

**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE
WOJEWODY LUBUSKIEGO**

Nr NK-I.4131.172.2012 AKop

z dnia 24 maja 2012 r.

Wójt Gminy Przytoczna

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001r., Nr 142, poz. 1591 ze zm.) stwierdzam nieważność zarządzenia Nr 9/2012 Wójta Gminy Przytoczna w sprawie regulaminu porządkowego obowiązującego na cmentarzach komunalnych w Gminie Przytoczna .

Uzasadnienie

Wójt Gminy Przytoczna w dniu 19 kwietnia 2012r. wydał zarządzenie Nr 9/2012 w sprawie regulaminu porządkowego obowiązującego na cmentarzach komunalnych w Gminie Przytoczna. Zarządzenie zostało doręczone organowi nadzoru w dniu 27 kwietnia 2012 roku.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że zarządzenie istotnie narusza prawo, tj. art. 40 ust. 2 pkt 4 i art. 41 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 4 ust. 1 i art. 13 pkt 2 ustawy z dnia 20 lipca 2000r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz.U. z 2011r., Nr 197, poz. 1172 z późn. zm.).

Zgodnie z art. 7 ustawy o samorządzie gminnym zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty należy do zadań własnych gminy. W szczególności zadania obejmują sprawy cmentarzy gminnych (art. 7 ust. 1 pkt 13). Zgodnie z art. 40 ust. 2 pkt 4 organy gminy mogą wydawać akty prawa miejscowego w zakresie zasad i trybu korzystania z gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej. Cmentarz komunalny jest obiektem użyteczności publicznej. Określenie zasad korzystania z cmentarza komunalnego winno więc nastąpić w myśl art. 41 ust. 1 w.w. ustawy w drodze uchwały rady gminy, a nie zarządzeniem wójta.

Wskazany w podstawie prawnej kwestionowanego zarządzenia art. 2 ust. 1 ustawy z dnia 31 stycznia 1959r. o cmentarzach i chowaniu zmarłych (Dz.U. z 2000r. Nr 23, poz. 295 z późn. zm.) stanowi, że utrzymanie cmentarzy komunalnych i zarządzanie nimi należy do właściwych wójtów (burmistrzów, prezydentów miast), na których terenie cmentarz jest położony. Przepis ten nie zawiera kompetencji dla wójta jako organu wykonawczego gminy do wprowadzania zasad korzystania z cmentarza. Utrzymanie cmentarzy komunalnych i zarządzanie nimi w ocenie organu nadzoru to czynności związane z gospodarowaniem mieniem komunalnym. W ramach tych czynności nie mieści się kompetencja do określania zasad korzystania z cmentarza.

Stanowisko organu nadzoru potwierdza ugruntowane orzecznictwo sądownoadministracyjne (wyroki NSA w Warszawie z dnia 6 października 2009r. sygn. akt I OSK 252/09, z dnia 10 maja 2011r. sygn. akt II OSK 2301/10, wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 20 maja 2008r. sygn. akt III SA/Wr 147/08, wyrok WSA w Szczecinie z dnia 11 grudnia 2008r. sygn. akt II SA/Sz 752/08).

Ponadto organ nadzoru wskazuje, że skoro zasady korzystania z cmentarzy komunalnych stanowią akt prawa miejscowego, to w myśl art. 88 ust. 1 Konstytucji RP warunkiem jego wejścia w życie jest ogłoszenie tego aktu.

Zgodnie z art. 13 pkt 2 ustawy z dnia 20 lipca 2000r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz.U. z 2011r. Nr 197, poz. 1172 z późn. zm.) w dziennikach urzędowych ogłasza się akty prawa miejscowego stanowione przez organy gminy. Termin wejścia w życie aktów prawa miejscowego wskazuje art. 4 ust. 1 tej ustawy. W myśl tego przepisu akty prawa miejscowego, ogłaszane w dziennikach urzędowych wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ich ogłoszenia, chyba że dany akt określi termin dłuższy.

W związku z powyższym organ nadzoru stwierdza, że wydając kwestionowane zarządzenie wójt przekroczył swoje kompetencje czym istotnie naruszył wskazane na wstępie przepisy prawa, należało więc stwierdzić nieważność zarządzenia

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

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru
i Kontroli

Teresa Kaczmarek