

Gorzów Wlkp., dnia 20 października 2011 r.

NK-I.4131.371.2011.AHor

Rada Miejska w Rzepinie

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 ze zm.) **stwierdzam nieważność w części tj. w zakresie § 3 ust. 2** uchwały nr XIII/87/2011 Rady Miejskiej w Rzepinie z dnia 30 września 2011 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych oraz umieszczanie w pasie drogowym urządzeń infrastruktury technicznej, dla których zarządcą jest Gmina Rzepin.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 30 września 2011 r. Rada Miejska w Rzepinie podjęła uchwałę nr XIII/87/2011 w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych oraz umieszczanie w pasie drogowym urządzeń infrastruktury technicznej, dla których zarządcą jest Gmina Rzepin.

Przedmiotowa uchwała została doręczona organowi nadzoru w dniu 6 października 2011 r.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwała w części tj. w zakresie § 3 ust. 2 istotnie narusza prawo, a mianowicie art. 40 ust. 8 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (tj. Dz. U. z 2007 r. nr 19, poz. 115 ze zm.).

Stosownie do art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych, organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, w drodze uchwały, ustala dla dróg, których zarządcą jest jednostka samorządu terytorialnego, wysokość stawek opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego, z tym że stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, dotyczące zajęcia pasa drogowego w celu prowadzenia robót, zajęcia pasa drogowego na prawach wyłączności w celach innych niż wymienione w pkt 1-3 oraz umieszczania w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz reklam, nie mogą przekroczyć 10 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego, a stawka opłaty, o której mowa w ust. 5, odnosząca się do umieszczania w pasie drogowym urządzeń infrastruktury technicznej niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego, nie może przekroczyć 200 zł.

W § 3 ust. 2 uchwały nr XIII/87/2011 Rada wskazała, że „Opłaty określone w ust. 1 nie mają zastosowania w przypadku umieszczenia w pasie drogowym urządzeń sieci wodociagowych, kanalizacyjnych oraz ich przyłączy, urządzeń energetycznych i komunikacyjnych, których właścicielem jest Gmina Rzepin”. W ocenie organu nadzoru zapis ten jest zbędny i niezrozumiały. Skoro opłata za zajęcie pasa drogowego jest dochodem gminy, to oczywiste jest, że gmina sama od siebie nie będzie pobierała opłat. Wskazywanie więc, że opłaty nie mają zastosowania do urządzeń stanowiących własność gminy jest nieuzasadnione, a zapis ten może powodować jedynie zbędne wątpliwości interpretacyjne i nieprzejrzystość aktu prawa miejscowego. Zaznaczyć należy również, że zgodnie z art. 19 ust. 2 pkt 4 ustawy o drogach publicznych, zarządcą dróg gminnych jest wójt (burmistrz, prezydent miasta), a zajęcie pasa drogowego na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg wymaga zezwolenia zarządcy drogi, w drodze decyzji administracyjnej (art. 40 ust. 1 /w. ustawy). Trudno więc, żeby o zezwolenie o zajęcie pasa drogowego gmina występowała z wnioskiem sama do siebie.

Stanowisko przyjęte przez organ nadzoru w niniejszym rozstrzygnięciu potwierdza orzecznictwo sądów administracyjnych, a zawarte między innymi w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. z dnia 23 lutego 2011 r. w sprawie o sygn. akt II SA/Go 5/11 (LEX nr 784058).

Mając na względzie powyższe, orzeczono jak na wstępie.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 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.

Pouczenie:

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
Teresa Kaczmarek
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli

Otrzymują:

1. adresat

2. a/a

*Inspelto ✓
w Wydziale Nadzoru i Kontroli
Adrian Horosko
20.10.2011*