

PROTOKÓŁ Nr XXX/2013
z obrad XXX Sesji Rady Miejskiej w Błachowni,
odbytej w dniu 6 marca 2013 roku.
w Sali Konferencyjnej Ośrodka Sportu i Rekreacji
w Błachowni przy ul. Sportowej 1

Obrady rozpoczęto o godz. 14⁰⁰, zakończono o godz. 14⁵⁰.

Przewodniczył: Przewodniczący Rady Miejskiej w Błachowni – Henryk Kania

W obradach uczestniczyło 15 radnych, co stanowi 100 %ustawowego składu Rady.

Ponadto w obradach uczestniczyli:

Burmistrz Błachowni,

Mieszkańcy,

Załączniki:

1. Lista obecności radnych.
2. Lista obecności osób zaproszonych.
3. Uchwała Nr 177/XXX/2013 w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.
4. Protokół Komisji Uchwał i Wniosków

Porządek obrad:

1. Otwarcie obrad sesji.
2. Stwierdzenie jej prawomocności.
3. Powołanie Komisji Uchwał i Wniosków.
4. Wysłuchanie lub odczytanie wyjaśnień Radnego.
5. Podjęcie uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.
6. Zamknięcie obrad XXX Sesji Rady Miejskiej w Błachowni.

Streszczenie przebiegu obrad.

Ad pkt. 1

Przewodniczący Rady Miejskiej – Henryk Kania otwierając obrady Sesji przywitał Radnych, P. Burmistrz i wszystkich przybyłych gości.

Ad pkt. 2.

Radna Bożena Forma zapytała czy uchwała, która będzie podejmowana na dzisiejszej sesji znajduje się na BIP-e, jest dostępna dla mieszkańców oraz wszystkie materiały przygotowane na dzisiejszą nadzwyczajną sesję?

Radca Prawny Agnieszka Glišńska wyjaśniła, że nie ma obowiązku zamieszczania projektów uchwał. Zgodnie ze statutem zwołuje się radnych poprzez zawiadomienie wraz z projektem uchwały za potwierdzeniem odbioru i tak wszyscy radni zostali zawiadomieni. Ponadto program opublikowany jest na stronie Urzędu.

Radny Krzysztof Imiołek wnioskował zgodnie z § 25 pkt. 5 statutu o umożliwienie w punkcie 4 a dyskusji w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Kolegi Marka Kułakowskiego.

Przewodniczący Rady Miejskiej – Henryk Kania wyjaśnił, że w punkcie czwartym porządku obrad Radni będą mieli możliwość prowadzenia dyskusji.

Ad pkt. 3.

Proponowany skład Komisji Uchwał i Wniosków:

1. Radny Jacek Rogut.
2. Radny Maciej Ryś.
3. Radny Krzysztof Imiołek.

Radni wyrazili zgodę na kandydowanie do Komisji Uchwał i Wniosków.

Skład Komisji został przyjęty jednogłośnie – 14 głosów „za”.

Na sali obecnych 14 radnych.

W tym punkcie na sesję przybył Radny Marek Kułakowski.

Ad pkt. 4.

Radny Marek Kułakowski zapytał czy zostanie odczytane uzasadnienie do projektu uchwały?

Przewodniczący Rady Miejskiej – Henryk Kania wyjaśnił, że Radny otrzymał pełną informację uzasadniającą uchwałę.

Radny Marek Kułakowski stwierdził, że mieszkańcy nie znają treści uzasadnienia.

Przewodniczący Rady Miejskiej – Henryk Kania odpowiedział, że w tym punkcie nie prowadzimy dyskusji z mieszkańcami

Radny Marek Kułakowski uważa, że od początku kadencji interesowano się czy jego żona prowadzi działalność na mieniu komunalnym. Następnie podano go na policję, że rozkleja ulotki w nadziei, że zostanie ukarany.

