

Milanówek, dnia 4 czerwca 2019 r.

KRAJOWE BIURO WYBORCZE
Delegatura w Warszawie

Wpłynęło dnia 03.06.2019

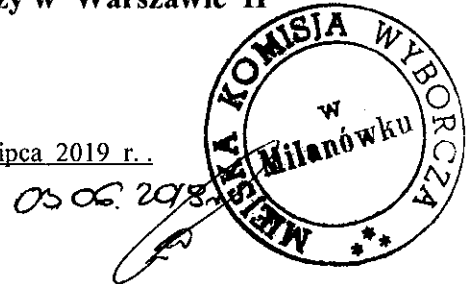
L. dz

Pani Kinga Hulak

Komisarz Wyborczy w Warszawie II

Plac Bankowy 3/5

Dot. uzupełniających wyborów samorządowych w Milanówku w dniu 7 lipca 2019 r..



Zgodnie z postanowieniem nr 315/2019 Komisarza Wyborczego w Warszawie II z dnia 13 maja 2019 r. pełnomocnikiem wyborczym i finansowym *Komitetu Wyborczego Wyborców Burmistrza Piotra Remiszewskiego* w wyborach uzupełniających w okręgu nr 9 w Milanówku został ustanowiony Piotr Iwicki.

Piotr Iwicki jest Sekretarzem Gminy Milanówek a tym samym funkcjonariuszem publicznym.

Powyższe działanie Piotra Iwickiego spowodowało:

1) Naruszenie przepisów Kodeksu wyborczego a czynności wyborcze dokonane przez Piotra Iwickiego należy uznać za dotknięte wadą nieważności/bezskuteczności.

Zgodnie z § 10 Regulaminu Organizacyjnego Urzędu Miasta w Milanówku do stanowisk kierowniczych należy również stanowisko Sekretarza Miasta. Do zadań Sekretarza należy m.in. koordynacja prac związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem wyborów, referendów i spisów (§ 19 ust.1 pkt 8).

Zgodnie z postanowieniem Sądu Najwyższego z dnia 17 maja 2012 r., funkcjonariuszem publicznym w rozumieniu art. 115 § 13 pkt 4 Kodeksu karnego jest pracownik samorządu terytorialnego w ujęciu określonym w ustawie z 2008 r. o pracownikach samorządowych, o ile nie pełni wyłącznie funkcji usługowych (V KK 37/12, LEX nr 1165292).

Z powyższego bezspornie wynika, że Piotr Iwicki, pełniąc funkcję Sekretarza Miasta jest funkcjonariuszem publicznym w rozumieniu 115 § 13 pkt 4 k.k.

W obwieszczeniu Komisarza Wyborczego Warszawa II z dnia 6 maja 2019 r. w sprawie wyborów uzupełniających w okręgu nr 9 w Milanówku zawarto pouczenie o treści: „*Uwaga! Zgodnie z art. 96 Kodeksu wyborczego można być pełnomocnikiem wyborczym i pełnomocnikiem finansowym tylko jednego komitetu wyborczego. Zgodnie z art. 127 § 2 i § 3 Kodeksu wyborczego pełnomocnik finansowy komitetu wyborczego nie może być pełnomocnikiem wyborczym innego komitetu wyborczego, pełnomocnikiem finansowym innego komitetu wyborczego oraz funkcjonariuszem publicznym w rozumieniu art. 115 § 13 Kodeksu karnego.*”

Pomimo tego zakazu Piotr Iwicki, będąc funkcjonariuszem publicznym, dokonał zgłoszenia *KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego* celem jego rejestracji. Jednym z wymaganych załączników do zgłoszenia jest oświadczenie pełnomocnika wyborczego, że nie jest funkcjonariuszem publicznym.

Sekretarz Miasta jest niewątpliwie związany postanowieniami Kodeksu wyborczego i jest zobowiązany stosować te przepisy wprost. Uwzględniając powyższe Piotr Iwicki mając świadomość, że jest funkcjonariuszem publicznym złamał zakaz ustanowiony przepisem art. 127 § 2 i § 3 Kodeksu wyborczego, a tym samym jego czynności wyborcze podjęte są z rażącym naruszeniem prawa i dotknięte są wadą nieważności (bezskuteczności).

