Sztum, dn. 25.04.2019 r.

Opinia prawna
dot. wniosku o odwołanie Pani Sylwii Celmer
ze stanowiska Starosty Powiatu Sztumskiego.

Do Rady Powiatu Sztumskiego wpłynął wniosek grupy radnych o odwołanie Pani Sylwii Celmer ze stanowiska Starosty Powiatu Sztumskiego, na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy o samorządzie powiatowym.

Odnosząc sie do powyższego, stwierdzić należy co następuje:
zgodnie natomiast z **art. 26 ust. 3** ustawy o samorządzie powiatowym, członkostwa w zarządzie powiatu nie można łączyć z członkostwem w organie innej jednostki samorządu terytorialnego oraz z zatrudnieniem w administracji rządowej, a także z mandatem posła i senatora. Utrata członkostwa w zarządzie powiatu następuje w dniu wyboru lub zatrudnienia.
Zauważyć należy że w/w przepis nie zawiera żadnego terminu, który zobowiązywałby członka zarzadu do rezygnacji z zatrudnienienia w administracji rządowej, co rodzi pytanie w jakim momencie ta osoba powinna zrezygnować z zatrudnienia, czy powinna to uczynić:

1. jako kandydat, przed głosowaniem,
2. czy jako osoba wybrana, po głosowaniu,
3. a jeżeli po głosowaniu, to w jakim terminie.

Wobec powyższego konieczne jesd dokonanie wykładni prawnej tego przepisu, przy zastosowaniu odpowiednich reguł interpretacyjnych.

Zgodnie podstawową dyrektywą interpretacyjną wykładni funkcjonalnej, przy interpretacji przepisu należy brać pod uwagę normy moralne, zasady sprawiedliwości, słuszności, konsekwencje społeczne i ekonomiczne.
W świetle powyższego, pierwsze rozwiązanie należy wykluczyć, bowiem zgodnie z art. 27 ust. 1 w/w ustawy, zarząd jest wybierany przez radę powiatu, w głosowaniu tajnym, którego wynikz natury rzeczy zawsze jest niepewny.

Gdyby zatem kandydat na członka zarządu miał zrezygnować z zatrudnienia przed głosowaniem, to musiałby zrezygnować ze swojego dotychczasowego źródła utrzymania - bez żadnej pewności uzyskania nowego źródła w strukturach powiatu.

Niewatpliwie takie rozwiązanie ocenić należy jako nieracjonalne i krzywdzące, a więc sprzeczne z zasadą racjonalności działania Ustawodawcy.

Wobec powyższego uznać należy że jedynym słusznum i racjonalnym rozwiązaniem jest rezygnacja z zatrudnienia po wyborze na funkcje członka zarządu powiatu, co z kolei rodzi pytanie w jakim momecie powinno to nastapić.

Jak wyżej wskazano przepis art. 26 ust. 3 ustawy nie zakreśla żadnego terminu do

uregulowania kwestii dotychczasowago zatrudnienia w administracji rządowej przez członka zarządu powiatu, a więc mamy tu do czynienia z tzw. *luką prawną* - co z kolei nakazuje posłużenie się wykładnią logiczną - analogia legis.

Wykładnię analogia legis stosuje się wtedy, gdy do jakiegoś stanu faktycznego nieuregulowanego normą bezpośrednią stosuje się normy prawne, odnoszące się bezpośrednio do innego stanu. Istotne jest przy tym podobieństwo obu tych stanów faktycznych. Z podobieństwa obydwu stanów wnioskuje się o podobieństwie skutków prawnych. Tę analogię stosuje się na gruncie danego aktu prawnego.

Zgodnie z tą regułą, dla właściwej wykładni przepiu art. 26 ust. 3 ustawy posłużyć sie należy innymi przepisami ustawy, które regulują analogiczne sytuacje w odniesieniu do radnych powiatu – a więc osób które również poddają się rogorowi wyboru i związanej z tym faktem niepewności co do jego wyniku.

Taki przepis zawiera art. 24 ust. 1 ustawy, zgodnie z którym radny, który przed uzyskaniem mandatu wykonywał pracę w ramach stosunku pracy w starostwie powiatowym lub pełnił funkcję kierownika jednostki organizacyjnej tego powiatu, w którym uzyskał mandat, obowiązany jest złożyć wniosek o urlop bezpłatny w terminie 7 dni od dnia ogłoszenia wyników wyborów przez właściwy organ wyborczy, przed złożeniem ślubowania.

Innym, analogicznym przepisem jest przepis zawarty w art. 25 b , ust. 2 ustawy, który stanowi że jeżeli radny przed rozpoczęciem wykonywania mandatu prowadził działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 1, jest obowiązany do zaprzestania prowadzenia tej działalności gospodarczej w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania.

Oceniając oba w/w uregulowania, uznać należy iż do rozstrzygnięcia kwestii terminu w drodze analogii, w sytuacji opisanej w art . 26 ust. 3 ustawy, zastosowanie ma uregulowanie zawarte w art. 24 ust. 1.

Mając powyższe na uwadze, uznać należy, że osoba która została wybrana na członka zarzadu powiatu jest zobowiązana złożyć wniosek o urlop bezpłatny u dotychczasowego pracodawcy, będacego jednostka administracji rządowej , w terminie 7 dni od dnia wyboru.

Z niekwestionowanego stanu faktycznego wynika że Pani Sylwia Celmer wymogu tego dopełniła, zatem wniosek o odwołanie jej ze stanowiska Starosty, na podstawie art. 26 ust. 3 ustawy o samorządzie powiatowym jest niezasadny.

.....

r.pr.Stanisław Ziętek