



Gdańsk, dnia 12-11-2015 roku.

PN-II.40.79.2015.KG

**Pan
Henryk Palczewski
Prezes Zarządu
Stowarzyszenie Mieszkańców Gminy
Kosakowo**

W związku ze skierowanymi do Wojewody Pomorskiego pismami ze dnia 24 czerwca 2015 r., 4 września 2015 r. oraz 6 i 9 października 2015 r., dotyczącymi ewentualnego naruszenia przez Pana Jerzego Władzika – Wójta Gminy Kosakowo przepisów ustawy z dnia 3 marca 2000 r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi (Dz. U. z 2013 r. poz. 253 ze zm.; dalej jako „ustawa kominowa”) po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego i dokonaniu dogłębnej analizy zebranego w sprawie materiału dowodowego i przepisów prawnych mających zastosowanie w przedmiotowej sprawie, wyjaśniam, co następuje.

Jak wynika z przeprowadzonego przez Wojewodę Pomorskiego postępowania wyjaśniającego, Pan Jerzy Władzika jest członkiem rady nadzorczej Przedsiębiorstwa Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. w Gdyni (KRS 0000126973; dalej jako PEWIK) oraz członkiem rady nadzorczej spółki Port Lotniczy Gdynia – Kosakowo Sp. z o.o. w upadłości likwidacyjnej (KRS 000287038; dalej jako Port Lotniczy). Wspólnikami PEWIK są Komunalny Związek Gmin Dolina Redy i Chylonki w Gdyni, Gmina Miasta Gdyni, Gmina Miasta Rumi, Gmina Miasta Redy oraz Gmina Wejherowo (informacja z rejestru odpowiadająca odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców pobrana na podstawie art. 4 ust. 4aa ustawy o Krajowym Rejestrze Sądowym – stan na 06.11.2015 r.), natomiast wspólnikami spółki Port Lotniczy - Gmina Miasta Gdyni i Gmina Kosakowo. Do wyżej wskazanych spółek ma zastosowanie ustawa kominowa, którą stosuje się m.in. do spółek prawa handlowego, w których udział jednostek samorządu terytorialnego przekracza 50 % kapitału zakładowego lub 50 % liczby akcji. W spółce PEWIK udział jednostek samorządu terytorialnego przekracza 85 % kapitału zakładowego (udziały gmin: Gdyni, Rumi, Redy i Wejherowa wynoszą 1 750 215 udziałów na łączną liczbę 2 048 440 udziałów), natomiast w spółce Port Lotniczy udział jednostek samorządu terytorialnego wynosi 100 %.

Należy wskazać, że ustawa kominowa ma zastosowanie m.in. do kierowników samorządowych jednostek organizacyjnych posiadających osobowość prawną, co wynika z art.2 ust.1 w zw. z art.1 pkt 3 tej ustawy. Nie budzi wątpliwości, że urząd gminy jest

samorządową jednostką organizacyjną, jednakże nie posiada ona osobowości prawnej, zatem należy stwierdzić, że ustawa kominowa nie ma zastosowania do wójta (burmistrza, prezydenta miasta).

Ponadto należy zauważyć, że kwestię dotyczącą wynagrodzenia wójta kompleksowo regulują przepisy ustawy z dnia 21 listopada 2008r. o pracownikach samorządowych (Dz.U. z 2014r., poz.1202) i wydanego na jej podstawie rozporządzenia Rady Ministrów w sprawie wynagradzania pracowników samorządowych w sprawie wynagradzania pracowników samorządowych (Dz.U. z 2014r. , poz.1786).

Z przepisu art.2 pkt 7 w zw. z art.1 pkt 6 ustawy kominowej wynika, że ustawa ta ma również zastosowanie m.in. do członków rad nadzorczych spółek prawa handlowego, w których udział jednostek samorządu terytorialnego przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji.

