

**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**  
**WOJEWODY MAZOWIECKIEGO**

**Nr LEX-O.4131.41.2011.EB**

z dnia 7 listopada 2011 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 oraz art. 92 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591, z 2002r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271, Nr 214, poz. 1806, z 2003r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568, z 2004r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203, z 2005r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337, z 2007r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974, Nr 173, poz. 1218, z 2008r. Nr 180, poz. 1111, Nr 223, poz. 1458, z 2009r. Nr 52, poz. 420, Nr 157, poz. 1241, z 2010r. Nr 28, poz. 142, Nr 28, poz. 146, Nr 40, poz. 230, Nr 106, poz. 675 oraz z 2011r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777 i Nr 149, poz. 887) stwierdzam nieważność § 3 uchwały nr IX/68/2011 Rady Gminy Czerwonka z dnia 4 października 2011r. w sprawie zasad i trybu przeprowadzania konsultacji społecznych z mieszkańcami Gminy Czerwonka.

Uzasadnienie

W dniu 4 października 2011r. Rada Gminy Czerwonka podjęła uchwałę nr IX/68/2011 w sprawie zasad i trybu przeprowadzania konsultacji społecznych z mieszkańcami Gminy Czerwonka.

Uchwała powyższa została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu, jako organowi nadzoru w dniu 10 października 2011r.

Jako podstawę prawną uchwały Rada Gminy wskazała art. 5a ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.).

W toku analizy uchwały nr IX/68/2011 organ nadzoru stwierdził, iż zapis § 3 uchwały w brzmieniu „Uprawnionym do udziału w konsultacjach są osoby stale zameldowane na terenie gminy” stanowi istotne naruszenie prawa.

Zgodnie z art. 5a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym zasady i tryb przeprowadzania konsultacji z mieszkańcami gminy określa uchwała rady gminy. W tym przepisie jednakże nie mieści się możliwość ustalania przez radę gminy kategorii podmiotów uprawnionych do udziału w konsultacjach. Kompetencja zawarta w tym artykule upoważnia radę gminy jedynie do określenia zasad i trybu przeprowadzania konsultacji, a przez zasady należy rozumieć tezy, w których treści zawarte jest prawo rządzące jakimiś procesami, podstawa, na której coś się opiera, zaś z pojęciem trybu wiąże się sposób postępowania (wyrok WSA w Opolu z dnia 13 czerwca 2006r., II SA/Op 213/06, LEX nr 475242).

Konsultacje adresowane są do mieszkańców gminy. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Opolu, w wyżej wskazanym wyroku, stwierdził, że „wykładnia celowościowa wskazuje na potrzebę uotożsamienia pojęcia „mieszkaniec gminy” z pojęciem „osoby stale zamieszkującej” na obszarze tej gminy. Ponieważ w zasadzie miejsce zamieszkania zależne jest od zamiaru, a więc od woli konkretnej osoby, a o charakterze pobytu decydują również okoliczności faktyczne wskazujące na zamiar rzeczywisty, przeto osoby, które spełniają wymienione przesłanki są mieszkańcami gminy, żadne inne kryteria nie powinny decydować o uznaniu danej osoby za mieszkańca gminy”.

Mając na uwadze powyższą argumentację wywiedzioną przez Wojewódzki Sąd Administracyjny w Opolu w wyroku z dnia 13 czerwca 2006r. organ nadzoru stwierdza, że ograniczenie przez Radę Gminy w Czerwonce osób uprawnionych do udziału w konsultacjach do tych, które są stale zameldowane na terenie gminy Czerwonka narusza istotnie prawo, ponieważ pozbawia możliwości udziału w konsultacjach te osoby, które przebywają na terenie gminy Czerwonka z rzeczywistym zamiarem pobytu.

Mając na uwadze opisane powyżej przesłanki istotnego naruszenia prawa organ nadzoru orzekł jak w sentencji.

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

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie uchwały z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem jego doręczenia.

Wojewoda Mazowiecki:  
*Jacek Kozłowski*