

Celestynów, 9 grudnia 2019 r.

Dariusz Grajda
Radny Rady Powiatu w Otwocku

Pan Piotr Kudlicki
Przewodniczący Rady Powiatu
w Otwocku

ZAPYTANIE
do Starosty Otwockiego
w sprawie dokumentów dotyczących odwołania ze stanowiska Powiatowego
Inspektora Nadzoru Budowlanego w Otwocku

Kierując się dobrem powiatowej wspólnoty samorządowej, przestrzeganiem zasad praworządności, stosownie do art. 21 ust. 9,10, 11 ustawy o samorządzie powiatowym, kieruję poniższe zapytanie.

Podstawą działania samorządu, a więc także jego organów, jest zasada jawności.

Interpelacja i zapytanie radnego przestały być (dowolnie kształtowanymi) instytucjami rangi statutowej, a stały się wyczerpująco sformalizowanymi, uregulowanymi ustawą instytucjami prawa samorządowego. (Ustawa z 11.01.2018 r. o zmianie niektórych ustaw w celu zwiększenia udziału obywateli w procesie wybierania, funkcjonowania i kontrolowania niektórych organów publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 130)).

Ustawowe uprawnienie do składania interpelacji i zapytań przez radnych oraz uzyskiwania na nie odpowiedzi można traktować nie tylko jako uzyskiwanie niezbędnych informacji, ale także pośrednio jako kontrolę organu wykonawczego jednostki samorządu terytorialnego.

Spółeczna rola radnego wymaga wiedzy na temat spraw samorządowych, której poszerzenie w komplecie niejednokrotnie może nie być możliwe z racji uwarunkowań politycznych, jakie zachodzą w radzie.

Sprawne wykonywanie mandatu radnego, bez którego nie można mówić o realizacji zasady Państwa demokratycznego (art. 2 Konstytucji RP), oraz ochrona samodzielności powiatu (art. 16 ust. 2 w związku z art. 165 ust. 2 Konstytucji RP) mają sprzyjać pozyskiwaniu informacji publicznej przez radnego, celem zapewnienia mu pełnej wiedzy o sprawach powiatu.

09.12.2019
Piotr Kudlicki

Przewodniczący Rady Powiatu, w swojej przezorności, już 11 marca br. uzyskał wyjaśnienie Starosty w sprawie warunków uzyskiwania przez radnego informacji i materiałów, stosownie do regulacji zawartej w art. 21 ust. 2a ustawy o samorządzie powiatowym - <https://www.bip.powiat-otwocki.pl/plik,17746,lp15-odpowiedz.pdf>

Starosta wskazał oparcie w ustawie o dostępie do informacji publicznej.

Stan faktyczny.

Po publikacji w lokalnym tygodniku artykułu o odwołaniu pana Andrzeja Ćwieka ze stanowiska Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Otwocku radny Janusz Goliński skierował w tej sprawie stosowne zapytanie, dotyczące faktycznie upublicznienia trzech dokumentów. Z artykułu w lokalnej prasie wynikało, że dziennikarz znał treść tych dokumentów, skoro ją przywołał w gazecie. Dlatego należało oczekiwać, że ta treść będzie udostępniona również radnemu pytającemu, a poprzez publikację w BIP również innym radnym.

Odpowiedź udzielona przez Starostę nie spowodowała takiego udostępnienia publicznego.

<https://www.bip.powiat-otwocki.pl/plik,20066,lp46-odpowiedz.pdf>

Należy mieć na uwadze, że informacja publiczna dotyczy sfery faktów. Jest nią treść dokumentów wytworzonych przez organy władzy publicznej, treść wystąpień i ocen przez nie dokonywanych, niezależnie, do jakiego podmiotu są one kierowane i jakiej sprawy dotyczą.

Przedmiotowa sprawa dotyczy funkcjonariusza publicznego w rozumieniu art. 115 § 13 pkt 4 kodeksu karnego. Sprawuje on zatem funkcję publiczną w rozumieniu 6 ust. 1 pkt 2 lit. d) w związku z art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy o dostępie do informacji publicznej.

