



Bydgoszcz, dnia 3 grudnia 2012 r.

**SAMORZĄDOWE KOLEGIUM
ODWOŁAWCZE
w BYDGOSZCZY**

SKO- 4220/156/2012

Pan ...

ul. ...

W odpowiedzi na zażalenie Pana ... z dnia 31 października 2012 r., które wpłynęło do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bydgoszczy w dniu 21 listopada 2012 r., dotyczące niezakończenia w ustawowym terminie wniosku o udzielenie informacji publicznej – przekazania zajętego stanowiska w sprawie aktów prawa miejscowego: uchwały nr XIII/77/2011 Rady Gminy w Kęsowie z dnia 29 grudnia 2011 r. w sprawie: utworzenia Straży Międzygminnej oraz zarządzenia nr 11/2012 Wójta Gminy Kęsowo w sprawie: nadania Regulaminu Organizacyjnego Straży Międzygminnej z siedzibą w Kęsowie, a także w sprawie wypowiedzi Pana ..., sekretarza Gminy Gostycyn o formalnym powołaniu nowej jednostki na skutek utworzenia Straży Międzygminnej, tut. Kolegium wyjaśnia, co następuje.

W w/w piśmie Pan ... wskazał, że w związku z otrzymywaniem od maja do lipca 2012 r. korespondencji sygnowanej pieczęcią „Straż Gminna w Kęsowie” wystosował 8 sierpnia 2012 r. do Wójta Gminy Kęsowo wnioski o pilne wyjaśnienie sprawy tej korespondencji w zakresie podstaw prawnych działania Straży Gminnej w Kęsowie, w związku z wejściem w życie uchwały nr XIII/77/2011 Rady Gminy w Kęsowie z dnia 29 grudnia 2011 r. w sprawie: utworzenia Straży Międzygminnej, a tym samym utratą mocy uchwały nr VI/30/2007 Rady Gminy w Kęsowie z dnia 15 marca 2007 r. w sprawie powołania Straży Gminnej. W związku z tym, że wyjaśnienia przedłożone przez Wójta Gminy Kęsowo były w ocenie strony nielogiczne, Pan ... wystosował do

organu I instancji wniosek o udostępnienie informacji publicznej datowany na dzień 17 sierpnia 2012 r. We wniosku tym Pan ... żądał odpowiedzi na następujące pytania:

- 1) Czy uchwała nr XIII/77/2011 Rady Gminy w Kęsowie z dnia 29 grudnia 2011 r. w sprawie utworzenia Straży Międzygminnej jest uchwałą obowiązującą?
- 2) Czy używana w tej uchwale nazwa „Straż Międzygminna” jest nazwą własną powołanej tą Uchwałą jednostki, czy jest jedynie sformułowaniem odzwierciedlenia idei współpracy między Gminami Kęsowo i Gostycyn? Jeśli jest jedynie sformułowaniem odzwierciedlenia idei współpracy między Gminami Kęsowo i Gostycyn, to dlaczego w Uchwale pisana jest z dużych liter, jak nazwa własna jednostki?
- 3) Czy napis „Straż Międzygminna Kęsowo-Gostycyn” umieszczony na tablicy zawieszanej na budynku, gdzie jednostka ma swoją siedzibę, informuje o nazwie własnej jednostki, która ma tam swoją siedzibę, czy informuje jedynie o idei współpracy między Gminami Kęsowo i Gostycyn?
- 4) Czy zarządzenie nr 11/2012 Wójta Gminy Kęsowo z dnia 24 lutego 2012 r. w sprawie: nadania Regulaminu Organizacyjnego Straży Międzygminnej z siedzibą w Kęsowie jest Zarządzeniem obowiązującym?
- 5) Czy używana w tym Zarządzeniu nazwa „Straż Międzygminna” jest nazwą własną jednostki, czy jest jedynie sformułowaniem odzwierciedlenia idei współpracy między Gminami Kęsowo i Gostycyn? Jeśli jest jedynie sformułowaniem odzwierciedlenia idei współpracy pomiędzy Gminami Kęsowo i Gostycyn, to dlaczego w zarządzeniu pisana jest z dużych liter, jak nazwa własna jednostki?
- 6) Jeżeli nazwa „Straż Międzygminna” jest jedynie sformułowaniem odzwierciedlenia idei współpracy między gminami Kęsowo i Gostycyn, a nie nazwą własną jednostki, to dlaczego zarówno w Uchwale nr XIII/77/2011 Rady Gminy w Kęsowie z dnia 29 grudnia 2009 r. w sprawie: utworzenia Straży Międzygminnej, jak i w Zarządzeniu nr 11/2012 Wójta Gminy Kęsowo z dnia 24 lutego 2012 r. w sprawie: nadania Regulaminu Organizacyjnego Straży Międzygminnej, nie jest wymieniona jako obecnie obowiązująca nazwa własna jednostki, a jedynie wymienione jest sformułowanie idei współpracy między gminami, pisane z dużych liter, jak nazwa własna jednostki?

