STWIERDZONO NIEWAŻNOŚĆ UCHWAŁY, ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE WOJEWODY PODKARP.

Uchwała Nr XII/101/2019
Rady Gminy Chłopice

z dnia 30 grudnia 2019 r.

w sprawie: **ustalenia zasad wypłaty zryczałtowanych diet dla sołtysów**

Na podstawie art. 37b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r. poz. 506 ze zm.)

Rada Gminy Chłopice uchwala, co następuje:

§ 1

Ustala się zryczałtowana dietę w stosunku miesięcznym, zwaną dalej dietą ryczałtową dla sołtysa w wysokości **450,00 zł.**

§ 2

1. Wypłata diet za dany miesiąc kalendarzowy, następuje jednorazowo w terminie do ostatniego dnia miesiąca na podstawie sporządzonej listy.
2. Dieta wypłacana jest w kasie Urzędu Gminy lub przelewem na wskazane przez sołtysa konto bankowe.
3. Sołtys może złożyć pisemne oświadczenie o rezygnacji z całości lub części diety, lub przekazanie jej na inny, wskazany w oświadczeniu cel.

§ 3

Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy

§ 4

Traci moc uchwała nr III/21/2011 Rady Gminy Chłopice z dn. 25.02.2011 r. w sprawie ustalenia zasad wypłaty zryczałtowanych diet dla sołtysów

§ 5

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia , z mocą obowiązującą od 1 stycznia 2020 r.

§ 6

Uchwała podlega podaniu do publicznej wiadomości poprzez rozplakatowanie na tablicach ogłoszeń w Urzędzie Gminy Chłopice, a także poprzez zamieszczenie jej treści w BIP urzędu gminy.

PRZEWODNICZĄCY
RADY GMINY CHŁOPICE
Franciszek Kiszka

WOJEWODA PODKARPACKI
35-959 Rzeszów, ul.Grunwaldzka 15

P-II.4131.2.44.2020

URZĄD GMINY CHŁOPICE
Wpłynął dnia 2020 -02- 05
L.dz. 960/20
Chłopice (podpis)

Rzeszów, 2020-02-04

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Działając na podstawie art.85, 86 i 91 ust.1 oraz art.37b ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2019r., poz.506 ze zm.)

STWIERDZAM NIEWAŻNOŚĆ

uchwały Nr XII/101/2019 Rady Gminy Chłopice z dnia 30 grudnia 2019r. w sprawie ustalenia zasad wypłaty zryczałtowanych diet dla sołtysów

UZASADNIENIE

Rada Gminy Chłopice na sesji w dniu 30 grudnia 2019 r. podjęła uchwałę Nr XII/101/2019 w sprawie ustalenia zasad wypłaty zryczałtowanych diet dla sołtysów.

Organ nadzoru przeprowadził szczegółowe postępowanie wyjaśniające w trakcie, którego zajął następujące stanowisko:

Delegację ustawową dla podjęcia zaskarżonej uchwały stanowi przepis art. 37b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, zgodnie z którym rada gminy może ustalić na jakich zasadach przewodniczącemu organu wykonawczego jednostki pomocniczej będzie przysługiwała dieta oraz zwrot kosztów podróży. Z wyżej wskazanego przepisu wynika, że przewodniczącemu organu wykonawczego jednostki pomocniczej może być przyznana dieta, a uprawnienie w tym przedmiocie zależy wyłącznie od woli rady. Przepisy ustawy nie zobowiązują rady do podjęcia uchwały w omawianym zakresie. Przywołany przepis daje radzie jedynie możliwość sprecyzowania reguł (zasad), na jakich może przysługiwać dieta dla sołtysa jako rekompensata (wyrównanie wydatków i strat) w związku z pełnieniem przez niego funkcji przewodniczącego organu wykonawczego jednostki pomocniczej. Z tej kompetencji radni gminy mogą skorzystać, co powoduje, że nawet nieprzyznanie diety sołtysom nie spowoduje naruszenia art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym.

W § 1 ww. uchwały Rada Gminy Chłopice ustaliła dietę ryczałtową dla sołtysa w stosunku miesięcznym w wysokości 450,00 zł.

Dodatkowo w § 2 ust.1 i 2 przedmiotowej uchwały rada gminy wskazała, kiedy i w jakiej formie dieta będzie wypłacana Natomiast w § 2 ust.3 ww. uchwały rada postanowiła, że sołtys może złożyć pisemne oświadczenie o rezygnacji z całości lub części diety, lub przekazanie jej na inny, wskazany w oświadczeniu cel.

