OPINIA PRAWNA

DLA:	PANI MAŁGORZATA ŻEBROWSKA–PIOTRAK - BURMISTRZ ŁOMIANEK
OD:	JERZY PAŁGAN - RADCA PRAWNY
PRZEDMIOT OPINII:	**CZY W ŚWIETLE OKOLICZNOŚCI POTWIERDZONYCH PRZEKAZANYMI DOKUMENTAMI - PAN JERZY GREGORCZYK PEŁNI FUNKCJE SOŁTYSA SOŁECTWA DZIEKANÓW BAJKOWY?**
DATA :	WARSZAWA, 18 GRUDNIA 2018 R.

Konkluzja:

w oparciu o stan faktyczny ustalony na podstawie przekazanych dokumentów, należy stwierdzić, że Pan Jerzy Gregorczyk wciąż pełni funkcję sołtysa sołectwa Dziekanów Bajkowy, pomimo zawarcia w piśmie z dnia 19 stycznia 2015 r. oświadczenia o rezygnacji z funkcji sołtysa.

Konkluzja powyższa wynika z następujących, ustalonych w oparciu o powołany stan faktyczny, okoliczności: (1) z treści przekazanych dokumentów nie wynika, żeby oświadczenie o rezygnacji Pana Jerzego Gregorczyka z funkcji sołtysa zostało przedstawione zebraniu wiejskiemu/dotarło do zebrania wiejskiego sołectwa Dziekanów Bajkowy, (2) wynika natomiast, że Pan Jerzy Gregorczyk sprawował funkcje sołtysa, wypełniał, związane z nią obowiązki, w szczególności występował w imieniu sołectwa jako sołtys kierując pisma do Burmistrza Łomianek w sprawach dotyczących sołectwa, uczestniczył w zebraniu wiejskim sołectwa w dniu 16 września 2015 r. oraz i 10 listopada 2015 r. (3) nie złożył oświadczenia o rezygnacji z funkcji sołtysa podczas ww. obrad zebrań wiejskich, pomimo, że miał sposobność to uczynić, (4) z treści przekazanych dokumentów nie wynika również, żeby Burmistrz oraz Rada Miejska Łomianek podjęli działania w celu przedstawienia zebraniu wiejskiemu rezygnacji Pana Jerzego Gregorczyka, (4) organy te nie zarządziły również oraz nie przeprowadziły wyborów nowego sołtysa sołectwa Dziekanów Bajkowy.

W związku z tym, **informacji o podjętej decyzji o rezygnacji, zawartej w piśmie Pana Jerzego Gregorczyka z dnia 19 stycznia 2015 r. skierowanym do Burmistrza Łomianek, nie można uznać za skuteczne złożenie rezygnacji z funkcji sołtysa sołectwa Dziekanów Bajkowy**.

Informację tę, należy wprawdzie uznać za oświadczenie woli Pana Jerzego Gregorczyka o rezygnacji z funkcji sołtysa, lecz oświadczenie to nie dotarło do właściwego adresata, czyli zebrania wiejskiego sołectwa Dziekanów Bajkowy, i jak wynika z przekazanych dokumentów,

nigdy zebraniu wiejskiemu nie zostało przedstawione. Oświadczenie o rezygnacji otrzymał natomiast Burmistrz Łomianek, który nie przekazał go Radzie Miejskiej w celu zarządzenia wyborów nowego sołtysa.

Stan faktyczny ustalony na podstawie przekazanych dokumentów w oparciu o który sporządzona została opinia:

W piśmie z dnia 19 stycznia 2015 roku, adresowanym do Burmistrza Łomianek, Pan Jerzy Gregorczyk Sołtys Dziekanowa Bajkowego poinformował: „*W związku z tym, że nie widzę z Pana strony chęci nawiązania dialogu ani współpracy z moją osobą, jako sołtysa,* ***podjąłem decyzję o rezygnacji z pełnienia funkcji sołtysa wsi Dziekanów Bajkowy. W związku z powyższym bardzo proszę o wyznaczenie terminu zwołania zebrania wiejskiego, które dokona wyboru nowego sołtysa i rady sołeckiej***."

