

Projekt**UCHWAŁA
RADY POWIATU ŚWIEBODZIŃSKIEGO**

z dnia 2021 r.

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 2 i § 2 w zw. z art. 10 § 1 pkt 3b, art. 11 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (Dz. U. z 2020 r. poz. 1319 t.j.) oraz w zw. z art. 12 pkt 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (Dz.U. z 2020 r. poz. 920 t.j.) uchwala się, co następuje:

§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Powiatu Świebodzińskiego Pana Tomasza Mozejko z powodu utraty prawa wybieralności.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Powiatu Świebodzińskiego do niezwłocznego przesłania niniejszej uchwały Wojewodzie Lubuskiemu, Komisarzowi Wyborczemu w Zielonej Górze oraz doręczenia jej radnemu Tomaszowi Mozejko.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Urszula Miara**NACZELNIK**
Biura Rady i Zarządu Powiatu
Bernarda CzajkowskaSprawdzono pod względem
formalno-prawnym
Dagmara Dybrowska
RADCA PRAWNY

Uzasadnienie

Zgodnie z art. 383 § 1 pkt 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (Dz. U. z 2020 r. poz. 1319, dalej: k.w.) jedną z przyczyn wygaśnięcia mandatu radnego jest utrata prawa wybieralności. W takim przypadku rada powiatu zobowiązana jest do podjęcia uchwały stwierdzającej wygaśnięcie mandatu najpóźniej w terminie miesiąca od wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu.

W świetle art. 11 § 1 pkt 5 k.w. prawo wybieralności do organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego (bierne prawo wyborcze) przysługuje osobie mającej prawo wybierania do tego organu. Prawo wybierania do danej rady ma każdy obywatel polski, który najpóźniej w dniu głosowania kończy 18 lat oraz stale zamieszkuje na obszarze działania tej rady (art. 10 § 1 pkt 3 k.w.).

Dla przesądzenia, czy zachodzi przesłanka wygaśnięcia mandatu, istotne znaczenie ma kilka kwestii. Dał temu wyraz Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 19 maja 2016 r., II OSK 689/16 (LEX nr 2083586). Po pierwsze, NSA podkreślił, że "instytucja zameldowania ma charakter wyłącznie ewidencyjno-porządkowy i nie można utożsamiać miejsca zamieszkania z miejscem zameldowania na pobyt stały, z czynnością zameldowania nie wiąże się bowiem nabycie jakichkolwiek praw i obowiązków". Po drugie, w ocenie NSA w kontekście oceny posiadania prawa wyborczego, nie ma także znaczenia rozstrzygającego wpis do rejestru wyborców ani też miejsce opłacania podatków. W postępowaniu w sprawie wygaśnięcia mandatu radnego można - w ocenie NSA - kwestię miejsca zamieszkania oceniać również za pomocą innych dowodów: "gdy okoliczności sprawy pozwolą przeciętnemu obserwatorowi na sformułowanie wniosku, że określona miejscowość jest aktualnie głównym miejscem, w którym skupia się działalność osoby fizycznej, w którym jest jej centrum życiowe". Dlatego "ustalenie miejsca zamieszkania na potrzeby oceny posiadania (lub nie) prawa wybieralności w dniu wyborów przez radnego nie może opierać się na zaszcłościach ani na zamiarach, których zrealizowanie nastąpić może w niedającym się określić czasie" (wyrok NSA z 19 maja 2016 r., II OSK 689/16).

Pismem z dnia 9 marca 2021r. KOWR OT w Gorzowie Wlkp. zawiadomił Przewodniczącą Rady Powiatu Świebodzińskiego oraz Starostwo Powiatowe w Świebodzinie iż radny Tomasz Możejko na rozprawie toczącej się przed Sądem Rejonowym w Gorzowie Wlkp. w sprawie sygn. akt IV P 82/19 zeznał, iż Jego miejscem zamieszkania jest Gorzów Wlkp., co oznacza, że utracił prawo wybieralności. Na potwierdzenie tego faktu Przewodnicząca Rady Powiatu otrzymała w dniu 09.04.2021r. kopię zanonimizowanego protokołu z rozprawy, która odbyła się w dniu 26.02.2021r. w sprawie sygn. akt IV P 82/19.

Jak wyjaśniono w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z 11 października 2017 r. sygn. akt II OSK 2082/17o miejscu zamieszkania dla określenia praw wyborczych decydują dwie przesłanki: przebywanie w znaczeniu fizycznym w określonej miejscowości pod oznaczonym adresem oraz zamiar stałego pobytu w tym miejscu. Na stałość pobytu w danej miejscowości wskazuje skupienie w niej życiowej aktywności danej osoby. Należy przy tym pamiętać, że rozpatrując zamiar przebywania w oznaczonej miejscowości należy mieć na uwadze nie tylko wewnętrzne przekonanie danej osoby, czy jej zapewnienia, ale również to, aby wystąpiły konkretne i sprawdzalne zachowania będące wyrazem deklarowanego zamiaru. Kodeks wyborczy nie wiąże „stałego zamieszkiwania” z zameldowaniem dla potrzeb określenia praw wyborczych. O miejscu zamieszkania decyduje jedynie łączne spełnienie dwóch powyższych przesłanek faktycznych. Przesłanki te powinny mieć charakter obiektywnie istniejący.

W dniu 09.04.2021r. radny Tomasz Możejko złożył pisemne wyjaśnienia w tej sprawie. Radny poinformował, że w dalszym ciągu zamieszkuje na terytorium Powiatu Świebodzińskiego, gdzie jest zameldowany na pobyt stały, jak też zgłoszony do ewidencji podatników. Ponadto Radny wyjaśnia, że w Świebodzinie skupił swoją życiową aktywność, osobiste i majątkowe interesy. Na potwierdzenie wskazywanych okoliczności Radny przedłożył wydruk z CEiDG, kopię decyzji o wymiarze podatku od nieruchomości, korespondencję ZUS, zaświadczenie o zameldowaniu, zaświadczenie od lekarza rodzinnego oraz kopie innych dokumentów.

Postępowanie wyjaśniające w tej sprawie przeprowadziła

Mając na uwadze zaistnienie w przypadku radnego Tomasza Możejko przesłanki utraty prawa wybieralności, Rada Powiatu Świebodzińskiego zobowiązana jest do podjęcia uchwały stwierdzającej wygaśnięcie mandatu najpóźniej w terminie miesiąca od wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu. Przepis art. 383 § 1 pkt 2 k.w. "normujący wygaszenie mandatu radnego jest przepisem o charakterze bezwzględny" (zob. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z 10 czerwca 2016 r., IV SA/GI 343/16, LEX nr 2078936).

W świetle powyższego należało podjąć uchwałę o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu.

Od niniejszej uchwały zainteresowanemu przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. Skargę wnosi się za pośrednictwem Rady Powiatu Świebodzińskiego w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały.

Sporz. Bernarda Czajkowska