Kamieniec Ząbkowicki dnia 27 lutego 2018 r.

Wojewódzki Sąd Administracyjny
Wydział III
Ul. Św. Mikołaja 78-79
50 – 126 Wrocław

Sygn. akt III SA/Wr 81/18

W związku ze złożoną przez radną Marię Kacik skargą na uchwałę Rady Gminy Kamieniec Ząbkowicki z dnia 2 lutego 2018 r. stwierdzającą wygaśniecie jej mandatu radnego informuję, że projekt przedmiotowej uchwały został przygotowany przez Wójta Gminy i nie zostały do niego przedłożone żadne dowody na potwierdzenie spełnienia przesłanek uzasadniających wygaśnięcie mandatu radnej wynikających z przepisu art. 24 f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym.

Chciałabym zwrócić uwagę, że ja osobiście głosowałam przeciwko podjęciu przedmiotowej uchwały, jak również 5 innych radnych było przeciwko. Uchwała jednak została przegłosowana.

W mojej ocenie nie było podstaw do stwierdzenia przez Radę Gminy Kamieniec Ząbkowicki wygaśnięcia mandatu radnego z powodu naruszenia wyżej wymienionych przepisów.

Zgodnie z art. 24 f ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym 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.

Bank spółdzielczy, tak jak każdy inny bank, prowadzi działalność gospodarczą, zaś czynności takiego podmiotu stosownie do art. 5 ust. 1 i 2 ustawy z 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe, określa się jako działalność gospodarczą.

Ustrój i funkcjonowanie banków spółdzielczych uregulowane jest w ustawie z dnia 7 grudnia 2000 r. o funkcjonowaniu banków spółdzielczych, ich zrzeszaniu się i bankach

zrzeszających, w ustawie z dnia 16 września 1982 r. - Prawo spółdzielcze oraz w ustawie z dnia 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe. Zgodnie z art. 20 ustawy Prawo bankowe bankiem spółdzielczym jest bank w rozumieniu art. 2 pkt 1 ustawy o funkcjonowaniu banków spółdzielczych, ich zrzeszaniu się i bankach zrzeszających.

Działalność bankową niewątpliwie zarządza, w przypadku banków spółdzielczych, zarząd który składa się z co najmniej trzech osób (art. 22 ustawy Prawo bankowe). To zarząd banku spółdzielczego kieruje działalnością banku oraz reprezentuje go na zewnątrz (art. 48 § 1 Prawa spółdzielczego), co oznacza, że w imieniu banku składa oświadczenia woli, podejmuje decyzje kredytowe, zarządza ryzykiem istotnym w działalności banku.

W związku z tym o członku zarządu można powiedzieć, że zarządza działalnością gospodarczą prowadzoną przez bank.

Natomiast statusu członka zarządu banku spółdzielczego, jako osoby zarządzającej działalnością banku nie można automatycznie przyporządkować członkowi rady nadzorczej takiego banku.

Stosownie do art. 44 Prawa spółdzielczego rada sprawuje kontrolę i nadzór na działalnością spółdzielni. Zatem jest to organ nadzorczy, a nie zarządzający. Rada Nadzorcza sprawuje bowiem kontrolę i nadzór nad działalnością Banku,

Żaden z przedmiotowych zapisów nie stanowi, aby Rada Nadzorcza miała kompetencje zarządzające działalnością banku.

W tej kwestii wypowiedział się również Naczelny Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 25 lutego 2011 r., sygn. akt II OSK 2452/10, z którego jednoznacznie wynika, że pełnienie przez radnego funkcji przewodniczącego rady nadzorczej banku spółdzielczego, wykonującego obsługę finansową jednostki samorządu terytorialnego nie spełnia przesłanki, o jakiej mowa w art. 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

Przed podjęciem uchwały nie zostały przedstawione żadne dowody, z których wynikałoby, że radna Maria Kacik będąc członkiem Rady Nadzorczej Banku Spółdzielczego podejmowała jakiekolwiek czynności zarządcze w stosunku do mienia gminnego.

Mając na uwadze powyższy stan prawny i faktyczny w mojej ocenie nie zaszły przesłanki do stwierdzenia wygaśnięcia mandatu radnego na podstawie 24f ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

Sporządził: Cwele Elżbieta

Cwele Elżbieta