

UCHWAŁA NR XXVII/165/13

Rady Gminy Szczaniec

z dnia 27 lutego 2013 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi Stowarzyszenia Rozwoju i Promocji Gminy Szczaniec z siedzibą w Wolimirzycach reprezentowanego przez Pana Krzysztofa Nerynga, Panią Wiesławę Sieńkowską, Pana Daniela Sokołowskiego i Pana Jacka Sokołowskiego na działalność Wójta Gminy Szczaniec

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.: Dz. U. z 2002 r. Nr 23 poz. 220, Nr 62 poz. 558, Nr 113 poz. 984, Nr 153 poz. 1271, Nr 214 poz. 1806, Dz. U. z 2003 r. Nr 80 poz. 717, Nr 162 poz. 1568, Dz. U. z 2004 r. Nr 102 poz. 1055, Nr 116 poz. 1203, Dz. U. z 2005 r. Nr 172 poz. 1441, Nr 175 poz. 1457, Dz. U. z 2006 r. Nr 17 poz. 128, Nr 181 poz. 1337, Dz. U. z 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138 poz. 974, Nr 173 poz. 1218, Dz. U. z 2008 r. Nr 180 poz. 1111, Nr 223, poz. 1458, Dz. U. z 2009 r. Nr 52 poz. 420, Nr 157 poz. 1241, Dz. U. z 2010 r. Nr 28 poz. 142 i poz. 146, Nr 40 poz. 230, Nr 106 poz. 675, Dz. U. z 2011 r. Nr 21 poz. 113, Nr 117 poz. 679, Nr 134 poz. 777, Nr 149 poz. 887, Nr 217 poz. 1281, Dz. U. z 2012 r. poz. 567, Dz. U. z 2013 r. poz. 153) oraz art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm. Dz. U. z 2001 r. Nr 49 poz. 509, Dz. U. z 2002 r. Nr 113, poz. 984, Nr 153 poz. 1271, Nr 169 poz. 1387, Dz. U. z 2003 r. Nr 130 poz. 1188, Nr 170 poz. 1660, Dz. U. z 2004 r. Nr 162 poz. 1692, Dz. U. z 2005 r. Nr 64 poz. 565, Nr 78 poz. 682, Nr 181 poz. 1524, Dz. U. z 2008 Nr 229 poz. 1539, Dz. U. z 2009 r. Nr 195 poz. 1501, Nr 216 poz. 1676, Dz. U. z 2010 r. Nr 40 poz. 230, Nr 182 poz. 1228, Nr 254 poz. 1700, Dz. U. z 2011 r. Nr 6 poz. 18, Nr 34 poz. 173, Nr 106 poz. 622, Nr 186 poz. 1100, Dz. U. z 2012 r. poz. 1101, poz. 1529), Rada Gminy Szczaniec uchwala co następuje:

§ 1. Uznaje się za bezzasadną skargę Stowarzyszenia Rozwoju i Promocji Gminy Szczaniec z siedzibą w Wolimirzycach reprezentowanego przez Pana Krzysztofa Nerynga, Panią Wiesławę Sieńkowską, Pana Daniela Sokołowskiego i Pana Jacka Sokołowskiego na działalność Wójta Gminy Szczaniec, przekazaną dnia 29 stycznia 2013 roku przez Wydział Nadzoru i Kontroli Lubuskiego Urzędu Wojewódzkiego w Gorzowie Wlkp. wg właściwości.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącą Rady Gminy do zawiadomienia skarżącego o sposobie załatwienia skargi.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy


Józef Starzyński

UZASADNIENIE

do uchwały w sprawie rozpatrzenia skargi Stowarzyszenia Rozwoju i Promocji Gminy Szczaniec z siedzibą w Wolimirzycach reprezentowanego przez Pana Krzysztofa Nerynga, Panią Wiesławę Sieńkowską, Pana Daniela Sokołowskiego i Pana Jacka Sokołowskiego na działalność Wójta Gminy Szczaniec

