kamińskich Ocioskach gm. Poświętne;
- c) Oświadczenie z dnia 05.12.2018 roku, które zatytułowano: *Oświadczenie w sprawie tzw. pisma wyborców z okręgu nr 4, sygnalizującego brak podstaw do wykonywania przez Pana Łukasza Mojzela mandatu radnego Rady Gminy Poświętne*.

Wszystkie wyżej wymienione pisma nie zawierały podpisów, co nie pozwoliło na identyfikację osób które złożyły oświadczenia.

Ponadto przesyłka zawierała:

- a) Wykaz zawierający *imię i nazwisko oraz miejsce zamieszkania* z nagłówkiem: „*Głosy oddane na radnego Łukasza Mojzela*”.
- b) Wyjaśnienie w sprawie zamieszkiwania we wsi Kamińskie Ocioski z dnia 04.12.2018 r. podpisane przez żonę radnego Łukasza Mojzela, Edytę Mojzel.

Dowód: - w/w pisma wraz z kopertą

W związku z pismem wyborców z dnia 22.11.2018 r. Przewodniczący Rady Gminy wystąpił również w dniu 29.11.2018 roku o udzielenie informacji do: Wójta Gminy Poświętne, pracownika obsługi Rady Gminy Poświętne oraz Zakładu Wodociągów i Kanalizacji w Łapach sp. z o.o.

Dowód: - pismo z dnia 29.11.2018 r. do Wójta Gminy Poświętne,
- pismo z dnia 29.11.2018 r. do pracownika obsługi Rady Gminy Poświętne
- pismo z dnia 29.11.2018 r. do Zakładu Wodociągów i Kanalizacji w Łapach sp. z o.o. z potwierdzeniem jego odbioru

Wójt Gminy Poświętne pismem z dnia 06.12.2018 roku poinformował, że Radny Łukasz Mojzel jest właścicielem zabudowanej nieruchomości w m. Kamińskie Ocioski, gm. Poświętne od 2017 roku. Pan Łukasz Mojzel złożył w dniu 14.12.2017 roku informację w sprawie podatku od nieruchomości, położonej w m. Kamińskie Ocioski, gm. Poświętne, gdzie jest zameldowany na pobyt stały. Do doręczeń decyzji podatkowych Pan Łukasz Mojzel wskazał m. Łapy i tam też decyzję odebrał osobiście dn. 19.02.2018 r. Do dnia 06.12.2018 r. nie podał organowi innego adresu do przekazywania korespondencji oraz nie złożył deklaracji o wysokości opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi obowiązkowej dla nieruchomości zamieszkałych. Nie był też wyzwany do jej złożenia, ponieważ według wiedzy organu należąca do niego nieruchomość w m. Kamińskie Ocioski od kilku lat jest niezamieszkała tj. od zgonu ówczesnego jej właściciela.

Dowód:- pismo Wójta Gminy Poświętne z dnia 6.12.2018 r.,
- informacja z dnia 14.12.2017 r. w sprawie podatku od nieruchomości, rolnego i leśnego,

- decyzje Fn. 3127.180032.1.2018 w sprawie wymiaru łącznego zobowiązania pieniężnego na 2018 r. - sztuk 2 wraz z potwierdzeniem ich odbioru.

Pracownik obsługi Rady Gminy Poświętne poinformował pismem z dnia 05.12.2018 r., że w dniu 13.11.2018 roku Pan Łukasz Mojzel oświadczył na piśmie złożonym do biura rady, aby korespondencję związaną z wykonywaniem przez niego mandatu radnego przysyłać na jego adres do miejscowości Łapy. Tam też skierowane zostały zawiadomienia i materiały na I i II sesję Rady Gminy bieżącej kadencji, których odbiór potwierdził osobiście Pan Łukasz Mojzel w dniach: 19.11.2018 r. oraz 26.11.2018 r.

- Dowód: - pismo pracownika obsługi Rady Gminy z dnia 5.12.2018 r.,
 - oświadczenie radnego Łukasza Mojzela z dnia 13.11.2018 r.,
 - potwierdzenie odbioru zawiadomień na sesje Rady Gminy- sztuk 2.

