

Podkowa Leśna dn.10.03.2016

Stanowisko Komisji Rewizyjnej

w sprawie wyników postępowania wyjaśniającego

w stosunku do Burmistrza Miasta Podkowa Leśna

Komisja Rewizyjna w składzie:

Joanna Przybysz – Przewodnicząca Komisji Rewizyjnej

oraz członkowie:

Emilia Drzewicka, Olga Jarco, Zbigniew Habierski i Andrzej Porowski

działając na podstawie uchwały nr 109/XIX/2016 Rady Miasta Podkowa Leśna z dnia 22 lutego 2016r. w związku z pismem Wojewody Mazowieckiego z dnia 27 stycznia 2016r. LEX-I.40.18.2016.AJS, w wyniku przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego w stosunku do Burmistrza Miasta Podkowa Leśna

USTALIŁA,

że Burmistrz Miasta Podkowa Leśna Artur Michał Tusiński, nie naruszył zakazów określonych w art. 4 pkt 1), 5) i 6) ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz.U. z 2006 r. Nr 216, poz. 1584, z późn. zm.)

Sz. P. Zedler
do wiadomości
14.03.2016r

Uzasadnienie:

Wojewoda Mazowiecki na podstawie art. 88 ustawy z dnia 08.03.1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 1515, z późn. zm.) zwrócił się do Rady Miasta Podkowa Leśna z prośbą o przeprowadzenie postępowania wyjaśniającego w sprawie zarzutu prowadzenia działalności gospodarczej przez Burmistrza Miasta Podkowa Leśna Artura Tusińskiego, ze względu na uzyskanie przez organ nadzoru informacji o posiadaniu przez Burmistrza Artura Tusińskiego udziałów w spółce Project Sp. z o.o. oraz informacji o tym, że Burmistrz Artur Tusiński, zgodnie z wydrukiem z KRS jest członkiem zarządu ww. spółki.

Uchwałą nr 109/XIX/2016 z dnia 22.02.2016r. Rada Miasta Podkowa Leśna zleciła Komisji Rewizyjnej przeprowadzenie postępowania wyjaśniającego w ww. sprawie.

Komisja Rewizyjna pismem z dnia 23.02.2016r. zażądała od Burmistrza Miasta Podkowa Leśna wszelkich dokumentów świadczących o wypełnieniu przez wyżej wymienionego zobowiązań prawnych związanych z rezygnacją z pełnionej funkcji w spółce prawa handlowego oraz ze zbyciem posiadanych udziałów w spółce prawa handlowego.

Komisja Rewizyjna uzyskała z Centralnej Informacji Krajowego Rejestru Sądowego informację odpowiadającą odpisowi aktualnemu z rejestru przedsiębiorców spółki „Project” Sp. z o.o. z siedzibą w Podkowie Leśnej (nr KRS 0000233291) - odpis aktualny z KRS - stan na dzień 29.02.2016r.

Na posiedzeniach w dniach 29.02.2016 r., 02.03.2016r., 07.03.2016 r. oraz 10.03.2016 r. Komisja Rewizyjna:

- uzyskała odpowiedzi na zadane przez członków Komisji Rewizyjnej pytania od Mecenas Marii Przybylskiej – Radcy Prawnego obsługującego Miasto Podkowa Leśna;
- uzyskała w dniu 29 lutego 2016 r. wyjaśnienia Burmistrza Miasta Podkowa Leśna Artura Tusińskiego (załącznik 1 do niniejszego Stanowiska);
- uzyskała z Biuletynu Informacji Publicznej oświadczenia majątkowe Burmistrza Miasta Podkowa Leśna Artura Tusińskiego z dnia 23.12.2014 oraz 29.04.2015r.
- uzyskała od Burmistrza Miasta Podkowa Leśna Artura Tusińskiego oświadczenie o nieprowadzeniu działalności gospodarczej;
- zbadała oryginały dokumentów jej przedłożonych przez Burmistrza Miasta Podkowa Leśna Artura Tusińskiego, tj.
 - a) pisemny dokument z dnia 22.12.2014r. zawierający oświadczenie Burmistrza Artura Tusińskiego o rezygnacji z pełnienia funkcji członka zarządu spółki „Project” Sp. z o.o. wraz z potwierdzeniem jego odbioru przez Prezes Zarządu Spółki (załącznik 2 do niniejszego Stanowiska)

[Handwritten signatures and initials in blue ink]

