



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

Olsztyn, dnia 18 lipca 2016 r.

Poz. 3009

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN.4131.223.2016 WOJEWODY WARMIŃSKO - MAZURSKIEGO

z dnia 14 lipca 2016 r.

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990r o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r., poz. 446) stwierdzam nieważność uchwały Nr XXVI/174/16 Rady Miejskiej w Barczewie z dnia 14 czerwca 2016 r. w sprawie przeprowadzenia na terenie miasta Barczewa konsultacji społecznych w sprawie Budżetu Obywatelskiego jako części budżetu Gminy Barczewo na rok 2017 w części dotyczącej: -

- § 1 ust. 5 uchwały w zakresie sformułowania "zameldowani na terenie,"
- § 7 uchwały,
- § 3 ust. 1 lit. a) załącznika Nr 1 do uchwały w zakresie sformułowania "zameldowany na terenie,"
- § 10 ust. 5 tiret drugie załącznika Nr 1 do uchwały w zakresie sformułowania "albo numeru PESEL lub adresu zameldowania,"
- § 10 ust. 5 tiret trzecie załącznika Nr 1 do uchwały w zakresie sformułowania „albo numeru PESEL,”
- pkt 1 lit. b) załącznika Nr 2 do uchwały oraz załącznika Nr 1 do Formularza zgłoszenia propozycji projektu w zakresie sformułowania "zameldowania,"
- pkt 1 lit. c) załącznika Nr 2 do uchwały w zakresie sformułowania „PESEL,”
- pkt 1 załącznika Nr 3 do uchwały w zakresie sformułowania „zameldowani na terenie,”
- pkt 2 tiret pierwsze i drugie, pkt 3 ppkt 2), pkt 4 tiret drugie i trzecie, pkt 5 załącznika Nr 3 do uchwały w zakresie sformułowań „numer PESEL oraz adres miejsca zameldowania,” „zgodnie ze swoim adresem zameldowania,” „albo numeru PESEL lub adresu zameldowania”, „albo numer PESEL,” „zameldowania,” „PESEL”

Uzasadnienie

Rada Miejska w Barczewie w dniu 14 czerwca 2016 r. podjęła uchwałę Nr XXVI/174/16 w sprawie przeprowadzenia na terenie miasta Barczewa konsultacji społecznych w sprawie Budżetu Obywatelskiego jako części budżetu Gminy Barczewo na rok 2017.

W § 1 ust. 5 uchwały Rada postanowiła: "Uprawnionymi do zgłaszania propozycji projektów do Budżetu Obywatelskiego oraz do udziału w głosowaniu w sprawie wyboru projektów do realizacji w ramach Budżetu Obywatelskiego są mieszkańcy **zameldowani** na terenie miasta Barczewa, którzy najpóźniej w dniu głosowania ukończyli 15 rok życia."

W § 3 ust. 1 lit. a) załącznika Nr 1 do uchwały Rada postanowiła: "Propozycję projektu do realizacji w ramach Budżetu Obywatelskiego Miasta Barczewa może zgłosić: każdy mieszkaniec **zameldowany** na terenie miasta Barczewo, który ukończył 15 rok życia."

W § 10 ust. 5 tiret drugie załącznika Nr 1 do uchwały Rada postanowiła: "Głos uznaje się za nieważny, jeżeli zachodzi co najmniej jedna z poniższych okoliczności: głosujący nie podał na karcie do głosowania swojego imienia i nazwiska (...) lub adresu **zameldowania** oraz gdy (...)."

Postanowienia dotyczące kryterium **zameldowania** Rada zawarła również w postanowieniach pkt 1 lit. b) załącznika Nr 2 do uchwały „Formularz zgłaszania propozycji projektu do zrealizowania na terenie miasta Barczewa w ramach Budżetu Obywatelskiego jako części budżetu gminy Barczewo i w załączniku Nr 1 do załącznika Nr 2 do uchwały oraz w punkcie 1, punkcie 2 tiret pierwsze i drugie, punkcie 3 podpunkt 2), punkcie 4 tiret drugie, punkcie 5 załącznika Nr 3 do uchwały.

Tym samym Rada Miejska w Barczewie, w treści zakwestionowanych zapisów, możliwość składania przez mieszkańców propozycji zadań do budżetu obywatelskiego, możliwość wyrażenia przez mieszkańca poparcia dla zadania oraz możliwość głosowania, uzależniła od posiadania zameldowania w Barczewie.

W ocenie organu nadzoru brak było podstaw do wprowadzenia takich postanowień. Rada uchwaliła ww. zapisy bez podstawy prawnej. Powyższe w sposób istotny narusza art. 5a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym. Zgodnie z ww. normą kompetencyjną, w wypadkach przewidzianych ustawą oraz w innych sprawach ważnych dla gminy mogą być przeprowadzone na jej terytorium konsultacje z mieszkańcami gminy. Rada gminy określa w drodze uchwały zasady i tryb przeprowadzania konsultacji.

