



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA LUBUSKIEGO

Gorzów Wielkopolski, dnia piątek, 9 lutego 2018 r.

Poz. 391

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE WOJEWODY LUBUSKIEGO NR NK-I.4131.35.2018.ACze

z dnia 7 lutego 2018 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. 2017 r. poz. 1875 j.t. ze zm.) stwierdzam nieważność uchwały Rady Gminy Zwierzyn Nr XXXVII/193/2017 z dnia 28 grudnia 2017 r. zmieniającą uchwałę w sprawie ustalenia wysokości opłat za korzystanie z terenów i urządzeń cmentarnych cmentarzy komunalnych Gminy Zwierzyn.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 28 grudnia 2017 r. Rada Gminy Zwierzyn podjęła uchwałę Nr XXXVII/193/2017 z dnia 28 grudnia 2017 r. zmieniającą uchwałę w sprawie ustalenia wysokości opłat za korzystanie z terenów i urządzeń cmentarnych cmentarzy komunalnych Gminy Zwierzyn. Uchwała doręczona została organowi nadzoru w dniu 8 stycznia 2018 r.

Jako podstawę prawną do podjęcia przedmiotowej uchwały Rada Gminy Zwierzyn wskazała art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. 2017 r. poz. 1875 j.t. ze zm.) oraz art. 4 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 2017 r. poz. 827 t.j.).

Zgodnie z art. 4 ust. 1 pkt. 2 ustawy o gospodarce komunalnej, jeżeli przepisy szczególne nie stanowią inaczej, organy stanowiące jednostek samorządu terytorialnego postanawiają o wysokości cen i opłat za usługi komunalne o charakterze użyteczności publicznej oraz za korzystanie z obiektów urządzeń użyteczności publicznej jednostek samorządu terytorialnego. Przepis ten pozwala więc na ustanowienie opłat za usługi komunalne o charakterze użyteczności publicznej w określonej sytuacji tj. gdy inna ustawa nie określa zakresu opłat pobieranych na podstawie odrębnych przepisów. Taką „inną ustawą”, jest ustawa z dnia 31 stycznia 1959 r. o cmentarzach i chowaniu zmarłych, która w art. 7 ust. 2 zawiera podstawę do nakładania opłat związanych z pochowaniem zwłok (wyrok WSA w Szczecinie sygn. akt II SA/Sz 212/13 z dnia 14.08.2013). Zatem ustawa o gospodarce komunalnej jest *lex generalis* w stosunku do ustawy o cmentarzach i chowaniu zmarłych. Jednocześnie, wymaga podkreślenia, że z art. 7 ust. 2 ustawy o cmentarzach i chowaniu zmarłych (Dz. U. z 2017 r. poz. 912 t.j.) oraz z art. 4 ust. 1 pkt ustawy o gospodarce komunalnej, nie wynika uprawnienie rady gminy do ustalania opłat za wszelkie czynności mogące zostać zakwalifikowane jako wynikające z zarządzania (administrowania) gminnym miejscem użyteczności publicznej jakim jest cmentarz komunalny. Uprawnienie to bowiem ograniczone jest do opłaty za usługi komunalne związane z korzystaniem z miejsca pochówku, a więc określonego w umowie miejsca do grobu. Tak więc organ gminy może ustalić tylko te opłaty, które są związane z pochowaniem zwłok, a nie jakiegokolwiek opłaty związane z prowadzeniem cmentarza (wyrok WSA w Szczecinie sygn. akt II SA/Sz 212/13 z dnia 14.08.2013).

Zdaniem organu nadzoru opłaty związane m.in. z rozbiórką, budową, remontem nagrobków lub grobowców są następstwem uzyskania prawa do grobu, dysponent uzyskuje uprawnienie nie tylko do pochowania zmarłego, ale także szereg uprawnień o charakterze trwałym, takich jak prawo wzniesienia nagrobka i jego przekształcenia, prawo do stałego odwiedzania grobu, stałego utrzymywania w należytym stanie, prawo do wykonywania zmian o charakterze dekoracyjnym itp. (uchwała Sądu Najwyższego z dnia

12 lipca 1970 r., sygn. akt III CZP 75/70). W ocenie nadzoru powyższe dotyczy również czynności takich jak wskazana w uchwale „utylizacja starego nagrobka”.

Tym samym uchwałą Rady Gminy Zwierzyn Nr XXXVII/193/2017 zmieniającą uchwałą w sprawie ustalenia wysokości opłat za korzystanie z terenów i urządzeń cmentarnych cmentarzy komunalnych Gminy Zwierzyn, ze względu na wyżej opisane nieprawidłowości, należy uznać za wadliwą, co czyni stwierdzenie jej nieważności w całości uzasadnionym i koniecznym.

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.

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.

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor
Wydziału Nadzoru i Kontroli

Marta Wielguszevska-Prokopiuk