



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA PODLASKIEGO

Białystok, dnia 2 sierpnia 2019 r.

Poz. 3942

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR NK-II.4131.103.2019.AKR WOJEWODY PODLASKIEGO

z dnia 2 sierpnia 2019 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2019 r. poz. 506),

stwierdzam nieważność

§ 5 uchwały Nr VIII/59/2019 Rady Miejskiej w Choroszczy z dnia 26 czerwca 2019 r. w sprawie ustalenia ryczałtowej diety przysługującej radnym.

Uzasadnienie

W dniu 26 czerwca 2019 r. Rada Miejska w Choroszczy podjęła uchwałę Nr VIII/59/2019 w sprawie ustalenia ryczałtowej diety przysługującej radnym.

Przedmiotowa uchwała wpłynęła do organu nadzoru w dniu 4 lipca 2019 r. i z urzędu poddana została kontroli legalności. Analiza aktu wykazała, iż część postanowień uchwały podjęta została z naruszeniem prawa, w związku z powyższym organ nadzoru w dniu 30 lipca 2019 r. wszczął postępowanie nadzorcze.

W myśl art. 25 ust. 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2019 r. poz. 506), zwanej dalej „u.s.g.” na zasadach ustalonych przez radę gminy radnemu przysługują diety oraz zwrot kosztów podróży służbowych.

W orzecznictwie sądów administracyjnych wielokrotnie wskazywano, że zakresem regulacji uchwały w sprawie zasad przyznawania diet radnym i zwrotu kosztów podróży winna być objęta m.in. sytuacja, gdy przewodniczący rady, przez dłuższy okres czasu nie wykonuje obowiązków wynikających z pełnionej funkcji, a tym samym nie ponosi żadnych kosztów związanych z pełnieniem funkcji. Ustalona w stałej kwocie dieta w formie ryczałtu miesięcznego traci charakter rekompensacyjny, a przyjmuje charakter stałego, miesięcznego wynagrodzenia, niezależnego od kosztów związanych z pełnieniem funkcji. Użyty przez ustawodawcę w przepisie art. 25 ust. 4 u.s.g. wyraz "dieta" należy rozumieć natomiast jako zwrot kosztów związanych z pełnieniem funkcji. Jego istota sprowadza się do wyrównywania wydatków i strat spowodowanych pełnieniem wskazanej funkcji. Jeżeli dieta sprowadza się do wyrównania wydatków i strat spowodowanych pełnieniem funkcji przewodniczącego rady, to osoba pełniąca funkcję przewodniczącego zachowuje prawo do zwrotu kosztów i wydatków poniesionych w związku ze sprawowaniem tej funkcji, a nie z tytułu samego faktu bycia taką osobą (wyrok WSA w Opolu z dnia 7 listopada 2013 r., sygn. akt II SA/Op 316/13).

Tymczasem analizowana uchwała w § 5 zawiera postanowienia, mocą których potrącenia za nieusprawiedliwioną nieobecność na sesji nie dotyczą Przewodniczącego Rady Miejskiej w Choroszczy, sankcjonując tym samym wypłacanie diety pomimo faktycznego zaprzestania wykonywania obowiązków wynikających z pełnionej funkcji, co jednoznacznie narusza w sposób istotny normę kompetencyjną z art. 25 ust. 4 u.s.g.

W ocenie organu nadzoru dieta zarówno radnego jak i przewodniczącego rady, który de facto również jest radnym, powinna być ściśle powiązana z rzeczywistym uczestnictwem w pracach organów gminy. Nie ma

przy tym znaczenia, że przewodniczący rady często ma więcej obowiązków niż pozostali członkowie rady bowiem fakt ten uwzględniony został przez Radę Miejską w Choroszczy przy ustalaniu wysokości diet na podstawie art. 25 ust. 8 u.s.g.

Należy również zwrócić uwagę na stanowisko zaprezentowane przez Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 26 czerwca 2014 r. (sygn. akt II OSK 406/14), w którym stwierdzono, że w sytuacji, gdy ustalenie świadczenia następuje w formie ryczałtu, brak przewidzianych potrąceń diety za przypadki nieobecności przewodniczącego na posiedzeniach, czy innych obowiązkowych czynnościach, sprawia, że nie mamy już do czynienia ze świadczeniem wyrównawczym (kompensacyjnym).

Nie ulega wątpliwości, że akty prawa miejscowego, będące źródłem powszechnie obowiązującego prawa na obszarze działania organów, które je ustanowiły (art. 87 ust. 2 Konstytucji RP), mogą być stanowione wyłącznie na podstawie i w granicach upoważnienia zawartego w ustawie (art. 25 ust. 4 u.s.g), która określa też zasady i tryb wydawania tych aktów (art. 94 Konstytucji RP). Regulacja zawarta w uchwale wykraczająca poza upoważnienie zawarte w ustawie narusza zarówno normę upoważniającą, jak i w konsekwencji konstytucyjną zasadę praworządności (art. 7 Konstytucji RP).

Biorąc pod uwagę powyższe, zachodzi konieczność wyeliminowania § 5 uchwały Nr VIII/59/2019 Rady Miejskiej w Choroszczy z dnia 26 czerwca 2019 r. w sprawie ustalenia ryczałtowej diety przysługującej radnym.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku za pośrednictwem Wojewody Podlaskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

z up. Wojewody Podlaskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru i Kontroli
Zofia Silwonik