Stwierdził, że próbuje się wmówić, że prowadzi działalność gospodarczą na mieniu komunalnym.

Poinformował, że:

- Nie prawdą jest, że jest jedynym reprezentantem wspólnoty mieszkaniowej.
- Nie prawdą jest, że kieruje sprawami wspólnoty, bowiem wszelkie najmniejsze decyzje są rozstrzygane uchwałami właścicieli mieszkań.
- Nie prowadzi działalności gospodarczej, ani na własny rachunek, ani wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia gminy.
- Nie naruszył ustawy o samorządzie art 24 f ust. 1, bowiem nie zarządza działalnością gospodarczą. Nie podejmuje wiążących decyzji w zakresie prowadzenia działalności.
- Żadna najmniejsza decyzja wspólnoty mieszkańców nie może odbyć się bez podjęcia stosownej uchwały przez wszystkich, którzy wykupili mieszkania. I zarówno przedstawiciele zarządu jak i członkowie wspólnoty mają taką samą siłę sprawczą w głosowaniu. A ustawa o wspólnotach mieszkaniowych mówi wyraźnie ten, kto stał się właścicielem lokalu musi być we wspólnocie mieszkaniowej.
- Statut Wspólnoty Mieszkaniowej przewiduje możliwość prowadzenia działalności gospodarczej, ale nasze wspólnoty nie prowadzą takiej działalności gospodarczej.
- Nie pobiera, ani nie pobierał żadnych pieniędzy za bycie w zarządzie wspólnoty mieszkaniowej. Jest to praca społeczna.

Wygaszanie mandatu traktuje, jako zemstę za jego działalność, jako radnego i za to, co pisze na blogu.

Zapewnił, że nie miał i nie ma podejścia hedonistycznego do pracy w Radzie. Dodatkowo czuję się wolnym człowiekiem głosuje i mówi według swojego sumienia. Nie jest też związany z jakimiś ogromnymi kredytami, które zmuszałyby go by robić wszystko, aby trwać na swoim stanowisku, bo za tym idą pieniądze. Nie pozwoli na szarganie swojej opinii i jego rodziny.

Poinformował, że sprawę oddaje do sądu.

Radna Edyta Mandryk wnioskowała o odczytanie opinii prawnej dotyczącej wygaszenia mandatu radnego.

Członek Komisji Uchwał i Wniosków Krzysztof Imiolek odczytał uzasadnienie do projektu uchwały w sprawie stwierdzenia wygaszenia mandatu

Uzasadnienie

Pan Marek Kułakowski jest członkiem zarządu dwóch wspólnot mieszkaniowych, w których Gmina Blachownia posiada swoje udziały.

Uchwałą nr 1/2004 właścicieli lokali w nieruchomości przy ul. 16 stycznia 5 w Blachowni z dnia 2 czerwca 2004 roku w sprawie powołania zarządu wspólnoty, do zarządu wspólnoty powołano pana Marka Kułakowskiego. Dodatkowo na mocy uchwały nr 1/2004 właścicieli lokali w nieruchomości przy ul. 16 stycznia 8 w Blachowni z dnia 14 czerwca 2004 roku wybrano Pana Marka Kułakowskiego do zarządu w/w wspólnoty mieszkaniowej.

Zgodnie ze statutami wspólnot mieszkaniowych w Blachowni przy ul. 16 Stycznia 5 oraz przy ul. 16 Stycznia 8 wynika między innymi, że jedynym prawnym reprezentantem wspólnoty wobec właścicieli lokali i na zewnątrz jest wybrany przez właścicieli zarząd wspólnoty. Do wyłącznej właściwości zarządu należy przy tym kierowanie sprawami wspólnoty i reprezentowanie jej na zewnątrz, jak wobec poszczególnych właścicieli lokali.

Co więcej statuty wspólnot przewidują możliwość prowadzenia działalności gospodarczej.