- b) Protokół Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników spółki „Project” Sp. z o.o. z dnia 22.12.2014r. zawierający uchwałę Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników ww. spółki o wyrażeniu zgody na zbycie udziałów (załącznik 3 do niniejszego Stanowiska)
- c) Umowa zbycia udziałów z dnia 23.12.2014r. zawarta w formie pisemnej z podpisami notarialnie poświadczonymi (załącznik 4 do niniejszego Stanowiska)

Na podstawie ww. dokumentów, a także Protokołu z I sesji Rady Miasta Podkowa Leśna VII kadencji z dnia 27.11.2014r., zaświadczenia o wyborze burmistrza z dnia 27.11.2014r. oraz wyjaśnień złożonych przez Burmistrza Artura Tusińskiego, Komisja Rewizyjna ustaliła następujący **stan faktyczny:**

W wyborach samorządowych, które odbyły się w dniu 16.11.2014r. Artur Tusiński został wybrany na Burmistrza Miasta Podkowa Leśna kadencji 2014-2018. Nowo wybrany Burmistrz złożył ślubowanie w dniu 27.11.2014r. W momencie obejmowania funkcji Burmistrza Miasta Podkowa Leśna, tj. na dzień 27.11.2014r. Artur Tusiński pozostawał członkiem zarządu oraz wspólnikiem spółki prawa handlowego „Project” Sp. z o.o. W dniu 22.12.2014r. Burmistrz Artur Tusiński złożył pisemne oświadczenie o rezygnacji z pełnienia funkcji członka zarządu spółki „Project” Sp. z o.o. z siedzibą w Podkowie Leśnej, KRS 233291 „z uwagi na objęcie funkcji publicznej”. W dniu 22.12.2014r. odbiór ww. oświadczenia o rezygnacji został potwierdzony pisemnie przez Prezesa Zarządu spółki „Project” Sp. z o.o. Tego samego dnia, tj. 22.12.2014 r. odbyło się Nadzwyczajne Zgromadzenie Wspólników Spółki „Project” Sp. z o.o., które podjęło uchwałę o wyrażeniu zgody na zbycie w drodze sprzedaży przez wspólnika Artura Tusińskiego posiadanych przez niego 50 (pięćdziesięciu) udziałów w spółce „Project” Sp. z o.o.

W dniu 23 grudnia 2014 r. została zawarta umowa zbycia udziałów, na mocy której Artur Tusiński sprzedał nabywcom wszystkie posiadane przez siebie udiały (tj. 50 udziałów). Umowa została zawarta w formie pisemnej z podpisami notarialnie poświadczonymi. Notarialnego poświadczenia podpisów dokonał notariusz Artur Janik w dniu 23.12.2014r. Repertorium A nr 6987/2014.

W dniu 23.12.2014 (data wpływu do Urzędu Miasta 29.12.2014) Burmistrz Miasta Artur Tusiński złożył „oświadczenie majątkowe na dzień złożenia” w związku z rozpoczęciem kadencji oraz w dniu 29.04.2015 r. oświadczenie majątkowe za 2014 r., na podstawie art. 24h ustawy z dnia 08.03.1990r. o samorządzie gminnym, w których oświadczył m. in., iż nie posiada udziałów w spółkach handlowych, nie jest członkiem zarządu w spółkach handlowych, nie prowadzi działalności gospodarczej osobiście czy też wspólnie z innymi osobami, nie zarządza taką działalnością gospodarczą, nie jest przedstawicielem ani pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

Dodatkowo w ramach niniejszego postępowania wyjaśniającego Burmistrz Artur Tusiński podtrzymał stanowisko o nieprowadzeniu działalności gospodarczej osobiście czy wspólnie z innymi osobami. Oświadczył, że nie zarządza taką działalnością gospodarczą oraz że w okresie pełnienia funkcji burmistrza nie był przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności (załącznik 5).



3

Pomimo zrzeczenia się funkcji członka zarządu i notarialnego zbycia udziałów 22 i 23 grudnia 2014r., na dzień 29.02.2016r. Burmistrz Artur Tusiński ujawniony był w rejestrze przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego jako wspólnik spółki „Project” Sp. z o.o. z siedzibą w Podkowie Leśnej KRS nr 0000233291 posiadający 50 udziałów o łącznej wartości 25. 000 zł stanowiących 50% kapitału zakładowego spółki oraz jako członek zarządu ww. spółki.