Mając na uwadze powyższe przepisy i ustalony stan faktyczny należy stwierdzić, że Pan Jerzy Włudzik podlega przepisom ustawy kominowej jako członek rady nadzorczej spółki prawa handlowego, o której mowa w art.1 pkt 6 tej ustawy, nie zaś jako wójt, gdyż jak wyżej wskazano przepisy ustawy kominowej nie mają zastosowania do kierowników samorządowych jednostek organizacyjnych nie posiadających osobowości prawnej.

W związku z powyższym brak jest podstaw do podjęcia przez wojewodę działań nadzorczych, bowiem zgodnie z przepisami art. 98a ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2015r. , poz.1515) wojewoda wydaje zarządzenie zastępcze stwierdzające wygaśnięcie mandatu wójta w przypadku gdy rada gminy nie wykonuje m.in. obowiązku wynikającego z art.492 § 2 Kodeksu wyborczego, tj. nie stwierdza wygaśnięcia mandatu wójta z przyczyn o których mowa w art.492 § 1 pkt 1,2 i 5 Kodeksu wyborczego. Zgodnie natomiast z treścią art.492 §1 pkt 5 Kodeksu wyborczego wygaśnięcie mandatu wójta następuje wskutek naruszenia ustawowych zakazów łączenia funkcji wójta z wykonywaniem funkcji lub prowadzenia działalności gospodarczej, określonych w odrębnych przepisach.

Skoro więc w przedmiotowej sprawie nie mamy do czynienia z naruszeniem wynikającego z przepisu prawa zakazu łączenia funkcji wójta z wykonywaniem innej funkcji brak jest podstaw do podejmowania przez Wojewodę dalszych działań nadzorczych w ramach kompetencji wynikających z przepisów ustawy o samorządzie gminnym.

Odnosząc się natomiast do przedstawianych w piśmie wątpliwości dotyczących ewentualnego naruszenia przez Wójta Gminy Kosakowo Pana Jerzego Włudzika ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz. U. z 2011 r. Nr 21, poz. 112 ze zm.; dalej – „ustawa antykorupcyjna”), zasadnym jest przywołanie art. 4 pkt 1 tej ustawy, który stanowi, że osoby wymienione w art. 1 i 2 ustawy (między innymi wójtowie,

burmistrzowie i prezydenci miast) w okresie zajmowania stanowisk lub pełnienia funkcji nie mogą być członkami zarządów, rad nadzorczych lub komisji rewizyjnych spółek prawa handlowego. W dalszych przepisach ustawa antykorupcyjna stanowi, że naruszenie powyższego zakazu przez osoby pełniące funkcję wójta, burmistrza, prezydenta miasta powoduje wygaśnięcie ich mandatu (art. 5). Od powyższego zakazu zajmowania stanowisk ustawodawca wprowadził wyjątek w art. 6 ust. 1 tej ustawy, który stanowi, że „zakaz zajmowania stanowisk w organach spółek, o których mowa w art. 4 pkt 1 nie dotyczy osób wymienionych w art. 2 pkt 1, 2 i 6- 10 (a więc również wójtów), o ile zostały zgłoszone do objęcia takich stanowisk w spółce prawa handlowego przez: Skarb Państwa, inne państwowe osoby prawne, spółki, w których udział Skarbu Państwa przekracza 50 % kapitału zakładowego lub 50 % liczby akcji, jednostki samorządu terytorialnego ich związki lub inne osoby prawne jednostek samorządu terytorialnego; osoby te nie mogą zostać zgłoszone do więcej niż dwóch spółek prawa handlowego z udziałem podmiotów zgłaszających te osoby”.

