Warszawa, 28 lutego 2020 r.



**WOJEWODA MAZOWIECKI**

 WNP-I.4131.9.2020.DK

 **Rada Powiatu**

 **Nowodworskiego**

 **ul. Ignacego Paderewskiego 1B**

 **05-100 Nowy Dwór Mazowiecki**

**Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym
(Dz. U. z 2019 r. poz. 511, z późn. zm.)

**stwierdzam nieważność**

uchwały Rady Powiatu Nowodworskiego Nr XIV/103/2020 z dnia 30 stycznia 2020 r. *w sprawie ustalenia zasad przyznawania diet oraz podróży służbowych radnych powiatu nowodworskiego,* w zakresie ustaleń § 9 ust. 2 i ust. 3*.*

**Uzasadnienie**

Na sesji, która odbyła się w dniu 30 stycznia 2020 r. Rada Powiatu Nowodworskiego podjęła uchwałę Nr XIV/103/2020 *w sprawie ustalenia zasad przyznawania diet oraz podróży służbowych radnych powiatu nowodworskiego.*

W uchwale wskazano, że podstawę prawną do jej podjęcia stanowią przepisy art. 21 ust. 4 i 5 ustawy o samorządzie powiatowym.

Zgodnie z art. 21 ust. 4 ustawy o samorządzie powiatowym, na zasadach ustalonych przez radę powiatu, z zastrzeżeniem ust. 5, radnemu przysługują diety oraz zwrot kosztów podróży służbowych. Rada powiatu przy ustalaniu wysokości diet radnych bierze pod uwagę funkcje pełnione przez radnego. Według ust. 5 tegoż przepisu, wysokość diet przysługujących radnemu nie może przekroczyć w ciągu miesiąca łącznie półtorakrotności kwoty bazowej określonej w ustawie budżetowej dla osób zajmujących kierownicze stanowiska państwowe na podstawie przepisów ustawy z dnia 23 grudnia 1999 r. o kształtowaniu wynagrodzeń
 w państwowej sferze budżetowej oraz o zmianie niektórych ustaw (Dz. U. z 2018 r. poz. 2288).

Rada Ministrów określa, w drodze rozporządzenia, maksymalną wysokość diet przysługujących radnemu w ciągu miesiąca, uwzględniając liczbę mieszkańców powiatów
(art. 21 ust. 5 a ustawy o samorządzie powiatowym).

Minister właściwy do spraw administracji publicznej określi, w drodze rozporządzenia, sposób ustalania należności z tytułu zwrotu kosztów podróży służbowych radnych, uwzględniając celowość zwrotu rzeczywiście poniesionych wydatków związanych
 z wykonywaniem mandatu oraz ułatwienie dokonywania rozliczeń (art. 21 ust. 5b ustawy
 o samorządzie powiatowym).

Z przepisów ustawy o samorządzie powiatowym oraz z rozporządzenia wykonawczego wynika, że przy ustalaniu wysokości diet radnych powiatu, rada ma obowiązek wzięcia pod uwagę, zarówno liczby mieszkańców danego powiatu, a także funkcji pełnionych przez radnego, które związane są z nakładem jego pracy, przy sprawowanej funkcji. Ponadto wysokość diet określonych w rozporządzeniu nie może przekroczyć limitów procentowych wskazanych w § 3 rozporządzenia [Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 26 lipca 2000 r.
 w sprawie maksymalnej wysokości diet przysługujących radnemu powiatu](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mfrxilrtguytcnrrheys45tfoixdcmjrg4ya) (Dz. U. Nr 61, poz. 709).

W § 9 ust. 2 i ust. 3 kwestionowanej uchwały Rada Powiatu postanowiła, że:

„2.*Do oceny uprawnienia i ustalenia wysokości diety za okres od stycznia 2020 r. do dnia wejścia w życie niniejszej uchwały stosie się zapisy niniejszej uchwały.*

*3.Rozliczenie diet za okres, o którym mowa w ust. 2 nastąpi w terminie miesiąca od wejścia w życie uchwały*.”.

Przede wszystkim w przepisach ustawy o samorządzie powiatowym brak delegacji
 do wprowadzania przepisów przejściowych w kontekście przysługiwania radnym diet, jak również nadawania uchwale wstecznej mocy obowiązującej.

Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1461), akty normatywne, zawierające przepisy powszechnie obowiązujące, ogłaszane w dziennikach urzędowych wchodzą w życie po upływie czternastu dni od dnia ich ogłoszenia, chyba że dany akt normatywny określi termin dłuższy.

Przepisy [art. 4](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mfrxilrtg4ytgojvga2dgltqmfyc4njqgeytamryha) nie wyłączają możliwości nadania aktowi normatywnemu wstecznej mocy obowiązującej, jeżeli zasady demokratycznego państwa prawnego nie stoją temu na przeszkodzie (art. 5 przywołanej ustawy).

Odstąpienie od zasady niedziałania prawa wstecz dopuszczalne jest jedynie wyjątkowo i tylko z usprawiedliwionych względów, gdy jest to konieczne dla realizacji wartości konstytucyjnej, ocenianej jako ważniejsza od wartości chronionej zakazem retroakcji (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 8 sierpnia 2018 r. I OSK 686/18).

Przepis art. 5 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych przewiduje możliwość wcześniejszego wejścia w życie aktu normatywnego, w tym z mocą wsteczną. Uzależnia jednak taką sytuację od ważnego interesu państwa i tego czy nie sprzeciwiają się temu zasady demokratycznego państwa prawnego.

W myśl zasady *explicationes non sunt extendendae* należy wykluczyć możliwość nadania wstecznej mocy obowiązującej uchwale przewidującej przyznawanie diet radnym.

Należy także zaznaczyć, że uchwała Rady Powiatu Nowodworskiego z dnia 30 listopada 2018 r. Nr 11/8/2018 w sprawie zasad przyznawania diet oraz podróży służbowych radnych Powiatu Nowodworskiego, którą to uchwałę Rada Powiatu pozbawiła mocy obowiązującej
 w § 9 ust. 1 kwestionowanej uchwały, została uznana za nieważną w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie sygn. akt II SA/Wa 1284/19 z dnia 13 grudnia 2019 r.
W przywołanym orzeczeniu sąd wojewódzki stwierdził nieważność § 1, § 2, § 3 oraz § 4 tejże uchwały.

Nadania mocy wstecznej w przepisach będących przedmiotem rozstrzygnięcia stanowi, w ocenie organu nadzoru, także próbę obejścia przepisów dotyczących skutków unieważnienia części uchwały.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzenie nieważności przedmiotowej uchwały Rady Powiatu Nowodworskiego, we wskazanej w petitum części, jest w pełni uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Powiatowi przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, wnoszona za pośrednictwem organu, który skarżone orzeczenie wydał.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie uchwały z mocy prawa, w części objętej orzeczeniem, z dniem jego doręczenia.