

X

Gorzów Wlkp., dnia 7 lipca 2011 r.

NK.I.4131.254.2011.MGrz

**Rada Gminy
Deszczno**

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) stwierdzam nieważność uchwały Nr X/77/2011 Rady Gminy Deszczno z dnia 30 maja 2011 r. w sprawie wykazu kąpieliska na terenie Gminy Deszczno na rok 2011.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 30 maja 2011 r. Rada Gminy Deszczno podjęła uchwałę w sprawie wykazu kąpieliska na terenie Gminy Deszczno na rok 2011.

Uchwała doręczona została organowi nadzoru w dniu 8 czerwca 2011 r.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, iż przedmiotowa uchwała istotnie narusza art. 34a ust. 9 ustawy z dnia 18 lipca 2001 r. Prawo wodne (t.j. Dz. U. z 2005 r. Nr 239, poz. 2019 ze zm.) oraz art. 4 ust. 1 i art. 13 pkt 2 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (tj. Dz. U. z 2010 r. Nr 17, poz. 95).

Zgodnie z treścią przywołanego w podstawie prawnej uchwały art. 34a ust. 1 ustawy Prawo wodne rada gminy określa, w drodze uchwały, corocznie do dnia 31 maja wykaz kąpielisk na terenie gminy lub na polskich obszarach morskich przyległych do danej gminy. W myśl ust. 2 art. 34a organizator kąpieliska jest obowiązany do dnia 31 grudnia roku poprzedzającego sezon kąpielowy, w którym kąpielisko ma być otwarte, przekazać wójtowi, burmistrzowi lub prezydentowi miasta wniosek o umieszczenie w wykazie kąpielisk wydzielonego fragmentu wód powierzchniowych, na których planuje utworzyć kąpielisko. Natomiast art. 34a ust. 9 ustawy stanowi, że projekt uchwały w sprawie wykazu kąpielisk wraz z wnioskami organizatorów kąpieliska, wójt, burmistrz lub prezydent miasta, najpóźniej do dnia 15 kwietnia, przekazuje do zaopiniowania właściwym: dyrektorowi regionalnego zarządu gospodarki wodnej, wojewódzkiemu inspektorowi ochrony środowiska i państwowemu powiatowemu inspektorowi sanitarnemu, a w przypadku kąpielisk położonych na polskich obszarach morskich, również właściwemu terytorialnie dyrektorowi urzędu morskiego. Dyrektor regionalnego zarządu gospodarki wodnej, wojewódzki inspektor ochrony środowiska, państwowy powiatowy inspektor sanitarny i dyrektor urzędu morskiego, w terminie 14 dni, wydają opinie do przekazanego projektu. Brak opinii w tym terminie uznaje się za akceptację przesłanego projektu.

Wobec powyższego pismem z dnia 29 czerwca 2011 r. organ nadzoru wystąpił do Przewodniczącego Rady Gminy Deszczno o udzielenie informacji czy projekt uchwały w sprawie wykazu kąpielisk został przesłany do zaopiniowania przez organy wskazane w przepisie art. 34a ust. 9 ustawy. W odpowiedzi, pismem z dnia 6 lipca 2011 r., Przewodniczący Rady Gminy poinformował, że Rada nie posiada dokumentów potwierdzających przedłożenie projektu uchwały do zaopiniowania przez właściwego dyrektora regionalnego zarządu gospodarki wodnej, wojewódzkiego inspektora ochrony środowiska i państwowego powiatowego inspektora sanitarnego.

W ocenie organu nadzoru niezapewnienie przez organ opracowujący projekt uchwały udziału wszystkich organów uprawnionych do wyrażenia opinii w procesie podejmowania ww. aktu rażąco narusza prawo, tj. art. 34a ust. 9 ustawy Prawo wodne. Należy podkreślić, że prawidłowa pod względem prawnym uchwała musi spełniać niezbędne wymagania zarówno w aspekcie materialnym jak i formalnym. Oznacza to, że treść uchwały musi być zgodna z przepisami prawa, a tryb podjęcia uchwały musi odpowiadać określonym procedurom. W ramach katalogu formalnych warunków podjęcia ważnej uchwały wyróżnić trzeba także konieczność przedłożenia projektu aktu prawnego do zaopiniowania właściwym podmiotom. O ile przepisy prawa przewidują taki obowiązek w stosunku do aktów określonej kategorii, to niewykonanie takiego obowiązku jest równoznaczne z istotnym naruszeniem prawa i skutkuje stwierdzeniem nieważności regulacji.