W ocenie organu nadzoru, kompetencja do ustalania kategorii podmiotów uprawnionych do udziału w konsultacjach nie mieści się w granicach delegacji ustawowej. Pogląd powyższy znajduje oparcie w judykaturze. Jak wskazał NSA w wyroku z dnia 8 grudnia 2011 roku., sygn.. akt: II OSK 1562/11, gmina nie może ograniczać kręgu osób uprawnionych do udziału w konsultacjach społecznych.

W załączniku Nr 1 do uchwały Rada określiła zasady i tryb przeprowadzania konsultacji w ramach Budżetu Obywatelskiego dla miasta Barczewa. W załączniku Nr 2 do uchwały Rada określiła wzór formularza do zgłaszania propozycji projektu do zrealizowania w ramach Budżetu Obywatelskiego oraz wzór listy mieszkańców miasta Barczewa popierających propozycję projektu w załączniku Nr 1 do załącznika Nr 2 do uchwały, a w załączniku Nr 3 do uchwały Rada określiła wzór karty do głosowania. Rada postanowiła, że zarówno w zapisach dotyczących zasad i trybu przeprowadzania konsultacji, jak we wszystkich tych wzorach należy określić PESEL osoby zgłaszającej propozycję projektów, PESEL osoby popierającej projekt oraz PESEL osoby głosującej. Numer Powszechnego Elektronicznego Systemu Ewidencji Ludności służy jednoznacznej identyfikacji osoby fizycznej. Nie obejmuje on jednak danych dotyczących miejsca zamieszkania. Tymczasem ta okoliczność ma znaczenie przy ustaleniu, czy osoba figurująca na liście osób popierających wnioski, zgłaszająca propozycje projektów, czy też głosująca, jest mieszkańcem gminy. Wprowadzenie wymogu podania numeru PESEL stanowi przekroczenie zakresu upoważnienia przyznanego radzie gminy przepisem art. 5a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym. Takie stanowisko zajął WSA we Wrocławiu w wyroku z dnia 10 maja 2013 r. sygn. akt III SA/Wr 140/13. Do podjęcia uchwały dotyczącej zasad i trybu przeprowadzania konsultacji społecznych oraz legitymowania, czy osoba ujęta na liście inicjatorów konsultacji społecznych, zgłaszająca propozycje projektowe czy też głosująca jest mieszkańcem gminy, nie jest niezbędne podanie numeru PESEL.

Nadto, podejmując wymienioną na wstępie uchwałę Rada Miejska w Barczewie w § 7 ustaliła, iż wchodzi ona w życie po upływie 14 dni od dnia jej ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko-Mazurskiego.

Z przytoczonego sformułowania wynika, iż Rada przy podejmowaniu uchwały zastosowała przepisy właściwe dla aktów normatywnych, zawierających przepisy powszechnie obowiązujące i jako taki akt potraktowała uchwałę, określając termin jej wejścia w życie w sposób określony w art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz. U. z 2011 r. Nr 197 poz. 1172 z późn. zm.), tj. po upływie 14 dni od dnia jej ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko-Mazurskiego.

W ocenie organu nadzoru to postanowienie uchwały jest wadliwe, ponieważ uchwała nie jest aktem prawa miejscowego, gdyż nie ma cechy abstrakcyjności, która wyraża się tym, iż norma prawna będzie wielokrotnie stosowana. Tymczasem uchwała określa zasady konsultacji społecznych w sprawie budżetu obywatelskiego jako części budżetu Gminy Barczewo na rok 2017, a więc obowiązywanie tego projektu ustanie po zakończeniu tych konsultacji. Oznacza to, że brak jest podstaw do stosowania trybu wejścia w życie uchwały określonego w art. 4 ust. 1 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych., a wobec tego uchwała narusza art. 13 tej ustawy.

Zdaniem organu nadzoru uchwała rady gminy podejmowana na podstawie art. 5a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym będzie miała charakter aktu miejscowego tylko wtedy, gdy nie ogranicza się do przeprowadzenia konsultacji w konkretnej sprawie, ale reguluje prowadzenie konsultacji wielokrotnie.

Rada Miejska w Barczewie uchwałą Nr XIII/93/15 z dnia 7 lipca 2015 roku w sprawie określenia zasad i trybu przeprowadzania konsultacji społecznych z mieszkańcami Gminy Barczewo przyjęła zasady i tryb przeprowadzania konsultacji społecznych z mieszkańcami Gminy Barczewo, określone w Regulaminie (uchwała ta została ogłoszona w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko-Mazurskiego z dnia 17 sierpnia 2015 roku, poz. 2959).

Wylimitowanie z obrotu prawnego § 7 uchwały powoduje, iż wchodzi ona w życie z dniem podjęcia.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono jak w sentencji.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie za pośrednictwem Wojewody Warmińsko-Mazurskiego w terminie trzydziestu dni od daty jego otrzymania.

Wojewoda Warmińsko-Mazurski
Artur Chojecki