- 7) Czy wypowiedź z dnia 29 lutego 2012 r. dla Tygodnika Tucholskiego Pana ..., sekretarza Gminy Gostycyn, który przyznał, że rozszerzenie terenu działania Straży Gminnej w Kęsowie i przekształcenie jej w straż międzygminną, to formalne powołanie nowej jednostki?

W odpowiedzi na pytania 1-6 Wójt Gminy Kęsowo pismem z dnia 26 września 2012 r. przedłożył opinię prawną, jak również poinformował, że w stosunku do punktu 7 strona powinna zwrócić się z zapytaniem do sekretarza Gminy Gostycyn.

Odpowiedź, którą otrzymał od Wójta Gminy Kęsowo pismem z dnia 26 września 2012 r., w tym załączona opinia prawna, nie odpowiadały w ocenie Pana ... na zadane przez niego pytania, w związku z czym pismem z dnia 4 października 2012 r. wezwał on organ I instancji do usunięcia braków w informacji publicznej. Wezwanie to pozostało jednak bez odpowiedzi, dlatego Pan ... w dalszym ciągu oczekuje na odpowiedź na pytanie, dlaczego używa się nazwy „Straż Międzygminna” w aktach prawa miejscowego, jako nazwy własnej samorządowej formacji, skoro jak twierdzi Wójt Gminy Kęsowo, nie jest to nazwa własna, a nie używa się w tych aktach nazwy „Straż Gminna”, skoro jak twierdzi organ, jest to nazwa własna samorządowej formacji. Strona podniosła również, że strażnicy powinni być oficjalnie zatrudnieni w nowej formacji „Straży Międzygminnej”, a nie występować jako „Straż Gminna”.

W odpowiedzi na zażalenie Wójt Gminy Kęsowo wyjaśnił, że udzielił Panu ... odpowiedzi na zadane przez niego pytania w piśmie z dnia 26 września 2012 r., natomiast pismo strony z dnia 4 października 2012 r. dotyczyło tych samych pytań, dlatego organ nie podjął dalszych działań.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bydgoszczy ustaliło, iż informacja żądana przez Pana ... w punktach 2, 3, 5, 6 i 7 wniosku nie mieści się w ustawowym pojęciu informacji publicznej.

Wskazać przede wszystkim należy, że zgodnie z art. 1 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz.U. Nr 112, poz. 1198 ze zm.) i art. 61 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej, informację publiczną stanowi każda wiadomość wytworzona przez szeroko rozumiane władze publiczne oraz osoby pełniące funkcje, a także inne podmioty, które tę władzę realizują lub gospodarują mieniem komunalnym, lub majątkiem Skarbu Państwa w zakresie tych kompetencji. Taki charakter ma również wiadomość niewytworzona przez podmioty publiczne lub odnosząca się do tych podmiotów. Informacją publiczną będzie zatem każda wiadomość wytworzona lub odnosząca się do władz

publicznych, a także odnosząca się do innych podmiotów wykonujących funkcje publiczne w zakresie wykonywania przez nie zadań w zakresie władzy publicznej. Informacja odnosi się do 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. Informację publiczną stanowi treść wszelkiego rodzaju dokumentów odnoszących się do organów władzy publicznej, związanych z organem bądź w jakikolwiek sposób dotyczących organu, bez względu na to, co jest ich przedmiotem. Są nią zarówno treści dokumentów bezpośrednio wytworzone przez organ, jak i te, których organ używa przy realizacji przewidzianych prawem zadań nawet, gdy nie pochodzą wprost od niego (por. m.in. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 5 kwietnia 2011 r., sygn. akt II SAB/Wa 77/11).

W niniejszej sprawie wnioski Pana ... o udostępnienie informacji publicznej (punkt 2, 3, 5 i 6) dotyczyły w istocie odpowiedzi na zadane przez stronę pytania w zakresie tego, czy nazwa „Straż Międzygminna” jest nazwą własną jednostki straży. Informacji tych nie można w ocenie tutaj traktować jako informacji publicznych, bowiem nie obejmują one treści dokumentów wytworzonych przez organ władzy publicznej czy też inne podmioty, a odnoszących się do władzy publicznej. Dokument taki powinien być bowiem zredagowany. Jak wskazał Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach w wyroku z dnia 21 czerwca 2011 r., sygn. akt IV SAB/Gl 29/11, z informacją publiczną spotykamy się wówczas, gdy jest ona utrwalona w formie dokumentu, względnie w oparciu o istniejące dokumenty może zostać przetworzona. Innymi słowy, nie jest dopuszczalne w ramach dostępu do informacji publicznej domagać się od organów administracji publicznej ich wytworzenia. Skoro organ nie dysponuje dokumentem, z którego wprost wynika, czy nazwa „Straż Międzygminna” jest nazwą własną jednostki straży, czy też jest „jedynie sformułowaniem odzwierciedlenia idei współpracy między Gminami Kęsowo i Gostycyn”, nie mógł takiego dokumentu stronie przedstawić.

W świetle powyższych rozważań stwierdzić należy, że również odpowiedź na pytanie Pana ... zawarte w punkcie 7 wniosku, odnoszące się do znaczenia wypowiedzi sekretarza Gminy Gostycyn Pana ..., nie może stanowić informacji publicznej.

