

**UCHWAŁA NR
RADY MIEJSKIEJ WROCŁAWIA
z dnia 2021 r.**

w sprawie stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego Macieja Jerzego Zielińskiego

Na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 i § 2 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. - Kodeks wyborczy (Dz. U. z 2018 r. poz. 754) w związku z art. 18 ust. 2 pkt 15 i art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713 i 1378), Rada Miejska Wrocławia uchwala, co następuje:

§ 1. Stwierdza się wygaśnięcie mandatu radnego Rady Miejskiej Wrocławia Macieja Jerzego Zielińskiego z powodu naruszenia przez niego zakazu zarządzania działalnością gospodarczą podmiotu z wykorzystaniem mienia komunalnego Gminy Wrocław.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Miejskiej Wrocławia do niezwłocznego przesłania niniejszej uchwały Wojewodzie Dolnośląskiemu i Komisarzowi Wyborczemu we Wrocławiu oraz jej doręczenia radnemu Maciejowi Jerzemu Zielińskiemu.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady
Miejskiej Wrocławia

UZASADNIENIE

Radny Rady Miejskiej Wrocławia Pan Maciej Jerzy Zieliński dnia 15 marca 2021 r. powołany został na Prezesa Zarządu Śląsk Wrocław Basketball Spółka Akcyjna (Numer KRS: 0000477904; dalej: Spółka).

Spółka jest przedsiębiorcą, prowadzącym działalność gospodarczą, przez którą rozumieć należy zorganizowaną działalność zarobkową, wykonywaną we własnym imieniu i w sposób ciągły (art. 3 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców. /Dz.U. z 2021 r. poz.162/, przed 30 kwietnia 2018 r. w art. 2 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej /Dz.U. z 1999 r., Nr 101, poz. 1178, ze zm./).

Z informacji zawartej w Krajowym Rejestrze Sądowym wynika, iż podstawowy przedmiot prowadzonej działalności (PKD) gospodarczej Spółki jest szeroko określony, w tym m.in. w zakresie działalności marketingu i reklamy (pośrednictwo w zakresie sprzedaży czasu i miejsca na cele reklamowe w radio i telewizji, mediach drukowanych, mediach elektronicznych /Internet/ oraz w pozostałych mediach). Zakres przedmiotowy prowadzonej działalności przez Spółkę ustalony został na podstawie § 5 ust. 2 Statutu Spółki. Będąc przedsiębiorcą prowadzącym działalność gospodarczą, Spółka wykonując obowiązki wynikające z przepisów prawa (ustawa o rachunkowości), składała corocznie w Sądzie Rejonowym dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego sprawozdania finansowe, w tym rachunek zysków i strat.

W działalności swej Spółka od wielu lat korzysta z udzielanej przez Gminę Wrocław (dalej; Gmina) dotacji i wsparcia w różnych formach. Tytułem przykładu wskazać należy, iż na przestrzeni lat 2019 – 2021 Gmina zawarła ze Spółką 7 umów na dofinansowanie realizacji zadania pod nazwą: Szkolenie i udział w rozgrywkach w koszykówce (dotacja), na łączną kwotę 6 200 000,00 złotych. Prowadząc działalność związaną ze sportem, (działalność klubu sportowego), Spółka korzysta ponadto m.in. z Obiektu „Hali Orbita” (dalej; Hala), którego właścicielem jest Gmina Wrocław. W Hali odbywają się (rozgrywane są) mecze koszykówki. Dodatkowo podkreślić należy, iż Gmina Wrocław partycypuje także w kosztach użytkowania przez Spółkę Hali w tzw. dniach meczowych, a nawet w pełni je pokrywa. Mocą bowiem umowy zawartej przez Gminę Wrocław w imieniu której działało Młodzieżowe Centrum Sportu we Wrocławiu ze Spółką z o.o. Wrocławskie Centrum Treningowe SPARTAN (dalej: Spartan; właścicielem wszystkich (100%) udziałów jest Gmina Wrocław), ta ostatnia jest użytkownikiem Hali. Dysponentem Hali w dni meczowe Spółki jest Gmina, w zamian za opłatę dokonywaną Spartanowi. W ramach uczestnictwa w Programie „TANIE GRANIE” Gmina udostępnia Spółce Halę w te dni za złotówkę. Szczegółowe zasady w tym zakresie określone zostały mocą umowy zawartej pomiędzy Gminą w imieniu której działało Młodzieżowe Centrum Sportu we Wrocławiu a Spółką.

Stosownie do postanowień art. 383 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy (Dz.U z 2020 r. poz. 1319; dalej; Kodeks), Wygaśnięcie mandatu radnego następuje w przypadku: naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w odrębnych przepisach funkcji

lub działalności.

Wygaśnięcie mandatu radnego z przyczyn, o których mowa w § 1 pkt 5, stwierdza rada, w drodze uchwały.