Wprawdzie wspólnoty zawarły umowy o zarządzanie z kancelarią obsługującą wspólnoty mieszkaniowe, lecz zgodnie z zapisami umowy. Zarządca może wypełniać jedynie czynności nieprzekraczające zakresu tzw. Zwykłego zarządu. Czynności przekraczające zakres zwykłego zarządu należą do zarządu wspólnoty, który ponadto kontroluje i nadzoruje wykonywanie obowiązków Zarządcy wynikających z umowy.

Ustawa z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym w art. 24f ust. 1 wprowadza zakaz prowadzenia przez radnych działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat, a także zarządzania przez radnych taką działalnością lub bycie przez nich przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

W przypadku złamania tego zakazu Rada działając na podstawie art. 383§1 pkt.5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 roku kodeks wyborczy stwierdza wygaśnięcie mandatu radnego.

W treści art. 24 f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym odróżnia się prowadzenie od zarządzania działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego.

Co do zasady judykatura oraz organy podatkowe stoją na stanowisku, że wspólnoty mieszkaniowe są podatnikami podatku VAT. Podatnikiem podatku VAT jest przy tym wyłącznie przedsiębiorca, a więc podmiot prowadzący jakąkolwiek działalność gospodarczą.

Tak np. minister Finansów w interpretacji ogólnej z dnia 21 czerwca 2011 nr PT8/033/IO1/AEW/11/PT-571, w której stwierdza, że wspólnota mieszkaniowa odsprzedaże właścicielom lokali zakupione uprzednio i w tym celu towary i usługi, co wypełnia definicję prowadzenia działalności gospodarczej. Takie samo stanowisko w konkluzji zawarł Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2010 roku sygn. akt IFSK 1343/09, który stwierdził między innymi, że wspólnota mieszkaniowa może być podatnikiem podatku od towarów i usług (w powiązaniu z art. 15 ust. 1 ustawy o VAT i stwierdzeniami uchwały Sądu Najwyższego z dnia 21 grudnia 2007 roku sygn. akt IIICZP 65/07 – wspólnota mieszkaniowa działając w ramach przyznanej zdolności prawnej może nabywać prawa i obowiązki do własnego majątku.

Należy podkreślić, że w obydwu statutach wspólnot, których członkiem zarządu jest radny Marek Kułakowski wprost stwierdzono, że wspólnoty mieszkaniowe w Blachowni przy ul. 16 stycznia 5 i 8 mogą prowadzić działalność gospodarczą.

Zgodnie z orzecznictwem sądowym bez znaczenia do wypełnienia dyspozycji z art. 24 f ustawy o samorządzie gminnym pozostaje fakt, czy wykorzystywanie mienia jest stałe, czy okresowe, bądź też ma charakter incydentalny, czy też radny korzystając z mienia komunalnego osiąga jakieś korzyści, przychody, czy też nie. Sam fakt wykorzystywania mienia komunalnego jest wystarczającą przesłanką do wygaśnięcia mandatu radnego.

(vide: wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 25 kwietnia 2012 r sygn. akt IIISA/Wr 66/12, wyrok NSA z dnia 10 czerwca 2011 roku sygn. akt IIOSK 549/11, uzasadnienie do wyroku NSA z dnia 1 lipca 2010 roku sygn. akt IIOSK 921/10)

Użycie w powoływanym przepisie "mienie gminy" oznacza objęcie swoim zakresem wszystkiego, co wchodzi w skład ustawowej kategorii mienia komunalnego zgodnie z art. 43 ustawy o samorządzie gminnym, tj. udziały.

Mienie komunalne nie staje się przy tym w danym przypadku własnością wspólnoty mieszkaniowej. Wspólnoty mieszkaniowe są powoływane zgodnie z art. 6 ustawy o własności lokali w celu:

- wspólnego utrzymania nieruchomości w stanie, co najmniej nie pogorszonym;
- sprawnego zarządzania nieruchomością.