Pan Jerzy Gregorczyk kierował szereg kolejnych pism związanych z pełnioną funkcją, pod którymi podpisywał się „Sołtys Dziekanowa Bajkowego", dotyczących różnych spraw sołectwa Dziekanów Bajkowy – do Burmistrza Łomianek oraz Przewodniczącego Rady Miejskiej.

Po dniu 19 stycznia 2015 r. szereg pism: Burmistrza, Zastępcy Burmistrza Łomianek, Sekretarza Gminy, Naczelnika Wydziału Inwestycji - adresowanych było do Pana Jerzego Gregorczyka jako Sołtysa Sołectwa Dziekanów Bajkowy.

Dopiera pismo Zastępcy Burmistrza Łomianek z dnia 24 listopada 2015 r. adresowane jest do Pana Jerzego Gregorczyka bez wskazania funkcji „Sołtys Dziekanowa Bajkowego" i wyraża stanowisko, że od dnia 19 stycznia 2015 roku Pan Jerzy Gregorczyk nie jest sołtysem. Kolejne pismo Zastępcy Burmistrza z dnia 9 grudnia 2015 r. zawiera prośbę o zwrot diet pobranych przez Pana Jerzego Gregorczyka w związku z rezygnacją z funkcji sołtysa.

W odpowiedzi na powyższe pismo, Pan Jerzy Gregorczyk w piśmie z dnia 21 grudnia 2015 r. wyjaśnia, podnosząc argumenty natury prawnej, że wobec nie zarządzenia wyborów nowego sołtysa, nadal pełni on funkcję Sołtysa Dziekanowa Bajkowego. Do dnia sporządzenia niniejszej opinii nie odbyły się wybory nowego sołtysa sołectwa Dziekanów Bajkowy.

Uzasadnienie opinii:

Ustawa o samorządzie gminnym nie zawiera przepisów dotyczących rezygnacji czy też odwołania z funkcji sołtysa.

Złożenia rezygnacji nie regulują również przepisy Statutu Samorządu Mieszkańców Sołectwa Dziekanów Bajkowy („Statut Sołectwa"). Przepisy Statutu Sołectwa regulują procedurę odwołania sołtysa, która nie może mieć zastosowania w przypadku rezygnacji sołtysa oraz procedurę wyboru sołtysa.

W związku z tym, do oświadczenia o rezygnacji z funkcji sołtysa zastosowanie mają przepisy Kodeksu cywilnego dotyczące oświadczeń woli (art. 60 i n. k.c.).

Czy informacja o decyzji o rezygnacji zawarta w piśmie z dnia 19 stycznia 2015 r. to oświadczenie woli?

Oświadczeniem woli – zgodnie definicją zawartą w art. 60 k.c., jest każde zachowanie się osoby, ujawniające jej wolę w sposób dostateczny, podjęte w celu wywołania określonego skutku prawnego (w postaci powstania, zmiany lub ustania stosunku cywilnoprawnego). Na gruncie omawianego przepisu wyróżnia się pojęcie oświadczenia woli w znaczeniu funkcjonalnym, obejmującego zachowanie osoby dokonującej czynności prawnej oraz oświadczenie woli w znaczeniu przedmiotowym, które odnosi się do rezultatu, skutku tego zachowania. Oświadczenie woli w znaczeniu funkcjonalnym to zewnętrzny przejaw wewnętrznej decyzji człowieka wywołania określonych skutków prawnych. Ocena, czy w danym przypadku dochodzi do oświadczenia woli, zależy zarówno od tego, czy wola zostaje wyrażona, ale także od tego, czy dany podmiot ma świadomość i chce, by to, co oświadcza, było traktowane jako jego oświadczenie woli, mające wywoływać określone skutki. Jeżeli określone zachowanie nie zmierza do wywołania określonego skutku prawnego, a jedynie zawiera informację, że skutek ten zostanie wywołany w inny sposób - nie mamy wówczas do czynienia ze złożeniem oświadczenia woli. W takim przypadku będzie to jedynie udzielenie informacji, że oświadczenie woli zostanie złożone (*por. Janas Aleksandra [w:] Kodeks cywilny. Komentarz Tom I Cześć-ogólna. Art. 1-125, komentarz do art. 60 k.c., lex.pl, wolterskluwer).*

