

**UCHWAŁA NR V/ 39 /2019**  
**Rady Gminy Łubianka**  
**z dnia 19 lutego 2019r.**

**w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy skargi Barbary Zalewskiej wraz z odpowiedzią na skargę.**

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 994, 1000, 1349, 1432 i 2500), w związku z art.54 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tj. Dz. U. z 2018r. poz. 1302, poz.1629, poz. 1467) uchwała się, co następuje :

§ 1. Przekazać do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy skargę z dnia 18.01.2019r. Barbary Zalewskiej na Uchwałę Nr III/24/2018 Rady Gminy Łubianka z dnia 21.12.2018r. w sprawie zasad przyznawania i wysokości diet radnych Gminy Łubianka oraz sołtysów sołectw Gminy Łubianka wraz z odpowiedzią na skargę, nie uwzględniając jej zarzutów.

§ 2. Treść odpowiedzi na skargę o której mowa w § 1 zawiera załącznik do niniejszej uchwały.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Łubianka.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

WZIEWODNICZĄCY  
RADY GMINY  
*Cywiński*  
Zbigniew Cywiński



Załącznik do  
Uchwały ...<sup>V</sup>.../...<sup>3P</sup>/2019  
Rady Gminy Łubianka  
z dnia 19 lutego 2019 r.

**Wojewódzki Sąd Administracyjny  
w Bydgoszczy  
ul. Jana Kazimierza 3  
85-035 Bydgoszcz**

**Strona skarżąca:** Barbara Zalewska  
ul. Wojska Polskiego 12  
87-152 Zamek Bierzgłowski  
PESEL: 70060500868

**Organ, którego dotyczy skarga:** Rada Gminy Łubianka  
Aleja Jana Pawła II 8  
87-152 Łubianka

#### **Odpowiedź na skargę**

**Barbary Zalewskiej z dnia 18 stycznia 2019 roku na uchwałę nr III/24/2018 Rady Gminy Łubianka z dnia 21 grudnia 2018 roku w sprawie zasad przyznawania i wysokości diet radnych Gminy Łubianka oraz sołtysów sołectw Gminy Łubianka, otrzymaną w dniu 21 stycznia 2019 roku**

Na podstawie art. 54 §1 i §2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U z 2012 r. poz. 270) w imieniu Rady Gminy Łubianka, przekazuję skargę Pani Barbary Zalewskiej z dnia 18 stycznia 2018 r. (data wpływu 21 stycznia 2019 r.), wnosząc o:

1. Oddalenie przedmiotowej skargi w całości.
2. Zasądzenie od skarżącego na rzecz organu kosztów postępowania według norm przepisanych.
3. Przeprowadzenie rozprawy również pod nieobecność przedstawiciela organu.

#### **Uzasadnienie**

W dniu 21 grudnia 2018 roku Rada Gminy Łubianka w oparciu o art. 24 ust. 4, 6 i 8 oraz art. 37 b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r.

poz. 994, 1000, 1349, 1432) oraz §3 pkt. 3 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 26 lipca 2000 r. w sprawie maksymalnej wysokości diet przysługujących Radnemu Gminy (Dz. U. Nr 61, poz. 710) podjęta uchwałą Nr III/24/2018 w sprawie zasad przyznawania i wysokości diet radnych Rady Gminy Łubianka oraz sołtysów sołectw Gminy Łubianka. Na powyższą uchwałę skargę wniosła Pani Barbara Zalewska wnosząc o stwierdzenie nieważności zaskarżonej uchwały w zakresie § 1 ust. 2 i ust. 3 pkt. 1 i 2, § 2 ust. 1 pkt. 1,2 i 3 oraz § 3. W ocenie organu skarga skarżącej jest w całości bezzasadna i nie zasługuje na uwzględnienie.

W pierwszej kolejności skarżąca zarzuca naruszenie art. 25 ust. 4,6,7,8 ustawy o samorządzie gminnym albowiem, w ocenie skarżącej uchwała w § 1 ust. 2 i 3 pkt. 1 i 2 narusza interes prawny radnych, którzy nie pełnią żadnych funkcji, albowiem za każdą nieobecność na sesji lub posiedzeniu komisji zmniejsza dietę o 30% w miesiącu odbycia sesji lub posiedzenia, co w przypadku pozostałych radnych gminy, którzy nie pełnią żadnych dodatkowych funkcji, zdaniem skarżącej pozbawia ich de facto diety w ogóle.

W ocenie organu, zarzut jest chybiony, bowiem zgodnie z brzmieniem § 1 ust. 2 zaskarżonej uchwały „za każdą nieobecność na sesji lub posiedzeniu komisji, dieta ulega zmniejszeniu o 30% w miesiącu odbycia sesji lub posiedzenia”. Z przepisu jasno wynika, że zmniejszeniu o 30% ulega dieta w wysokości przyznanej radnemu. Zatem w przypadku np. jednej nieobecności radny zachowuje dietę w pozostałej wysokości, tj. 70% przyznanej diety. Dodatkowo nie zasługuje na uwzględnienie zarzut skarżącej jakoby uchwała nakładała na radnych obowiązek usprawiedliwiania swojej nieobecności na sesji rady lub posiedzeniu bez upoważnienia ustawowego. Upoważnienie takie wynika wprost z treści art. 25 ust. 4 ustawy o samorządzie gminnym. Warto również zaznaczyć, że radny nie ma obowiązku usprawiedliwiania nieobecności. Konieczność taka zachodzi jedynie w sytuacjach, w których radny chciałby zachować całość przysługującej mu diety, mimo nieobecności radnego na sesji lub posiedzeniu komisji z powodów zdrowotnych lub losowych niezależnych od radnego.

