



Kielce, 2012 .04.30

Znak PNK.I.4130.43.2012

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591; z 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 214, poz. 1806; z 2003 r. Nr 80, poz. 717, Nr 162, poz. 1568; z 2004 r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203, Nr 214, poz. 1806; z 2005 r. Nr 172, poz. 1441; z 2006 r. Nr 17, poz. 128; z 2007r. Nr 138, poz. 974, Nr 173, poz. 1218; z 2008 Nr 180, poz. 1111, Nr 223, poz. 1458, oraz z 2009 r. Nr 52, poz. 420, Nr 157 poz. 1241, z 2010 r. Nr 28, poz. 142, Nr 28 poz. 146, Nr 40, poz. 230, Nr 106, poz. 675 oraz z 2011 Nr 40, poz. 230, Nr 117 poz. 679, Nr 134, poz.777, Nr 217, poz.1281)

stwierdza się nieważność

uchwały Nr XIX/181/2012 Rady Miejskiej w Kazimierzy Wielkiej z dnia 27 marca 2012 r. w sprawie ustalenia przebiegu istniejących dróg gminnych

UZASADNIENIE

Na sesji w dniu 27 marca 2012 r. Rada Miejska w Kazimierzy Wielkiej Uchwałą Nr XIX/181/2012 ustaliła przebieg istniejących dróg gminnych na terenie Gminy Kazimierza Wielka (zapis § 1 uchwały).

Położenie, dokładne określenie przebiegu i opis w/w dróg oznaczono na mapie stanowiącej załącznik do Uchwały. W § 3 postanowiono, że „uchwała podlega ogłoszeniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Świętokrzyskiego i wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia.”

W uzasadnieniu do uchwały argumentowano, że „wymienione w załączniku drogi położone są na terenie sołectwa Łękawa i znajdują się w zasobach Agencji Nieruchomości Rolnych Oddział Terenowy w Rzeszowie, natomiast uchwała w sprawie ustalenia przebiegu wskazanych dróg rozpoczyna procedurę przejęcia ich od Agencji oraz docelowo zaliczenia ich do kategorii dróg gminnych”.

Uchwałę Nr XIX/181/2012 doręczono do organu nadzoru w dniu 3 kwietnia 2012 r. W toku badania jej legalności organ nadzoru stwierdził, iż została ona podjęta z istotnym naruszeniem prawa, w związku z czym zostało wszczęte postępowanie nadzorcze. Zawiadomienie o wszczęciu postępowania nadzorczego przesłano Przewodniczącemu Rady Miejskiej w dniu 19 kwietnia 2012r.

Kwestie związane z ustaleniem przebiegu istniejących dróg gminnych uregulowane są w art.2a ust. 2 oraz 7 ust. 1, 2 i 3 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. – o drogach publicznych. (j.t. Dz. U. z 2007 r. Nr 19, poz. 115 z późn. zm.) Zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy o drogach publicznych - do dróg gminnych zalicza się drogi o znaczeniu lokalnym niezaliczone do innych kategorii, stanowiące uzupełniającą sieć dróg służących miejscowym potrzebom, z wyłączeniem dróg wewnętrznych. Zaliczenie do kategorii dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy po zasięgnięciu opinii właściwego zarządu powiatu (ust. 2). Ustalenie przebiegu istniejących dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy (ust. 3).

W orzecznictwie i doktrynie przyjmuje się, że do dróg gminnych nie może być zaliczona droga, która nie jest własnością gminy. Konieczną przesłanką do skutecznego podjęcia przez radę gminy uchwały o zaliczeniu drogi do kategorii dróg gminnych jest legitymowanie się przez gminę prawem własności do gruntów, po których droga taka przebiega (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 28 maja 2009 r., I OSK 148/09, w którym Sąd wyjaśnił, że z dosłownego brzmienia art. 7 ustawy o drogach publicznych wynika, że uchwała o zaliczeniu do kategorii dróg gminnych musi dotyczyć dróg gminnych. Do dróg gminnych można zatem zaliczyć drogę, która spełnia przede wszystkim prawne warunki uznania za drogę gminną).

Podobnie uzasadniał Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach w wyroku z dnia 30 września 2009 r., II SA/Gl 506/09, oraz Wojewódzki Sąd Administracyjny w Lublinie w wyroku z dnia 16 grudnia 2010r. III SA/Lu 259/10. Zgodnie z tezą tego ostatniego: „droga, która nie jest własnością gminy nie może być drogą gminną i z tego powodu nie może być też zaliczona do dróg gminnych.”

W tym miejscu zauważa się, że z art. 2 ust. 1 ustawy o drogach publicznych wynika, że droga gminna jest jedną z dróg publicznych, natomiast przepis art. 2a ust. 2 tej ustawy jednoznacznie stwierdza, że drogi gminne stanowią własność gminy. **Zatem droga, która nie jest własnością gminy nie może być drogą gminną i z tego powodu nie może być też zaliczona do dróg gminnych, ani nie może być ustalony jej przebieg.** Z przedłożonej uchwały wynika, że drogi wskazane w załączniku do przedmiotowej uchwały są położone na nieruchomościach nie stanowiących własności Gminy Kazimierza Wielka.

W świetle powyższego uchwała o ustaleniu przebiegu istniejących dróg gminnych powinna być poprzedzona czynnościami zmierzającymi do przejęcia własności w/w dróg przez Gminę Kazimierza Wielka oraz zaliczeniem ich do kategorii dróg gminnych w drodze właściwej uchwały Rady Miejskiej, po uzyskaniu pozytywnej opinii Zarządu Powiatu Kazimierskiego, a nie odwrotnie.

Wobec tego przedmiotowa uchwała, która ustala przebieg istniejących dróg gminnych, co do dróg, które w rzeczywistym stanie prawnym są położone na nieruchomościach pozostających w zasobach Agencji Nieruchomości Rolnych, które nie są własnością gminy, narusza w istotny sposób art. 7 ust. 3 oraz art. 2a ust. 2 ustawy o drogach publicznych.

W tym stanie rzeczy stwierdzenie nieważności uchwały jest uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Kielcach w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI


Bożentyna Pałka-Koruba