Tym samym, zgodnie z utrwaloną linią orzecniczą sądów administracyjnych:

„Oznacza to po pierwsze, że informacja o osobie pełniącej funkcję publiczną, mająca związek z pełnieniem tej funkcji, w tym o warunkach powierzenia i wykonywania funkcji, jest informacją publiczną. W tym sensie, przepis art. 5 ust. 2 zdanie drugie ustawy uzupełnia treść art. 6 ust. 1 pkt 2 lit. d ustawy, a więc także konkretyzuje katalog zawarty w art. 6 ust. 1 ustawy. W dalszej kolejności odpowiedzieć trzeba na pytanie, czy zakres czynności funkcjonariusza publicznego ma związek z pełnieniem funkcji, czy jest wyłącznie kwestią pracowniczą z zakresu relacji między pracodawcą a pracownikiem. Zakres czynności pracownika jest szczegółowym zapisem rodzaju pracy, w rozumieniu art. 29 § 1 pkt 1 Kodeksu pracy (por. wyrok SN z dnia 26 lutego 2003 r., sygn. akt I PK 149/02; wyrok SN z dnia 2 października 2008 r., sygn. akt I PK 73/08, niepublikowany, treść [w:] System Informacji Prawnej LEX nr 509025; Monika Tomaszewska [w:] red. K.W. Baran "Kodeks pracy. Komentarz", teza 8 do art. 29; Sławomir Driczinski, op. cit. teza 2 do art. 94). Pełnienie funkcji to natomiast, obok ewentualnej realizacji kompetencji organu, podejmowanie czynności stanowiących

zapisane w zakresie czynności obowiązkowej. Obowiązki funkcjonariusza są przede wszystkim powinnościami wobec służby, a nie wobec zatrudniającej go jednostki (patrz: T. Kuczyński, op. cit. s. 251). Zakres czynności funkcjonariusza publicznego zawiera w sobie zatem przede wszystkim pierwiastek publiczny. W ocenie Naczelnego Sądu Administracyjnego, zakres czynności funkcjonariusza publicznego ma więc związek z pełnieniem funkcji.

Po drugie, w odniesieniu do informacji publicznej o osobach pełniących funkcje publiczne, mającej związek z pełnieniem tych funkcji, nie wchodzi w grę ograniczenie, o którym mowa w art. 5 ust. 2 zdanie pierwsze ustawy o dostępie do informacji publicznej. Mimo więc, że informacja publiczna o osobie pełniącej funkcję publiczną, mająca związek z pełnieniem tej funkcji dotyczy także prywatności osoby fizycznej, prawo do udostępnienia tej informacji nie podlega ograniczeniu."

Ponadto pozwolę sobie zauważyć, że zakres żądania i formę udostępnienia informacji publicznej określa wnioskodawca. Nie jest rolą podmiotu obowiązwanego wskazywanie wnioskodawcy kiedy i w jakim zakresie informacja publiczna zostanie udostępniona. Przez analogię, skoro w art. 21 ust. 2a ustawy o samorządzie powiatowym wskazano różne formy uprawnień radnego:

- uzyskiwanie informacji i materiałów,
- wstępu do pomieszczeń,
- wglądu w działalność starostwa powiatowego (i innych podmiotów)

to podmiot zobowiązany, winien się odnieść do wniosku, a nie określać odmiennie niż we wniosku formę uprawnień radnego.

Dosadnie, skoro wniosek dotyczy uzyskania informacji i materiałów poprzez ich przekazanie, to Starosta nie może go załatwiać poprzez formę wglądu.

Pytania.

- 1) Proszę o wyjaśnienie co zawierał wniosek „władz powiatu” skierowany do MWINB w sprawie odwołania p. Ćwieka oraz załączenie do odpowiedzi kopii tego kompletnego wniosku, z podpisami osób.
- 2) Proszę o wyjaśnienie co zawierała odpowiedź MWINB w sprawie odwołania p. Ćwieka oraz załączenie do odpowiedzi kopii tej odpowiedzi.
- 3) Proszę o wyjaśnienie co zawierał akt odwołania pana Andrzeja Ćwieka ze stanowiska oraz kopię tego podpisanego aktu.

Proszę, aby odpowiedź była udzielona odrębnie na każde enumeratywnie wskazane pytanie. Oryginały odpowiedzi proszę przekazać do Biura Rady Powiatu, a skany przesać na adres:

(-) Dariusz Grajda