Zakład Wodociągów i Kanalizacji w Łapach sp. z o.o., który eksploatuje sieć wodociagową i kanalizacyjną na terenie Gminy Poświętne, poinformował pismem z dnia 04.12.2018 roku, iż dla nieruchomości oznaczonej nr 5 w Kamińskich Ocioskach jest zawarta umowa na dostawę wody z sieci wodociagowej. Stroną tej umowy jest nieżyjący Tomasz K. Umowa jest nieaktywna od 2006 roku. Według wiedzy pracowników obsługi sieci i inkasenta ZWiK w Łapach jest to nieruchomość niezamieszkała. Z nieruchomości nie są również odprowadzane ścieki pomimo wyposażenia jej w kanalizację sieciową. Brak jest również umowy na odbiór nieczystości płynnych przy użyciu wozu asenizacyjnego.

Dowód: - pismo ZWiK w Łapach sp. z o.o. z dnia 04.12.2018 r. wraz z kopertą.

Zgromadzony materiał dowodowy wraz z projektem uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego został przedłożony w dniu 11.12.2018 roku Komisji Rewizyjnej Rady Gminy Poświętne, zwołanej przez Przewodniczącego Komisji, na pisemny wniosek Przewodniczącego Rady. Komisja Rewizyjna w dniu 11.12.2012 roku pozytywnie zaopiniowała projekt uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Łukasza Mojzela.

Komisja Rewizyjna po analizie całości zgromadzonej dokumentacji stwierdziła, że zebrany w tej sprawie materiał dowodowy jest wystarczający do podjęcia wiążącej uchwały o stwierdzeniu wygaszenia mandatu radnemu Łukaszowi Mojzelowi. W ocenie Komisji stałe miejsce zamieszkania radnego Łukasza Mojzela i jego rodziny znajdowało się w dniu wyborów tj. 21 października 2018 roku i w dalszym ciągu znajduje się poza gm. Poświętne i w związku tym radny z Komitetu Wyborczego Wyborców Ryszarda Łapińskiego z okręgu nr 4 nie posiadał biernego prawa wyborczego w wyborach samorządowych przeprowadzonych w dn. 21.10.2018 r. W trakcie postępowania wyjaśniającego Pan Łukasz Mojzel nie przedłożył żadnych dowodów, które dawałyby wiarygodność oświadczeniom o stałym zamieszkiwaniu w m. Kamińskie Ocioski gm. Poświętne. Radny Łukasz Mojzel nie ukrywał zamieszkiwania poza gm. Poświętne, o czym świadczą między innymi jego wnioski składane w Urzędzie Gminy, a później po wyborach przeprowadzonych w dniu 21.10.2018 roku, do pracownika obsługi Rady Gminy o kierowaniu do niego korespondencji na adres do m. Łapy.

Komisja Rewizyjna wskazała, że na miejsce zamieszkania składają się dwa czynniki: pobyt stały i wola pobytu w danej miejscowości. Składnikami z kolei pobytu stałego jest realizowanie w danej miejscowości, obiektywnie sprawdzalnej, aktywności, zwłaszcza życiowej, rodzinnej i zawodowej. Potwierdza to między innymi wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 19 maja 2016 r. sygn. akt II OSK 689/16. NSA w swoim wyroku wskazał również, że na pojęcie miejsca zamieszkania, które jest zdefiniowane w art. 25 Kodeksu cywilnego składają się dwa elementy mianowicie:

- 1) faktyczne skoncentrowanie działalności życiowej w danej miejscowości oraz
- 2) zamiar przebywania w tej miejscowości w charakterze stałego pobytu.

Oba te elementy muszą być zatem spełnione łącznie, aby posiadać bierne prawo wyborcze w rozumieniu Kodeksu wyborczego.

