Warszawa, 23 października 2019 r.



**WOJEWODA MAZOWIECKI**

 WNP-I.4131.184.2019.MS

***Rada Gminy Lesznowola***

***ul. Gminna 60***

***05-506 Lesznowola***

# **Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Działając na podstawie art. 91 ust. 1, w związku z art. 86 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2019 r. poz. 506, z późn. zm.)

**stwierdzam nieważność**

uchwały Nr 150/XIV/2019 Rady Gminy Lesznowola z dnia 17 września 2019 r. w sprawie *miesięcznych diet dla Radnych*, w zakresie § 2 ust. 2, § 3 oraz § 4*.*

**Uzasadnienie**

Na sesji w dniu 17 września 2019 r. Rada Gminy Lesznowola podjęła uchwałę w sprawie *miesięcznych diet dla Radnych*. Podstawę prawną przedmiotowej uchwały stanowią m. in. art. 25 ust. 4, 6 i 8 ustawy o samorządzie gminnym oraz § 3 pkt 2 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 26 lipca 2000 r. w sprawie maksymalnej wysokości diet przysługujących radnemu gminy (Dz. U. Nr 61, poz. 710). Zgodnie z art. 25 ust. 4 ustawy o samorządzie gminnym, na zasadach ustalonych przez radę gminy, radnemu przysługują diety oraz zwrot kosztów podróży służbowych. Według ust. 6 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 gminy, przy czym kwota wymieniona w ust. 6 oznacza maksymalną wysokość diet w gminach o największej liczbie mieszkańców (art. 25 ust. 7 ustawy o samorządzie gminnym). Przy ustalaniu wysokości diet radnych rada gminy jest zobligowana wziąć pod uwagę funkcje pełnione przez radnego (art. 25 ust. 8 ustawy o samorządzie gminnym).

Na mocy ww. rozporządzenia radnemu przysługują w ciągu miesiąca diety, których wysokość uzależniona jest od liczby mieszkańców danej gminy, tj.:

- 100% maksymalnej wysokości diety w gminach powyżej 100 tyś. mieszkańców,

- 75% maksymalnej wysokości diety w gminach od 15 tyś. do 100 tyś. mieszkańców,

- 50% maksymalnej wysokości diety w gminach poniżej 15 tyś. mieszkańców.

Zarówno z przepisów ustawy o samorządzie gminnym, jak i z rozporządzenia wykonawczego wynika, iż przy ustalaniu wysokości diet radnych gminy, rada ma obowiązek wziąć pod uwagę, zarówno liczby mieszkańców danej gminy, 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.

Zgodnie z orzecznictwem sądów administracyjnych, dieta stanowi rekompensatę za utracone przez radnego zarobki, a zatem nie jest świadczeniem pracowniczym.

W § 2 ust. 1 przedmiotowej uchwały Rada ustaliła, iż Przewodniczącemu Rady Gminy, Wiceprzewodniczącym Rady Gminy, Przewodniczącemu Komisji Rady Gminy i Zastępcy Przewodniczącego Komisji Rady Gminy przysługuje miesięczna dieta w wysokości 75% maksymalnej diety stanowiącej półtorakrotność kwoty bazowej określonej w ustawie budżetowej dla osób zajmujących kierownicze stanowiska państwowe.

W § 2 ust. 2 Rada postanowiła, iż Radnemu za udział w posiedzeniach Komisji i Sesjach Rady Gminy przysługuje dieta miesięczna w wysokości 1800 zł. W § 3 wskazano, iż radnemu przysługuje tylko jedna dieta określona postanowieniami § 2 niniejszej uchwały. Ponadto w § 4 przyjęto, że w przypadku nieobecności radnego w ciągu jednego miesiąca, dokonuje się potrącenia w wysokości 10% diety określonej w § 2 za każdą nieobecność.

Pomimo, iż w treści uchwały wskazano przypadki potrąceń w stosunku do miesięcznej wypłaty diety, to jednak nie zmienia to faktu, iż nadal wypłata dokonywana jest w formie ryczałtu. Świadczy o tym bowiem ustalenie wysokości diety bez względu na ilość zwołanych Sesji oraz posiedzeń Komisji. Konstrukcja przyjęta przez Radę Gminy Lesznowola w niniejszej uchwale prowadzi bowiem do sytuacji, w której bez względu na to, czy radny wykonuje czynności związane ze sprawowaniem mandatu, czy też nie, pobiera dietę. Należy podkreślić, iż zgodnie z przyjętym orzecznictwem sądów administracyjnych ustalona w stałej kwocie dieta w formie ryczałtu miesięcznego traci charakter rekompensaty utraconego wynagrodzenia, niezależnego od kosztów związanych z pełnieniem funkcji (wyrok NSA z dnia 26 czerwca 2014 r. sygn. akt II OSK 406/14).

Warto również zaznaczyć, że podkreślany wielokrotnie charakter pracy radnego w organach jednostek samorządu terytorialnego, wiąże się zawsze z ponoszeniem przez zainteresowanych kosztów związanych z pełnieniem mandatu radnego, m.in. kosztów związanych z potrąceniem wynagrodzenia za pracę w czasie uczestnictwa w pracach organu rady np. sesji oraz komisji.

W związku z tym należy stwierdzić, że Rada wykonała wprawdzie ustawowy obowiązek przyznania diety radnym Rady Gminy Lesznowola wynikający z art. 25 ust. 4 ustawy o samorządzie gminnym, jednakże ustalenie wysokości diety dla radnych, jako stałego miesięcznego wynagrodzenia niezależnego od udziału w pracach organów gminy, powoduje, że określony ryczałt miesięczny traci charakter rekompensacyjny. W ocenie organu nadzoru dieta winna zostać określona w uchwale poprzez ustalenie konkretnej kwoty za udział w każdym odbytym posiedzeniu sesji czy też komisji, przy czym dieta nie może przekroczyć limitu określonego w ustawie i rozporządzeniu.

Konkludując niniejszy wywód należy uznać, iż zarzuty podniesione przez organ nadzoru w stosunku do kwestionowanego aktu, bezsprzecznie stanowią podstawę do stwierdzenia nieważności uchwały Nr 150/XIV/2019 Rady Gminy Lesznowola z dnia 17 września 2019 r. w sprawie *miesięcznych diet dla Radnych*, w zakresie § 2 ust. 2, § 3 oraz § 4*.*

Organ nadzoru zwraca również uwagę na błędne przywołanie w podstawie prawnej niniejszego aktu art. 37b ustawy o samorządzie gminnym, odnoszącego się do organu wykonawczego jednostki pomocniczej gminy.

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

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