



**WOJEWODA  
ZACHODNIOPOMORSKI**

NK.4.4131. 145 .2012.SA

Szczecin, dnia 20 kwietnia 2012 r.

**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591; zm.: z 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271 i Nr 214, poz. 1806, z 2003 r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568, z 2004 r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203 i Nr 167, poz. 1759, z 2005 r. Nr 172, poz. 1441, Nr 175, poz. 1457, z 2006 r. Nr 17, poz. 128, Nr 175 poz.1457, Nr 181, poz. 1337, z 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974, Nr 173, poz. 1218, z 2008 r. Nr 180, poz. 1111, Nr 223, poz. 1458, z 2009 r. Nr 52, poz. 420, Nr 157, poz. 1241, z 2010 r. Nr 28, poz. 142, Nr 28, poz. 146, Nr 40, poz. 230, Nr 106, poz. 675, z 2011 r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777, Nr 149, poz. 887, Nr 217, poz. 1281)

**stwierdzam nieważność**

§ 1 uchwały Nr XV/92/2012 Rady Gminy Świerżno z dnia 30 marca 2012 r. w sprawie: *o zmianie uchwały w sprawie Statutu Gminy Świerżno* w zakresie wyrazów **w przypadku łączenia funkcji Radnego i Sołtysa przysługuje jedna dieta za udział w posiedzeniu Rady Gminy.**

**Uzasadnienie**

W dniu 30 marca 2012 r. Rada Gminy Świerżno podjęła uchwałę Nr XV/92/2012 w sprawie: *o zmianie uchwały w sprawie Statutu Gminy Świerżno.*

Jako materialnoprawną podstawę podjęcia przedmiotowej uchwały Rada wskazała przepis art. 18 ust. 2 pkt 1 oraz art. 22 ustawy o samorządzie gminnym, które stanowią odpowiednio, że *do wyłącznej właściwości rady gminy należy uchwalanie statutu gminy oraz, że organizację wewnętrzną oraz tryb pracy organów gminy określa statut gminy.*

W § 1 ww. aktu Rada nadała nowe brzmienie § 99 Statutu Gminy Świerżno przyjętego uchwałą Nr VIII/55/03 Rady Gminy Świerżno z dnia 12 września 2003 r. w sprawie Statutu Gminy Świerżno. (Dz. Urz. Woj. Zacho. z 2003 r. Nr 3, poz. 1531 ze zm.) stanowiąc, że *przewodniczący organu wykonawczego jednostki pomocniczej – sołtys uczestniczy w posiedzeniu Sesji Rady Gminy, za które otrzymuje dietę w wysokości diety radnego. W przypadku łączenia funkcji Radnego i Sołtysa przysługuje jedna dieta za udział w posiedzeniu Rady Gminy.*

W tym miejscu wskazać należy, że przepisem upoważniającym radę do podjęcia uchwały w przedmiocie diety przysługującej przewodniczącemu organu wykonawczego

jednostki pomocniczej, w tym sołtysowi, jest art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, zgodnie z którym *rada gminy może ustanowić zasady, na jakich przewodniczącemu organu wykonawczego jednostki pomocniczej będzie przysługiwała dieta oraz zwrot kosztów podróży służbowej.*

W toku badania legalności uchwały XV/92/2012 organ nadzoru stwierdził, iż zdanie drugie § 99 Statutu w nowym brzmieniu, - w przypadku łączenia funkcji Radnego i Sołtysa przysługuje jedna dieta za udział w posiedzeniu Rady Gminy, w sposób istotny narusza przepisy powszechnie obowiązującego prawa.

