

**UCHWAŁA NR XXI/217/2016
RADY MIEJSKIEJ W DREZDENKU**

z dnia 24 lutego 2016 r.

w sprawie ważności wyborów Sołtysa i Rady Sołeckiej w sołectwie Kosin

Na podstawie art. 18 ust. 1 zw. z art.36 ust 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. 2015.1515 ze zm.), Rada Miejska w Drezdenku, uchwala się co następuje:

§ 1. Po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego , wszczętego w oparciu o protest wyborczy, uznaje się wybory Sołtysa i Rady Sołeckiej w Kosinie , odbyte na zebraniu wiejskim w dniu 9 maja 2015, za nieważne.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Drezdenka.

§ 3. Uchwałę ogłasza się na tablicy ogłoszeń w siedzibie Urzędu Miejskiego w Drezdenku oraz na tablicy ogłoszeń w Sołectwie Kosin.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady
Miejskiej

Adam Kołwzan

UZASADNIENIE

W ustawie z dnia 5 stycznia 2011 roku Kodeks Wyborczy (Dz. U. z 2011 roku nr 21, poz 112 ze zm.) w art. 82 § 1 i art. 392 § 1 określono zarówno termin, do którego może być wniesiony protest (14 dni od dnia wyborów) jak i powody protestu, którymi są dopuszczenie się przestępstwa przeciwko wyborom określonego w rozdziale XXXI Kodeksu Karnego, a także naruszenia przepisów niniejszej ustawy dotyczących głosowania, ustalenia wyników głosowania lub wyników wyborów. O nieważności wyborów orzeka sąd okręgowy, jeśli okoliczności stanowiące podstawę protestu miały wpływ na wyniki wyborów. Stosując te przepisy per analogia protest przeciwko wyborom sołtysa i rady sołeckiej mógłby być oparty na naruszeniu przepisów ustawy o samorządzie gminnym ustalającej zasady wyborów sołtysa (art. 36 ust. 2). Zasady ustawowe to zasada tajności głosowania, jego bezpośredniości, nieograniczonej liczby kandydatów i dokonywanie wyboru przez stałych mieszkańców uprawnionych do głosowania.

Na podstawie przeprowadzonego postępowania wyjaśniającego wywołanego na skutek zgłoszenia pisemnego protestu mieszkańca sołectwa Kosin ustalono, że naruszona została zasada dokonywania wyboru przez stałych mieszkańców uprawnionych do głosowania określona w art. 36 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym. Komisja Rewizyjna stwierdziła, że w wyborach czynny udział brały osoby niezamieszkałe w tej miejscowości, a tym samym nieuprawnione do głosowania. Naruszony został Statut Sołectwa Kosin (§2 pkt 3) mówiący o tym, że „bierne i czynne prawo wyboru przysługuje mieszkańcom, którzy ukończyli 18 lat i stale zamieszkują na terenie Sołectwa”. Pomimo ostrzeżeń ze strony Przewodniczącego Rady Miejskiej Pana Adama Kołwzana o odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych oświadczeń, osoby nieuprawnione brały udział w wyborach. Konsekwencją tego było zawiadomienie przez Pana Przewodniczącego Prokuratury Rejonowej w Strzelcach Krajeńskich o fakcie składania fałszywych danych. Prokurator Rejonowy odmówił wszczęcia śledztwa w przedmiotowej sprawie wobec stwierdzenia, że czyn nie zawiera znamion czynu zabronionego tj. na podstawie art. 17 § 1 pkt 2 kpk. Pomimo takiego stanowiska Prokuratora Rejonowego Komisja Rewizyjna Rady Miejskiej uznała, że wskazane naruszenia miały zasadniczy wpływ na wynik wyborów, ponieważ zakończyły się one w pierwszej turze głosowania remisem 38 do 38, a druga tura wygraną jednego z kandydatów przewagą dwóch głosów 37 do 39. Z powyższego wynika, że potwierdzony udział tylko jednej osoby nieuprawnionej mógł ważyć na ostatecznym wyniku. Komisja Rewizyjna Rady Miejskiej w Drezdenku na podstawie posiadanych dokumentów rekomenduje Radzie uznanie wyborów Sołtysa i Rady Sołeckiej sołectwa Kosin odbyte w dniu 09.05.2015 roku za nieważne.

Uprawnienie Rady do unieważnienia wyborów znajduje pełne oparcie w orzecznictwie „Rozważenia zatem wymaga, czy rada gminy może wypowiadać się w kwestii ważności wyborów sołtysa bowiem ustawa o samorządzie gminnym nie przewiduje instytucji protestu wyborczego przy wyborach organów jednostek pomocniczych gminy, brak też w niej wyraźnego – jednoznacznego umocowania do oceny przez radę ważności wyborów tych organów, również w statucie Sołectwa D. nie wskazano zakresu i form kontroli oraz nadzoru organów gminy nad działalnością organów jednostki pomocniczej. Przyjęcie jednak stanowiska, że rada pozbawiona byłaby możliwości unieważnienia wyborów sołtysa mogłoby doprowadzić do funkcjonowania organu jednostki pomocniczej wybranego niezgodnie z prawem np.: przy naruszeniu zasady tajności. Powyższa sytuacja byłaby nie do zaakceptowania tym bardziej, że zarówno powołanie jednostki pomocniczej gminy, jak i określenie zakresu jej działania należy do wyłącznej kompetencji rady gminy, która nadto sprawuje kontrolę działalności jednostek pomocniczych gminy. Należy wyraźnie podkreślić, że możliwość kontrolowania przebiegu i wyników wyborów do organów jednostek pomocniczych przez rady gminy, na podstawie ogólnej normy kompetencyjnej, wynikającej z art. 18 i art. 35 u.s.g., nie była dotychczas kwestionowana w orzecznictwie. Wskazać tu należy choćby na wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 13 kwietnia 1999 r. sygn. akt II SA 231/99 (CBOSA), czy też wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 30 września 2008 r. sygn. akt III SA/Wr 8/08, (LEX nr 514980).Przywołane orzecznictwo prowadzi do przekonania, że rada gminy posiada uprawnienia do kontrolowania procedur wyborczych organów jednostek pomocniczych i w ramach tej kontroli ma prawo rozstrzygać protesty wyborcze oraz stwierdzać nieważność wadliwie (niezgodnie z prawem) przeprowadzonych wyborów. Jednak najdalej idący wynik kontroli, może być przez radę gminy zastosowany jedynie w przypadku, gdy przeprowadzone bądź przedstawione przez protestujących dowody, wskażą niezbicie na fakt naruszenia przepisów ustaw (por. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 30 września 2008 r., sygn. III SA/Wr 393/08 (LEX nr 518520).II OSK 3029/12 - Wyrok NSA z dnia 5 lutego 2013 roku.