W ocenie Stowarzyszenia nie można swobodnie interpretować przepisów Kodeksu wyborczego, zwłaszcza w obszarze podejmowania decyzji przez organ w sytuacji braku możliwości stosowania

środków prawnych (np. zażalenia) przez podmioty lub obywateli mających interes prawny, gdyż organy administracji mogą działać tylko na podstawie prawa i w granicach prawa (zgodnie z art. 7 Konstytucji). Kompetencje organów władzy publicznej muszą być określone jasno i precyzyjnie w przepisie prawa (zob. postanowienie TK z 9 maja 2005 r., Ts 216/04; wyrok z 23 marca 2006 r., TK K 4/06).

W zaistniałej sytuacji można odpowiednio zastosować komentarz sędziego Sądu Najwyższego oraz byłego przewodniczącego PKW Kazimierza Czaplickiego, którego wynika, że po złożeniu zawiadomienia o utworzeniu komitetu wyborczego nie jest dopuszczalne dokonywanie zmian w składzie osobowym komitetu wyborczego wyborców.

W ocenie Stowarzyszenia nie można domniemywać kompetencji organu (Komisji Wyborczej) jeżeli skutkowało to ograniczeniem uprawnień obywateli i innych podmiotów do stosowania środków prawnych. „W granicach prawa” – oznacza konstytucyjny obowiązek nałożony na organy władzy publicznej, aby w swojej działalności ściśle przestrzegały prawa określającego ich zadania i kompetencje, lecz także wszelkich innych przepisów prawnych normujących funkcjonowanie podmiotów prawa publicznego bądź wszelkich podmiotów (zob. wypowiedź J. Madeja, „Biuletyn KKZN” nr XIII, s. 53).

Wprawdzie treść art. 7 konstytucji stanowi również podstawę do przyjęcia domniemania, że działania pochodzące od organów państwa cieszą się domniemaniem zgodności ich z prawem (zob. np. wyrok SN z 20 maja 2011 r., IV CSK 563/10) ale domniemanie to jest obalalne w trybie określonym przez prawo (zasadniczo w trybie sądowej kontroli stosowania prawa) oraz ponownej oceny *ex post* legalności czynności władczych przez organ, który ją dokonał bądź przez organ nad nim nadrzędny.

Tym samym w ocenie Stowarzyszenia niedopuszczalna byłaby sytuacja gdyby poprzez domniemanie kompetencji organu ograniczyło się uprawnienie obywateli lub innych podmiotów do stosowania środków prawnych (np. zażalenia) w sytuacji gdy doszło do czynności prawnej z rażącym naruszeniem prawa. Rozstrzygające dla uznania naruszenia prawa za rażące jest to, że rodzaj tego naruszenia i jego skutki powodują, że decyzja taka nie może być zaakceptowana jako rozstrzygnięcie wydane przez organy praworządne państwa (zob. np. wyrok NSA z 28 czerwca 2011 r., II GSK 725/10, LEX nr 1083380; wyrok NSA z 29 czerwca 2011 r., II OSK 1046/10, LEX nr 1083498). Trudno bowiem przyznać, że ważniejsze jest dążenie do zalegalizowania czynności prawnych dokonanych z naruszeniem prawa (zgłoszenia komitetu z naruszeniem prawa) i z tego powodu poprzez domniemanie kompetencji organu doprowadzenie do uznania legalności tych czynności.

2) Podejrzanie naruszenia przepisów kodeksu karnego.

Przyjmując obowiązki pełnomocnika wyborczego będącego jednocześnie pełnomocnikiem finansowym Piotr Iwicki zobowiązany był złożyć oświadczenie, że nie jest funkcjonariuszem publicznym w rozumieniu art. 115 § 13 Kodeksu karnego. Piotr Iwicki w momencie składania oświadczenia faktycznie był i nadal jest funkcjonariuszem publicznym. Na podstawie publicznych wypowiedzi Piotra Iwickiego bezspornym jest, że miał on pełną świadomość, że jest funkcjonariuszem publicznym. Wraził to też jasno w korespondencji z dnia 29 maja 2019 r.: „...*Osobiście wyrażam swoją dezaprobatę dla takiego działania, zarówno jako osoba fizyczna jak i jako funkcjonariusz publiczny...*”

Z powyższego wynika, że Piotr Iwicki naruszając zakaz ustanowiony przepisem art. 127 § 2 i § 3 Kodeksu wyborczego, jako funkcjonariusz publiczny przekroczył swoje uprawnienia przyjmując funkcję pełnomocnika finansowego (art. 231 kk) oraz poświadczył nieprawdę że nie jest funkcjonariuszem publicznym w dokumencie mającym znaczenie prawne (art. 271 kk) wskutek czego został zarejestrowany jako pełnomocnik KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego. Na skutek wprowadzenia w błąd Państwowej Komisji Wyborczej przez pełnomocnika KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego doszło do wydania postanowienia sprzecznego z wymogami Kodeksu wyborczego.