Ponadto Rada Gminy w § 3 przedmiotowej uchwały postanowiła, że „*uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia*”. Określenie takiego terminu wejścia w życie oznacza, że rada nie zakwalifikowała przedmiotowej uchwały do kategorii aktów prawa miejscowego, którego wejście w życie uzależnione jest od ogłoszenia w wojewódzkim dzienniku urzędowym. Uchwała w sprawie wykazu kąpielisk nie może zostać uznana za akt kierownictwa wewnętrznego, gdyż dotyczy podmiotów niezależnych od gminy, będących w stosunku do niej podmiotami zewnętrznymi. Zgodnie z definicją kąpieliska zamieszczoną w art. 9 ust. 1 pkt 5a powołanej ustawy przez kąpielisko rozumie się wyznaczony uchwałą rady gminy, wydzielony i oznakowany fragment wód powierzchniowych, wykorzystywany przez dużą liczbę osób kąpiących się, określony w uchwale rady gminy w sprawie wykazu kąpielisk, pod warunkiem że w stosunku do tego kąpieliska nie wydano stałego zakazu kąpiel. Z uwagi na to, że kąpieliska wykorzystywane są przez dużą liczbę osób ustawodawca ponadto wyraźnie wskazał, że tylko kąpieliska, czyli miejsca wyznaczone uchwałą rady gminy, spełniają wszystkie obowiązujące prawem wymagania, są pod stałym nadzorem i kąpiel w nich jest w pełni bezpieczna. Z powyższego wynika zatem, że uchwała w sprawie wykazu kąpielisk nie jest aktem kierownictwa wewnętrznego, lecz aktem zawierającym normy prawa powszechnie obowiązującego, skierowanym do nieograniczonego kręgu adresatów

Skoro podjęta przez Radę Gminy uchwała w sprawie wykazu kąpielisk ma cechy aktu normatywnego, pozwalające uznać ją za akt prawa miejscowego, który miałby obowiązywać na obszarze Gminy, to jej publikacja staje się obowiązkowa (art. 2 ust. 1 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych). Warunkiem wejścia w życie ustaw, rozporządzeń oraz aktów prawa miejscowego jest ich ogłoszenie (art. 88 ust. 1 Konstytucji RP), co w niniejszej sprawie

oznacza publikację uchwały w wojewódzkim dzienniku urzędowym (art. 13 pkt 2 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych) niezwłocznie po jej podjęciu przez Radę Gminy (art. 3 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych). Prawidłowa pod względem prawnym uchwała musi bowiem spełniać niezbędne wymagania zarówno w aspekcie materialnym jak i formalnym. W powyższej sprawie na uwagę zasługuje wyrok WSA w Opolu z dnia 3 grudnia 2009r. sygn. akt II SA/Op 390/09 oraz wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 16 września 2009r. sygn. akt IV SA/Wr 93/09.

W związku z powyższym przedmiotowa uchwała powinna wchodzić w życie na zasadach określonych w art. 4 ust. 1 w zw. z art. 13 pkt 2 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych.

Stosownie do treści art. 4 ust. 1 ustawy o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych „*Akty normatywne, zawierające przepisy powszechnie obowiązujące, ogłaszane w dziennikach urzędowych wchodzi w życie po upływie czternastu dni od dnia ich ogłoszenia, chyba że dany akt normatywny określi termin dłuższy*”. Z kolei w myśl art. 13 pkt 2 ww. ustawy: „*W wojewódzkim dzienniku urzędowym ogłasza się akty prawa miejscowego stanowione przez sejmik województwa, organ powiatu oraz organ gminy, w tym statuty województwa, powiatu i gminy.*” Nieprawidłowe ustalenie terminu wejścia w życie uchwały będącej aktem prawa miejscowego stanowi istotne naruszenie prawa.

Mając na względzie powyższe, należało orzec o nieważności uchwały w całości.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały rady gminy wstrzymuje jej wykonanie w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

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

z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO
Czesław Domalewski
DYREKTOR GENERALNY

Otrzymują:

1. Adresat

② A/a
DYREKTOR
Wydziału Nadzoru i Kontroli

INSPEKTOR
w Wydziale Nadzoru i Kontroli

7.07.2011
Mojżyszka Grzesiak