Dnia 29 stycznia 2013 r. do Rady Gminy Szczaniec wpłynęła skarga Stowarzyszenia Rozwoju i Promocji Gminy Szczaniec z siedzibą w Wolimirzycach reprezentowanego przez Pana Krzysztofa Nerynga, Panią Wiesławę Sieńkowską, Pana Daniela Sokołowskiego i Pana Jacka Sokołowskiego na działania Wójta Gminy Szczaniec, przekazana wg właściwości przez Wydział Nadzoru i Kontroli Lubuskiego Urzędu Wojewódzkiego w Gorzowie Wlkp.. Rada Gminy zobowiązała Komisję Rewizyjną do zbadania zasadności skargi i wyjaśnienia postawionych zarzutów. W związku z tym Komisja Rewizyjna przeprowadziła postępowanie wyjaśniające w dniach 19 lutego 2013 r., 22 lutego 2013 r. oraz 25 lutego 2013 r. Komisja Rewizyjna poddała analizie dostępną dokumentację związaną z planowaną inwestycją budowy wiatraków oraz wysłuchała wyjaśnień Wójta Ryszarda Walkowiaka oraz pracownika Urzędu Gminy Pana Franciszka Półtoraka merytorycznie zajmującego się zagospodarowaniem przestrzennym.

Komicja Rewizyjna w toku postępowania wyjaśniającego ustaliła:

- W 2007 r. podjęto decyzję o budowie kanalizacji ściekowej we wsi Myszęcín oraz części miejscowości Szczaniec. W związku z tym, iż rurociąg przebiegał przez grunty należące do Kurii Biskupiej w celu otrzymania wymaganych pozwoleń w dniu 25.10.2007 r. Wójt udał się do Zielonej Góry, aby spotkać się z ekonomem Kurii Ks. Wojciechem Jurkiem. Podczas rozmowy otrzymał informację, że na gruntach kurialnych pewna firma chciałaby wybudować farmę wiatrową. Od księdza Jurka Wójt otrzymał telefon kontaktowy do przedstawiciela firmy Starke Wind Polska i jeszcze tego samego dnia umówił się na spotkanie. W dniu 31.10.2007 r. doszło do pierwszego spotkania z przedstawicielami firmy Starke Wind Polska w osobie Pana Chilińskiego, Buchty oraz planisty z Niemiec, a ze strony Gminy Szczaniec Wójta Ryszarda Walkowiaka oraz pracownika Urzędu Gminy Pana Franciszka Półtoraka w celu objazdu całej gminy i rozeznaniu się w możliwościach lokalizacji wiatraków. Taką informację Wójt podał radnym na sesji Rady Gminy. Drugie spotkanie przedstawicieli firmy Starke Wind Polska w osobie Pana Chilińskiego i Buchty ze strony Gminy Szczaniec Wójta Ryszarda Walkowiaka oraz pracownika urzędu Pana Franciszka Półtoraka odbyło się w Szczanieckim Ośrodku Kultury w lutym 2008r. i było ono ostatnim spotkaniem, w którym uczestniczył Wójt wraz z pracownikiem urzędu. W styczniu 2008 r. zorganizowano spotkanie z rolnikami. Dostępna jest lista obecności z zebrania, gdzie nazwisko Wójta wraz z żoną znajduje się w środkowej jej części. Było to zebranie sondażowe, aby zapoznać rolników z tematem i poznać liczbę zainteresowanych wiatrakami. W lutym 2008 r. doszło z kolei do spotkania firmy Starke Wind Polska z zainteresowanymi rolnikami. Dnia 22.02.2008 r. Wójt poinformował na Sesji Rady Gminy Radnych o wcześniejszych spotkaniach z przedstawicielami firmy Starke Wind Polska. Przedstawiciele tej firmy przybyli również na Sesję w celu przedstawienia się radnym. Radni byli zainteresowani zagadnieniem, zadawali pytania, co odnotowane jest w protokole sesji. W tym samym dniu tj. 22.02.2008 r., w salce urzędu gminy doszło do kolejnego spotkania przedstawicieli firmy Starke Wind Polska z rolnikami, było to spotkanie w grupach. Do następnego spotkania doszło 14.03.2008 r. w Szczanieckim Ośrodku Kultury, w którym uczestniczyli przedstawiciele firmy i rolnicy. Dnia 28.03.2008 r. w salce posiedzeń Rady Gminy odbyło się kolejne spotkanie firmy Starke Wind Polska, które było spotkaniem uzupełniającym z rolnikami nie mogącymi uczestniczyć we wcześniejszym terminie (tj. 14.03.2008 r.). Były to spotkania indywidualne o ustalonych godzinach. Po tym spotkaniu niektórzy z rolników poprosili Urząd Gminy o pomoc i interwencję w sprawie gruntów, które niedawno zakupili od Agencji Nieruchomości Rolnych, a które ta agencja dowiedziawszy się o takiej inwestycji na