Z informacji uzyskanych przez Wojewodę Pomorskiego w toku postępowania wyjaśniającego wynika, że Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji Sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni powstała w dniu 31 stycznia 1992 r. Obecnie współnikami PEWIK są (jak wyżej wskazano) Komunalny Związek Gmin Dolina Redy i Chylonki w Gdyni, Gmina Miasta Gdyni, Gmina Miasta Rumi, Gmina Miasta Redy oraz Gmina Wejherowo. Z otrzymanych w toku przedmiotowego postępowania wyjaśnień Wójta Gminy Kosakowo wynika natomiast, że w dniu 17 czerwca 2005 r. w siedzibie PEWIK w Gdyni odbyło się zwyczajne zgromadzenie współników, na którym KZG Dolina Redy i Chylonki reprezentował Pan Andrzej Remiszewski – Przewodniczący Zarządu. Z protokołu zgromadzenia współników wynika (str. 7), że głosowano na nim m.in. nad uchwałą nr 7/2005 zgromadzenia współników w sprawie ustalenia liczby członków rady Nadzorczej VI kadencji PEWIK. Wspólnicy zgłosili kolejno kandydatury na członków Rady Nadzorczej VI kadencji. KZG Dolina Redy i Chylonki zgłosił kandydaturę Pana Jerzego Włudzika. Uchwałę przyjęto jednogłośnie. Następnie, uchwałą nr 8/2005 w sprawie powołania członków Rady Nadzorczej PEWIK, powołano jednogłośnie zgłoszone wcześniej przez współników osoby na członków Rady Nadzorczej VI kadencji.

W dniu 6 czerwca 2008 r. w siedzibie PEWIK w Gdyni odbyło się zwyczajne zgromadzenie współników, na którym Przewodniczący Zgromadzenia Spółki zarekomendował powołanie Rady Nadzorczej VII kadencji w dotychczasowym składzie, skutkiem czego podjęto uchwałę nr 11/2008 w sprawie powołania członków Rady Nadzorczej PEWIK na VII kadencję. W podobny sposób ustalono skład Rady Nadzorczej VIII (zgromadzenie współników z dnia 3 czerwca 2011 r.) i IX kadencji (zgromadzenie współników z dnia 6 czerwca 2014 r.). Pan Jerzy Włudzik pełni zatem funkcję członka rady nadzorczej spółki PEWIK nieprzerwanie od 17 czerwca 2005 r. Powyższe znajduje potwierdzenie w protokołach zgromadzeń współników spółki PEWIK w Gdyni.

Mając na uwadze powyższe Wojewoda Pomorski stoi na stanowisku, że w sprawie zachodzi wyjątek określony w art. 6 ust. 1 ustawy antykorupcyjnej, który stanowi, że

zakaz zajmowania stanowisk w organach spółek prawa handlowego nie dotyczy wójtów (burmistrzów, prezydentów miast), którzy zostali zgłoszeni do objęcia stanowiska członka rady nadzorczej przez m.in. jednostki samorządu terytorialnego czy ich związki. W przedmiotowej sprawie Jerzy Włudzik został zgłoszony na członka rady nadzorczej spółki PEWIK przez KZG Dolina Redy i Chylonki podczas zgromadzenia wspólników w dniu 17 czerwca 2005 r. Na zgromadzeniach wspólników (2008, 2011, 2014) był wybierany na kolejne kadencje. Takie zgłoszenie należy uznać za odpowiadające wymogom określonym w art. 6 ust. 1 ustawy antykorupcyjnej, gdyż ustawodawca nie wskazuje w jaki sposób i w jakiej formie zgłoszenie winno nastąpić. Niewątpliwym elementem zgłoszenia jest zgoda, akceptacja na daną kandydaturę osoby zgłaszającej, która w przypadku zgłoszenia do rady nadzorczej spółki PEWIK jest wyraźna. Zgodzić się należy z poglądem A. Rzeteckiej – Gil, która w głosie do wyroku NSA z dnia 23 kwietnia 2014 r. (II OSK 637/2014) wskazała między innymi, że gdyby ustawodawca chciał, żeby zgłoszenie w jakikolwiek sposób sformalizować, zawarłby to w analizowanym przepisie. Zgłoszeniem będzie zatem każde działanie, z którego w sposób nie budzący wątpliwości wynikać będzie akceptacja danej kandydatury do zasiadania w radzie nadzorczej spółki prawa handlowego. Ponadto wskazać należy, że art. 6 ust. 1 ustawy antykorupcyjnej nie wynika żadne czasowe lub kadencyjne ograniczenie skuteczności zgłoszenia reprezentanta. Z brzmienia tego przepisu można jedynie wywieść konieczność podmiotowej konkretyzacji takiego zgłoszenia jako reprezentanta ściśle oznaczonego podmiotu (np. związku międzygminnego) oraz do pełnienia funkcji reprezentanta w konkretnym podmiocie - spółce prawa handlowego (por. wyrok SN z dnia 20 czerwca 2007 r. sygn. akt V CSK 129/07).