Oceniając całość materiału dowodowego Komisja Rewizyjna wzięła też pod uwagę fakt, że o miejscu zamieszkania nie decyduje miejsce zameldowania osoby fizycznej. W świetle orzecznictwa sądów administracyjnych zameldowanie ma charakter wyłącznie administracyjny, ewidencyjno – porządkowy i nie można łączyć pojęcia miejsca zamieszkania z miejscem zameldowania na pobyt stały. Również posiadanie nieruchomości na terenie danej gminy nie ma znaczenia dla ustalenia faktycznego miejsca zamieszkiwania osoby. Dla potwierdzenia miejsca zamieszkania, nie ma również znaczenia okoliczność płacenia podatków czy też opłat lokalnych, czy wpis do rejestru wyborców, jeżeli nie jest to połączone z koncentracją aktywności życiowej w danej gminie. Okoliczności te nie mają żadnego znaczenia i są w świetle prawa obojętne dla oceny spełnienia przesłanki stałego zamieszkiwania wymaganej kodeksem wyborczym, w art. 10 § 1 ust. 3a. O miejscu zamieszkania danej osoby nie decydują kryteria administracyjne, jak np. zameldowanie, czy też wpis do rejestru wyborców, ale głównie fakt przebywania tam określonej osoby oraz uczynienie przez nią z tego miejsca ośrodka życiowego i centrum osobistych interesów. Komisja uważa, że wykazu zatytułowanego: „*Głosy oddane na radnego Łukasza Mojzela*”, nie można uznać za dowód w sprawie ze względu, iż zgodnie z nagłówkiem nie dotyczy on przedmiotu postępowania, którym to jest ustalenie posiadania biernego prawa wyborczego przez Pana Łukasza Mojzela w zakresie elementu jakim jest stałe zamieszkanie na terenie gm. Poświętne. Jako dowód nie brano również pod uwagę pism, które nie zawierały podpisów pozwalających na identyfikację osób, które je składały, co jest istotnym elementem dokumentu prywatnego. Poza dokumentami urzędowymi uzyskanymi od Wójta Gminy Poświętne, pracownika obsługi Rady Gminy Poświętne oraz ZWiK w Łapach jako dowód w sprawie przyjęto także oświadczenie podpisane przez żonę radnego, z którego wynika, że Pan Łukasz Mojzel z rodziną zamieszkuje zarówno w Łapach (poza gminą Poświętne) jak i w m. Kamińskie Ocioski (gm. Poświętne), co zdaniem Komisji Rewizyjnej przeczy art. 28 Kodeksu Cywilnego, który mówi, iż można mieć tylko jedno miejsce zamieszkania. Analiza zebranych dowodów, w tym również oświadczenia żony radnego nie wykazała, aby m. Kamińskie Ocioski, gm. Poświętne była miejscowością, w której koncentruje się życie rodzinne, gdzie jest prowadzone gospodarstwo domowe, gdzie realizowana jest życiowa a także zawodowa aktywność Pana Łukasza Mojzela. Odnosnie aktywności zawodowej Pana Łukasza Mojzela to według wiedzy Komisji Rewizyjnej Pan Łukasz Mojzel jest funkcjonariuszem policji w Komendzie Miejskiej Policji w Białymstoku – Komisariat Policji w Łapach i jak każdy policjant z tej placówki wykonuje swoje zadania na terenie działania tego komisariatu. Teren działania komisariatu obejmuje kilka gmin, w tym także teren Gminy Poświętne.

Dowód: - wniosek z dnia 7.12.2018 r. w sprawie zwołania Komisji Rewizyjnej,
- protokół z posiedzenia Komisji Rewizyjnej z dnia 11.12.2018 r.,
- pismo przewodniczącego Komisji Rewizyjnej z dnia 12.12.2018 r.,
- uchwała Komisji Rewizyjnej z dnia 11.12.2018 r.,
- projekt uchwały Rady Gminy Poświętne w sprawie stwierdzenia
wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne.

Ponadto ustalono, że Pan Łukasz Mojzel złożył w Urzędzie Gminy Poświętne w dniu 14.12.2018 r. z własnej inicjatywy, w trakcie już prowadzonego postępowania w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu, deklarację o wysokości opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi.

Dowód: - deklaracja z dnia 14.12.2018 r.

Przed podjęciem uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne Pana Łukasza Mojzela zgodnie z art. 383 § 3 Kodeksu wyborczego umożliwiono

radnemu złożenie wyjaśnień podczas sesji Rady Gminy w dniu 20.12.2018 r.

