

Gorzów Wlkp., dnia 14 grudnia 2011 roku

NK.I.4131.449.2011.ABej.

Rada Gminy Bledzew

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2001 roku Nr 142, poz.1591 ze zm.) stwierdzam nieważność uchwały Rady Gminy Bledzew, podjętej na sesji w dniu 7 listopada 2011 roku Nr XV/66/11 w sprawie regulaminu korzystania z cmentarzy komunalnych, w części, tj. :

- § 2,
- § 6 ust. 7 i 9,
- § 7 ust. 1 i 2,
- § 8 ust. 2,
- § 11 ust. 6,
- § 13 w zakresie słów „ i Kierownikowi Zakładu Gospodarki Komunalnej w Bledzewie”.

Uzasadnienie

Rada Gminy Bledzew podjęła na sesji w dniu 7 listopada 2011 roku uchwałę Nr XV/66/11 w sprawie regulaminu korzystania z cmentarzy komunalnych. Uchwała doręczona została organowi nadzoru w dniu 15 listopada 2011 roku.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwała w części, tj. w § 2, § 6 ust. 7 i 9, § 7 ust. 1 i 2, § 8 ust. 2, § 11 ust. 6, § 13 w zakresie słów „ i Kierownikowi Zakładu Gospodarki Komunalnej w Bledzewie” istotnie narusza prawo, tj. art. 30 ust. 1 i ust. 2 pkt 2, art. 40 ust. 1 i 2 pkt 4 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2001r., Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.), art. 7 i 10 ustawy z dnia 31 stycznia 1959r. o cmentarzach i chowaniu zmarłych (tekst jedn. Dz. U. z 2011r., Nr 118, poz. 687 z późn. zm) w zw. z § 116 i § 118 w zw. z § 143 „ Zasad techniki prawodawczej”- Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „ Zasad techniki prawodawczej” (Dz. U. z 2002r., Nr 100, poz. 908).

Przedmiotowa uchwała podjęta została na podstawie art. 40 ust. 1 i 2 pkt 4 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym oraz art. 4 ust. 1 pkt 2 i ust. 2 ustawy z dnia 20 grudnia 1996r. o gospodarce komunalnej (tekst jedn. Dz. U. z 2011r., Nr 45, poz. 236 z późn. zm.)

W § 2, § 6 ust 9 i § 11 ust.6 przedmiotowej uchwały Rada Gminy wykroczyła poza upoważnienie ustawowe stanowiąc własne zasady odszkodowawcze we wskazanych tam przypadkach, czym istotnie naruszyła art. 40 ust. 1 i 2 pkt 4 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym. Rada uchwalając akt prawa miejscowego, a więc akt o charakterze powszechnie obowiązującym na terenie gminy nie może regulować zasad dotyczących odpowiedzialności cywilnej (tak kontraktowej jak i deliktowej), ponieważ kwestie te reguluje ustawa z dnia 23 kwietnia 1964r. – Kodeks cywilny. „ Gmina, jak i poszczególni jej członkowie, korzystający z cmentarza miejskiego zobowiązani są do przestrzegania prawa

powszechnie obowiązującego, w tym przepisów prawa cywilnego. Zbyteczne jest regulowanie w drodze prawa miejscowego materii objętej przepisami hierarchicznie wyższymi, a za zupełnie bezpodstawne uznać należy, wyłączenie – w drodze uchwały – poszczególnych przepisów ustawowych o odpowiedzialności cywilnej administratora cmentarza miejskiego.” – wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 20 maja 2008r. , sygn. akt III SA/Wr 147/08, SIP LEX nr 506948.

