Warszawa, 11 stycznia 2022 r.



**WOJEWODA MAZOWIECKI**

 WNP-P.4131.1.2022 PC

**Rada Gminy Siemiątkowo**

**Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Na podstawie art. 91 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372 i 1834)

**stwierdzam nieważność**

uchwały Nr XXIX.181.2021 Rady Gminy Siemiątkowo z dnia 6 grudnia 2021 r w sprawie ustalenia wysokości diet radnym, przewodniczącemu rady i sołtysom oraz zasad ich wypłacania.

**Uzasadnienie**

W dniu 6 grudnia 2021 r. Rada Gminy Siemiątkowo podjęła uchwałę Nr XXIX.181.2021 w sprawie ustalenia wysokości diet radnym, przewodniczącemu rady i sołtysom oraz zasad ich wypłacania, która została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu w dniu 14 grudnia 2021 r. Jako podstawę prawną uchwały Rada Gminy wskazała [art. 25 ust. 4](https://sip.lex.pl/#/document/16793509?unitId=art(25)ust(4)&cm=DOCUMENT), [6](https://sip.lex.pl/#/document/16793509?unitId=art(25)ust(6)&cm=DOCUMENT), 8 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r., poz. 1372 z późn. zm.).

Zgodnie z brzmieniem ww. przepisu ustawy o samorządzie gminnym, radnemu przysługują diety oraz zwrot kosztów podróży służbowych na zasadach ustalonych przez radę gminy (art. 25 ust. 4), a rada gminy przy ustalaniu wysokości diet radnych bierze pod uwagę funkcje pełnione przez radnego (art. 25 ust. 8).

W § 1 ust. 2 uchwały Rada Gminy Siemiątkowo ustaliła wysokość ryczałtu przysługującego Przewodniczącemu Rady w kwocie 1 980 zł oraz Radnemu, z wyłączeniem Przewodniczącego rady w kwocie 1200 zł.

W § 1 pkt 3 uchwały Rada postanowiła, że: *„Dieta przysługująca Radnemu za dany miesiąc, podlega zmniejszeniu o 40 % za każdą nieobecność w danym miesiącu na Sesji Rady bądź posiedzeniu Komisji stałych rady, których jest członkiem”.*

W § 1 pkt 8 uchwały Rada postanowiła, że: *„Radny zachowuje prawo do miesięcznego ryczałtu bez potrąceń w przypadku braku, w danym miesiącu, sesji Rady lub posiedzenia Komisji do której został wybrany”.*

Zarówno w doktrynie prawa jak i orzecznictwie sądów administracyjnych przyjęto, że dieta radnego, o której mowa w wyżej przytoczonych przepisach, stanowi jedynie rekompensatę utraconych przez radnego korzyści i nie posiada charakteru świadczenia pracowniczego. W wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu z dnia 7 listopada 2013 r. (sygn. akt II SA/Op 316/13) stwierdzono, że użyte przez ustawodawcę określenie "dieta" należy rozumieć jako zwrot kosztów związanych z pełnieniem funkcji radnego. Istota diety sprowadza się do wyrównania wydatków i strat spowodowanych pełnieniem wskazanej funkcji. Osoba pełniąca daną funkcję zachowuje prawo do zwrotu kosztów i wydatków (strat) poniesionych w związku ze sprawowaniem funkcji, a nie jedynie z powodu uzyskania danej funkcji. Dieta powinna być zatem ściśle powiązana z aktywnością radnych w pracach rady i zależna od rzeczywistego wykonywania obowiązków związanych z pełnioną funkcją (por. również wyroki Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu: z dnia 9 lipca 2015 r. [II SA/Op 161/15](https://sip.lex.pl/#/document/521903988?cm=DOCUMENT), z dnia 21lipca 2015 r. [II SA/Op 177/15](https://sip.lex.pl/#/document/521910185?cm=DOCUMENT), z dnia
4 sierpnia 2015 r., [II SA/Op 252/15](https://sip.lex.pl/#/document/521904032?cm=DOCUMENT)).

W orzecznictwie podkreślono ponadto, że dopuszczalność wprowadzenia diety o charakterze ryczałtowym nie może prowadzić do sytuacji powstania stałego miesięcznego wynagrodzenia niezależnego od udziału w pracach organów gminy. W wyroku z dnia 26 czerwca 2014 r. Naczelny Sąd Administracyjny (sygn. akt [II OSK 406/14](https://sip.lex.pl/#/document/521613099?cm=DOCUMENT)) orzekł, że: w sytuacji, gdy ustalenie świadczenia następuje w formie ryczałtu, brak przewidzianych potrąceń diety za przypadki nieobecności przewodniczącego na posiedzeniach, czy innych obowiązkowych czynnościach, sprawia, że nie mamy już do czynienia ze świadczeniem wyrównawczym (kompensacyjnym).

Zasadniczo Rada Gminy Siemiątkowo ustaliła potrącenia diety z tytułu nieobecności radnego na sesji o 40 %. Zgodnie z wyżej przytoczonym orzecznictwem dieta ma stanowić rekompensatę za utracone zarobki związane z pełnieniem funkcji radnego. Zatem sformułowanie zawarte w § 1 ust. 3 uchwały, wprowadzające procentowe obniżenia kwoty bazowej spowodują, że w przypadku, gdyby sesje się odbywały, a radny będzie nieobecny na jednej bądź kilku sesjach (posiedzeniach komisji) w miesiącu i tak jakaś część diety, mimo nie wykonywania czynności, będzie mu wypłacana. Ponadto zgodnie z § 1 ust. 8 w miesiącach, w których sesji Rady lub posiedzenia Komisji nie będzie radny i tak ma prawo do „miesięcznego ryczałtu bez potrąceń”. Zapisy te powodują, że dieta traci charakter rekompensaty a zbliża się do formy wynagrodzenia za pracę.

 Stanowisko organu nadzoru znajduje oparcie w wyrokach sądów administracyjnych zapadłych w następstwie rozpatrzenia skarg Wojewody Mazowieckiego na uchwały w sprawie zasad ustalania diet dla radnych (wyrok WSA w Warszawie z dnia 23 października 2019 r. sygn. akt. II Sa/Wa 978/19, z dnia 24 października 2019 r. sygn. akt II SA/Wa 921/19 i z dnia 29 listopada 2019 r. sygn. akt. II SA/Wa 1259/19).

Mając powyższe na uwadze, organ nadzoru stwierdził, że Rada Gminy Siemiątkowo nie wypełniła prawidłowo delegacji ustawowej z art. 25 ust. 4 ustawy o samorządzie gminnym i w sposób sprzeczny z prawem ustaliła zasady przyznawania diet Przewodniczącemu Rady i Radnym i sołtysom dlatego należało orzec, jak w petitum rozstrzygnięcia.

Na rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje Gminie skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, wnoszona za pośrednictwem Wojewody Mazowieckiego, w terminie 30 dni od daty doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Stwierdzenie nieważności uchwały wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Wojewoda Mazowiecki

Konstanty Radziwiłł

/podpisano bezpiecznym podpisem elektronicznym

weryfikowanym ważnym kwalifikowanym certyfikatem/