



WOJEWODA MAZOWIECKI

Warszawa, dnia 15 sierpnia 2017 r.

LEX-I-.4131.236.2017.MR

Rada Gminy Wieliszew
ul. Modlińska 1
05-135 Wieliszew

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 oraz art. 92 ustawy z dnia 8 marca 1990r. *o samorządzie gminnym* (Dz. U. z 2016 r., poz. 446, ze zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Rady Gminy Wieliszew z dnia 28 lipca 2017 r. Nr XXXVIII/336/2017 *w sprawie ustanowienia zasad przyznawania soltysom diet i zwrotu kosztów podróży służbowej* w części dotyczącej § 1 ust. 1 pkt 1 i ust. 3.

Uzasadnienie

W dniu 28 lipca 2017 r. Rada Gminy Wieliszew podjęła uchwałę Nr XXXVIII/336/2017 *w sprawie ustanowienia zasad przyznawania soltysom diet i zwrotu kosztów podróży służbowej*.

Uchwała powyższa została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu jako organowi nadzoru w dniu 7 sierpnia 2017 r. Jako podstawę prawną uchwały Rada Gminy Wieliszew wskazała art. 37b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. *o samorządzie gminnym*, który stanowi, że do wyłącznej właściwości rady gminy należy uchwalanie zasad na jakich przewodniczącemu organu wykonawczego jednostki pomocniczej będzie przysługiwała dieta oraz zwrot kosztów podróży służbowej. Przepis ten daje radzie gminy możliwość ustanowienia zasad rekompensaty wydatków soltysów w postaci diety i zwrotu kosztów podróży służbowej.

W § 1 przedmiotowej uchwały Rada Gminy Wieliszew uchwaliła co następuje:

1. „*Dla soltysów – przewodniczących organów wykonawczych jednostek pomocniczych Gminy Wieliszew ustala się prawo do diet z tytułu:*
 - 1) *wykonywania obowiązków bieżących związanych z pełnieniem funkcji soltysa w kwocie 400,00 zł miesięcznie;*
 - 2) *udziału w sesjach Rady Gminy Wieliszew w kwocie 50,00 zł.*
2. *Podstawą wypłaty diety określonej w ust. 1 pkt 2 jest obecność na sesji Rady Gminy potwierdzona podpisem soltysa na liście obecności.*
3. *Dieta określona w § 1 ust. 1 pkt 1 ulega obniżeniu o 50 % w przypadku niewykonywania obowiązków bieżących związanych z pełnieniem funkcji soltysa powyżej 21 dni.*

4. *Diety płatne są w terminie do dnia 7-go następnego miesiąca za miesiąc poprzedni w kasie Urzędu Gminy lub przelewem na wskazane konto bankowe.*”

Ustanawiając w ten sposób dietę Rada Gminy w sposób rażący naruszyła zakres art. 37b ust. 1 ustawy o *samorządzie gminnym*. Ustalona w stałej kwocie dieta stanowi formę ryczałtu miesięcznego i tym samym traci charakter rekompensacyjny, a przyjmuje charakter stałego, miesięcznego wynagrodzenia, niezależnego od kosztów związanych z pełnieniem funkcji. Użyty przez ustawodawcę w przepisie art. 37b ust. 1 ustawy o *samorządzie gminnym* wyraz „dieta” należy rozumieć jako zwrot kosztów związanych z pełnieniem funkcji. Jego istota sprowadza się do wyrównywania wydatków i strat spowodowanych pełnieniem funkcji sołtysa, to osoba pełniąca funkcję sołtysa zachowuje prawo do zwrotu kosztów i wydatków poniesionych w związku ze sprawowaniem tej funkcji, a nie z tytułu samego bycia taką osobą (takie stanowisko zajął WSA w Opolu w wyroku z dnia 11.10.2012r., II SA/Op 387/12, oraz z dnia 14.1.2016 r., II SA/Op 537/15, a także NSA w wyroku z 2.9.2016 r., II OSK 1449/16, CBOSA).

Ponadto trzeba zauważyć, że w użytym w art. 37b ust. 1 ustawy o *samorządzie gminnym* pojęciu „zasady” mieści się tryb rozliczenia diet i kosztów podróży. Dlatego też zakresem regulacji uchwały winna być objęta sytuacja gdy przewodniczący organu wykonawczego przez dłuższy czas nie wykonuje obowiązków wynikających z pełnionej funkcji, czyli nie poniósł żadnych kosztów - wyrok WSA W Gliwicach z dnia 7 kwietnia 2008 r. (IV SA/GI 970/07, LEX Nr 507805).

Zasady, o których mowa w art. 37b ust. 1 ustawy o *samorządzie gminnym*, określane w uchwale rady gminy, winny w sposób pełny i zgodny z prawem określać przyznawanie diet i kosztów podróży, respektując między innymi zapis art. 7 Europejskiej Karty Samorządu Terytorialnego (Dz. U. z 1994 r. Nr 124, poz. 607), w myśl którego status przedstawicieli wybieranych do władz lokalnych powinien im zapewniać wyrównanie finansowe odpowiednio do kosztów poniesionych w związku z wykonywaniem mandatu.

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

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

WOJEWODA MAZOWIECKI

Zdzisław Szipiera