Zgodnie z dyspozycją art. 383 § 3 Kodeksu, przed podjęciem niniejszej uchwały, radnemu Panu Maciejowi Jerzemu Zielińskiemu umożliwiono złożenie wyjaśnień.

W pisemnych wyjaśnieniach z dnia 29 marca 2021 r., zainteresowany potwierdził, iż dnia 15 marca 2021 r. został powołany do Zarządu klubu sportowego Śląsk Wrocław Basketball S.A. Wyjaśnił, m.in., iż wyrażając zgodę na kandydowanie do Zarządu Spółki nie miał świadomości, że Spółka prowadzi działalność gospodarczą. W dacie powołania nie miał możliwości weryfikacji powyższej okoliczności, a to z racji na funkcjonujący w Spółce poprzedni Zarząd i niemożność dotarcia do akt i dokumentów Spółki.

Co do prowadzenia przez Spółkę działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy, radny zauważył, że zakwalifikowanie dotacji do tej kategorii może być sporne. Pojęcie to zostało zdefiniowane w ustawie z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2020 r. poz. 713 i 1378). Zgodnie z art. 43 tejże mieniem komunalnym jest własność i inne prawa majątkowe należące do poszczególnych gmin i ich związków oraz mienie innych gminnych osób prawnych, w tym przedsiębiorstw. Zasadnym wydaje się zatem rozróżnienie pomiędzy mieniem komunalnym, a środkami publicznymi, które jednostka może wydatkować z budżetu na określone cele lub na rzecz określonych podmiotów. Według wiedzy radnego, Śląsk Wrocław Basketball S.A. otrzymał dotację ale nie prowadzi działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy.

Radny wyjaśnił, iż niezależnie od powyższego, bezpośrednio po wyborze na Prezesa Zarządu Spółki, podjął wątpliwość co do tego, czy jako radny może pełnić funkcję w zarządzie klubu sportowego, a następnie po konsultacji z prawnikiem i wyjaśnieniu tych wątpliwości, bezzwłocznie zrezygnował ze stanowiska Prezesa Zarządu Śląska Wrocław Basketball S.A. Rezygnację złożył na ręce Rady Nadzorczej Spółki dnia 22 marca 2021 r.

Radny zaznaczył dodatkowo, że w okresie pomiędzy wyborem jego osoby na stanowisko Prezesa Zarządu Spółki a złożoną rezygnacją, nie dokonał żadnych czynności zarządczych względem Spółki. W szczególności nie przeglądał ksiąg i dokumentów Spółki, nie miał wglądu do rachunku bankowego Spółki, nie rozmawiał z pracownikami ani zawodnikami Śląska Wrocław Basketball S.A. Nie miał też faktycznej możliwości dokonania jakiegokolwiek czynności zarządczej, bowiem dotychczasowy Zarząd Śląska Wrocław Basketball S.A. nie uznał Jego wyboru i nie dopuścił radnego do Spółki. Usunął natomiast z siedziby we Wrocławiu przy ul. Mieszczańskiej 4, wszystkie księgi i dokumenty Spółki (przenosząc je w nieznane miejsce) oraz kontynuował sprawowanie przez siebie funkcji w Zarządzie co czyni do dnia dzisiejszego.

Zgodnie z art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U z 2020 r. poz. 713 i 1378), 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.

Z cytowanego wyżej przepisu wynika zakaz zarządzania przez radnego działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy w której radny uzyskał mandat. Jego naruszenie skutkuje

wygaśnięciem mandatu radnego z mocy prawa (art. 383 § 1 pkt 5 Kodeksu). Okoliczność powyższa rodzi obowiązek podjęcia przez radę gminy, na podstawie art. 383 § 2 Kodeksu, uchwały o stwierdzeniu wygaśnięcia mandatu radnego w terminie miesiąca od dnia wystąpienia przyczyny wygaśnięcia mandatu. Rezygnacja radnego z funkcji Prezesa Zarządu Spółki nie ma wpływu na podjęcie uchwały, bowiem ustawa skutek prawny w postaci wygaśnięcia mandatu radnego łączy z samym podjęciem takiej działalności. Późniejsza rezygnacja nie uchyla skutków wygaśnięcia mandatu.

Warunkiem koniecznym do stwierdzenia naruszenia zakazu wynikającego z art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym jest wystąpienie łącznie następujących przesłanek: zarządzanie działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy w której radny uzyskał mandat.

Poza sporem pozostaje fakt, iż radny Pan Maciej Jerzy Zieliński został powołany w dniu 15 marca 2021 r. na Prezesa Zarządu Śląsk Wrocław Basketball S.A., (który jest organem uprawnionym do reprezentowania Spółki), co przyznał dodatkowo sam radny.