3) Wątpliwości, co do prawidłowości działania Miejskiej Komisji Wyborczej w Milanówku.

W skład Miejskiej Komisji Wyborczej w Milanówku wchodzi m.in. urzędnicy Urzędu Miasta w Milanówku powiązani kompetencyjnie z Sekretarzem Miasta i zależni od Burmistrza Miasta, którego komitet zgłosił Piotr Iwicki. Wątpliwości Stowarzyszenia budzi okoliczność braku reakcji członków Miejskiej Komisji Wyborczej w Milanówku na publiczną informację, że pełnomocnikiem wyborczym i finansowym KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego został Sekretarz Miasta będący funkcjonariuszem publicznym.

Członkowie Miejskiej Komisji Wyborczej w Milanówku są zobowiązani do znajomości procedur wyborczych, w tym zakazu pełnienia funkcji wyborczych w komisjach wyborczych przez funkcjonariuszy publicznych. W tym miejscu warto przytoczyć treści art. 431. § 1 Kodeksu wyborczego wskazującego, że Komisja winna reagować z urzędu na stwierdzone nieprawidłowości: „Jeżeli gminna komisja wyborcza stwierdzi inne wady zgłoszenia aniżeli te, o których mowa w art. 430, wówczas wzywa osobę zgłaszającą listę do ich usunięcia w terminie 2 dni”. Jeżeli dokonanie czynności prawnej wykraczałoby poza kompetencje Miejskiej Komisji Wyborczej w Milanówku, to przewodniczący Komisji powinien niezwłocznie powiadomić o nieprawidłowości Komisarza Wyborczego.

Na stronie internetowej Urzędu Miasta Milanówka oraz stronie PKW są przedstawione różne dokumenty wyborcze ale nie ma oświadczenia pełnomocnika wyborczego. W dniu 30 maja 2019 r. rozmawiałem z urzędnikami Komisarza Wyborczego Warszawa II, którzy nie mieli świadomości, że KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego zgłoszone zostało przez osobę nieuprawnioną, tj. będącą funkcjonariuszem publicznym. Wyrażam w tym miejscu zdziwienie, że urzędnicy Komisarza Wyborczego Warszawa II odmówili mi wglądu do oświadczenia Piotra Iwickiego (w wersji zanonimizowanej) jako pełnomocnika wyborczego i finansowego, gdyż po zanonimizowaniu jest to dokument mający charakter informacji publicznej.

Przypominam, że do regulaminowych zadań Sekretarza należy m.in. koordynacja prac związanych z przygotowaniem i przeprowadzeniem wyborów, referendów i spisów.

W tej sytuacji jako Stowarzyszenie mamy wątpliwości czy zagwarantowana będzie rzetelność działania członków Miejskiej Komisji Wyborczej w Milanówku, którzy są zależni prawnie, organizacyjnie i faktycznie od Burmistrza Piotra Remiszewskiego oraz Sekretarza Miasta Piotra Iwickiego będącego równocześnie pełnomocnikiem KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego.

Do zadań naszego Stowarzyszenia należy m.in. kształtowanie aktywnych postaw społecznych, krzewienie idei samorządu lokalnego, promowanie modelu społeczeństwa obywatelskiego, propagowanie profesjonalizmu działania władz i urzędników miejskich. Tym samym Stowarzyszenie nasze posiada legitymację prawną (interes prawny) do reagowania na nieprawidłowości przy realizacji czynności związanych z wyborami uzupełniającymi do Rady Miasta w Okręgu nr 9 w Milanówku.

Uwzględniając powyższe wnoszę o uchylenie postanowienia Komisarza Wyborczego w Warszawie II z dnia 13 maja 2019 r. o przyjęciu zawiadomienia o utworzeniu KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego wydanego na skutek wprowadzenia w błąd Komisarza Wyborczego przez pełnomocnika KWW Burmistrza Piotra Remiszewskiego w wyniku złożenia przez niego oświadczenia zawierającego fałszywą informację.

Do wiadomości: Miejska Komisja Wyborcza w Milanówku.

PREZES ZARZĄDU

Lucjan Belza