

Wałbrzych, 26 października 2020 r.

27-10-2020

Nr .....  
Podpis .....

Szanowny Pan

**Jacek Sz wajgier**

Radny Rady Miejskiej w Wałbrzychu

w miejscu

dot. BO.0003.94z.2020

Odpowiadając na Pańskie zapytanie złożone w dniu 12 października br. w Referacie Organizacyjnym i Obsługi Rady Miejskiej Urzędu Miejskiego w Wałbrzychu po uzyskaniu informacji od poszczególnych biur realizujących wskazane zadania merytoryczne związane z Pańskim zapytaniem uprzejmie informuję, iż:

1. przekazuję zgodnie z prośbą kopię umowy użyczenia zawartej w dniu 9 grudnia 2005 r. pomiędzy Gminą Wałbrzych a Polskim Towarzystwem Opieki Paliatywnej, oddział w Wałbrzychu oraz kopię aneksu do umowy z dnia 23 czerwca 2016 r. Wyczerpuje to Pańską prośbę o dokumenty umożliwiające użytkowanie nieruchomości do dnia 12.10.2020 r. (załącznik nr 1).
2. zgodnie z § 2 ust. 4 umowy, na podstawie której PTO P użytkuje nieruchomość przy ul. Krasińskiego 8, używanie nieruchomości przez jednostki organizacyjne PTO P, powołane do realizacji jego zadań statutowych, nie wymaga uzyskiwania zgody Gminy Wałbrzych. Ponadto informuję, że PTO P nie występowało do Gminy Wałbrzych z prośbą o zgodę na udostępnienie nieruchomości innym podmiotom.
3. PTO P oddział w Wałbrzychu posiada status Stowarzyszenia zgodnie z przyjętym Statutem przez Zarząd Towarzystwa. Towarzystwo to jest jedyną placówką w Wałbrzychu, która prowadzi działalność leczniczą w zakresie opieki hospicyjnej oraz medycyny paliatywnej, udzielając świadczeń zdrowotnych polegających na sprawowaniu opieki zdrowotnej, psychologicznej i społecznej nad pacjentami znajdującymi się w stanie terminalnym oraz sprawowania opieki nad rodzinami tych pacjentów. Placówka udziela również świadczeń pielęgnacyjnych i opiekuńczych w warunkach domowych. Od 2017 r. PTO P oddział w Wałbrzychu jako Stowarzyszenie przystępuje każdego roku do otwartego konkursu ofert ogłoszonego przez Gminę Wałbrzych na podstawie ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie na realizację zadania publicznego z zakresu ochrony zdrowia polegające na podejmowaniu działań, mających na celu poprawę jakości opieki nad osobami



przewlekłe i nieuleczalnie chorymi, przebywającymi w środowisku domowym z terenu miasta Wałbrzycha, w tym rehabilitacja i zakup niezbędnego sprzętu medycznego dla niepełnosprawnych, nieuleczalnie i przewlekłe chorych dzieci. W latach 2017–2020 Gmina Wałbrzych na podstawie uchwał Rady Miejskiej Wałbrzycha w sprawie przyjęcia budżetu miasta Wałbrzycha oraz ogłoszonego otwartego konkursu ofert przekazuje każdego roku środki finansowe w formie dotacji w wysokości 170 000,00 zł (sto siedemdziesiąt tysięcy zł) na wsparcie realizacji powyższego zadania, które zostają co roku rozliczone na podstawie zatwierdzonego sprawozdania finansowego z wykonania ww. zadania.

4. W okresie od 2003 r. do 12 października 2020 r. Gmina Wałbrzych przekazała z budżetu łącznie 2 045 120,00 zł (dwa miliony czterdzieści pięć tysięcy sto dwadzieścia zł) na działalność PTOF. Z uwagi na 5-letni okres przechowywania dokumentów księgowych nie jesteśmy w stanie określić dokładnego terminu (miesiąca) przekazania środków w 2003 r., o który Pan wnosił, ale była to kwota w wysokości 60 000 zł.
5. W odniesieniu do Pańskich zastrzeżeń i uwag odnośnie radnej PiS p. Renaty Wierzbickiej przekazuję do wglądu opinię prawną mecenas Justyny Woźniak z Biura Prawnego Urzędu Miejskiego (załącznik nr 2).