Zarazem nadano wspólnocie mieszkaniowej pewne cechy upodabniające ją do osoby prawnej - możliwość nabywania praw, zaciągania zobowiązań, pozywania do sądu i bycia pozywaną do sądu. Przepisy ustawy o własności lokali wprowadzają przy tym zasadę, że za zobowiązania dotyczące nieruchomości wspólnej odpowiada wspólnota mieszkaniowa bez ograniczeń, a każdy właściciel lokalu - w części odpowiadającej jego udziałowi w tej nieruchomości.

Zgodnie z wyrokiem Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 5 grudnia 2006 r. sygn. akt II OSK 1263/06 - Mienie pozostające we współwłasności (88% udziałów) gminy należy do mienia, z którego korzystanie w celu prowadzenia działalności gospodarczej wyczerpuje znamiona „korzystania z mienia komunalnego”. Gmina zarządza własnymi zasobami mieszkaniowymi poprzez wspólnoty mieszkaniowe, ale ta forma gospodarowania lokalami nie oznacza wyłączenia tych zasobów z zakresu pojęciowego „mienia komunalnego”. Biorąc pod uwagę powyższy stan faktyczny i prawny należy stwierdzić, że radny Marek Kułakowski pełniąc funkcję członka zarządu w dwóch wspólnotach mieszkaniowych w Blachowni przy ul. 16 stycznia 5 i 8, w których Gmina Blachownia posiada swoje udziały naruszył zakazy określone w art. 24 f ust.1 ustawy o samorządzie gminnym. Pan Marek Kułakowski zarządza, bowiem działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Blachownia. Zarządzanie rozumowane jest, jako kompetencja do podejmowania wiążących decyzji w zakresie prowadzenia działalności, prowadzenie i reprezentowanie działalności, dokonywanie całokształtu czynności faktycznych i prawnych dotyczących zarządzanego majątku, administrowanie tym majątkiem.

Bez znaczenia dla sprawy pozostaje fakt, że zostały zawarte umowy o zarządzanie, (przy czym wspólnoty reprezentował Pan Marek Kułakowski z jednej strony) z profesjonalną kancelarią obsługującą wspólnoty mieszkaniowe. Radny Marek Kułakowski, bowiem nadal uczestniczy w zarządzaniu działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, pomimo częściowego zlecenia tych czynności kancelarii. Do zadań Marka Kułakowskiego, jak członka zarządu należy nadal reprezentowanie wspólnoty, wpływ na decyzje, które są podejmowane, umowy, jakie są podpisywane, dysponowanie środkami finansowymi.

Zatem z uwagi na fakt, że radny w ciągu 3 miesięcy od dnia ślubowania nie zrezygnował z funkcji członków zarządu wspólnot, winna stwierdzić wygaśnięcie jego mandatu.

Radny Krzysztof Imiołek stwierdził, że nie zamierza polemizować z opinią prawną Pani Mecenas, której pracodawcą jest Gmina, ale co do zasadności, że Radny Marek Kułakowski naruszył treść artykułu 24 f ustawy o samorządzie gminnym. Utwierdza go w tym opinia prawna zamieszczona na stronie internetowej przez prawnika, której pokrótce treść przedstawił

„(...) należy zwrócić uwagę na treść art 24f ustawy o samorządzie gminnym, który stanowi, iż „Radni nie mogą prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, w której radny uzyskał mandat, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.”

Ustawodawca w regulacji art. 24f ustawy o samorządzie gminnym wprowadził, więc w odniesieniu do radnych dwojakiego rodzaju ograniczenia. Po pierwsze, zakazuje radnemu bycia jednoosobowym przedsiębiorcą prowadzącym działalność gospodarczą oraz zakazuje prowadzenia działalności wspólnie z innymi osobami z wykorzystaniem mienia jednostki samorządu terytorialnego, w której uzyskał mandat. Nadto ustawa zabrania radnemu zarządzania, lecz nie mieniem komunalnym a właśnie tą działalnością, o której mowa powyżej.

