

Lubomino, dnia 15 lipca 2020r.

**Pani  
Izabela Czaplicka  
Przewodnicząca  
Rady Gminy Lubomino**

### Opinia prawna

#### **w sprawie wezwania Rady Gminy do usunięcia naruszenia prawa**

W <sup>W</sup>związku z przesłanym drogą mailową przez radnego St. Sienkiewicza wezwaniem z dnia 6 lipca 2020r. Rady Gminy Lubomino do usunięcia naruszenia prawa poprzez wyeliminowanie z obrotu prawnego wskazanych uchwał Rady Gminy podjętych w dniu 28 maja 2020r. wskazuje, co następuje:

Zgodnie z przepisem art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2020r., poz. 713) każdy, czyj interes prawny lub uprawnienie zostały naruszone uchwałą lub zarządzeniem, podjętymi przez organ gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, może zaskarżyć uchwałę lub zarządzenie do sądu administracyjnego. Skargę na uchwałę lub zarządzenie, o których mowa w ust. 1, można wnieść do sądu administracyjnego w imieniu własnym lub reprezentując grupę mieszkańców gminy, którzy na to wyrażą pisemną zgodę (ust. 2a).

Do dnia 31 maja 2017r. niezbędnym warunkiem formalnym skutecznego zaskarżenia uchwały lub zarządzenia było uprzednie wezwanie właściwego organu gminy do usunięcia naruszenia prawa, przy czym organ ten nie był bezwzględnie zobowiązany do rozpatrzenia tego wezwania a sam skarżący nie był zobowiązany do czekania ze skargą do upływu określonego organowi terminu 60 dni od dnia wezwania (tak w wyroku WSA w Łodzi z dnia 17 stycznia 2017r., sygn.akt: I SA/Łd 921/16).

Wezwanie do usunięcia naruszenia prawa było wymogiem formalnym skargi. Dawало ono możliwość organowi zastosowania się do żądań podmiotu i eliminacji aktu lub jego poszczególnych zapisów, które również w ocenie organu gminy naruszają interes prawny lub uprawnienie podmiotu wzywającego do usunięcia naruszenia prawa oraz są niezgodne z porządkiem prawnym.

Ustawą z dnia 7 kwietnia 2017r. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania administracyjnego oraz niektórych innych ustaw (Dz.U, z 2017r., poz. 935) wymóg ten został zniesiony w odniesieniu do uchwał i czynności podjętych przez właściwy organ gminy począwszy od dnia 1 czerwca 2017r.. Nic jednak nie stoi na przeszkodzie aby również w obecnym stanie prawnym zainteresowany podmiot wystąpił z przedmiotowym wnioskiem a rada gminy – nadal nie zobowiązana ustawą do jego rozpatrzenia – inicjatywę tę podjęła, zarówno w aspekcie negatywnym (odmowa usunięcia zarzucanego naruszenia prawa) jak i pozytywnym (zmiana lub uchylenie uchwały).

W mojej ocenie rada gminy, dla zachowania standardów prawnych, powinna procesować nad wniesionym wezwaniem do usunięcia naruszenia prawa, nawet gdy wzywający nie wykazał się naruszeniem jego interesu prawnego lub uprawnienia wskutek podjętych uchwał a Przewodnicząca Rady Gminy jest podmiotem uprawnionym do nadania biegu złożonemu wnioskowi w sprawie wezwania do usunięcia naruszenia.

Zwracam uwagę, że radny, p. St. Sienkiewicz, może zaskarżyć jedynie uchwałą, która narusza jego interes prawny, tj. uchwałą Nr XVI/121/2020 Rady Gminy Lubomino z dnia 28 maja 2020r. w sprawie odwołania go z funkcji Przewodniczącego Rady i jedynie też w tym zakresie jest uprawniony do złożenia wniosku o usunięcie naruszenia prawa, którego się dopatruje. W odniesieniu do pozostałych uchwał brak jest po jego stronie interesu prawnego. Ta kwestia pozostaje jednak do rozpoznania przez sąd administracyjny i w odpowiedzi na ewentualną skargę będzie mogła być podnoszona przez skarżony organ.

Należy jednak przede wszystkim wskazać, że wezwanie wniesione drogą e-mail nie jest własnoręcznie podpisane przez radnego. Jeżeli nie jest ono odpisane podpisem kwalifikowanym – radny winien być wezwany do uzupełnienia złożonego wnioski w wyznaczonym terminie, pod rygorem pozostawienia go bez rozpatrzenia.

Dodatkowo podaję, że po podjęciu przedmiotowych uchwał zostały one przekazane w ustawowym terminie Wojewodzie Warmińsko-Mazurskiemu w celu kontroli. Na wniosek organu nadzoru przedłożono odpisy wszystkich dokumentów dotyczących zwołania i przebiegu XVI sesji Rady Gminy Lubomino. Organ nadzoru prawnego nie podjął wobec podjętych na tej sesji uchwał żadnych dalszych czynności nadzorczych..

KADCA PRAWNY

Martyna Sulikowska-Koźlikowska