ZASTĘPCA PREZYDENTA  
Miasta Wałbrzycha  
*S. Bielawska*  
dr Sylwia Bielawska



**Aneks nr 1/2016**  
z dnia 23.06.2016

do Umowy użyczenia z dnia 09.12.2005 r. zawartej pomiędzy **Gminą Wałbrzych**, w imieniu której działa:

Roman Szelemej - Prezydent Miasta Wałbrzycha  
zwaną dalej Użyczającym

a **Polskim Towarzystwem Opieki Paliatywnej Oddział w Wałbrzychu** z siedzibą przy ul. Krasieńskiego 8 w Wałbrzychu reprezentowanym przez :

RENATE WIERZBICKA (PREZESA); MARKA KAROLCZAKA (WICEPREZESA)  
zwanym dalej Biorącym

§ 1

W umowie użyczenia z dnia 09.12.2005 r w przedmiocie nieruchomości położonej w Wałbrzychu przy ul. Krasieńskiego 8 dla której prowadzona jest księga wieczysta KW nr 36823 wprowadza się następujące zmiany

1) § 1 ust 3 otrzymuje brzmienie :

"Umowa zostaje zawarta na czas oznaczony od dnia 09.12.2005 r. do dnia 31.12.2060 r."

2) § 4 POSTANOWIENIA KOŃCOWE otrzymuje brzmienie:

„1. Po zakończeniu lub rozwiązaniu umowy zostaną rozliczone kwoty wydatkowane przez Biorącego, na trwałe ulepszenie nieruchomości określonej w § 1 pkt. 1 umowy określone w Porozumieniu z dnia 08.03.2006 r w sprawie zasad współpracy i przekazywania środków na realizację zadania pn. „Przebudowa budynku na ul. Krasieńskiego 8 w Wałbrzychu na stacjonarne hospicjum” i Porozumieniu z dnia 19.09.2014 r. w sprawie zasad współpracy i warunków wspólnego finansowania zadania inwestycyjnego pn. „Rozbudowa hospicjum Stacjonarnego-podniesienie jakości opieki nad chorymi i ich rodzinami”

2. Wysokość podlegającej zwrotowi kwoty wydatkowanej przez Biorącego zostanie ustalona na podstawie operatu szacunkowego wykonanego przez rzeczoznawcę majątkowego, na koszt Biorącego, w wysokości proporcjonalnej do poniesionych wydatków.

3. Zwrot kwoty, o której mowa w punkcie 2 nastąpi w terminie 30 dni od daty jej ustalenia na konto bankowe wskazane przez Biorącego.

4. Zmiany niniejszej umowy wymagają dla swojej ważności formy pisemnej pod rygorem nieważności.



5. Wszelkie spory wynikające z niniejszej umowy strony rozstrzygać będą w sposób polubowny. W przypadku braku możliwości polubownego rozstrzygnięcia sporu właściwy do jego rozpatrzenia będzie sąd powszechny siedziby Użyczającego.

6. W sprawach nieuregulowanych w niniejszej umowie zastosowanie znajdą przepisy Kodeksu cywilnego.

7. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach, po jednym dla każdej ze stron."


§ 2

Pozostałe zapisy umowy pozostają bez zmian.

§ 3


Aneks został sporządzony w dwóch jednobrzmiących egzemplarza, po jednym dla każdej ze stron.

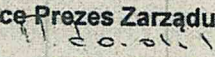
UŻYCZAJĄCY

  
Prezydent  
Miasta Walbrzycha

BIORĄCY

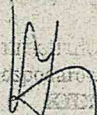
\_\_\_\_\_

Prezes Zarządu  
  
Renata Wierzbicka

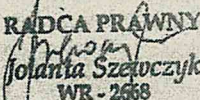
V-ce Prezes Zarządu  
  
Marek Karolczak

*Rydziński* sporządził: T. Rydziński

sprawdził:

  
Kierownik  
Kasowni

Magdalena K. K. K.  
SKARBNIK  
MIASTA WALBRZYCHA  
*Ewa*  
Ewa Kiusek

RADCA PRAWNY  
  
Jolanta Szełczyk  
WR - 2568



Wałbrzych, 2020-10-25

## OPINIA PRAWNA

w sprawie naruszenia zakazu prowadzenia działalności gospodarczej z wykorzystaniem mienia gminnego

Pismem z dnia 12 października 2020r. ( zapytanie ) przekazanym Prezydentowi Miasta Wałbrzycha przez Przewodniczącą Rady Miejskiej Wałbrzycha, radny Rady Miejskiej poinformował o naruszeniu przepisu „art. 383 § 1 pkt 5 § 2,4,5 i 6 ustawy z dnia 05 styczeń 2011r. Kodeks Wyborczy... oraz art. 24f ust. 1 ustawy z dnia 08.marca 1990r. o samorządzie gminnym..” przez radną Rady Miejskiej Wałbrzycha, która mandat radnej łączy z funkcją Prezesa Polskiego Towarzystwa Opieki Paliatywnej.