W ustawie o samorządzie gminnym chodzi, więc nie o zarządzanie majątkiem a o zarządzanie działalnością gospodarczą wykonywaną, przez kogo innego.

W takim stanie rzeczy brak jest kolizji pomiędzy wykonywaną funkcją członka zarządu wspólnoty mieszkaniowej, w której znajdują się lokale komunalne a rozpoczęciem pełnienia funkcji radnego.”

Stwierdził, że opinie prawne różnią się w treści i są do siebie przeciwstawne. Nie przesądza, która z tych opinii prawnych jest właściwa do sytuacji, w której znalazł się Radny Marek Kułakowski pełniąc funkcje członka zarządu wspólnoty mieszkaniowej a zarazem pełniąc mandat Radnego, ale mając wątpliwości, jako Radny zgłasza je na forum Rady Miejskiej oczekując odpowiedzialnego stanowiska w tej kwestii. W tej sytuacji wobec dwóch sprzecznych opinii prawnych stawia formalny wniosek, aby zlecić opracowanie niezależnej opinii prawnej prawnikowi Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego i sfinansowania jej z funduszy Rady zaplanowanych w tegorocznym budżecie. Uważa, że taka opinia prawna będzie niezależna i wiążąca. Ponowne zajęcie się tą sprawą przez Radę będzie zależne od treści niezależnej opinii prawnej.

Przewodniczący Rady Miejskiej – Henryk Kania ustosunkował się do wniosku Radnego Krzysztofa Imiołka i wyjaśnił, że uzasadnienie do uchwały zostało opracowane na podstawie opinii prawnej niezależnej kancelarii prawnej z poza Gminy tj. przez Kancelarię Sadkowsky i Wspólnicy Radcowie Prawni i Adwokaci. Opinia prawna została zamówiona w celu wyjaśnienia wątpliwości. Stwierdził, że opinie prawne mogą się różnić jak w tej sprawie taki i wielu innych, ale można stwierdzić, że Radny decydujący się na pełnienie mandatu powinien być bardzo ostrożny. Jako przykład podał, naszą Radę. Kilku Radnych pełniło funkcje w zarządach i w stowarzyszeniach. Mieli trzy miesiące od momentu złożenia ślubowania, żeby tę kwestię rozwiązać. Rozwiązali i zdecydowali „wybieram mandat radnego”.

Poinformował, że opinia prawna przygotowana przez kancelarię nie różni się stricte od uzasadnienia, które jest podane przy projekcie uchwały. W uzasadnieniu jest odwołanie się nie do komentarza a do wyroków sądowych, które w podobnych sprawach odbyły się. Radnemu nie wolno jest naruszać prawa. Uważa, że skoro była wątpliwość należało tą wątpliwość załatwić tak jak niektórzy radni z naszej rady.

Członek Komisji Uchwał i Wniosków Krzysztof Imiołek odczytał projekt uchwał w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

Radny Krzysztof Imiołek zgłosił wniosek „zgodnie z § 31 statutu proszę o głosowanie imienne”. Radny odczytał treść § 31 statutu.

Radca Prawny Agnieszka Glińska wyjaśniła, że nie ma określenia w statucie, w jakich przypadkach przeprowadza się głosowanie imienne. Ponadto w kodeksie wyborczym nie ma przewidzianego głosowania imiennego w przypadku wygaszenia mandatu radnego.

Poinformował, że wniosek w sprawie przeprowadzenia głosowania imiennego powinien zostać zgłoszony przed przeczytaniem uchwały w punkcie porządek obrad.

Radny Krzysztof Imiołek uważa, że głosowanie imienne zależy od decyzji rady.

Przewodniczący Rady Henryk Kania stwierdził, że nie zachodzi potrzeba głosowania imiennego, ponieważ jest to uchwała taka jak każda inna podejmowana przez radę.

