



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA MAZOWIECKIEGO

Warszawa, dnia 23 maja 2012 r.

Poz. 4314

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

WOJEWODY MAZOWIECKIEGO

Nr **LEX-S.4131.10.2012.HL**

z dnia 27 kwietnia 2012 r.

Na podstawie art. 91 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001r. Nr 142, poz. 1591, z 2002r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271 i Nr 214, poz. 1806, z 2003r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568, z 2004r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203 i Nr 167, poz. 1759, z 2005r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337 oraz z 2007r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974 i Nr 173, poz. 1218, z 2008r. Nr 180, poz. 1111 i Nr 223, poz. 1458, z 2009r. Nr 52, poz. 420 i Nr 157, poz. 1241, z 2010r. Nr 28, poz. 142 i 146, Nr 40, poz. 230 i Nr 106, poz. 675 oraz z 2011r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777, Nr 149, poz. 887 i Nr 217, poz. 1281) stwierdzam nieważność uchwały Nr XII/63/2012 Rady Gminy Wilga z dnia 28 marca 2012r. w sprawie zasad i warunków wyłapywania i transportowania bezdomnych zwierząt na terenie Gminy Wilga oraz o dalszym postępowaniu z nimi.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 28 marca 2012r. Rada Gminy Wilga podjęła uchwałę w sprawie zasad i warunków wyłapywania i transportowania bezdomnych zwierząt na terenie Gminy Wilga oraz o dalszym postępowaniu z nimi.

Uchwała została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu w dniu 05 kwietnia 2012r.

Przepisem § 1 przedmiotowej uchwały, Rada uchwaliła zasady i warunki wyłapywania i transportowania bezdomnych zwierząt na terenie Gminy Wilga oraz o dalszym postępowaniu z nimi w brzmieniu załącznika do tej uchwały a w § 3 postanowiono o wejściu w życie uchwały po 14 dniach od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego. Uznano tym samym, że uchwała ma charakter prawa miejscowego.

Jako podstawę prawną uchwały wskazano art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym w związku z art. 11 ust. 1 i art. 11a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997r. o ochronie zwierząt (Dz.U. z 2003r. Nr 106, poz. 1002 z późn. zm.) oraz § 2 i § 3 rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 26 sierpnia 1998r. w sprawie zasad i warunków wyłapywania bezdomnych zwierząt (Dz.U. Nr 116, poz. 753).

Analizując poszczególne przepisy, mające stanowić podstawę prawną rzeczony uchwały, należy uznać, iż żaden z tych przepisów nie wskazuje rady gminy jako właściwej do dokonania regulacji określonych w załączniku do uchwały.

Oceniając przepis art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym należy mieć na uwadze przepisy art. 18 ust. 2 pkt 1-14a ustawy o samorządzie gminnym. W tych to bowiem przepisach ustawodawca wymienił sprawy należące do wyłącznej właściwości rady gminy, zaś w pkt 15 niejako poinformował, że jeżeli w innej ustawie, niż ustawa o samorządzie gminnym, stanowienie w określonej sprawie zostało zastrzeżone do kompetencji rady gminy, to sprawa ta należy do wyłącznej właściwości rady gminy w rozumieniu art. 18 ust. 2 pkt 1 - 14a ustawy o samorządzie gminnym. Przepis art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym nie może zatem stanowić samodzielnej podstawy prawnej do podjęcia przedmiotowej uchwały.

Następnym przepisem wskazanym jako podstawa prawna jest przepis art. 11 ust. 1 i art. 11a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997r. o ochronie zwierząt. W przepisie art. 11 ust. 1 ustawodawca określił zapewnianie opieki bezdomnym zwierzętom oraz ich wyłapywanie jako zadanie własne gmin. Ze wskazanego przepisu art. 11a ust. 1 wynika obowiązek określenia, w drodze uchwały, corocznie do dnia 31 marca, programu opieki nad zwierzętami bezdomnymi oraz zapobiegania bezdomności zwierząt. Natomiast w art. 11a ust. 2 ustawodawca określił zakres spraw, które powinny być objęte tym programem.

Kolejnymi przepisami mającymi stanowić według Rady podstawę prawną dla podjęcia przedmiotowej uchwały są przepisy § 2 i § 3 rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji w sprawie zasad i warunków wyłapywania bezdomnych zwierząt. Pierwszy ze wskazanych przepisów dopuszcza, w zależności od treści uchwały, podjętej przez radę gminy, o której mowa w art. 11 ust. 3 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997r. o ochronie zwierząt, dwa charaktery wyłapywania bezdomnych zwierząt: stały lub okresowy.

Natomiast drugi z nich zobowiązuje organ gminy do podania do publicznej wiadomości w sposób zwyczajowo przyjęty na danym terenie, co najmniej na 21 dni przed planowanym terminem rozpoczęcia wyłapywania zwierząt bezdomnych określonych informacji o:

- 1) terminie ich wyłapywania,
- 2) granicach terenu, na którym będą wyłapywane,
- 3) adresie schroniska, z którym uzgodniono umieszczenia zwierząt po wyłapaniu,
- 4) podmiot wykonujący wyłapywanie.

Jeżeli zatem uwzględni się odesłanie, w przepisie § 2 rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji. w sprawie zasad i warunków wyłapywania bezdomnych zwierząt do uchwały, o której mowa w art. 11 ust. 3 ustawy o ochronie zwierząt oraz przepis art. 11 ust. 3 zdanie drugie tej ustawy, dopuszczający odławianie bezdomnych zwierząt wyłącznie na podstawie uchwały, o której mowa w art. 11a, to należy uznać, iż dla prowadzenia odławiania bezdomnych zwierząt wystarczający jest program opieki nad zwierzętami bezdomnymi oraz zapobiegania bezdomności uchwalony na podstawie art. 11a ust. 1 ustawy o ochronie zwierząt. To właśnie w tym programie powinny być uregulowane wszelkie sprawy związane z odławianiem bezdomnych zwierząt.

Oceniając wskazane w podstawie prawnej przedmiotowej uchwały przepisy, nie można uznać, iż ustalają one kompetencję dla rady do określenia zasad i warunków wyłapywania i transportowania bezdomnych zwierząt na terenie gminy oraz o dalszym postępowaniu z nimi. Przepisy te nie zawierają także delegacji do wydania jakiegokolwiek aktu wykonawczego mającego charakter aktu prawa miejscowego.

Określona w art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z 1997r. zasada legalizmu nakazuje organom władzy publicznej, działanie na podstawie i w granicach prawa, co oznacza nakaz działania na wyraźnie określonej normie kompetencyjnej a więc zakaz domniemywania kompetencji organu władzy publicznej.

Naruszenie konstytucyjnej zasady legalizmu z całą pewnością stanowi istotne naruszenie prawa.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Gminie przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty doręczenia za moim pośrednictwem.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie Uchwały z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem jego doręczenia.

Wojewoda Mazowiecki:
Jacek Kozłowski