

Ograniczenie wolności gospodarczej radnych (cz.1). Prowadzenie działalności na własny rachunek

Kategoria: Aktualności

Opublikowano: sobota, 22, wrzesień 2012 00:00

Katarzyna Liszka-Michałka

Odśloni: 1891

Jak należy rozumieć, zawarty w art. 24f ustawy o samorządzie gminnym i analogiczne w art. 25b ustawy o samorządzie powiatowym i art. 27b ustawy o samorządzie województwa, zakaz prowadzenia na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami działalności z wykorzystaniem mienia komunalnego gminy (powiatu i województwa), w której radny uzyskał mandat, zarządzania taką działalnością oraz pełnienia funkcji przedstawiciela i pełnomocnika w jej prowadzeniu?

Prowadzenie działalności na własny rachunek.

W orzecznictwie wprowadzony na mocy powyższych przepisów zakaz jest rozumiany bardzo szeroko. Obejmuje wszelkie formy działalności prowadzonych przez radnych na własny rachunek. Dotyczy on zarówno mienia ruchomego jak i nieruchomości komunalnych i bez znaczenia pozostaje wartość tego mienia.

Zgodnie ze stanowiskiem Naczelnego Sądu Administracyjnego, zamiarem ustawodawcy konstruującego przytoczone przepisy antykorupcyjne było objęcie wszelkich form działalności gospodarczej radnych prowadzonej na własny rachunek. Zasadne zatem jest sięgnięcie pomocniczo, przy interpretowaniu tego pojęcia, do cech działalności gospodarczej wskazanych w ustawie o swobodzie działalności gospodarczej. Zgodnie z art. 2 wskazanej ustawy pojęcie działalności gospodarczej oznacza zarobkową działalność wytwórczą, budowlaną, handlową, usługową oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodową, wykonywaną w sposób zorganizowany i ciągły.

Sąd ten podkreślił także, iż pojęcie osoby prowadzącej działalność gospodarczą na własny rachunek ma znaczenie szersze niż pojęcie przedsiębiorcy, co wskazuje na zamiar objęcia omawianym zakazem większego kręgu podmiotów, a nie tylko radnych uznanych z mocy prawa za przedsiębiorców. Przyjęcie innej koncepcji prowadziłoby do sytuacji w której zakaz zależałby od formy prowadzenia działalności, a to byłoby sprzeczne z zasadą równości. Możliwa bowiem jest sytuacja, że zakaz wynikający z art. 27 ust 1 ustawy o samorządzie gminnym (art. 25b ust 1 ustawy o samorządzie powiatowym lub art. 27b ust 1 ustawy o samorządzie województwa) obejmie radnego choć nie jest on przedsiębiorcą. W punktu widzenia celu wprowadzenia zakazu łączenia mandatu radnego z działalnością gospodarczą z wykorzystaniem mienia gminy (powiatu, województwa), nie ma znaczenia, czy mienie to wykorzystuje radny przedsiębiorca czy radny nie będący przedsiębiorcą.

Ustawodawca we wskazanych przepisach antykorupcyjnych, nie nawiązuje do pojęcia przedsiębiorcy, nie definiuje też działalności gospodarczej na użytek wymienionych ustaw. Użycie przez ustawodawcę pojęcia "prowadzenia działalności gospodarczej na własny rachunek", szerszego od pojęcia przedsiębiorcy świadczy, że zamiarem ustawodawcy konstruującego przepis antykorupcyjny było objęcie zakresem podmiotowym wprowadzonego zakazu wszelkich form działalności gospodarczej radnych, prowadzonej na własny rachunek.

Źródła: [Orzecznictwo NSA](#)