



Przewodniczący Rady Miejskiej w Olecku
Plac Wolności 3, 19-400 Olecko
tel.: (87) 520 20 38, fax.: (87) 520 25 58
www.olecko.pl brm@um.olecko.pl

Olecko, 20 maja 2016 r.

ORN.0004.22.2016

Odpowiadając na pismo z dnia 18 maja 2016 r. przesyłam w załączeniu opinię prawną na temat poruszonych przez Panią kwestii dotyczących pełnienia funkcji radnego.

PRZEWODNICZĄCY
Rady Miejskiej
Karol Sobczak
Karol Sobczak



Certyfikat Systemu Zarządzania Jakością Nr 945/2010
PN-EN ISO 9001:2009



Olecko, dnia 19 maja 2016 r.

ORN - p. Sołtyś (bano RM)

OPINIA PRAWNA

1. Cel opinii

Celem niniejszej opinii udzielenie odpowiedzi na pytania:

- 1) czy radny miejski może być jednocześnie sołtysem?
- 2) Czy radny miejski pracujący w jednostce budżetowej danego miasta, będący na zwolnieniu lekarskim może uczestniczyć w sesjach Rady Miejskiej, poszczególnych komisjach i zwłaszcza pobierać diety radnego?
- 3) Czy była radna – pani R. Dunaj powinna zwróci pobrane diety od chwili wyroku I instancji (od lipca 2015 r.) dotyczącego mandatu?

2. Podstawa prawna

Ustawa z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz.U. 2016 r. poz. 446).

Ustawa z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (tj. Dz.U. z 2014 r. poz. 1502 ze zm.)

3. Analiza prawna

Ad. 1.1

Z przepisów ustawy o samorządzie gminnym nie wynika zakaz jednoczesnego pełnienia funkcji sołtysa i mandatu radnego w Radzie Miejskiej. Ewentualne wątpliwości może budzić treść art. 24e ust. 1 u.s.g., zgodnie z którym, „radni nie mogą podejmować dodatkowych zajęć ani otrzymywać darowizn mogących podważyć zaufanie wyborców do wykonywania mandatu zgodnie z art. 23a ust. 1.” Na podstawie tego przepisu w statutach sołectw lub gmin można wprowadzić zakaz łączenia ww. funkcji. Żaden przepis nie wprowadza jednak takiej konieczności. Z orzecznictwa wynika zaś możliwość łączenia mandatu sołtysa i radnego.

Zgodnie z wyrokiem Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Rzeszowie z dnia 21 sierpnia 2013 roku (sygn. II SA/Rz 496/13) osoby wykonujące mandaty sołtysa i radnego mają prawo jednocześnie diet z obu tych tytułów prawnych. W związku z powyższym skoro w sądownictwie

przyjmuje prawo do dwóch diet z tytułu wykonywania mandatu sołtysa i radnego, to nie sposób wyprowadzać zakazu pełnia przez jedną osobę obu funkcji.

Ad. 1.2

Radny zgodnie z art. 24 u.s.g. jest obowiązany brać udział w pracach rady gminy i jej komisji oraz innych instytucji samorządowych, do których został wybrany lub desygnowany. Z przepisu tego jednoznacznie wynika, że ustawodawca nałożył obowiązek brania udziału w pracach organów, do których radny został wybrany lub powołany. W art. 25 ust. 4 u.s.g. ustawodawca przyznał radnemu prawo do diety, która jest rekompensatą za utracone zarobki i czas poświęcony na działalność społeczną oraz zwrotu kosztów podróży. Pobieranie przez radnego diety za czas brania udziału w pracach rady lub komisji, w czasie przebywania na zwolnieniu lekarskim nie jest sprzeczne z przepisami ustawy o samorządzie gminnym. Takie zachowanie radnego należy jednak uznać za wątpliwe pod względem etycznym, gdyż za poświęcony czas faktycznie otrzymuje on wynagrodzenie za pracę (albo zasiłek chorobowy) oraz dietę, a jak wskazano wyżej dieta ma być rekompensatą za utracone zarobki.

Problemy w związku z uczestniczeniem przez radnego w pracach rady gminy i jej komisji w czasie przebywania na zwolnieniu lekarskim pojawiają się na tle przepisów ustawy Kodeks pracy. W uzasadnionych okolicznościach pracodawca, będzie mógł zakwalifikować takie działanie pracownika – radnego jako ciężkie naruszenie przez pracownika podstawowych obowiązków pracowniczych i wypowiedzieć na tej podstawie umowę o pracę z winy pracownika (art. 52 § 1 Kodeksu pracy). Zagadnienie to nie jest jednak przedmiotem niniejszej opinii, w związku z czym zostało ono jedynie zasygnalizowane.

Ad. 1.3

Odnosząc się do zapytania wskazuje, iż mandat radnej Rady Miejskiej w Olecku pani Renata Dunaj wygasł z dniem 22 kwietnia 2016 r. z uwagi na wydane orzeczenie Naczelnego Sądu Administracyjnego. Powyższe powoduje, iż radna Rady Miejskiej w Olecku do dnia 22 kwietnia 2016 r., tj do wydania przez NSA wyroku oddalającego jej skargę pobierała przysługujące jej diety w sposób prawidłowy. Wynika to z treści art. 98 ust. 5 u.s.g., zgodnie z którym rozstrzygnięcie nadzorcze staje się prawomocne z datą oddalenia skargi, co znajduje swe potwierdzenie także w wyrok NSA w Warszawie w sprawie II SA 1244/01.

RADCA PRAWNY

Agostyna S. Kwiecień-Eucskiewicz
1244/01