

**UCHWAŁA NR XXXIX/560/21
RADY MIASTA KOŁOBRZEG**

z dnia 2 września 2021 r.

**w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie
skargi wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę**

Na podstawie art.54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2019 r. poz.2325 z późn.zm.) w związku z art.18 ust.2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2021 r. poz. 1372) uchwała się, co następuje:

§ 1. 1. Przekazuje się skargę na Uchwałę Nr XXXVIII/558/21 Rady Miasta Kołobrzeg z dnia 28 lipca 2021 r. w sprawie odwołania Wiceprzewodniczącego Rady Miasta Kołobrzeg, skierowaną za pośrednictwem Rady Miasta Kołobrzeg do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie, wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę.

2. Projekt odpowiedzi na skargę stanowi załącznik do uchwały.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miasta Kołobrzeg.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Piotr Lewandowski

Załącznik do uchwały Nr XXXIX/560/21
Rady Miasta Kołobrzeg
z dnia 2 września 2021 r.

PROJEKT

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Szczecinie

ul. Staromłyńska 10
70-561 Szczecin

Skarżący:

Organ: **Rada Miasta Kołobrzeg**
ul. Armii Krajowej 12
78-100 Kołobrzeg

ODPOWIEŹ NA SKARGĘ

Działając na podstawie art.54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (p.p.s.a.) w związku z Uchwałą Nr XXXIX/560/21 Rady Miasta Kołobrzeg z dnia 2 września 2021 r. w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie skargi wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę niniejszym przekazuję skargę na Uchwałę Nr XXXVIII/558/21 Rady Miasta Kołobrzeg z dnia 28 lipca 2021 r. w sprawie odwołania Wiceprzewodniczącego Rady Miasta Kołobrzeg.

Jednocześnie, kwestionując zarzuty podniesione w skardze, wnoszę o:

- 1) oddalenie skargi w całości,
- 2) obciążenie skarżącego kosztami postępowania,
- 3) przeprowadzenie dowodu z dokumentu - Oświadczenia MWC Sp. z o.o. z dnia 18 sierpnia 2021 r. na okoliczność technicznej możliwości przeprowadzenia głosowania tajnego podczas zdalnego trybu obradowania przy użyciu platformy eSesja.

Uzasadnienie

Skargą z dnia 09 sierpnia 2021 r. Skarżący wniósł o stwierdzenie nieważności Uchwały Nr XXXVIII/558/21 Rady Miasta Kołobrzeg z dnia 28 lipca 2021 r. w sprawie odwołania Wiceprzewodniczącego Rady Miasta Kołobrzeg.

Skarżący ww. uchwale zarzuca naruszenie przepisów prawa materialnego, tj. § 44 ust.5 i 6 Statutu Miasta Kołobrzeg (Dz. Urz. Woj. Zachodniopomorskiego z 2021 r. poz. 537) - poprzez podjęcie uchwały w sprawie odwołania Wiceprzewodniczącego Rady Miasta Kołobrzeg w głosowaniu tajnym w formie zdalnej niezgodnie z uregulowaniami szczegółowymi określonymi w Statucie Miasta Kołobrzeg.

Ustosunkowując się merytorycznie do treści skargi należy wskazać, że nie zasługuje ona na uwzględnienie.

W dniu 08 lipca 2021 r. Grupa Radnych Rady Miasta Kołobrzeg złożyła do Rady Miasta Kołobrzeg projekt uchwały w sprawie odwołania Wiceprzewodniczącego Rady Miasta Kołobrzeg. Projekt ten został wprowadzony do porządku obrad XXXVIII sesji, która została zwołana na dzień 28 lipca 2021 r. w trybie zdalnym z wykorzystaniem środków porozumiewania się na odległość, zgodnie z art.15zxx ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1842 z późn.zm.).

Zgodnie z art. 15zxx ust. 1 ww. ustawy, w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego oraz działające kolegialnie organy: wykonawcze w jednostkach samorządu terytorialnego, w związkach jednostek samorządu terytorialnego, w związku metropolitalnym, w regionalnych izbach obrachunkowych, samorządowych kolegiach odwoławczych oraz w organach pomocniczych jednostek samorządu terytorialnego mogą zwoływać i odbywać obrady, sesje, posiedzenia, zgromadzenia lub inne formy działania właściwe dla tych organów, a także podejmować rozstrzygnięcia, w tym uchwały, z wykorzystaniem środków porozumiewania się na odległość lub korespondencyjnie (zdalny tryb obradowania).

