



## WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI

Kielce, dnia 05-05-2017

Znak: PNK.I.4130.44.2017

### ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2016, poz. 446 ze zm.)

#### stwierdza się nieważność

**uchwały Nr XXXV/189/17** Rady Gminy w Tarłowie z dnia 29.03.2017r. w sprawie zaliczenia drogi rolniczej do kategorii dróg gminnych oraz ustalenia jej przebiegu na terenie Gminy Tarłów.

### UZASADNIENIE

Na sesji w dniu 29 marca 2017r. Rada Gminy w Tarłowie Uchwałą Nr XXXV/189/17 zaliczyła do kategorii dróg gminnych drogę rolniczą oraz ustaliła jej przebieg:

- nr 012 Hermanów - Wygon długości 1,1 km, zgodnie z załącznikiem graficznym nr 1 do uchwały (zapis § 1 i § 2). W § 4 uchwały postanowiono, że „wchodzi w życie po upływie 14 dni od ogłoszenia Dzienniku Urzędowym Województwa Świętokrzyskiego”.

W uzasadnieniu do uchwały argumentowano, że zmiana kategorii związana jest z umożliwieniem dojazdu mieszkańcom wsi Tomaszów i Hermanów do pól i lasów. Z uwagi na używany przez rolników sprzęt o dużych gabarytach obecny stan drogi stwarza zagrożenie dla ludzi i maszyn. Ponadto droga ta skróci dojazd do miejscowości Julianów, Wesołówka, Tadeuszów i Słupia Nadbrzeżna. W celu pozyskania środków finansowych na tę drogę, a przy tym zaspokojenie potrzeb społeczności lokalnej konieczne jest podwyższenie kategorii drogi.

Uchwałą doręczono do organu nadzoru w dniu 6 kwietnia 2017 r. W toku badania jej legalności organ nadzoru stwierdził, iż została podjęta z istotnym naruszeniem prawa, w związku z czym zostało wszczęte postępowanie nadzorcze.

Na podstawie informacji nadesłanej przez Gminę Tarłów w dniu 18.04.2017 r. organ nadzoru ustalił, iż w/w droga rolnicza położona jest na działce nr ewid. 207, obręb 0014 w miejscowości Hermanów. Jednakże do tej działki Gmina Tarłów nie posiada tytułu własności, działka jest jedynie użytkowana przez Gminę.

Kwestie związane z zaliczeniem i pozbawieniem kategorii dróg gminnych reguluje ustawa z dnia 21 marca 1985r. o drogach publicznych (jt. Dz.U z 2016r., poz. 1440 ze zm.). Zgodnie z art. 7 ust. 1 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 (art. 7 ust. 2). Natomiast ustalenie przebiegu istniejących dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy (art. 7 ust. 3).

Stosownie do treści art. 2 w/w ustawy drogi publiczne dzielą się na następujące kategorie: drogi krajowe, drogi wojewódzkie, drogi powiatowe i drogi gminne. Z przepisu art. 2 ust. 1 ustawy 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.

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 w Warszawie z dnia 28 maja 2009 r., I OSK 148/09)

**„1. Droga, która nie jest własnością gminy nie może być drogą gminną i z tego powodu nie może też być zaliczona do dróg gminnych.**

**2. Uchwała o zaliczeniu drogi do drogi publicznej powinna być poprzedzona czynnościami zmierzającymi do przejęcia własności drogi przez podmiot publicznoprawny, a nie odwrotnie.”**

Ponadto należy zważyć na wyrok NSA w Warszawie z dnia 17 lutego 2016r., I OSK 3152/15 w którym Sąd stwierdził, iż **„droga gminna może się znajdować jedynie na gruntach, które stanowią własność gminy”**.

Z przedłożonej uchwały wynika, że droga określona przedmiotową uchwałą położona jest na działce nr ewid. 207, w obrębie geodezyjnym 0014 w miejscowości Hermanów będącej w **użytkowaniu** Gminy Tarłów. Tymczasem wszystkie działki gruntu, znajdujące się w pasach drogowych dróg gminnych winny stanowić własność właściwej gminy.

W świetle powyższego uchwała w sprawie zaliczenia drogi rolniczej do kategorii dróg gminnych w miejscowości Hermanów narusza w istotny sposób art. 7 ust. 2 i 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.

Podpis  
Agata Katarzyna Wojtyszek  
Wojewoda Świętokrzyski

Potwierdzam zgodność kopii z dokumentem elektronicznym:

Identyfikator dokumentu	799517.1768551.1625418
Nazwa dokumentu	rozstrzygnięcie nadzorcze dot. uchwały Nr XXXV 189 17 Rady Gminy w Tarłowie z dnia 29.03.2017r. w sprawie zaliczenia drogi.pdf
Tytuł dokumentu	rozstrzygnięcie nadzorcze dot. uchwały Nr XXXV/189/17 Rady Gminy w Tarłowie z dnia 29.03.2017r. w sprawie zaliczenia drogi
Sygnatura dokumentu	PNK.I.4130.44.2017
Data dokumentu	2017-05-05 11:37:36
Skrót dokumentu	589C25E0F7032D083645596A5F00C8DCBF5132A1
Wersja dokumentu	1.2
Data podpisu	2017-05-05 11:36:58
Podpisane przez	Agata Katarzyna Wojtyszek Wojewoda Świętokrzyski
	EZD 3.18.2453.2932.3664
Data wydruku:	2017-05-12 12:28:22
Autor wydruku:	Furmańska Dorota starszy inspektor