Komisja Rewizyjna ustaliła co następuje:

Zgodnie z art. 4 pkt 1, 5 i 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne (Dz. U. z 2006 r. nr 216 poz. 1584 r. z późn. zm.), osoba pełniąca funkcję burmistrza nie może być członkiem zarządu spółki prawa handlowego, posiadać w spółkach prawa handlowego więcej niż 10% akcji lub udziałów przedstawiających więcej niż 10% kapitału zakładowego – w każdej z tych spółek; nie może prowadzić działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, a także zarządzać taką działalnością lub być przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności.

Jak wynika z kolei z art. 492 § 4, ustawy z dnia 05.01.2011r. - Kodeks wyborczy, w związku z art. 5 pkt 6) ww ustawy, jeżeli burmistrz przed dniem wyboru wykonywał funkcję lub prowadził działalność gospodarczą, o których mowa w art. 492 § 1 pkt 5) Kodeksu wyborczego, obowiązany jest do zrzeczenia się funkcji lub zaprzestania prowadzenia działalności gospodarczej w ciągu 3 miesięcy od dnia złożenia ślubowania. W związku ze złożeniem ślubowania przez Burmistrza Artura Tusińskiego w dniu 27 listopada 2014 r., termin ten upłynął 27 lutego 2015 r.

Zgodnie z art. 3 pkt 1) ww. ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne, w związku z art. 1 § 2 Kodeksu spółek handlowych, spółka z ograniczoną odpowiedzialnością jest spółką prawa handlowego w rozumieniu przepisów ww. ustawy o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Jednocześnie, zgodnie z art. 180 ustawy z dnia 15 września 2000 r. - Kodeks spółek handlowych, zbycie udziałów w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością powinno być dokonane w formie pisemnej z podpisami notarialnie poświadczonymi.

Art. 182 § 1 ksh stanowi, iż zbycie udziału umowa spółki może uzależnić od zgody spółki albo w inny sposób ograniczyć. Jak wynika z protokołu Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników spółki „Project” Sp. z o. o. z dnia 22.12.2014r., zgodnie z § 12 umowy spółki, Nadzwyczajne Zgromadzenie Wspólników wyraziło zgodę na zbycie w drodze sprzedaży wszystkich posiadanych przez Artura Tusińskiego udziałów.

Przedstawione przez Burmistrza Artura Tusińskiego dokumenty w postaci Protokołu Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników spółki „Project” Sp. z o.o. z dnia 22.12.2014r. oraz umowy zbycia udziałów z dnia 23.12.2014r. sporządzonej w formie pisemnej, z podpisami notarialnie poświadczonymi, **potwierdzają skuteczność zbycia udziałów przez Burmistrza Artura Tusińskiego na dzień 23.12.2014r. a więc przed upływem ustawowego 3 miesięcznego terminu**

 4

wskazanego w art. 492 § 4 Kodeksu wyborczego.

W myśl art. 202 § 4 Kodeksu spółek handlowych mandat członka zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością wygasa m. in. wskutek rezygnacji. Rezygnacja członka zarządu z pełnionej funkcji jest jednostronną czynnością prawną, która wywołuje skutek z chwilą otrzymania jej przez spółkę. Jeżeli rezygnującym jest jeden z członków zarządu, skutek taki następuje w przypadku potwierdzonego przez zarząd złożenia oświadczenia o rezygnacji pozostałym członkom zarządu lub osobom powołującym zarząd.

Przepis art. 205 § 2 ksh określający tzw. bierną reprezentację spółki z ograniczoną odpowiedzialnością stanowi, iż oświadczenia składane spółce oraz doręczenia pism spółce mogą być dokonywane wobec jednego członka zarządu lub prokurenta. Rezygnacja nie wymaga jej akceptacji przez spółkę. Zgodnie z art. 202 § 5 ksh, do złożenia rezygnacji przez członka zarządu stosuje się odpowiednio przepis o wypowiedzeniu zlecenia przez przyjmującego zlecenie, a stosownie do art. 746 § 2 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, przyjmujący zlecenie może je wypowiedzieć w każdym czasie. Oświadczenie o rezygnacji z funkcji członka zarządu staje się skuteczne z chwilą, gdy dotrze do właściwego adresata oświadczenia, w taki sposób, że mógł się on zapoznać z jego treścią (art. 61 Kodeksu cywilnego). Dla złożenia rezygnacji przepisy nie zastrzegają żadnej formy szczególnej, co oznacza, że może zostać ona wyrażona przez każde zachowanie, które ujawnia taką wolę w sposób dostateczny (art. 60 kc). Tym samym forma pisemna złożenia rezygnacji jest formą dozwoloną.