tych ziemiach, miałyby prawo w ciągu 5 lat im odebrać. W tym temacie zasięgnięto opinii prawnych, kontaktowano się z parlamentarzystami: posłem Józefem Zychem oraz innymi. Już wówczas kilku rolników wycofało się, gdyż nie spełniali wymogów. O kolejnych spotkaniach firmy Starke Wind Polska z rolnikami jest brak jakichkolwiek adnotacji, ponieważ przeprowadzane były już indywidualnie. Dnia 25.04.2008 r. na Sesji Rady Gminy Wójt informował Radnych o prowadzonych rozmowach z rolnikami, a także o toczących się rozmowach z właścicielami „Smardzewo Dwór”. W dniu 25.06.2008 r. na Sesji Rady Gminy Radni otrzymali informację od Wójta, iż powołane zostały dwie spółki Starke Wind Szczaniec i Myszecin oraz że 9.07.2008 r. będą podpisywane umowy z rolnikami. Podczas Sesji Rady Gminy Szczaniec w dniu 29.08.2008 r. Wójt Ryszard Walkowiak poinformował Radnych, iż 9.07.2008 r. wraz z rolnikami, był w kancelarii notarialnej w Skwierzynie gdzie były podpisywane wstępne umowy dzierżawne. Druga tura rolników podpisywała umowy 13.08.2008 r. Grupa rolników nie mogących być we wcześniejszych terminach będzie podpisywała umowy we wrześniu 2008 r. 21 listopada 2008r. na Sesji Rady Gminy Wójt poinformował Radnych, że razem z pracownikiem urzędu Panem Franciszkiem Półtorakiem uczestniczył w rozmowach ze Starke Wind Polska. Spotkanie odbyło się w Gorzowie Wlkp. i dotyczyło tematyki studium zagospodarowania przestrzennego.

- Pierwsza Uchwała Nr XXII/164/09 z dnia 27.02.2009 r. w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Gminy Szczaniec obejmowała szerszy obszar gminy. Następną uchwałę w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Gminy Szczaniec podjęta została dnia 26.02.2010 r. Kolejną korektę w studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania Gminy Szczaniec była uchwała XXXVII/250/10 z dnia 13.07.2010 r. W dniu 1.06.2011 r. podjęto następną uchwałę Nr VIII/44/11 w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Gminy Szczaniec. Ww. uchwały dowodzą, iż firma Starke Wind Polska w związku z różnego rodzaju uwarunkowaniami zmuszona jest do zacieśnienia obszaru pod farmy wiatrowe oraz przestrzegania zaleceń dotyczących ochrony środowiska. Wszystkie ww. uchwały przyjmowane były jednogłośnie przez Radę Gminy Szczaniec (jedynie jedna przyjęta była przy jednym głosie wstrzymującym się), a ich wykonanie powierzane było Wójtowi Gminy Szczaniec.
- Bazując na ogólnie dostępnych publikacjach, według posiadanej wiedzy Wójt Ryszard Walkowiak, począwszy od 2007 r., rzetelnie informował społeczność gminy o planowanej inwestycji farm wiatrowych na spotkaniach czy zebraniach wiejskich, na Sesjach Rady Gminy, w prasie lokalnej i o zasięgu wojewódzkim. Natomiast akcja organizacji ruchu poparcia dla budowy turbin wiatrowych i listy poparcia rozprowadzone wśród zainteresowanych sołtysów były oddolną inicjatywą będącą reakcją na rozpowszechnianie wśród społeczności lokalnej ulotek, materiałów i list przeciw budowie wiatraków, które prowadziło Stowarzyszenie Rozwoju i Promocji Gminy Szczaniec. Na terenie Gminy Szczaniec mieszkają zarówno zwolennicy jak i przeciwnicy budowy farm wiatrowych.

Komisja Rewizyjna Rady Gminy Szczaniec w przeprowadzonym postępowaniu wyjaśniającym, po wysłuchaniu wyjaśnień Wójta Gminy Szczaniec Ryszarda Walkowiaka, pracownika merytorycznego Urzędu Gminy Szczaniec oraz wnikliwej analizie dokumentów i faktów, nie dopatrzyła się żadnych działań wykraczających poza „ogólnie przyjęte i akceptowalne społecznie obowiązki gospodarza gminy”.

