



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA ZACHODNIOPOMORSKIEGO

Szczecin, dnia 10 października 2016 r.

Poz. 3780

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR P-1.4131.223.2016.AB WOJEWODY ZACHODNIOPOMORSKIEGO

z dnia 30 września 2016 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r., poz. 446)

stwierdzam nieważność

§ 1 ust. 4 w zakresie wyrazów „którzy do końca roku poprzedzającego rok realizacji budżetu obywatelskiego ukończyli 18 lat i posiadają pełną zdolność do czynności prawnych” Załącznika do uchwały Nr XXVIII/202/2016 Rady Miejskiej w Drawsku Pomorskim z dnia 31 sierpnia 2016 r. w sprawie budżetu obywatelskiego gminy Drawsko Pomorskie w 2017 roku.

Uzasadnienie

W dniu 31 sierpnia 2016 r. Rada Miejska w Drawsku Pomorskim podjęła uchwałę Nr XXVIII/202/2016 w sprawie budżetu obywatelskiego gminy Drawsko Pomorskie w 2017 roku. Do Zachodniopomorskiego Urzędu Wojewódzkiego w Szczecinie wpłynęła ona w dniu 19 września 2016 r. przy piśmie Zastępcy Prezesa Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie z dnia 15 września 2016 r., znak: K.0718.95.MM.2016.

W podstawie prawnej badanej uchwały Rada powołała art. 5a ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, wedle którego w wypadkach przewidzianych ustawą oraz w innych sprawach ważnych dla gminy mogą być przeprowadzane na jej terytorium konsultacje z mieszkańcami gminy.

Z brzmienia cyt. unormowania wynika wprost, że uprawnionymi do udziału w konsultacjach są mieszkańcy gminy, przy czym, ustawa o samorządzie gminnym nie definiuje pojęcia „mieszkańca”. W doktrynie przyjmuje się zatem, że w tym przypadku uzasadnione jest sięgnięcie do przepisów Kodeksu cywilnego¹⁾, w którym w art. 25 wskazano, że *miejszem zamieszkania osoby fizycznej jest miejscowość, w której osoba ta przebywa z zamiarem stałego pobytu*. O miejscu zamieszkania danej osoby decydują zatem dwa czynniki, tj.: faktyczne przebywanie (*corpus*) oraz zamiar stałego pobytu (*animus manendi*)²⁾. W konsekwencji stwierdzić należy, że mieszkańcem danej jednostki samorządu terytorialnego jest każda osoba, która faktycznie przebywa na jej terenie, a nadto, wyraża ona wolę stałego przebywania. Na kwalifikację danej osoby jako mieszkańca konkretnej gminy, poza ww. wymogami, nie wpływa w żaden sposób jej wiek, związana z nim zdolność do czynności prawnych, pozbawienie praw publicznych, czy też brak zameldowania.

Poczynienie powyższych uwag jest niezbędne dla oceny zgodności z prawem Regulaminu budżetu obywatelskiego, przyjętego uchwałą Nr XXVIII/202/2016 Rady Miejskiej w Drawsku Pomorskim, formułującego zasady i tryb przeprowadzenia konsultacji społecznych dotyczących budżetu obywatelskiego gminy Drawsko Pomorskie. Rada w § 1 ust. 4 Załącznika do badanego aktu postanowiła, że „uprawnionymi do wzięcia udziału w procedurze tworzenia budżetu obywatelskiego, polegającej na zgłaszaniu i wyborze projektów do realizacji w ramach budżetu obywatelskiego są mieszkańcy gminy Drawsko Pomorskie, którzy do końca roku poprzedzającego rok realizacji budżetu obywatelskiego ukończyli 18 lat i posiadają pełną zdolność do czynności prawnych”.

¹⁾ Ustawa z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2016 r., poz. 380 z późn. zm.).

²⁾ Tak Monika Augustyniak oraz Roman Machraj w komentarzu do art. 5a ustawy o samorządzie gminnym, LEX.

Tym samym, organ stanowiący Gminy Drawsko Pomorskie ograniczył krąg osób uprawnionych do wzięcia udziału w konsultacjach poprzez ustanowienie dodatkowych przesłanek, a mianowicie: odpowiedniego wieku oraz pełnej zdolności do czynności prawnych. Tymczasem, w świetle tego, co zostało podkreślone wyżej, mieszkańcem gminy jest osoba, która w niej przebywa z zamiarem stałego pobytu, choćby była niepełnoletnia i nie posiadała zdolności do czynności prawnych.

Należy w tym miejscu przypomnieć, że rada gminy w art. 5a ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym, który mimo tego, że nie został w podstawie prawnej uchwały Nr XXVIII/202/2016 przywołany, również ma zastosowanie, została umocowana do określenia zasad i trybu przeprowadzania konsultacji społecznych. W granicach tak zakreślonego upoważnienia nie mieści się jednak kompetencja do ustalenia kręgu osób uprawnionych do udziału w konsultacjach³⁾, o tym bowiem, kto został wyposażony w tego rodzaju prawo, przesądza prawodawca w art. 5a ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

Mając na względzie powyższe, stwierdzenie nieważności § 1 ust. 4 w zakresie wyrazów „którzy do końca roku poprzedzającego rok realizacji budżetu obywatelskiego ukończyli 18 lat i posiadają pełną zdolność do czynności prawnych” Załącznika do uchwały Nr XXVIII/202/2016 Rady Miejskiej w Drawsku Pomorskim z dnia 31 sierpnia 2016 r. w sprawie budżetu obywatelskiego gminy Drawsko Pomorskie w 2017 roku, jest konieczne i w pełni uzasadnione.

Rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie. Skargę wnosi się do Sądu za pośrednictwem Wojewody Zachodniopomorskiego w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

WOJEWODA ZACHODNIOPOMORSKI

Krzysztof Kozłowski

³⁾ Por. wyrok WSA w Łodzi z dnia 7 lipca 2016 r., sygn. akt III SA/Łd 364/16, wyrok NSA z dnia 8 grudnia 2011 r., sygn. akt II OSK 1562/11).