Stosownie do przepisu art. 383 § 1 pkt 5 ustawy z dnia 5 stycznia 2011r. Kodeks wyborczy ( Dz. U. z 2020r., poz.1319 z późn. zm. ) wygaśnięcie mandatu radnego następuje w przypadku naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w przepisach funkcji lub działalności. Taki zakaz ustanowiony został w art. 24 f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym ( Dz. U. z 2020r., poz. 713 ), w myśl którego 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.

Należy zaznaczyć, że zgodnie z orzecznictwem sądowym zakaz z art. 24f ustawy o samorządzie gminnym ma charakter antykorupcyjny i służy wyeliminowaniu sytuacji, gdy radny przez wykorzystywanie swojej funkcji uzyskiwałby nieuprawnione korzyści dla siebie lub bliskich. Z drugiej strony, przepis ten pełni istotną rolę w kształtowaniu pożądanej postawy społecznej, w której służba dla lokalnej społeczności samorządowej powinna być pozbawiona niebezpieczeństwa faworyzowania interesu indywidualnego, prywatnego w sytuacji, gdy z pierwszeństwa powinien korzystać interes ogółu. Przepis art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym powinien w związku z tym sprzyjać kształtowaniu standardu rzetelnego i uczciwego wykonywania obowiązków radnego (wyr. WSA z 27.3.2014 r., IV SA/Po 620/13, Legalis; wyr. WSA z 3.8.2016 r., IV SA/Po 482/16, niepubl.).

Ponadto zakaz określony w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym odnosi się do faktycznie prowadzonej działalności gospodarczej osoby pełniącej funkcję publiczną. Działalność gospodarcza to prawnie określona sytuacja, którą trzeba oceniać na podstawie zbadania konkretnych okoliczności faktycznych, wypełniających lub nie wypełniających znamiona tejże działalności. Prowadzenie działalności gospodarczej jest zatem kategorią obiektywną.

Procedura stwierdzenia wygaśnięcia mandatu m.in. z przyczyn naruszenia ustawowego zakazu łączenia mandatu radnego z wykonywaniem określonych w przepisach funkcji lub działalności jest określona w art. 383 Kodeksu wyborczego. Organem, który stwierdza wygaśnięcie mandatu jest rada, następuje to w drodze uchwały, a przed podjęciem uchwały o wygaśnięciu mandatu należy umożliwić radnemu złożenie wyjaśnień ( art. 383 § 2, § 3, § 6 Kodeksu wyborczego ).

Ze względu na szczególny charakter podejmowanego rozstrzygnięcia, w orzecznictwie podkreśla się konieczność działania ze szczególną starannością, wnikliwością, a nawet pietyzmem, aby nie naruszyć nadrzędnego dobra jakim są konstytucyjnie chronione dobra podstawowe powiązane bezpośrednio z problematyką biernego i czynnego prawa wyborczego.

W uzasadnieniu wyroku z dnia 18 grudnia 2019r., II SA/Wa 2549/19, Legalis, Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie wskazał, że w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym prawodawca przewidział instytucję o represyjnym charakterze, co winno skutkować szczególną starannością organów, do których kompetencji należy skorzystanie z niej, co do ustalenia mających w tym



zakresie znaczenie okoliczności. Staranność ta winna przekładać się na rzetelną weryfikację w oparciu o wszelkie dostępne środki dowodowe, czy istotnie spełnione zostały przesłanki wskazane w powołanym przepisie. Sąd stwierdził., że z uwagi na charakter i daleko idący skutek uchwał podejmowanych w tym zakresie (wygaśnięcia mandatu ), rozstrzygnięcia te winny zostać podejmowane ze szczególną ostrożnością i po dokładnej analizie stanu faktycznego wraz z wyjaśnieniem ich podstaw prawnych.

W związku z powyższym, zdaniem opiniującej, konieczne jest przeprowadzenie przez Radę Miejską z należytą starannością oraz wnikliwie, jak wskazano w powołanych orzeczeniach, postępowania wyjaśniającego w zakresie zarzucanego radnej w treści zapytania z dnia 12 października 2020r. naruszenia zakazu wynikającego z art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, przy zapewnieniu radnej możliwości złożenia wyjaśnień.

Radca prawny

Justyna Woźniak