W § 6 ust. 7, § 7 ust. 1 i 2 i § 8 ust. 2 Rada istotnie naruszyła art. 7 i 10 ustawy z dnia 31 stycznia 1959r. o cmentarzach i chowaniu zmarłych w zw. z § 116 i § 118 w zw. z § 143 „Zasad techniki prawodawczej”- Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” poprzez powtórzenie i modyfikację przepisów ustawowych. W art. 7 ustawy o cmentarzach i chowaniu zmarłych ustawodawca określił w jakim przypadku grób może być użyty do ponownego pochówku w sposób następujący : Grób nie może być użyty do ponownego chowania przed upływem lat 20. Po upływie lat 20 ponowne użycie grobu do chowania nie może nastąpić, jeżeli jakakolwiek osoba zgłosi zastrzeżenie przeciw temu i uiści opłatę, przewidzianą za pochowanie zwłok. Zastrzeżenie to ma skutek na dalszych lat 20 i może być odnowione. Powyższe zasady nie mają zastosowania do chowania zwłok w grobach murowanych przeznaczonych do pomieszczenia zwłok więcej niż jednej osoby, a także do chowania urn zawierających szczątki ludzkie powstałe w wyniku spopielenia zwłok. Według zapisu przyjętego przez Radę w § 6 ust. 7 termin 20 letni liczony miałby być od dnia dokonania opłaty, a nie od dnia pochówku, które to daty nie są tożsame. Natomiast w § 7 ust. 1 i 2 oraz § 8 ust. 2 Rada określiła krąg osób, które mają prawo do pochówku , jednakże kwestie te są wyczerpująco określone przez ustawodawcę w art. 10 w/w ustawy.

W § 13 przedmiotowej uchwały Rada ustaliła, że „Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Bledzew i Kierownikowi Zakładu Gospodarki Komunalnej w Bledzewie”. W zakresie przekazania wykonania uchwały Kierownikowi ZGK w Bledzewie Rada istotnie naruszyła art. 30 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy o samorządzie gminnym. Do zadań Wójta jako organu wykonawczego należy wykonywanie uchwał rady i określanie sposobu ich wykonania. *Określenie sposobu wykonania uchwały jest pierwszym etapem jej wykonania. Ogólnie rzecz ujmując chodzi o wskazanie m.in. środków finansowych i rzeczowych koniecznych do wykonania uchwały, ustalenie sposobu i harmonogramu jej realizacji oraz wyznaczenie osób odpowiedzialnych za wykonanie całości lub części zadań wynikających z uchwały. W tym względzie oznacza to, że do zadań wójta należy zdecydowanie przez kogo, w jakich terminach i za pomocą jakich środków, w jakim trybie mają być zrealizowane zadania wynikające z uchwały.*- wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. z dnia 28 stycznia 2010r. sygn. akt II SA/Go 1011/09 (Dz. Urz. Woj. Lub z 2010r., Nr 29, poz. 450).

Z uwagi na wyłączną kompetencję organu wykonawczego do wykonania uchwały, to Wójt Gminy określając sposób wykonania uchwały może wskazać osoby odpowiedzialne za ich realizację.

Ustawa z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym nie wskazuje rodzaju naruszeń prawa, które mogą być klasyfikowane w kategorii istotnego naruszenia prawa. W orzecnictwie sądowym przyjmuje się jednak, iż są to takie naruszenia prawa, do których należy zaliczyć: naruszenie przepisów wyznaczających kompetencje do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów prawa ustrojowego, przepisów prawa materialnego przez wadliwą ich wykładnię oraz przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (wyrok NSA z dn. 12.11.1998r. II SA/Wr 1516/98 –OSP z 1999r. Nr 9, poz. 165).

Biorąc pod uwagę przytoczone orzecznictwo oraz przepisy prawa, organ nadzoru stwierdza, że Rada Gminy Bledzew podejmując uchwałę Nr XV/66/11 w sprawie regulaminu korzystania z cmentarzy komunalnych, w części, tj. :§ 2, § 6 ust. 7 i 9, § 7 ust. 1 i 2, § 8 ust. 2, § 11 ust. 6 i § 13 w zakresie słów „ i Kierownikowi Zakładu Gospodarki Komunalnej w Bledzewie” istotnie naruszyła prawo tj. art. 30 ust. 1 i ust. 2 pkt 2, art. 40 ust. 1 i 2 pkt 4 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym, art. 7 i 10 ustawy z dnia 31 stycznia 1959r. o cmentarzach i chowaniu zmarłych w zw. z § 116 i § 118 w zw. z § 143 „ Zasad techniki prawodawczej”- Załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „ Zasad techniki prawodawczej”poprzez przekroczenie upoważnienia ustawowego i błędną wykładnię.

Z uwagi na powyższe orzeczono jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wielkopolskim, w terminie 30 dni od daty doręczenia rozstrzygnięcia, za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z art. 92 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Otrzymują:

1. adresat,
2. a/a,
3. Dziennik Urzędowy Województwa Lubuskiego.

Z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO
Teresa Maczmarek
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli

RADCA PRAWNY
Agnieszka Pejnarowicz
43-03-0363