W pierwszej kolejności wskazać należy, iż wskazany przepis nie wyłącza możliwości podejmowania uchwał w trybie zdalnym w głosowaniu tajnym. Brak jest bowiem rozróżnienia na rozstrzygnięcia podejmowane w głosowaniu jawnym oraz w głosowaniu tajnym. W konsekwencji należy przyjąć, iż na gruncie ww. ustawy możliwe jest podejmowanie każdego rodzaju rozstrzygnięć, w tym rozstrzygnięć w głosowaniu tajnym. Sposób głosowania nad zaskarżoną uchwałą spełniał wymagania dotyczące tajności głosowania. Głosowanie w systemie informatycznym odbyło się w taki sposób, iż nie było i nie ma możliwości uzyskania informacji o treści głosowania poszczególnych radnych.

Dowód:

- Oświadczenie MWC Sp. z o.o. z dnia 18 sierpnia 2021 r.

Odnosząc się do zarzutu naruszenia § 44 ust. 5 Statutu Miasta Kołobrzeg, który stanowi, iż "głosowanie tajne przeprowadza się, gdy przepis szczególny tak stanowi i odbywa się przy użyciu opieczętowanych kart do głosowania przy wykorzystaniu przygotowanej w tym celu urny. Radni kolejno w porządku alfabetycznym wrzucają swoje karty do urny. Otwarcia urny oraz obliczenia głosów dokonuje trzyosobowa komisja skrutacyjna wybrana przez Radę", wskazuje się, że **art.15zxx ust.1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020 r. poz. 1842 z późn.zm.) stanowi samodzielną podstawę prawną do obradowania przez radę gminy w trybie zdalnym. Nie wymaga ona dodatkowych regulacji w aktach niższego rzędu.** Wobec ustawowej podstawy prawnej do obradowania z wykorzystaniem środków porozumiewania się na odległość, brak regulacji statutowych w tym zakresie pozostaje bez znaczenia dla możliwości zdalnego obradowania i głosowania.

Statut Miasta Kołobrzeg w § 44 ust. 5 zawiera regulacje dotyczące przebiegu głosowania tajnego wyłącznie w trybie stacjonarnym. Na moment uchwalania tych przepisów brak było bowiem podstawy prawnej do innego trybu obradowania Rady. Zatem nie można przyjąć, że przepis ten reguluje również sposób głosowania tajnego w trybie zdalnym. Jak wcześniej wskazano, Statut nie dookreśla sposobu przeprowadzania głosowania w tym trybie. Wykładając treść przepisów prawa należy czynić to z założeniem, że ustawodawca jest racjonalny, a system prawa - kompletny i niesprzeczny.

Dlatego obowiązujące przepisy należy wyklądać tak, aby nie było między nimi sprzeczności, a przeciwnie - tak, aby tworzyły spójny system, w którym przepisy wzajemnie się uzupełniają. Skoro taki racjonalny ustawodawca przewidział w art. 15zzx ustawy covidowej możliwość odbywania sesji i podejmowania uchwał z wykorzystaniem środków porozumiewania się na odległość lub korespondencyjnie, to uznać należy, że przepis art.15zzx ust.1 jest przepisem szczególnym w stosunku do przepisów ustawy o samorządzie gminnym (Wyrok WSA w Gliwicach z 26.10.2020 r., III SA/GI 555/20, LEX nr 3088252) oraz aktów niższego rzędu wydanych na jej podstawie. Reguły wykładni prawa nakazują uznać, że przepis szczególny deroguje przepis ogólny.

Wobec braku regulacji statutowej dotyczącej sposobu przeprowadzenia głosowania tajnego w zdalnym trybie obradowania, kompetencje w tym zakresie należało przypisać Przewodniczącemu Rady na podstawie art. 19 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym.

Na marginesie wskazać należy, iż „specustawa koronawirusowa” jest szczególnym aktem prawnym, którego wprowadzenie jest podyktowane szczególną sytuacją epidemiczną i koniecznością zapewnienia działania organów j.s.t. w tym czasie. Zdalny tryb obradowania podyktowany jest koniecznością ochrony życia i zdrowia radnych oraz mieszkańców gminy. Formułowanie trzyosobowej komisji skrutacyjnej, organizowanie kart do głosowania wrzucanych do jednej urny oraz fizyczne ich liczenie, całkowicie niweczyłoby cel powyższej regulacji.

Od ponad roku rady gmin wielu samorządów funkcjonują i podejmują uchwały w trybie zdalnym, bez modyfikacji statutów w tym zakresie, a organy nadzoru tego nie kwestionują uznając ww. ustawę za samodzielną podstawę takiego działania. Wskazywany w skardze fakt dokonania przez niektóre jednostki samorządu terytorialnego zmian w statutach poprzez określenie sposobu głosowania tajnego pozostaje bez znaczenia dla rozstrzygnięcia niniejszej sprawy. Takie działania pośrednio potwierdzają jednak stanowisko wyrażone w niniejszej odpowiedzi na skargę, sprowadzające się do uznania, że statuty tej materii do tej pory nie regulowały.

Z powyższych względów skarga nie zasługuje na uwzględnienie i powinna być oddalona w całości.

Załączniki:

- odpis odpowiedzi na skargę
- akta sprawy
- skarga w dwóch egzemplarzach