



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA OPOLSKIEGO

Opole, dnia 26 kwietnia 2023 r.

Poz. 1431

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE PN.III.4131.1.58.2023.JM WOJEWODY OPOLSKIEGO

z dnia 11 kwietnia 2023 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 40) **stwierdzam nieważność uchwały nr LII/357/23 Rady Gminy Łubniany z dnia 13 marca 2023 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego drogi publicznej w części obejmującej § 4 ust. 3 – z powodu istotnego naruszenia prawa.**

UZASADNIENIE

W dniu 13 marca 2023 r. Rada Gminy Łubniany, powołując się art. 18 ust. 2 pkt 8 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 40) oraz art. 40 ust. 8 i 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1693, poz. 1768, poz. 1783 i poz. 2185) podjęła uchwałę nr LII/357/23 w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego drogi publicznej.

Przedmiotowa uchwała wpłynęła do organu nadzoru 17 marca 2023 r.

W § 4 ust. 3 kwestionowanego aktu organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustalił dzienną stawkę opłaty za zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia reklam świetlnych i podświetlanych na poziomie podwyższonym o 100% w stosunku do stawki opłaty za umieszczenie innych reklam.

W ocenie organu nadzoru zapis ten narusza art. 40 ust. 8 i ust. 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 645) poprzez przekroczenie delegacji ustawowej wynikającej z przywołanych powyżej przepisów, a polegającej na zróżnicowaniu opłaty za umieszczanie reklam w pasie drogowym z zastosowaniem przesłanki, której nie wskazał ustawodawca.

Zgodnie z art. 40 ust. 9 ustawy o drogach publicznych przy ustalaniu stawek za zajęcie pasa drogowego uwzględnia się:

- 1) kategorię drogi, której pas drogowy zostaje zajęty;
- 2) zajętą część drogi;
- 3) procentową wielkość zajmowanej szerokości jezdni;
- 4) rodzaj zajęcia pasa drogowego;
- 5) rodzaj urządzenia obcego umieszczonego w pasie drogowym.

Różnicowanie stawek możliwe jest zatem jedynie przy zastosowaniu wskazanych wyżej kryteriów. W przypadku reklam należy więc wziąć pod uwagę jedynie rodzaj urządzenia lub rodzaj zajęcia. Podwyższenie stawek dla reklam świetlnych, czy też podświetlanych, jest niedopuszczalne. Reklama, reklama świetlna i reklama podświetlana to ten sam rodzaj urządzenia. Słusznie wskazuje Wojewódzki Sąd Administracyjny w Poznaniu w uzasadnieniu wyroku z dnia 30 czerwca 2020 r. w sprawie o sygnaturze III SA/Po 294/20 „Reklama, reklama świetlna i reklama podświetlana to ten sam rodzaj urządzenia. Rzecz definiuje się za pośrednictwem rodzaju i różnicy gatunkowej (definitio fit per genus et differentiam specificam). Rodzajem urządzenia (genus) jest reklama, natomiast inna jej cecha (np. świetlność czy podświetlanie) to jedynie różnica gatunkowa (differencia

specifica). Skoro więc reklama, reklama świetlna i reklama podświetlana to ten sam rodzaj urządzenia (różniący się jedynie cechami gatunkowymi - drugorzędnymi; tu: czy jest świetlna czy podświetlana), to nie można powoływać się na art. 40 ust. 9 pkt 5 u.d.p. dla różnicowania stawek opłaty za reklamy świetlne i podświetlane.” Rada Gminy Łubniany nie była zatem uprawniona do różnicowania stawek opłat poprzez wprowadzanie dodatkowych kryteriów, nieznanych ustawie (por. wyrok WSA w Olsztynie z dnia 8 stycznia 2020 r., sygn. akt II SA/OI 893/19).

Ustawodawca, kształtując upoważnienie rady do przyjęcia określonych unormowań, wskazuje zakres przysługującego uprawnienia. Natomiast organ stanowiący gminy podejmując akt prawa miejscowego ma obowiązek ściśle uwzględnić wytyczne zawarte w upoważnieniu, a więc precyzyjnie określić wszystkie przewidziane w normie upoważniającej elementy. W konsekwencji przekroczenie delegacji ustawowej, poprzez zbyt szerokie uregulowanie określonej materii należy uznać za naruszające przepisy prawa. Rada gminy obowiązana jest przestrzegać zakresu udzielonego przez ustawę upoważnienia w zakresie tworzenia przepisów wykonawczych, a w tych działaniach nie może tego upoważnienia przekraczać. Wydając akty będące źródłem powszechnie obowiązującego prawa Rzeczypospolitej Polskiej na obszarze danej gminy musi respektować zakres delegacji zawartej w aktach prawnych wyższego rzędu.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzam jak na wstępie.

Na podstawie art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, w związku z art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 259) niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Wojewody Opolskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

Z up. Wojewody Opolskiego
Dyrektor
Wydziału Prawnego i Nadzoru

Ewelina Kurzydło