Odnosząc się do wątpliwości związanych z zasiadaniem przez Wójta Gminy Kosakowo Jerzego Włudzika w radzie nadzorczej spółki Port Lotniczy na wstępie wyjaśniam, że w dniu 19 lipca 2007 r. Rada Gminy Kosakowo podjęła uchwałę w sprawie utworzenia przez Gminę Miasta Gdyni i Gminę Kosakowo spółki o nazwie „Port Lotniczy Gdynia – Kosakowo” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością. Spółkę zarejestrowano pod nr KRS 0000287038. Aktualnie wobec spółki Port Lotniczy prowadzone jest postępowanie upadłościowe. Wspólnikami spółki są Gmina Miasta Gdynia i Gmina Kosakowo. Zgodnie z postanowieniami umowy spółki rada nadzorcza składa się trzech członków powoływanych i odwoływanych przez zgromadzenie wspólników bezwzględną większością głosów spośród kandydatów zgłoszonych przez wspólników (§ 14 ust. 1 i ust. 2 umowy). Kadencja rady nadzorczej trwa trzy lata (§ 15 ust. 1 umowy). Pierwsza rada nadzorcza została powołana w umowie spółki. W jej skład wchodził – Zbigniew Jerzy Smolarek, Jerzy Henryk Włudzik i Bogusław Jan Stasiak (§ 14 ust. 3 umowy). Jerzy Włudzik przy zawieraniu umowy spółki reprezentował wspólnika - Gminę Kosakowo, sam też dokonał zgłoszenia swojej kandydatury na członka rady nadzorczej. W ocenie Wojewody Pomorskiego taka forma zgłoszenia odpowiada wymogom określonym w art. 6 ust. 1 ustawy antykorupcyjnej. Ponownie należy podkreślić, że ustawa nie precyzuje w jakim trybie i w jaki sposób gmina ma dokonać zgłoszenia. Najistotniejsza jest – jak

wskazano wyżej - akceptacja danej kandydatury do zasiadania w radzie nadzorczej spółki prawa handlowego. W spółce Port Lotniczy wspólnik Gmina Kosakowo, reprezentowany przez Wójta Jerzego Władzika, dokonał zgłoszenia Jerzego Władzika na kandydata do rady nadzorczej. W kolejnych latach zgromadzenie wspólników spółki Port Lotniczy również wybierało Jerzego Władzika na członka rady nadzorczej spółki Port Lotniczy (kadencja 2010 – 2013 oraz 2013 – 2016).

Należy też zauważyć, że z wyżej przywołanych przepisów umowy Spółki wynika wprost, że członkowie rady nadzorczej powoływani są spośród kandydatów zgłoszonych przez wspólników. W świetle powyższego, mając na uwadze fakt że udziałowcami w spółce Port Lotniczy są wyłącznie jednostki samorządu terytorialnego, nie może budzić wątpliwości, że Pan Jerzy Władzik został zgłoszony do objęcia stanowiska członka rady nadzorczej przez jednostkę samorządu terytorialnego.

Reasumując wskazać należy, że Wojewoda Pomorski po analizie sygnału w sprawie i przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego wyraża stanowisko, że w sprawie nie zachodzą przesłanki powodujące konieczność stwierdzenia wygaśnięcia mandatu Wójta Gminy Kosakowo. W szczególności takiego skutku nie przewidują przepisy ustawy kominowej. W sprawie nie zachodzi również naruszenie przepisów ustawy antykorupcyjnej, bowiem – jak wykazano wyżej – zgłoszenie Wójta Gminy Kosakowo na członka rady nadzorczej stanowi zgłoszenie w rozumieniu art. 6 ust. ustawy antykorupcyjnej.

Wojewoda Pomorski

Ryszard Stachurski