

KANCELARIA RADY MIASTA KRAKOWA SEKRETARIAT	
wpłynęło dnia:	2019 - 01 - 30 Kraków, 28 I 2019 r.
Nr .....	2820
Podpis .....	2

**OPINIA PRAWNA****do projektu uchwały Rady Miasta Krakowa****w sprawie konsultacji społecznych dotyczących uczczenia pamięci  
żołnierzy Armii Krajowej**

/projekt Grupy Radnych, druk nr 124/.

## 1. Do projektu uchwały zgłaszam następujące uwagi.

1/ Projekt uchwały z uwagi na treść ma charakter uchwały kierunkowej. Podstawa prawna projektu uchwały nie jest prawidłowa z uwagi na przywołanie przepisów dotyczących stanowienia przez radę gminy w innych sprawach zastrzeżonych ustawami do kompetencji rady gminy (art.18 ust. 2 pkt 15) oraz stanowienia przez radę gminy na podstawie upoważnień ustawowych aktów prawa miejscowego obowiązujących na obszarze gminy (art. 40 ust. 1 ).

Aby korespondować z początkowym brzmieniem § 1 projektu uchwały podstawna prawna powinna otrzymać następujące brzmienie: " *Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 994, z późn. zm.)*".

2/ Określenie w § 1 i § 2 projektu uchwały szczegółowej formy przeprowadzenia konsultacji, jak również wskazanie w § 2 składu zespołu roboczego, który ma powołać zgodnie z wolą projektodawców Prezydent Miasta Krakowa, budzi wątpliwości natury prawnej.

Naczelnny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 10 września 2017 r. (sygn. II GSK 3514/15) orzekł, iż przepis art. 18 ust. 2 pkt 2 ustawy o samorządzie gminnym stanowi upoważnienie do wydawania **aktów kierunkowych, wskazujących cele i priorytety działania wójta**.

**Uchwała rady gminy może zawierać wytyczne lub zalecenia dla wójta.** Rada gminy nie może natomiast przesądzać w jaki sposób i w jakich formach wójt ma te działania podejmować. Zgodnie z art. 30 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym określenie sposobu wykonania uchwały należy do wójta.

W uchwale kierunkowej rada gminy nie może narzucać wójtowi sposobu załatwiania konkretnych spraw, jak również obligować go do konkretnych działań.

W świetle art. 2 Konstytucji RP Rzeczpospolita Polska jest demokratycznym państwem prawnym, urzeczywistniającym zasady sprawiedliwości społecznej. Pochodną zasady demokratycznego państwa prawnego jest art. 7 Konstytucji, zgodnie z którym organy władzy publicznej działają w granicach i na podstawie prawa. Oznacza to, że każde działanie organu władzy, w tym także rady gminy, musi mieć oparcie w obowiązującym prawie.

3/ Ponadto rada gminy nie została upoważniona do definiowania pojęć, którymi posługuje się prawodawca. Jeżeli ustawodawca nie nadaje normatywnego znaczenia używanym w ustawie zwrotom, to organ wydający akt wykonawczy, bez wyraźnego wskazania nie jest upoważniony do formułowaniu desygnatów tych pojęć językiem prawnym (II SA/Wr 410/09).

Zważywszy na powyższe przywołanie oraz utworzenie w § 2 projektu uchwały definicji „panelu obywatelskiego” w kontekście „konsultacji społecznych” – w ocenie opiniującego - nie jest właściwe i narusza istotę konsultacji społecznych.

W rozstrzygnięciu nadzorczym z 29.05.2017 r., KN-I.4131.1.326.2017.3, Dz. Urz. Wielk. 2017, poz. 4139, Wojewoda Wielkopolski wskazał, między innymi, że "Ustawa o samorządzie gminnym zastrzega bowiem, iż konsultacje przeprowadza się z **mieszkańcami gminy**. Wprowadzenie w uchwale regulacji, **która w jakikolwiek sposób zawęży określony przez ustawodawcę krąg osób uprawnionych do udziału w konsultacjach, stanowi istotne naruszenie** art. 5a ust. 2 u.o.s.g., w związku z przekroczeniem zakresu normy kompetencyjnej wyrażonej w tym przepisie”.

W rozstrzygnięciu nadzorczym z 5.06.2014 r., NK-I.4131.75.2014.AZie, LEX nr 1467199, Wojewoda Lubuski wskazał, że (...) **rada gminy nie jest uprawniona do ograniczania kręgu mieszkańców uprawnionych do udziału w konsultacjach społecznych**. Stanowisko organu nadzoru potwierdza orzecznictwo sądów administracyjnych w tym: wyroki Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z 10 maja 2013 r., sygn. akt III SA/WR 140/13, z 24 października 2013 r., sygn. akt III SA/WR 654/13, z 27 listopada 2013 r., sygn. akt III SA/WR 591/13”.

2. Zgodnie z § 30 ust. 4 pkt 4 Statutu Miasta Krakowa do przedmiotowego projektu uchwały Rady Miasta Krakowa zasadnym jest uzyskanie opinii Prezydenta Miasta Krakowa i właściwej komisji.
3. Tryb podjęcia uchwały – jedno czytanie (§ 34 ust. 1 Statutu Miasta Krakowa – tekst jednolity: Dz. Urz. Woj. Małop. z 2014 r. poz. 6525).
4. Wymagana większość głosów - zwykła; głosowanie jawne.

  
RADCA PRAWNY  
Dorota Łanoszka  
Kr-1229

Otrzymują:  
- Kancelaria Rady Miasta Krakowa,  
- a.a