Powyższe radny uczynił poprzez odczytanie pisma z dnia 19.12.2018 r. adresowanego do Przewodniczącego Rady. Następnie powyższe pismo w postaci kserokopii, po zakończonej sesji Rady Gminy o godz. 12.40, radny złożył w Sekretariacie Urzędu wraz z pozostałymi pismami, również w postaci kserokopii (za wyjątkiem jednego oświadczenia mieszkańców innych miejscowości spoza Gminy Poświętne), w zamkniętej kopercie adresowanej do Przewodniczącego Rady Gminy Poświętne, zatytułowanej „Załączniki do podjętej uchwały”.

Na podstawie art. 25a ustawy o samorządzie gminnym radny Łukasz Mojzel nie brał udziału w głosowaniu nad zaskarżoną uchwałą.

Dowód: - protokół z sesji Rady Gminy Poświętne z dnia 20.12.2018 r.,

- wynik głosowania w sprawie uchwały Rady Gminy Poświętne Nr III/11/18 z dnia 20.12.2018 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne,
- uchwała Rady Gminy Poświętne Nr III/11/18 z dnia 20.12.2018 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne,
- koperta,
- pismo z dnia 19.12.2018 r. adresowane do Przewodniczącego Rady,
- oświadczenie z dnia 18.12.2018 r. Romana Czepe,
- oświadczenie z dnia 18.12.2018 r. mieszkańców Gminy Poświętne - szt. 4,
- oświadczenie z dnia 18.12.2018 r. mieszkańców Kamińskich Ociosk- szt.2
- oświadczenie z dnia 18.12.2018 r. mieszkańców innych miejscowości spoza terenu Gminy Poświętne.

Skarga została złożona przez Skarżącego w terminie.

Do skargi zostało załączone między innymi pismo z dnia 03.12.2018 roku z nagłówkiem **Łukasz Mojzel radny Gminy Poświętne**, zawierające między innymi oświadczenie o stałym zamieszkiwaniu na terenie Gminy Poświętne, podpisane przez radnego Łukasza Mojzela, z pieczęcią Urzędu Gminy Poświętne potwierdzającą datę jego złożenia Urzędzie w dniu 5.12.2018 r.

Powyższe pismo pierwotnie zostało złożone w dniu 5.12.2018 r. bez podpisu zainteresowanego w ramach wyjaśnień, do złożenia których został poproszony przez Przewodniczącego Rady.

W związku z powyższym w aktach sprawy znajdują się dwa egzemplarze tego samego pisma, jedno bez podpisu złożone w dniu 5.12.2018 r., zaś drugie z podpisem radnego Łukasza Mojzela złożone wraz ze skargą w dniu 27.12.2018 r.

Pomimo wymienienia wśród załączników do skargi pod poz. 1 pisma zatytułowanego „Pismo mieszkańców z 28.11.2018 r.” Skarżący nie złożył w/w pisma.

Pozostałe załączniki do skargi zostały złożone przez Skarżącego w postaci kserokopii, za wyjątkiem oświadczenia Romana Czepe z dnia 18.12.2018 r.

Zarzuty zawarte w skardze

Skarżący wnosi o stwierdzenie nieważności zaskarżonej uchwały.

Radny w skardze zgłosił następujące zarzuty:

1) niedostępności niezanonimizowanej wersji pisma mieszkańców z dnia 22.11.2018 r., skierowanego do Przewodniczącego Rady Gminy Poświętne, informującego o nieposiadaniu przez radnego prawa wybieralności w dniu wyborów samorządowych do Rady Gminy Poświętne, przeprowadzonych w dniu 21 października 2018 r., z uwagi na fakt niezamieszkiwania radnego w

dniu wyborów na terenie Gminy Poświętne,

2) braku odpowiedzi Przewodniczącego Rady na pismo radnego z dnia 5.12.2018 r.,

3) nieuprawnionego skierowania przez Przewodniczącego Rady sprawy do Komisji Rewizyjnej oraz brak zaproszenia radnego na posiedzenie Komisji w celu złożenia wyjaśnień,

4) braku w uchwale w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego, ustosunkowania się do wyjaśnień radnego odczytanych na sesji w dniu 20.12.2018 r. oraz do pisemnych oświadczeń mieszkańców wsi Kamińskie Ocioski, Gminy Poświętne, oświadczenia Romana Czepe oraz oświadczeń świadków, którzy zabierali głos na sesji w dniu 20.12.2018 r.,

5) zamieszkiwania na terenie Gminy Poświętne w dniu 21 października 2018 r. tj. w dniu wyborów do Rady Gminy Poświętne i w związku z powyższym faktem posiadania prawa wybieralności.

