

UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 26a ust.1 ustawy o samorządzie gminnym (dalej u. s. g.) wójt, w drodze zarządzenia, powołuje i odwołuje swojego zastępcę. W myśl art. 4 ust.1 pkt 2 ustawy o pracownikach samorządowych (dalej u. p.s.) zastępca wójta jest zatrudniony na podstawie powołania. Czynności w sprawach z zakresu prawa pracy wykonuje wobec niego wójt (art.7 pkt 1 u. p.s.). W sprawach nieuregulowanych w u. p. s. stosuje się odpowiednio przepisy kodeksu pracy (dalej k. p.). Zgodnie z art. 70 § 1 k. p. pracownik zatrudniony na podstawie powołania może być w każdym czasie odwołany ze stanowiska przez organ, który go powołał.

Zarządzeniem Nr RO.74.2018 Wójta Gminy Brańszczyk w dniu 23 listopada 2018r. Pan Marek Zdziarstek został powołany na stanowisko Zastępcy Wójta Gminy Brańszczyk.

Zgodnie z art. 31 u.p.s. w dniu 23.11.2018 Pan Marek Zdziarstek jako Zastępca Wójta złożył oświadczenie, że od dnia 16.04.2015 r. prowadzi działalność gospodarczą. W przepisach art. 4 pkt 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne – dalej u.o.p.d.g., prawodawca wskazał, że osoby wymienione w art. 1i 2 u.o.p.d.g, w okresie zajmowania stanowisk lub pełnienia funkcji jak m.in. zastępca wójta, nie mogą prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności. Oznacza to, że jeżeli przedsiębiorca zostanie zastępcą wójta, nie będzie mógł prowadzić działalności gospodarczej.

Określając zakres podmiotowy i przedmiotowy ograniczeń w prowadzeniu działalności gospodarczej oraz skutki prawne związane z naruszeniem ustalonych zakazów, u.o.p.d.g. posługuje się terminami „prowadzenie” oraz „zaprzestanie” jej prowadzenia. Jeżeli bowiem osoba podlegająca takim ograniczeniom przed dniem powołania na określoną funkcję (w tym przypadku: zastępcy wójta) prowadziła działalność gospodarczą, obowiązana jest w ciągu 3 miesięcy od dnia powołania zaprzestać jej prowadzenia (art. 5 u.o.p.d.g.). Pan Marek Zdziarstek mimo upływu 3 miesięcy od powołania na stanowisko zastępcy wójta, co nastąpiło w dn. 23 lutego 2019 r., nie złożył pracodawcy stosownego dokumentu o zaprzestaniu prowadzenia działalności gospodarczej. Z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej wynika, że z dniem z dniem 21.11.2018 r. działalność gospodarcza prowadzona przez Pana Marka Zdziarstka została zawieszona.

Jak wynika ze stanowiska MSWiA z 22 grudnia 2009 r. w sprawie zawieszenia działalności gospodarczej przez osoby wykonujące funkcje publiczne (BMK-0660-2016-e:2478/2009):

„Analiza norm prawnych zawartych w przepisach ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej – w kontekście zasad wykładni językowej i celowościowej – pozwala na sformułowanie wniosku, że ustawodawca nakazując „zaprzestanie” prowadzenia działalności gospodarczej, obliuguje jednocześnie do wykreślenia jej z ewidencji (rejestr).

W konsekwencji, samo „zawieszenie” działalności gospodarczej (wpis do ewidencji informacji o zawieszeniu wykonywania działalności gospodarczej) nie wyłącza dyspozycji formułujących zakaz jej prowadzenia oraz skutki prawne związane z jego naruszeniem”

Wymóg „zaprzestania prowadzenia działalności gospodarczej” jest zatem równoznaczny z jej wyrejestrowaniem. Nie wystarczy w analizowanym przypadku samo zawieszenie działalności, na które pozwala art. 14a ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej,

albowiem podczas zawieszenia nie można co prawda wykonywać działalności gospodarczej, ale zachowane jest prawo do wykonywania czynności, które są niezbędne do zachowania lub zabezpieczenia źródeł przychodu. Można np. przyjmować należności z umów zawartych przed zawieszeniem, czy sprzedawać wcześniej zamówione towary.

Skutkiem naruszenia ww. zakazu (tu: przez Zastępcę Wójta Gminy Brańszczyk - Pana Marka Zdziarstka) jest konieczność odwołania zastępcy przez wójta, najpóźniej po upływie miesiąca od dnia, w którym wójt uzyskał informację o przyczynie odwołania. Podstawę prawną stanowi tu art. 5 ust.2 ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Na podstawie art. 24h ustawy o samorządzie gminnym, zastępca wójta obowiązany jest złożyć na ręce wójta oświadczenie majątkowe wg stanu na dzień rozpoczęcia pracy na stanowisku zastępcy wójta. Osoby, którym złożono oświadczenie majątkowe (w tym przypadku – wójt) dokonują analizy danych zawartych w oświadczeniu oraz przekazują jeden egzemplarz urzędowi skarbowemu właściwemu ze względu na miejsce zamieszkania osoby składającej oświadczenie. Analizy danych zawartych w oświadczeniu dokonuje także naczelnik urzędu skarbowego. Za podanie w oświadczeniu majątkowym nieprawdy grożą konsekwencje dyscyplinarne i karne.

Według informacji przesłanej do Wójta Gminy Brańszczyk przez Naczelnika Urzędu Skarbowego w Wyszkowie, Pan Marek Zdziarstek w złożonym oświadczeniu majątkowym nie wpisał mieszkania, które posiada w Warszawie. Po pisemnym poinformowaniu Pana M. Zdziarstka o tym fakcie, do dnia 20 marca 2019 r. nie złożył on stosownej korekty oświadczenia majątkowego.

W związku z powyższym uznać należy, że Zastępca Wójta Gminy Brańszczyk Pan Marek Zdziarstek jest odwołany z zajmowanego stanowiska także z przyczyny podania nieprawdy w oświadczeniu majątkowym.


WÓJT
prof. dr hab. Wiesław Przybylski