W tym kontekście, informację o decyzji o rezygnacji zawartą w piśmie z dnia 19 stycznia 2015 r. należy uznać za oświadczenie woli, gdyż Pan Jerzy Gregorczyk oprócz poinformowania o rezygnacji z pełnienia funkcji sołtysa wsi Dziekanów Bajkowy, napisał również: „***W związku z powyższym bardzo proszę o wyznaczenie terminu zwołania zebrania wiejskiego, które dokona wyboru nowego sołtysa i rady sołeckiej***." Gdyby zatem intencją Pana Gregorczyka było jedynie poinformowanie, że oświadczenie woli o rezygnacji zostanie dopiero złożone, zawarłby taką informacje w omawianym piśmie. Ponadto sam Jerzy Gregorczyk w piśmie z dnia 21 grudnia 2015 r. skierowanym do Burmistrza Łomianek zatytułowanym: „*Sprzeciw wobec żądania zwrotu diet wraz odsetkami z tytułu pełnienia funkcji sołtysa*" – stwierdza, że pismo z dnia 19 stycznia 2015 r. zawiera jego oświadczenie woli o rezygnacji z funkcji sołtysa.

Zgodnie z treścią przepisu art. 61 §1 k.c., oświadczenie woli skierowane do innej osoby jest złożone z chwilą, gdy doszło do niej w taki sposób, że mogła zapoznać się z jego treścią. Jest to warunek konieczny, a zarazem wystarczający do uznania, że oświadczenie woli zostało doręczone, a tym samym doszło do skutku. W razie niedojścia wysłanego oświadczenia woli do adresata nie można mówić o skutecznym jego złożeniu. W takim wypadku adresat nie ma bowiem możliwości zapoznania się z jego treścią, a to oznacza, że oświadczenie nie zostało skutecznie złożone i nie wywarło skutków prawnych. (*por. op.cit., komentarz do art. 61 k.c.).*

Z taką sytuacją mamy do czynienia w rozpatrywanym przypadku oświadczenia woli Pana Jerzego Gregorczyka.

Czy zachowanie Pana Jerzego Gregorczyka po wysłaniu pisma z dnia 19 stycznia 2015 r. można oceniać jako odwołanie oświadczenia woli o rezygnacji z funkcji sołtysa?

Mając na uwadze treść przepisu art. 61 k.c. zdanie drugie, że odwołanie oświadczenia jest skuteczne, jeżeli doszło (do adresata) jednocześnie z tym oświadczeniem lub wcześniej, oraz że zgodnie z cytowanym przepisem art. 60 k.c. oświadczeniem woli jest każde zachowanie się osoby, ujawniające jej wolę w sposób dostateczny, w tym per facta concludentia – powstaje pytanie czy zachowanie Pana Jerzego Gregorczyka, po skierowaniu do Burmistrza Łomianek pisma z dnia 19 stycznia 2015 r., polegające na działaniach związanych z pełnioną funkcją Sołtysa Dziekanowa Bajkowego, należy oceniać jako konkludente odwołanie oświadczenia woli zawartego w cytowanym piśmie, czy też jako pełnienie obowiązków sołtysa do czasu wyboru nowego sołtysa (*por. §8 ust. 2 Statutu Sołectwa*).

Odpowiedzi na powyższe pytania udziela poniekąd sam Jerzy Gregorczyk w cytowanym powyżej piśmie z dnia 21 grudnia 2015 r. skierowanym do Burmistrza Łomianek, z treści którego można wysnuć wniosek, że pełni on obowiązki sołtysa w związku z niezwołaniem zebrania wiejskiego w celu wyboru nowego sołtysa, na którym powinna być przyjęta jego rezygnacja.