Odpowiedź na zarzuty

Rada Gminy Poświętne podtrzymuje stanowisko przedstawione w uzasadnieniu uchwały Rady Nr III/11/18 z dnia 20 grudnia 2018 r. w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne. Ze stanowiskiem Skarżącego nie sposób się zgodzić, zaś zgłoszone zarzuty nie zasługują na uwzględnienie z następujących względów:

Ad.1. Pismem z dnia 30.11.2018 r. Przewodniczący Rady Gminy Poświętne przekazał radnemu Łukaszowi Mojzelowi kserokopię pisma z dnia 22.11.2018 r., złożonego przez wyborców (dane zanonimizowane) z okręgu nr 4, Gmina Poświętne, sygnalizującego brak podstaw do wykonywania przez w/w mandatu radnego Gminy Poświętne, z uwagi na nieposiadanie przez radnego prawa wybieralności w dniu wyborów samorządowych do Rady Gminy Poświętne, z prośbą o złożenie wyjaśnień w terminie do dnia 5.12.2018 r.

Konieczność anonimizacji danych osobowych (imienia, nazwiska, adresu zamieszkania, własnoręcznego podpisu) osób które podpisały się pod pismem wynika z powszechnie obowiązujących w tym zakresie przepisów krajowych jak i Unii Europejskiej dotyczących ochrony danych.

Zarzut Skarżącego, że utajnienie danych osobowych w/w osób nie pozwoliło Skarżącemu dokonać oceny wiarygodności tych osób jak również sprawdzić czy nadal podtrzymują swoje zdanie w kwestii wygaszenia mandatu jest całkowicie chybiony.

Zgodnie z art. 383 § 3 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeksu wyborczy (Dz. U. z 2018 r., poz. 754 ze zm) w przypadku wygaśnięcia mandatu radnego z powodu nieposiadania prawa wybieralności w dniu wyborów przed podjęciem uchwały o wygaśnięciu mandatu należy umożliwić radnemu złożenie wyjaśnień. Wygaśnięcie mandatu z powodu nieposiadania prawa wybieralności w dniu wyborów stwierdza rada (§ 2 art. 383 Kodeksu wyborczego).

W związku z powyższym obowiązkiem Przewodniczącego Rady było zareagowanie na powyższe pismo wyborców, zapoznanie radnego z jego treścią oraz umożliwienie radnemu złożenia wyjaśnień w sprawie, co też zostało uczynione.

Prawem radnego było z kolei złożenie wyjaśnień poprzez ustosunkowanie się do treści pisma, a nie ocena wiarygodności osób, które się pod pismem podpisały jak również sprawdzanie czy nadal podtrzymują swoje zdanie w kwestii wygaszenia mandatu.

Ad. 2. Art. 383 Kodeksu wyborczego określający przyczyny wygaszenia mandatu radnego, organy do tego uprawnione jak również tryb postępowania w tego typu sprawach, nie nakłada na Przewodniczącego Rady, obowiązku udzielania odpowiedzi na złożone przez radnego wyjaśnienia.

Radny miał możliwość niczym nieograniczonego złożenia wyjaśnień w sprawie z czego skorzystał. Udzielenie przez Przewodniczącego Rady odpowiedzi na złożone wyjaśnienia mogłoby zostać odebrane przez Skarżącego jako próba wyjaśnienia sprawy przez Przewodniczącego jednoosobowo, gdy tymczasem Rada Gminy jest organem kolegialnym, który podejmuje decyzje w drodze głosowania. Rolą Przewodniczącego Rady jest organizacja pracy Rady, a nie ocena złożonych przez Skarżącego wyjaśnień. Powyższą oceną na wniosek Przewodniczącego Rady

zajęła się Komisja Rewizyjna Rady oraz sama Rada.