Pozyskiwanie i zabieganie o inwestorów zapisane były w programie przedwyborczym Wójta Ryszarda Walkowiaka. Podczas rozmowy Wójt wspominał o kilku inwestorach, z którymi prowadził rozmowy i zachęcał do inwestowania i prowadzenia działalności gospodarczej na terenie Gminy Szczaniec. Zaangażował się on dwukrotnie wraz z pracownikiem Urzędu w organizację

spotkań z potencjalnym inwestorem (firmą Starke Wind Polska). Z zebranych informacji nie wynika, iż nierzetelnie informował społeczność gminy, korzystał z różnych informacji i publikacji.

Jak każdy rolnik, a takim jest posiadając ponad 4h ziemi wraz z małżonką Wójt Ryszard Walkowiak ma prawo do lokalizacji na tym gruncie turbiny wiatrowej. Po zasięgnięciu opinii radcy prawnego i otrzymaniu wykładni prawnej komisja rewizyjna stwierdza, iż brak jest, na obecnym etapie realizacji procesu inwestycyjnego, sprzeczności interesów. Wyłączenie Wójta będzie miało miejsce na etapie i w zakresie wydawania decyzji administracyjnych dotyczących realizacji inwestycji w postaci lokalizacji „wiatraków” i wówczas zastosowanie będą miały przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego, w szczególności przepis art. 25.

W odpowiedzi na zarzuty o „rzekomej mgłę tajemnicy” czy „chodzących słuchach” w sprawie umowy dzierżawy Wójta, Komisja Rewizyjna ustaliła, że nieprawdą jest, iż Wójt Ryszard Walkowiak podpisywał umowę osobno, ponieważ wraz z żoną i innymi rolnikami w tym samym czasie był w kancelarii notarialnej w Skwierzynie, gdzie w dniu 09.07.2008 r. wraz z innymi rolnikami podpisywali indywidualne wstępne umowy. Komisja Rewizyjna stoi na stanowisku, że nie posiada możliwości prawnych wglądu do takiej umowy, gdyż jest to umowa cywilno-prawna o charakterze handlowym między stronami: rolnik-inwestor. Komisja Rewizyjna nie posiada informacji, z jakimi rolnikami zostały podpisane owe umowy, a tym samym nie ma możliwości i prawa do weryfikacji i porównywania treści zawartych w umowach.

Nie ma przepisu prawa materialnego powszechnie obowiązującego, zakazującego zawarcia umowy dzierżawy pod wiatrak na własnych gruntach przez Wójta, w związku z czym czynność taka nie jest niezgodna z prawem. Osoba wybrana na wójta objęta jest ograniczeniami wynikającymi z ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 216 poz. 1584 z późn. zm.) w szczególności art. 4 zakazujący m.in. prowadzenia działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzania taką działalnością lub bycia przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności. Jak wyraźnie jednak zaznaczono w tym przepisie, nie dotyczy to działalności wytwórczej w rolnictwie w zakresie produkcji roślinnej i zwierzęcej, w formie i zakresie gospodarstwa rodzinnego. Z przepisów tych nie sposób wyprowadzić również ograniczenia w zakresie dysponowania gruntami przez osobę fizyczną nie prowadzącą działalności gospodarczej, będącą ich właścicielem lub współwłaścicielem. Uprawnienia tego nie ogranicza wybór na funkcję wójta.

Przepisy zawierające ograniczenia w zakresie czynności podejmowanych przez wójta zawarte zostały również w ustawie z dnia 08 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r. Nr 142 poz. 1591 z późn. zm.) w szczególności w art. 28, który odsyła do odpowiedniego stosowania do wójta i jego zastępców art. 24e ust. 1 i art. 24m tej ustawy, zwanej dalej u.s.g. Oba przepisy należy zaliczyć do przepisów antykorupcyjnych. Jednak w oparciu o te przepisy nie sposób zarzucić Wójtowi naruszenia prawa poprzez zawarcie przedmiotowej umowy dzierżawy, albowiem nie podejmował on czynności, które można byłoby zakwalifikować pod normę tego przepisu. Z chwilą wyboru na funkcję wójta, mieszkaniec Gminy, której ten wybór dotyczy nie przestaje być mieszkańcem tej Gminy, jak również nie zostaje wyłączony z członkostwa lokalnej społeczności, a co za tym idzie nie zostaje pozbawiony możliwości uczestniczenia we wszelkich pożytkach, jakie wynikają dla całej lokalnej społeczności lub jej wybranych grup. W tym aspekcie nie sposób dopatrzeć się również naruszenia przez Wójta złożonego ślubowania, wynikającego z art. 29a u.s.g.