W niniejszej sprawie w pierwszej kolejności wskazać należy, że stosownie do treści art. 25 ust. 4 ustawy o samorządzie gminnym radnemu przysługują diety oraz zwrot kosztów podróży służbowych, natomiast w myśl art. 37b ust. 1 wymienionej ustawy analogiczne uprawnienia przysługują przewodniczącym organów wykonawczych jednostek pomocniczych, w tym sołtysom. Oznacza to, że ustawa o samorządzie gminnym zawiera dwie niezależne podstawy prawne do przyznania diet różnym podmiotom występującym w gminie, a mianowicie: radnym i przewodniczącym organów wykonawczych jednostek pomocniczych. Przy czym z literalnego brzmienia art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym wynika, że sołtysom może być przyznana dieta, lecz nie musi – zależy to wyłącznie od woli rady gminy. Przepisy ustawy nie zobowiązują jej bowiem do podjęcia uchwały w tym zakresie. Pod pojęciem „diety” należy rozumieć wyrównanie wydatków i strat spowodowanych pełnieniem określonej funkcji.

W świetle powyższego, wszystkie osoby pełniące taką samą funkcję – w omawianym stanie faktycznym – sołtysa winny otrzymywać dietę w tej samej wysokości. Wskazać również należy, że realizacja uprawnienia przyznania diet nie może opierać się na dowolnych zasadach, lecz jedynie na takich, które respektują prawo. Zasady, o których mowa w art. 37b ust. 1 ustawy, określane w uchwale rady gminy, winny w sposób zgodny z prawem formułować warunki na jakich przyznawane będą diety, respektując między innymi zapis art. 7 Europejskiej Karty Samorządu Terytorialnego (Dz. U. z 1994 r. Nr 124, poz. 607), w myśl którego status przedstawicieli wybieranych do władz lokalnych powinien im zapewniać wyrównanie finansowe odpowiednio do kosztów poniesionych w związku z wykonywaniem mandatu.

W ocenie organu nadzoru, treść zdania drugiego § 99 Statutu w brzmieniu nadanym uchwałą Nr XV/92/2012 powoduje dyskryminację pewnej grupy osób, znajdujących się w takiej samej sytuacji, uprawnionej do otrzymania diety. Unormowania zamieszczone w art. 25 ust. 4 i w art. 37b ustawy o samorządzie gminnym funkcjonują w systemie prawnym niezależnie od siebie, co oznacza, że osoba będąca jednocześnie radnym i sołtysom winna otrzymywać dwie niezależne diety z uwagi na pełnienie dwóch niezależnych funkcji społecznych. Ograniczenie prawa obywateli musi posiadać umocowanie w przepisie ustawowym, a obowiązujące unormowania prawne takich ograniczeń nie wprowadzają (por. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z dnia 3 listopada 2008 r. sygn. akt IV SA/GI 197/08). Co istotne, taka redakcja zdania drugiego § 99 Statutu Gminy Świerżno skutkuje tym, że osoby będące zarówno radnymi, jak i przewodniczącymi organu wykonawczego jednostki pomocniczej otrzymałyby tylko jedną dietę. Okoliczność ta bezspornie narusza zasadę równości wyrażoną w art. 32 Konstytucji RP. Zgodnie z treścią przywołanej regulacji *wszyscy są wobec prawa równi. Wszyscy mają prawo do równego traktowania przez władze publiczne (ust. 1). Z kolei, w myśl ust. 2 tego przepisu nikt nie może*

być dyskryminowany w życiu politycznym, społecznym lub gospodarczym z jakiegokolwiek przyczyny.

W tym stanie rzeczy stwierdzenie nieważności § 1 uchwały Nr XV/92/2012 Rady Gminy Świerzno z dnia 30 marca 2012 r. w sprawie: o zmianie uchwały w sprawie Statutu Gminy Świerzno w zakresie wyrazów w **przypadku łączenia funkcji Radnego i Sołtysa przysługuje jedna dieta za udział w posiedzeniu Rady Gminy**, jest konieczne i w pełni uzasadnione.

Niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie. Skargę wnosi się w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia za pośrednictwem Wojewody Zachodniopomorskiego.



w.z. WOJEWODY ZACHODNIOPOMORSKIEGO  
*Ryszard Mićko*  
WICEWOJEWODA

Otrzymują:

1. Rada Gminy Świerzno,
2. a/a.