Należy podkreślić, że wykonywanie mandatu radnego czy pełnienie funkcji sołtysa nie następuje w ramach stosunku pracy, są to bowiem funkcje pełnione społecznie i dla dobra lokalnego społeczeństwa. Nie można pomijać tego, że dieta ma stanowić wyłącznie

ekwiwalent utraconych korzyści (np. pomniejszonego wynagrodzenia za pracę w związku z obecnością na sesji rady gminy), jakie radny czy sołtys nie uzyskuje w związku z wykonywaniem swego mandatu. Zgodnie z przyjętym orzecnictwem: *„dieta jest ekwiwalentem za utracone korzyści w związku z wykonywaniem mandatu, a zatem nie wykonywanie tego mandatu, niezależnie od tego czy zostanie to określone jako uprawnienie czy obowiązek oznacza, że brak jest podstaw do wprowadzenia zasadności wypłacenia diety”* (Wyrok NSA z dnia 7 listopada 2017 roku, II OSK 2794/16). Mając na uwadze powyższe, w oparciu o art. 25 ust. 4 ustawy Rada Gminy w uchwale przewiduje możliwość odstępstwa od ogólnie przyjętej zasady dotyczącej możliwości obniżenia diety radnego w sytuacji nieobecności na sesji lub posiedzeniu komisji z powodu okoliczności niezależnych od radnego i umożliwia danej osobie, w określonych sytuacjach zachowanie diety w całej przysługującej wysokości. Zarzut ustanowienia w uchwale niejasnych kryteriów, również nie zasługuje na uwzględnienie, bowiem trudno przewidzieć i wymienić w uchwale wszystkie wypadki życiowe, które mogłyby usprawiedliwiać nieobecność radnego na sesji lub posiedzeniu komisji.

Skarżąca zarzuca również naruszenie art. 37b ust. 1 i 2 w zw. z art. 25 ust 4,6,7,8 ustawy o samorządzie gminnym, albowiem uchwała w § 2 i 3 nie ustala kryteriów otrzymywania diet przez sołtysów poszczególnych sołectw oraz pozbawia sołtysów prawa do diet w przypadku pełnienia funkcji radnego, mimo iż w ocenie skarżącej funkcjonują one w systemie prawnym niezależnie od siebie, zatem osoba będąca jednocześnie radnym i sołtysem winna otrzymywać dwie niezależne diety z uwagi na pełnienie dwóch odrębnych funkcji społecznych.

Kwestia ta została już rozstrzygnięta w orzecnictwie i była przedmiotem rozważań sądów administracyjnych. Zgodnie z orzeczeniem NSA z dnia 19 grudnia 2017 roku, sygn. II OSK 2796/16 *„Skoro w art. 25 ust. 4 u.s.g. przesądzono o przysługującym radnym prawie do diety, to połączenie funkcji radnego z funkcją przewodniczącego organu wykonawczego jednostki pomocniczej uzasadnia przyjęcie zasady prawa do jednej diety, jako ekwiwalentu za utracone korzyści, a nie będącego wynagrodzeniem za pracę.”* Ponadto, NSA we wskazanym wyroku wyraźnie stwierdza, że *„pod pojęciem przyznania radzie kompetencji do*

*ustanowienia zasad należy rozumieć zarówno swobodę w zakresie przyznania lub nieprzyznania diety, jak również swobodę w zakresie określenia tych zasad."*

Biorąc pod uwagę powyższe argumenty należy dojść do wniosku, że Rada Gminy Łubianka w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami prawa wykorzystała przyznane jej kompetencje do ustalenia zasad przyznawania diet radnym i sołtysom, a co za tym idzie skarga winna zostać oddalona.

Załączniki:

- 1) skarga Barbary Zalewskiej z dnia 18 stycznia 2019 roku na uchwałę nr III/24/2018 Rady Gminy Łubianka z dnia 21 grudnia 2018 roku w sprawie zasad przyznawania i wysokości diet radnych Gminy Łubianka oraz sołtysów sołectw Gminy Łubianka wraz z załącznikami,
- 2) uchwała nr III/24/2018 Rady Gminy Łubianka z dnia 21 grudnia 2018 roku w sprawie zasad przyznawania i wysokości diet radnych Gminy Łubianka oraz sołtysów sołectw Gminy Łubianka,
- 3) odpis odpowiedzi na skargę.

PRZEWODNICZĄCY  
RADY GMINY  
*Zbigniew Cywiński*