W zakresie zarzutu "konfliktu interesów" bądź "interesu prawnego" Wójta, podnoszonych przez Stowarzyszenie, wskazać należy, że w skardze bezpośrednio nie sformułowano takich zarzutów, jak i nie wskazano ewentualnego ich źródła. Dlatego też, co do „konfliktu interesów” nie sposób się

odnieć albowiem brak jest wskazania, o jakie i czyje interesy w tym konkretnym przypadku chodzi. Co do „interesu prawnego” to wskazać należy, że pojęcie to ukształtowane zostało przez orzecznictwo administracyjne, które stwierdza zgodnie, że interes ten musi wynikać z konkretnego przepisu prawa odnoszącego się do uprawnień lub obowiązku danego podmiotu (wyrok NSA z dnia 5 listopada 1999 r., I SA 2241/98, LEX nr 47248). Za bardzo szerokim ujęciem normatywnych źródeł interesu prawnego opowiedział się NSA zwłaszcza w wyroku z dnia 10 września 2002 r., II SA/Wr 1498/02, LEX nr 74731, w którym orzekł, co następuje: "Interes prawny to interes wypływający z przepisów ustrojowych, przepisów prawa materialnego i przepisów prawa procesowego. Każdy z tych przepisów może kształtować uprawnienia i obowiązki jednostki. Nie można zatem zawęzić interesu prawnego jednostki wyłącznie do przepisów prawa materialnego. Interes prawny może zatem wypływać też z przepisów prawa ustrojowego, do których należą przepisy ustawy o samorządzie gminnym (...). Przyjęcie poglądu, że normy ustrojowe nie mogą kształtować interesów jednostki, jest nieuzasadnione i sprzeczne z prawem". W orzecznictwie zwrócono również uwagę na potrzebę rozróżnienia interesu prawnego od interesu faktycznego. "Mieć interes prawny w postępowaniu administracyjnym" - czytamy w wyroku NSA z dnia 27 września 1999 r., IV SA 1285/98, LEX nr 47898 - "znaczy to samo, co ustalić przepis prawa materialnego powszechnie obowiązującego, na którego podstawie można skutecznie żądać czynności organu z zamiarem zaspokojenia jakiejś własnej potrzeby albo żądać zaniechania lub ograniczenia czynności organu, sprzecznych z potrzebami danego podmiotu - strony

Zatem zawarcie umowy dzierżawy pod wiatrak przez Wójta, nie rodzi po jego stronie interesu prawnego wywodzącego się z uchwały dotyczącej studium zagospodarowania przestrzennego jako jego źródła, albowiem przedmiotową uchwałę podejmuje Rada Gminy i nie wynikają z niej żadne indywidualnie adresowane uprawnienia dla Wójta. Uchwała ta jest jedynie pierwszym etapem na drodze do zezwolenia na określone w niej sposoby zagospodarowania przestrzennego w Gminie, a ustalenia te mają walor generalny a nie indywidualny. Zadania Wójta w tym zakresie wynikają z ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tekst jednolity Dz. U. z 2012 r. poz. 647 z późn. zm.), ich źródłem są uchwały podejmowane przez radę Gminy i mają charakter wykonawczy.

Wobec powyższego, Rada Gminy Szczaniec, po przeprowadzeniu wnikliwego postępowania wyjaśniającego przez Komisję Rewizyjną rekomenduje uznanie skargi Stowarzyszenia Rozwoju i Promocji Gminy Szczaniec z siedzibą w Wolimirzycach reprezentowanego przez Pana Krzysztofa Nerynga, Panią Wiesławę Sieńkowską, Pana Daniela Sokołowskiego i Pana Jacka Sokołowskiego na działalność Wójta Gminy Szczaniec za skargę bezzasadną., ponieważ w wyniku postępowania wyjaśniającego przedstawione w skardze zarzuty okazały się bezpodstawne.

Zgodnie z art. 238 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego informuję o treści art. 239 § 1 KPA „W przypadku gdy skarga, w wyniku jej rozpatrzenia, została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności – organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy – bez zawiadamiania skarżącego.”.

Przewodniczący Rady Gminy

Józef Starzyński