W doktrynie i orzecznictwie przyjmuje się, iż zarządzanie działalnością gospodarczą jest też rozumiane jako „kompetencja do podejmowania wiążących decyzji w zakresie prowadzonej działalności. Kompetencja taka może przysługiwać danej osobie jako organowi jednoosobowemu (jak to ma miejsce np. w przypadku dyrektora przedsiębiorstwa państwowego lub jednoosobowego zarządu spółki handlowej) albo jako członkowi kolegiального organu zarządzającego podmiotem gospodarczym (np. zarządu spółki akcyjnej)”. (zob. red. Bogdan Dolnicki; Ustawa o samorządzie gminnym. Komentarz, wyd. III; Opublikowano WKP: 2021. Lex). Jest to czynienie użytku z atrybutów prawa majątkowego wchodzącego w skład mienia komunalnego. Tytułem przykładu warto wskazać, że pełnienie przez radnego funkcji członka zarządu w stowarzyszeniu prowadzącym działalność gospodarczą z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy Naczelny Sąd Administracyjny uznał za zarządzanie taką działalnością w rozumieniu art. 24f ust. 1 u.s.g. (Wyrok NSA z 12 stycznia 2006 r.; II OSK 787/05, ONSAiWSA2006/3, poz. 86).

Niewątpliwie Spółka prowadzi działalność gospodarczą, co opisano na wstępie uzasadnienia. Okoliczność powyższą potwierdził ponadto sam radny w złożonych na piśmie wyjaśnieniach.

Podstawowy przychód/dochód Spółki w prowadzonej działalności gospodarczej pochodzi ze sprzedaży biletów na mecze oraz umów sponsorskich. W oparciu o takie umowy sponsoringu (sponsorskie), Spółka umożliwia (zapewnia) umieszczanie logo i innych znaków towarowych (na banerach reklamowych i innych nośnikach) sponsorów w obiekcie Hali Orbita, podczas rozgrywanych meczy drużyny koszykarskiej (aktualnie zespół występuje w najwyższej Klasie krajowych rozgrywek – Energa Basket Liga). Także w trakcie innych spotkań, imprez sportowych i im towarzyszących. Z meczy prowadzone są transmisje telewizyjne i radiowe. Powyższe informacje są powszechnie znane a nadto można uzyskać je ze stron internetowych Spółki oraz m.in. z dokumentacji finansowej Spółki, składanej w Sądzie (Krajowym Rejestrze Sądowym).

Bez wątpienia zatem działalność w opisanym wyżej zakresie, a w konsekwencji dochody związane ze sprzedażą biletów oraz wpływy z umów sponsorskich należy zakwalifikować jako działalność gospodarczą z

wykorzystaniem mienia komunalnego, w którym radny uzyskał mandat. (Na marginesie jedynie należy wskazać, iż mecz w Hali odbył się m.in. 16 marca 2021 r. a więc dzień po objęciu funkcji Prezesa Zarządu Spółki przez radnego).

W takich samych kategoriach należy potraktować wykorzystywanie dotacji udzielonej przez Gminę Spółce. Wbrew wątpliwościom wyrażonym w wyjaśnieniach radnego, dotacje udzielane Spółce przez Gminę Wrocław stanowią mienie komunalne. Wskazać należy bowiem, iż w art. 43 ustawy o samorządzie gminnym zdefiniowano pojęcie mienia komunalnego, a ponadto podmioty mienia komunalnego. Zgodnie z nim mieniem komunalnym jest własność i inne prawa majątkowe należące do poszczególnych gmin i ich związków oraz mienie innych gminnych osób prawnych, w tym przedsiębiorstw. W wyroku z dnia 6 grudnia 2016 r. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Białymstoku (II SA/Bk 708/16), wyraził pogląd, zgodnie z którym mienie komunalne (instytucja prawa cywilnego) obejmuje aktywa, nie pasywa co wynika z definicji zawartych w art. 44 k.c. oraz art. 43 u.s.g. Stanowią je nie tylko nieruchomości gruntowe oraz budynki, budowle (majątek trwały), ale także środki pieniężne. Z kolei w wyroku z dnia 13 sierpnia 2014 r. Naczelny Sąd Administracyjny rozstrzygnął, iż dotacje z budżetu miasta, są prawami majątkowym i stanowią tym samym mienie gminy. (II OSK 1734/14).

W opisanych powyżej okolicznościach uznać należy, iż Radny Rady Miejskiej Wrocławia Pan Maciej Jerzy Zieliński naruszył ustawowy zakaz, o którym mowa w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, zgodnie z którym 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, co skutkowało wygaśnięciem mandatu radnego z mocy prawa na podstawie art. 383 § 1 pkt 5 Kodeksu.

Tym samym obowiązkiem Rady Miejskiej Wrocławia było stwierdzenie wygaśnięcia mandatu radnego na podstawie art. 383 § 2 Kodeksu.

POUCZENIE

Od niniejszej uchwały zainteresowanemu służy skarga do sądu administracyjnego (Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu). Skargę wnosi się za pośrednictwem Rady Miejskiej Wrocławia w terminie 7 dni od dnia doręczenia uchwały.

Projekt uchwały nie zawiera danych prawnie chronionych.