Burmistrz Artur Tusiński pisemnym oświadczeniem z dnia 22.12.2014 r. odebranych w tym samym dniu przez Prezesa Zarządu spółki, złożył rezygnację z pełnienia funkcji członka zarządu spółki „Project” Sp. z o.o. ze skutkiem na dzień 22.12.2014r., przez co jego mandat członka zarządu ww. spółki wygaś z dniem 22.12.2014 r., a więc przed upływem ustawowego 3 miesięcznego terminu wskazanego w art. 492 § 4 Kodeksu wyborczego.

Dodatkowo Komisja Rewizyjna pochyliła się nad faktem, iż jak wskazał Wojewoda Mazowiecki, w Krajowym Rejestrze Sądowym na dzień 25 stycznia 2016, Pan Artur Tusiński ujawniony był jako wspólnik posiadający 50 udziałów i członek zarządu spółki „Project” Sp. z o.o.

Zgodnie z art. 17 § 1 ustawy z dnia 20.08.1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym domniemywa się, że dane wpisane do rejestru są prawdziwe. Jednak domniemanie to jest domniemaniem wzruszalnym, co oznacza, iż można je obalić dowodem przeciwnym. Takimi przeciwdowodami w niniejszej sprawie są w szczególności ww. umowa zbycia udziałów z dnia 23.12.2014r. oraz oświadczenie o rezygnacji wraz z potwierdzeniem odbioru z dnia 22.12.2014r.

Nadto, należy zaznaczyć, że zgodnie z obowiązującym prawem, wpis w rejestrze przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego dotyczący ujawnienia czy wykreślenia wspólnika lub członka zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością ma charakter deklaratoryjny, a nie konstytutywny. Wpis deklaratoryjny (przy czym wpisem w rozumieniu art. 20 ust. 4 ustawy o Krajowym Rejestrze Sądowym jest również wykreślenie), nie tworzy ani nie zmienia istniejącego stanu prawnego, a jedynie służy potwierdzeniu powstania, zmiany czy ustania danego prawa, lub




5


stosunku prawnego. Aby wpis do rejestru przedsiębiorców miał charakter konstytutywny, tj. mający skutek w postaci powstania, tworzenia danego prawa czy stosunku prawnego, musi to wynikać z obowiązujących przepisów prawa, uzależniających skuteczność danej czynności od dokonania wpisu. Obowiązujące przepisy nie uzależniają skuteczności zbycia udziałów czy rezygnacji z funkcji członka zarządu od ich rejestracji w Krajowym Rejestrze Sądowym.


Na koniec podkreślenia wymaga fakt, że zgodnie z art. 168 ksh wszelkie zmiany danych dotyczących m.in. członków zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością czy jej wspólników winny być zgłaszane sądowi rejestrowemu w celu ich wpisania do rejestru lub ujawnienia w aktach rejestrowych przez zarząd tejże spółki. Składając skuteczną rezygnację z funkcji członka zarządu spółki „Project” Sp. z o.o., Burmistrz Artur Tusiński przestał być członkiem zarządu tejże spółki. Nie można zatem winić Burmistrza Miasta Podkowa Leśna za brak zmian w KRS-ie.


Zdaniem Komisji, Burmistrz zbywając udziały w spółce prawa handlowego oraz składając rezygnację z funkcji członka zarządu tejże spółki z zachowaniem ustawowego 3 miesięcznego terminu, dokonał wszystkich czynności, do których obliguje go art. 492 § 4 Kodeksu wyborczego. Burmistrz Artur Tusiński nie prowadził w okresie pełnienia funkcji burmistrza i nie prowadzi działalności gospodarczej na własny rachunek lub wspólnie z innymi osobami, nie zarządzał i nie zarządza taką działalnością, nie był i nie jest też przedstawicielem czy pełnomocnikiem w prowadzeniu takiej działalności. Tym samym nie zostały naruszone przez Burmistrza Artura Tusińskiego przepisy art. 4 pkt 1), 5) i 6) ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Członkowie Komisji Rewizyjnej:

Joanna Przybysz 

Emilia Drzewicka 

Zbigniew Habierski 

Andrzej Porowski 

oraz

Olga Jarco  (14.03.2016r)