Zdaniem organu nadzoru treść § 2 przedmiotowej uchwały nie mieści się w delegacji określonej w art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym. Rada uprawniona jest bowiem jedynie do określenia zasad, na jakich diety będą sołtysom przysługiwały, a nie do określenia sposobu ich wypłacania, co potwierdza wyrok WSA w Gliwicach z dnia 05.12.2018r. Sygn.akt IV SA/Gl 657/18.

Ponadto w judykaturze słusznie zauważa się, że przepis art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym nie upoważnia do przyznawania sołtysom co miesiąc stałej kwoty tytułem diet łącznie ze zwrotem kosztów podróży. Kwot kosztów podróży służbowych nie można włączyć do kwot diet, a tym bardziej do jakiejś zryczałtowanej ogólnej kwoty obejmującej obie wartości . Nie można bowiem przyznawać przewodniczącym organów wykonawczych jednostek pomocniczych zwrotu kosztów podróży, które się nie odbyły, podobnie jak nie można ograniczać tego prawa do określonego z góry limitu.

Zgodnie ze stanowiskiem NSA przedstawionym w wyroku z dnia 02.09.2016r. Sygn.akt II OSK 1449/16 nie można w świetle przepisu art. 37b ust. 1 u.s.g., utożsamiać pojęcia diety z kosztami podróży służbowej, bowiem przez pojęcie diety można rozumieć zwrot ogólnych kosztów związanych z pełnieniem funkcji przewodniczącego organu wykonawczego jednostki pomocniczej gminy, natomiast przez koszty podróży służbowej należy uważać koszty związane z wyjazdem podjętym w celu realizacji zadań wynikających z pełnionej funkcji.

W tym miejscu wymaga zaznaczenia, że pełnienie funkcji przewodniczącego organu wykonawczego jednostki pomocniczej nie następuje w ramach stosunku pracy - są to bowiem funkcje pełnione społecznie i dla dobra lokalnego społeczeństwa. Nie można pomijać tego, że dieta ma stanowić wyłącznie ekwiwalent utraconych korzyści (np. pomniejszonego wynagrodzenia za pracę w związku z obecnością na sesji rady gminy), które sołtys nie uzyskuje w związku z wykonywaniem swojej funkcji. Zatem wynagradzanie sołtysów

miesięczną ryczałtową dietą, bez względu na to, czy ponoszą koszty z tytułu pełnienia funkcji czy też nie, nie znajduje uzasadnienia prawnego.

Prezentowane przez organ nadzoru stanowisko koresponduje z utrwalonym w tym zakresie orzecznictwem sądowoadministracyjnym. I tak w wyroku z dnia 11 października 2012 r., sygn. akt II SA/Op 387/12 Wojewódzki Sąd Administracyjny w Opolu orzekł, że: "Użyty przez ustawodawcę w przepisie ustawy z dnia 8 marca 1990 r. 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 wskazanej funkcji. Skoro więc dieta sprowadza się do wyrównania 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 faktu bycia taką osobą. Przepis art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym daje radzie prawo do uchwalenia zasad, w których zostaną określone regulacje kiedy, za co i w jakiej wysokości będzie przysługiwała sołtysom dieta oraz zwrot kosztów podróży służbowej". W podobnym tonie wypowiedział się WSA w Opolu w wyroku z dnia 14.01.2016 r., II SA/Op 537/15,

Mając na względzie powyższe należało stwierdzić, iż uchwała Nr XII/101/2019 Rady Gminy Chłopice z dnia 30 grudnia 2019r. w sprawie ustalenia zasad wypłaty zryczałtowanych diet dla sołtysów , narusza w sposób istotny przepis art. 37b ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, ponieważ w ramach tej delegacji ustawowej nie mieści się ustalenie diety w formie miesięcznego ryczałtu, bez względu na faktyczną obecność sołtysa na sesji rady oraz niezależnie od ilości zwołanych w danym miesiącu sesji.
W związku z tym, iż przedmiotowa uchwała narusza wskazane w uzasadnieniu obowiązujące przepisy prawa, z tych powodów zaistniała konieczność stwierdzenia jej nieważności.

Na rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Rzeszowie ul Kraszewskiego 4 A za pośrednictwem Wojewody Podkarpackiego w terminie 30 dnia od daty jego otrzymania.

Z up. WOJEWODY PODKARPACKIEGO
Mariusz Jabłoński
Dyrektor Wydziału Prawnego i Nadzoru

Otrzymują:

1. Wójt Gminy Chłopice

2. Przewodniczący Rady Gminy Chłopice