Ad. 3. Zgodnie z § 93 ust. 1 Statutu Gminy Poświętne (Dz. Urz. Woj. Podl. z 2003 r., Nr 74, poz. 1488, zm. Dz. Urz. Woj. Podl. z 2018 r., poz. 4942). Komisja Rewizyjna obraduje na posiedzeniach zwoływanych przez jej Przewodniczącego, zgodnie z zatwierdzonym planem pracy oraz w miarę potrzeb. Przewodniczący Komisji Rewizyjnej zwołuje jej posiedzenia, które nie są objęte zatwierdzonym planem pracy komisji, w formie pisemnej (§ 93 ust. 2). Posiedzenia, o których mowa w ust. 2 mogą być zwołane z własnej inicjatywy Przewodniczącego Komisji Rewizyjnej, a także na pisemny umotywowany wniosek: 1) Przewodniczącego Rady, 2) nie mniej niż 10 radnych, 3) nie mniej niż 3 członków Komisji Rewizyjnej (§ 93 ust. 3).

Po złożeniu przez radnego Łukasza Mojzela wyjaśnień Przewodniczący Rady działając na podstawie § 93 ust. 3 pkt 1 Statutu Gminy Poświętne pismem z dnia 7.12.2018 r. wystąpił do Przewodniczącego Komisji Rewizyjnej z wnioskiem w sprawie zwołania Komisji Rewizyjnej w celu oceny złożonych wyjaśnień i opracowania opinii Komisji w sprawie, w celu przedłożenia następnie jej Radzie Gminy.

Na posiedzeniu w dniu 11.12.2018 r. Komisja Rewizyjna dokonała oceny zgromadzonego w sprawie materiału dowodowego. W ocenie Komisji stałe miejsce zamieszkania radnego Łukasza Mojzela i jego rodziny znajdowało się w dniu wyborów tj. w dniu 21 października 2018 r. i nadal się znajduje poza Gminą Poświętne. Tym samym zdaniem Komisji zostały spełnione przesłanki z art. 383 § 1 pkt 2 Kodeksu wyborczego do wygaszenia mandatu radnego z uwagi na nieposiadanie przez w/w w dniu wyborów prawa wybieralności. Rada Gminy w podjętej uchwale podzieliła ustalenia Komisji Rewizyjnej.

Z uwagi na powyższe zarzut Skarżącego o braku prawa skierowania przez Przewodniczącego Rady sprawy na posiedzenie Komisji Rewizyjnej nie zasługuje na uwzględnienie. Przewodniczący Rady miał takie prawo wnioskując na podstawie § 93 ust. 3 pkt 1 Statutu Gminy do Przewodniczącego Komisji Rewizyjnej o zwołanie Komisji w niniejszej sprawie.

Nietrafny jest również zarzut niezaproszenia Skarżącego na posiedzenie Komisji Rewizyjnej, przez co zdaniem Skarżącego nie miał on możliwości złożenia wyjaśnień.

Wyjaśnienia złożone przez Skarżącego na podstawie art. 383 § 3 Kodeksu wyborczego były rozpatrywane przez Komisję na posiedzeniu w dniu 11.12.2018 r. Komisja nie ma obowiązku zapraszania zainteresowanych osób na swoje posiedzenia, a zwłaszcza w sytuacji gdy dysponuje pisemnymi wyjaśnieniami takiej osoby.

Powyższy zarzut byłby uzasadniony w sytuacji, gdyby Komisja dokonała oceny sprawy z pominięciem możliwości złożenia wyjaśnień przez Skarżącego na podstawie art. 383 § 3 Kodeksu wyborczego.

Dodatkowo przed podjęciem uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Rady Gminy Poświętne Pana Łukasza Mojzela zgodnie z art. 383 § 3 Kodeksu wyborczego umożliwiono radnemu złożenie kolejnych wyjaśnień podczas sesji Rady Gminy w dniu 20.12.2018 r. z czego radny skorzystał.