Skoro wniosek strony w punktach: 2, 3, 5, 6 i 7 nie dotyczył informacji publicznych, nie można także w takim wypadku stosować przepisów ustawy o dostępie do informacji publicznej. W niniejszej sprawie nie mamy do czynienia również z inną formą władczego rozstrzygnięcia (decyzji lub postanowienia) organu I instancji, którą powinien podjąć organ I instancji, stąd brak jest podstaw do wydania przez tutaj Kolegium postanowienia w trybie

art. 37 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), dalej: K.p.a. Z beczynnością organu mamy bowiem do czynienia tylko w sytuacji, gdy organ administracji zobowiązany do załatwienia sprawy nie zakończy prowadzonego postępowania wydaniem w zakreślonych w K.p.a. terminach decyzji, postanowienia lub też innego aktu lub nie podjął stosownej czynności, a zwłoka w rozpatrzeniu sprawy jest nieuzasadniona.

Natomiast pytania Pana ... zawarte w pkt 1 i 4 wniosku, o ile mogłyby zostać w ocenie tut. Kolegium uznane za informację publiczną, to i tak w takiej sytuacji i tak nie ma podstaw do udostępnienia tej informacji na wniosek zainteresowanego

Ustawa o dostępie do informacji publicznej, stanowiąc generalną zasadę udostępniania informacji publicznej, przewiduje różne sposoby jej udostępniania. Zgodnie z art. 7 ust. 1 tej ustawy, udostępnianie informacji publicznych następuje w drodze: 1) ogłaszania informacji publicznych, w tym dokumentów urzędowych, w Biuletynie Informacji Publicznej, o którym mowa w art. 8, 2) udostępniania, o którym mowa w art. 10 (na wniosek) i 11 (udostępnienie wglądu), 3) wstępu na posiedzenia organów, o których mowa w art. 3 ust. 1 pkt 3, i udostępniania materiałów, w tym audiowizualnych i teleinformatycznych, dokumentujących te posiedzenia, jak również 4) umieszczania informacji publicznych w centralnym repozytorium informacji publicznych, o którym mowa w art. 9b. Stosownie do postanowień art. 10 ust. 1 powołanej ustawy, informacja publiczna, która nie została udostępniona w Biuletynie Informacji Publicznej lub centralnym repozytorium, jest udostępniana na wniosek. Natomiast jeżeli podmiot zobowiązany nie posiada wnioskowanej informacji to pisemnie o tym fakcie informuje wnioskodawcę.

Z powyższego wynika zatem, że skoro wnioskodawca może pozyskać treść interesujących go dokumentów w Biuletynie Informacji Publicznej, organ nie ma obowiązku ich udzielenia na wniosek strony. W niniejszej sprawie strona miała dostęp do uchwały nr XIII/77/2011 Rady Gminy w Kęsowie z dnia 29 grudnia 2009 r. w sprawie utworzenia Straży Międzygminnej, jak również do zarządzenie nr 11/2012 Wójta Gminy Kęsowo z dnia 24 lutego 2012 r. w sprawie: nadania Regulaminu Organizacyjnego Straży Międzygminnej z siedzibą w Kęsowie na stronie Urzędu Gminy Kęsowo w Biuletynie Informacji Publicznej. Z tych aktów prawnych wynika, że wchodzi w życie, odpowiednio - po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Kujawsko-Pomorskiego oraz z dniem podjęcia. Informacja ta została zatem wcześniej udostępniona i funkcjonuje w obiegu publicznym, co pozwala zainteresowanemu zapoznać się z jej treścią inaczej niż wskutek złożenia wniosku do odpowiedniego organu. Nadto z treści korespondencji kierowanej przez

Pana ... do Wójta Gminy Kęsowo wynika, iż strona doskonale wiedziała, że w/w akty są aktami obowiązującymi.

Zatem mimo iż strona wniosła do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bydgoszczy zażalenie na beczynność Wójta Gminy Kęsowo w zakresie odmowy udostępnienia informacji publicznej, tut. Kolegium nie ma podstaw prawnych do rozpatrywania zażalenia na beczynność organu również w stosunku do pytań zawartych w pkt 1 i 4 wniosku strony i wydania postanowienia w trybie art. 37 K.p.a. Zgodnie bowiem z utrwalonym orzecnictwem sądowym, brak uregulowania w zakresie beczynności w samej ustawie o dostępie do informacji publicznej nie oznacza swoistego automatyzmu w stosowaniu w takiej sytuacji przepisów procedury administracyjnej. Ustawa o dostępie do informacji publicznej odsyła bowiem do K.p.a. tylko w zakresie wydania decyzji administracyjnej (decyzji odmawiającej udzielenia informacji).

Powyższe wyjaśnienia w ocenie tut. Kolegium wyczerpują poruszony przez Pana ... problem zawarty w piśmie z dnia 31 października 2012 r. zatytułowanym „zażalenie na beczynność Wójta Gminy Kęsowo w sprawie udzielenia informacji publicznej”.

Otrzymują:

1. Adresat,
2. Wójt Gminy Kęsowo + akta sprawy,
3. SKO w Bydgoszczy a/a.