

**UCHWAŁA NR 311/XLI/17
RADY GMINY NOWA RUDA**

z dnia 29 grudnia 2017 r.

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 w zw. z art. 383 § 6 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 roku - Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 15 z późn. zm.) w zw. z art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2017 r. poz. 1875 ze zm.), **Rada Gminy Nowa Ruda uchwala, co następuje:**

§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Gminy Nowa Ruda Pana Sławomira Władysława Karwowskiego z powodu naruszenia zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem funkcji ławnika sądowego przy Sądzie Rejonowym w Kłodzku (tj. na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy).

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady do niezwłocznego przesłania niniejszej uchwały Wojewodzie Dolnośląskiemu, Komisarzowi Wyborczemu oraz doręczenia jej radnemu Panu Sławomirowi Władysławowi Karwowskiemu wraz z pouczeniem dla radnego, że od niniejszej uchwały zainteresowanemu służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu. Skargę wnosi się za pośrednictwem Rady Gminy Nowa Ruda w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Grzegorz Nierodka

Uzasadnienie

Stosownie do art. 383 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 15 z późn. zm.) wygaśnięcie mandatu radnego następuje w przypadku naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji lub działalności. Jeżeli zatem radny przed dniem wyboru wykonywał funkcję lub prowadził działalność, o której mowa w § 1 pkt 5 ustawy, obowiązany jest do zrzeczenia się tej funkcji lub zaprzestania prowadzenia działalności w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania (art. 383 § 5 k.w.). Przepisem odrębnym wskazującym na zakaz łączenia mandatu radnego gminy z funkcją ławnika jest art. 159 § 1 pkt 9 ustawy z dnia 27 lipca 2001 r. Prawo o ustroju sądów powszechnych (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 2062 z późn. zm.). Stanowi on jednoznacznie, że ławnikami nie mogą być m.in. radni gminy, powiatu i województwa.

Bezspornym jest, że Pan Sławomir Władysław Karwowski złożył ślubowanie na radnego Rady Gminy Nowa Ruda w dniu 29 sierpnia 2017 r., a ponieważ był ławnikiem Sądu Rejonowego w Kłodzku, wybranym uchwałą Rady Gminy Nowa Ruda nr 92/XI/15 w sprawie wyboru ławników na kadencję od 2016 r. do 2019 r. z dnia 27 października 2015 r. zachodziła potrzeba zrzeczenia się przez niego funkcji ławnika w terminie 3 miesięcy od tej daty (art. 383 § 5 k.w.). Jak stanowi art. 166 § 3 u.s.p. przed upływem kadencji mandat ławnika wygasa z dniem doręczenia mu zawiadomienia prezesa sądu o skreśleniu z listy ławników wskutek zrzeczenia się mandatu z ważnych przyczyn lub odwołania ławnika przez radę gminy. Wynika z tego, że dopiero po doręczeniu ławnikowi zawiadomienia prezesa sądu o skreśleniu z listy ławników wygasa mandat ławnika i od tej chwili należy uznać, że osoba ta wybrana na radnego gminy dobowuje obowiązku zakazu łączenia funkcji ławnika z mandatem radnego.

Kodeks wyborczy nie określa w jakiej formie należy złożyć oświadczenie o zrzeczeniu się funkcji, jednak należy przyjąć, że musi to nastąpić w taki sposób, aby nie budziło wątpliwości, że oświadczenie o zrzeczeniu się funkcji ławnika Prezesowi Sądu Rejonowego w Kłodzku przed złożeniem ślubowania na radnego. Wobec tego uznać należało, że radny wbrew zakazowi z art. 159 § 1 pkt 9 u.s.p. połączył funkcję ławnika z mandatem radnego gminy.

Naczelny Sąd Administracyjny wskazuje, że przeświadczenie o tym, jakoby dla przestrzegania zakazu wystarczające było faktyczne niewykonywanie funkcji ławnika w okresie po złożeniu ślubowania radnego czy twierdzenie, że nie jest konieczne formalne zrzeczenie się funkcji ławnika nie ma znaczenia dla stwierdzenia, że w istocie zakaz został naruszony (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia z dnia 7 marca 2017 r., II OSK 41/17).

Nawet ewentualny brak uczestnictwa radnego w rozprawach i naradach w okresie od objęcia mandatu radnego nie przesądza, iż przestał on być ławnikiem. Zgodnie z art. 166 § 3 u.s.p. utrata statusu ławnika następuje dopiero po doręczeniu mu zawiadomienia prezesa sądu o skreśleniu z listy ławników.

Ustawodawca regulując kwestię zakazu łączenia funkcji ławnika z mandatem radnego nie pozostawił radzie możliwości załatwienia sprawy w inny niż wynikający z art. 383 § 6 k.w. sposób tj. poprzez podjęcie uchwały o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu. Rozwiązanie to ma służyć skutecznemu zapobieganiu łamania konstytucyjnej zasady trójpodziału władz (tak: Naczelny Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 20 lipca 2017 r., II OSK 1471/17).

Ustawodawca wskazuje w art. 383 § 5 k.w. o konieczności zrzeczenia się funkcji lub zaprzestania prowadzenia działalności z uwagi na wybór na radnego, zatem aby utrzymać mandat radnego należy zrzec się dotychczas pełnionej funkcji, która według ustawy jest sprzeczna z wykonywaniem mandatu radnego. Przepis ten nie stanowi zaś, że wygasa ta pełniona funkcja lub prowadzona działalność. Ustawodawca dał więc wybór radnemu czy chce sprawować pełnioną funkcję lub czy chce prowadzić działalność, której łączyć nie można z mandatem radnego. Radny mając 3 miesięczny termin na zrzeczenie się funkcji ławnika (art. 383 § 5 k.w.) nie dopełnił tego obowiązku. Jednocześnie wskazać należy, że termin ten jest nieprzywracalny i jego naruszenie nie może być usprawiedliwiane jakimikolwiek przyczynami np. złym stanem zdrowia radnego w okresie biegu terminu do złożenia zrzeczenia się funkcji ławnika.

Tym samym w okolicznościach niniejszej sprawy bezwzględnie zastosowanie miał art. 383 § 1 pkt 5 k.w., który skutkował wygaśnięciem mandatu radnego.

Zgodnie z art. 383 § 6 k.w. w przypadku niezrzeczenia się funkcji przez radnego w terminie, określonym w art. 383 § 5 k.w. stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego dokonuje rada w drodze uchwały. Uchwała ma charakter deklaratoryjny (tak: Kisielewicz, Andrzej. Art. 383. W: Kodeks wyborczy. Komentarz. LEX, 2014).

Od niniejszej uchwały zainteresowanemu służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu. Skargę wnosi się za pośrednictwem Rady Gminy Nowa Ruda w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały.

Przewodniczący Rady

Grzegorz Nierodka