Ponadto radny miał możliwość zapoznania się z aktami niniejszej sprawy, zgłaszać wnioski dowodowe, przedkładać nowe dowody, w każdej chwili w godzinach pracy Urzędu Gminy Poświętne w okresie od dnia 30.11.2018 r. tj. od dnia kiedy został poproszony przez Przewodniczącego Rady do złożenia wyjaśnień do dnia 20.12.2018 r. tj. do dnia w którym została podjęta uchwała przez Radę w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

Ad. 4. Odczytane przez radnego Łukasza Mojzela wyjaśnienia na sesji Rady Gminy w dniu 20.12.2018 r. przed podjęciem uchwały stwierdzającej wygaśnięcie mandatu radnego w ocenie Rady nic nowego nie wniosły do sprawy. Stanowiły powtórzenie argumentów przytoczonych przez radnego w ramach wyjaśnień złożonych w dniu 5.12.2018 r. na prośbę Przewodniczącego Rady.

Oświadczenia mieszkańców Gminy Poświętne spoza miejscowości Kamińskie Ocioski jak również Pana Romana Czepe mieszkańca Łap, którzy nie są sąsiadami radnego, nie do końca są zorientowani w jego sytuacji życiowej, mieszkaniowej, którzy z przyczyn obiektywnych na co

dzień nie widują go w Kamińskich Ocioskach, absolutnie nie uwiarygadniają faktu bycia radnego mieszkańcem Gminy Poświętne w dniu 21.10.2018 r. tj. w dniu wyborów samorządowych.

W trakcie burzliwej sesji w dniu 20.12.2018 r. na której została podjęta uchwała w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego zwoleńnicy radnego Łukasza Mojzela wielokrotnie pod wpływem emocji zabierali głos, często bez zgody Przewodniczącego Rady. Trudno jednakże oczekiwać od radnych aby pod wpływem obecnej na sesji publiczności, wbrew zgromadzonemu w sprawie materiałowi dowodowi, podjęli inną decyzję.

Ad. 5. Zgodnie z art. 383 § 1 pkt 2 Kodeksu wyborczego jedną z przyczyn wygaśnięcia mandatu jest utrata prawa wybieralności lub nieposiadania go w dniu wyborów. Bierne prawo wybieralności w wyborach do organów stanowiących jednostek samorządu terytorialnego, zgodnie z art. 11 § 1 pkt 5 wyżej wymienionej ustawy posiada osoba mająca prawo wybierania tych organów. Stosownie do art. 10 § 1 pkt 3 lit. a Kodeksu wyborczego prawo wybierania, czyli czynne prawo wyborcze ma w wyborach do rady gminy obywatel polski oraz obywatel Unii Europejskiej niebędący obywatelem polskim, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat oraz stale zamieszkuje na obszarze tej gminy. Zgodnie z art. 5 pkt 9 Kodeksu wyborczego, przez stale zamieszkiwanie należy rozumieć zamieszkanie w określonej miejscowości pod oznaczonym adresem z zamiarem stałego pobytu.

W ocenie Rady Gminy Poświętne radny Łukasz Mojzel w dniu 21 października 2018 r. tj. w dniu wyborów samorządowych nie zamieszkiwał na terenie Gminy Poświętne (jak i obecnie nie zamieszkuje), w związku z tym nie posiadał prawa wybieralności.

Rada szczegółowo odniosła się do powyżej kwestii w uzasadnieniu zaskarżonej uchwały, w związku z czym nie ma potrzeby, ponownego przytaczania argumentów przemawiających za wygaszeniem mandatu, przywołanych w uzasadnieniu uchwały.

Analizując wyjaśnienia radnego złożone w dniu 5 grudnia 2018 r. jak i w dniu 20 grudnia 2018 r. można wysnuć jeden wniosek, że jedynym argumentem przemawiającym za ewentualnym uznaniem miejsca zamieszkania radnego w miejscowości Kamińskie Ocioski, Gmina Poświętne, jest remont domu, którego zakupu w 2017 r. dokonał radny.

Jest to jednakże argument dalece niewystarczający aby uznać, że miejscem zamieszkania radnego jest miejscowość Kamińskie Ocioski.