Przewodniczący Rady Henryk Kania zarządził jawne głosowanie nad projektem uchwały w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego.

Uchwała Nr 177/XXX/2013 w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego została podjęta większością głosów w stosunku: 9 głosów „za”, 2 głosy „wstrzymuję się”, 3 głosy „przeciw”.

Głosowało 14 radnych.

Na sali obecnych piętnastu radnych. Radny Marek Kułakowski nie głosował.

Przewodniczący Rady Henryk Kania udzielił głosu mieszkance Blachowni Paniilonie Kamińskiej.

Pani Ilona Kamińska stwierdziła, że mieszkańcy wybrali Pan Marka Kułakowskiego na swojego radnego, ponieważ mają do niego zaufanie i dlatego jest w zarządzie wspólnoty. Zbulwersowało ją uzasadnienie do uchwały. Uważa, że Pan Marek Kułakowski nie prowadzi działalności gospodarczej. Mieszkańcy okręgu, z którego został wybrany zaufali mu. Dzięki Panu Markowi Kułakowskiemu mieszkańcy wiedzą, co się dzieje w radzie.

Stwierdziła, że jest to okazanie braku szacunku wyborcom. Uważa, że nie może tak być żeby bezkarnie podnoszono rękę przeciwko ludziom, którzy wybrali Pana Kułakowskiego.

Pan Marek Kułakowski działa w zarządzie wspólnoty mieszkaniowej, która nie prowadzi działalności gospodarczej. Twierdzi, że nikt na tym nie stracił. W ubiegłej kadencji radni byli również członkami zarządu wspólnoty i nikomu to nie przeszkadzało.

Zwróciła uwagę, że łatwo się rządzi w radzie, w której nie ma opozycji. Mieszkańcy chcą opozycji w stosunku do osób, które są władzą wykonawczą. Wybrali radnych po to żeby ich godnie reprezentowali. Pomimo, że Pan Marek Kułakowski jest w zarządzie wspólnoty to mieszkańcy nadal mu ufają. Pomaga mieszkańcom w każdej sprawie, z którą się do niego zwracają. Zgłasza wiele interpelacji, które się nie podobają i są odrzucane.

Oznajmiła, że mimo iż głosowanie nie było imienne to mieszkańcy znają radnych i rozliczą ich z mandatów z tego, co dzisiaj zrobili. Rada powinna liczyć się ze zdaniem mieszkańców.

Radny Jerzy Zdunek nawiązał do wypowiedzi Pani Ilony Kamińskiej i stwierdził, że mówiąc o praworządności o współpracy zawarła w swojej wypowiedzi „ukryty jad”. Uważa, że wzoruje się na tym jak opozycja wypowiada się na blogach o władzy wykonawczej o kolegach.

Radna Bożena Forma stwierdziła, że informacje na temat każdej sesji a tym bardziej na temat sesji nadzwyczajnej powinny się ukazać, jako informacja na BIP-e wraz z projektem uchwały, nad którą dzisiaj debatowano. Informacja wraz z porządkiem obrad została zamieszczona na stronie internetowej Urzędu bez projektu uchwały. Uważa, że przygotowanie sesji nadzwyczajnej było niezgodne z prawem.

Radca Prawny Agnieszka Glińska nie zgodziła się z wypowiedzią Radnej Bożeny Forma i poinformowała, że sposób zwołania sesji jest uregulowany w statucie gminy.

Radny Marek Kułakowski podziękował radnym, którzy głosowali przeciwko wygaszeniu mandatu oraz mieszkańcom, którzy przyszl w jego obronie.

Ad pkt. 6:

W związku z wyczerpaniem porządku obrad, Przewodniczący Rady zamknął XXX sesję Rady Miejskiej.

Protokołowała
Iwona Gawlik

Przewodniczący
Rady Miejskiej

Henryk Kania