Jak zostało wyżej wspomniane, przepisy Samorządu Sołectwa Dziekanów Bajkowy nie regulują kwestii rezygnacji sołtysa, regulują procedurę odwołania sołtysa - która nie może mieć zastosowania w przypadku rezygnacji sołtysa oraz procedurę wyboru sołtysa – która powinna być zastosowana w przypadku rezygnacji (*por. §8 ust. 3 Statutu Sołectwa, §4 Ordynacji Wyborczej dla wyboru Sołtysa i Rady Sołeckiej w Sołectwie Dziekanów Bajkowy stanowiący załącznik nr 2 do Statutu Sołectwa*).

Wobec powyższego należy stwierdzić, że:

1) informacja o decyzji o rezygnacji z funkcji sołtysa jest oświadczeniem woli w rozumieniu art. 60 k.c.,
2) oświadczenie to nie dotarło do jej adresata – zebrania wiejskiego sołectwa Dziekanów Bajkowy, zatem nie można uznać, że oświadczenie zawarte w piśmie z dnia 19 stycznia 2015 r. było skutecznym złożeniem rezygnacji z funkcji sołtysa,
3) Pan Jerzy Gregorczyk nie odwołał per facta concludentia powyższego oświadczenia woli, lecz pełnił funkcję Sołtysa Dziekanowa Bajkowego do czasu wyboru swego następcy,
4) z uwagi na to, że nie zarządzono wyborów nowego sołtysa i nie zwołano w tym celu zebrania wiejskiego, podczas którego przedstawiona byłaby rezygnacja Pana Jerzego Gregorczyka i w związku z nią odbyłyby się wybory nowego sołtysa – Pan Jerzy Gregorczyk wciąż pełni funkcję Sołtysa Dziekanowa Bajkowego.

Na marginesie, należy dodać, że żądanie zwrotu diet z tytułu pełnienia funkcji sołtysa, było w powyższym kontekście pozbawione podstaw.

Dokumenty na podstawie, o których ustalony został stan faktyczny w oparciu o który sporządzona została opinia:

1) kopie pism Pana Jerzego Gregorczyka Sołtysa Dziekanowa Bajkowego do Pana Tomasza Dąbrowskiego Burmistrza Łomianek: z dnia 19 stycznia 2015 r., 16 września 2015 r. oraz uchwała nr 03/U/2015 Zebrania Wiejskiego Dziekanów Bajkowy z dnia 16 września 2015 r., 5 października 2015 r., 16 listopada 2015 r. oraz uchwała nr 07/U/2015 Zebrania Wiejskiego Dziekanów Bajkowy z dnia 10 listopada 2015 r., 21 grudnia 2015 r., 8 lutego 2016 r.;
2) kopie pism do Pana Jerzego Gregorczyka od: Pana Tomasza Dąbrowskiego Burmistrza Łomianek z dnia 17 lipca 2015 r., Pana Piotra Rusieckiego Zastępcy Burmistrza z dnia 29 września 2015 r., 24 listopada 2015 r. i 9 grudnia 2015 r., Pani Marty Andrusiak Naczelnika Wydziału Inwestycji z dnia 28 kwietnia 2015 r., Pani Beaty Duch-Kosiorek Sekretarza Gminy z dnia 9 września 2015 r., Pani Joanny Zielke Naczelnika Wydziału Promocji z dnia 11 stycznia 2016 r., Pana Jacka Nieściora Radcy Prawnego z dnia 1 marca 2016 r.

Podstawa prawna opinii:

1) ustawa z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (Dz. U. z 2018 r. poz. 2115 t.j.)
2) ustawa z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2018 r. poz. 1025 t.j. ze zm.)
3) ustawa z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r. poz. 994 t.j. ze zm.)
4) Statut Gminy Łomianki
5) Statut Samorządu Sołectwa Dziekanów Bajkowy stanowiący załącznik nr 5 do uchwały Nr XVIII/112/2004 Rady Miejskiej w Łomiankach z dnia 30 marca 2004 r. – „Statut Sołectwa"
6) Regulamin Zebrania Wiejskiego stanowiący załącznik nr 1 do Statutu Sołectwa
7) Ordynacja Wyborcza dla wyboru Sołtysa i Rady Sołeckiej w Sołectwie Dziekanów Bajkowy stanowiący załącznik nr 2 do Statutu Sołectwa

* * * *

Jerzy Pałgan
Radca Prawny