W ocenie Rady Skarżący nie wykazał, że codzienne czynności faktyczne i prawne mają w jego przypadku miejsce i potwierdzają fakt zamieszkania w Kamińskich Ocioskach. Pobytowi Skarżącego w Kamińskich Ocioskach brakuje cech koncentracji w tej miejscowości życia osobistego, czy też powiązań rodzinnych. Jego najbliższa rodzina (żona i 2-letni syn) nie zamieszkuje w Kamińskich Ocioskach, lecz w Łapach. Skoro Państwo Mojzelowie są małżeństwem, które nie żyje w faktycznej jak i prawnej separacji, to nie do obrony jest pogląd, że radny Łukasz Mojzel ma inne miejsce zamieszkania niż jego żona, w innym miejscu prowadzi gospodarstwo domowe i w innym miejscu skupia swoje życie rodzinne.

W orzecznictwie wielokrotnie wskazywano, że przy ustalaniu miejsca zamieszkania istotną rolę ma czynnik życia rodzinnego, zaś fakt przebywania w innej miejscowości w związku z wykonywaną pracą zawodową lub inną działalnością nie może mieć decydującego znaczenia, jeżeli nie idzie za tym koncentracja życia rodzinnego. Skarżący w Kamińskich Ocioskach w czasie wolnym od pracy zawodowej prowadzi własnymi siłami remont domu i pobyt Skarżącego w tej miejscowości jest związany tylko i wyłącznie z remontem domu i nie poza tym. To, że czasami Skarżący zostanie w domu na noc bądź odwiedzi go żona z dzieckiem nie przesądza jeszcze o fakcie zamieszkiwania Skarżącego w Kamińskich Ocioskach.

Powyższe potwierdza „Wyjaśnienie w sprawie zamieszkiwania we wsi Kamińskie Ocioski” z dnia 4 grudnia 2018 r. złożone przez małżonkę Skarżącego Edytę Mojzel.

Sam Skarżący przyznaje, że tak naprawdę dom nie nadaje się do zamieszkania. Brak jest podłączenia domu do sieci kanalizacyjnej i wodociągowej. O tym, że nikt w nim nie zamieszkuje świadczy również fakt nie złożenia do dnia 14 grudnia 2018 r. przez Skarżącego do Urzędu Gminy Poświętne deklaracji w sprawie wysokości opłaty za gospodarowanie odpadami komunalnymi.

Wyjaśnienia Skarżącego w tym względzie, że nie wiedział o tym, że zobowiązany jest złożyć taką deklarację nie zasługują na uwzględnienie. System gospodarowania odpadami komunalnymi funkcjonuje już do 2013 r. i jest to fakt powszechnie znany, że z chwilą zamieszkania na nieruchomości, bez wezwania organu należy taką deklarację złożyć. Również do doręczeń korespondencji podatkowej Skarżący wskazał adres w Łapach a nie w Kamińskich Ocioskach.

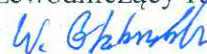
Fakt niezamieszkiwania przez Skarżącego w domu w Kamińskich Ocioskach został potwierdzony również informacją z dnia 4.12.2018 r. uzyskaną przez Radę Gminy Poświętne z Zakładu Wodociągów i Kanalizacji w Łapach sp. z o.o.

Ponadto pisemna dyspozycja złożona przez radnego Łukasza Mojzela w dniu 13 listopada 2018 r. w biurze rady w sprawie przesyłania materiałów na sesję Rady Gminy Poświętne na adres zamieszkania w Łapach, świadczy również o tym, że Skarżący w dniu 21 października 2018 r. nie zamieszkiwał na terenie Gminy Poświętne i nadal nie zamieszkuje.

W ocenie Rady Gminy Poświętne nie zachodzą w sprawie przesłanki do uchylecia zaskarżonej uchwały a tym bardziej do stwierdzenia jej nieważności, o co wnosi Skarżący.

W związku z powyższym Rada Gminy Poświętne wnosi, jak na wstępie.

Przewodniczący Rady



Wiesław Gołębiowski

Załączniki:

- 1) skarga,
- 2) uchwała Nr IV/20/19 Rady Gminy Poświętne z dnia 18 stycznia 2019 r. w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku skargi radnego Pana Łukasza Mojzela wraz z odpowiedzią na skargę,
- 3) odpis odpowiedzi na skargę wraz z powołanymi dowodami dla strony Skarżącej,
- 4) akta sprawy.