



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA LUBELSKIEGO

Lublin, dnia 20 lipca 2021 r.

Poz. 3223



Wojewoda Lubelski

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN-II.4131.205.2021 WOJEWODY LUBELSKIEGO

z dnia 19 lipca 2021 r.

**stwierdzające nieważność uchwały Nr XXX/173/2021 Rady Gminy Michów z dnia 16 czerwca 2021 r.
w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego, w części obejmującej jej §
4 pkt 1 i § 5 ust. 2 w brzmieniu: „i 3”.**

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r., poz. 713, ze zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr XXX/173/2021 Rady Gminy Michów z dnia 16 czerwca 2021 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego, w części obejmującej jej § 4 pkt 1 i § 5 ust. 2 w brzmieniu: „i 3”.

Uzasadnienie

Uchwała Nr XXX/173/2021 została doręczona organowi nadzoru w dniu 22 czerwca 2021 r.

W podstawie prawnej przedmiotowej uchwały został powołany m.in. art. 40 ust. 8 i 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 roku o drogach publicznych (Dz. U. z 2020 r. poz. 470, ze zm.).

W myśl art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych, organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, w drodze uchwały, ustala dla dróg, których zarządcą jest jednostka samorządu terytorialnego, wysokość stawek opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego. Stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 10 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego, a stawka opłaty, o której mowa w ust. 5, nie może przekroczyć 200 zł, z tym że w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 0,20 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego, a stawka opłaty, o której mowa w ust. 5, nie może przekroczyć 20 zł.

W świetle art. 40 ust. 9 tej ustawy, przy ustalaniu stawek, o których mowa w ust. 7 i 8, uwzględnia się: 1) kategorię drogi, której pas drogowy zostaje zajęty; 2) rodzaj elementu zajętego pasa drogowego; 3) procentową wielkość zajmowanej szerokości jezdni; 4) rodzaj zajęcia pasa drogowego; 5) rodzaj urządzenia lub obiektu budowlanego umieszczonego w pasie drogowym.

Zgodnie z § 4 uchwały za zajęcie pasa drogowego w celu, o którym mowa w § 1 pkt 3 (tj. w celu umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz reklam), z zastrzeżeniem § 5, ustala się następujące stawki opłat za każdy dzień zajęcia 1m² powierzchni:

- 1) *pasa drogowego zajętego przez rzut poziomy obiektu budowlanego w wysokości – 10.00 zł;*
- 2) reklamy – 10.00 zł.

W § 5 uchwały przyjęto zaś, że w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej, ustala się stawkę opłaty za zajęcie 1m² pasa drogowego drogi gminnej w celu, o którym mowa w § 1 pkt 1 i 4, za każdy dzień zajęcia, bez względu na zajętą część pasa drogowego oraz jego lokalizację, w wysokości 0,20 zł (ust. 1); za zajęcie pasa drogowego w celu, o którym mowa w § 1 pkt 2 i 3 ustala się roczną stawkę opłaty za 1m² powierzchni pasa drogowego drogi gminnej zajętego przez rzut poziomy umieszczonego urządzenia infrastruktury telekomunikacyjnej, w wysokości 20,00 zł (ust. 2).

Z przytoczonych regulacji uchwały wynika, że w przypadku zajęcia pasa drogowego w celu umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego Rada Gminy ustaliła stawkę opłaty za każdy dzień zajęcia w wysokości 10 zł (za 1m² powierzchni zajętej przez rzut poziomy obiektu budowlanego), z zastrzeżeniem dotyczącym urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej - dla których ustalono stawkę roczną w wysokości 20 zł (za 1m² powierzchni pasa drogowego drogi gminnej zajętego przez rzut poziomy umieszczonego urządzenia).

W ocenie organu nadzoru postanowienia § 4 pkt 1 oraz § 5 ust. 2 w brzmieniu: „i 3” są sprzeczne z art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych, który stanowi, że w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 0,20 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego.

W art. 40 ust. 6 ustawa stanowi, że opłatę za zajęcie pasa drogowego w celu, o którym mowa w ust. 2 pkt 3 (tj. w celu umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz reklam), ustala się jako iloczyn liczby metrów kwadratowych powierzchni pasa drogowego zajętej przez rzut poziomy obiektu budowlanego albo powierzchni reklamy, liczby dni zajmowania pasa drogowego i stawki opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego.

W świetle powyższych przepisów, stawka opłaty za jeden dzień zajmowania pasa drogowego w celu umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego, w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej, nie może przekroczyć 0,20 zł.

Podejmując uchwałę Nr XXX/173/2021 Rada Gminy Michów winna uwzględnić wytyczne zawarte w upoważnieniu ustawowym ujętym w art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych.

Zgodnie z wolą ustawodawcy, opłatę za zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz reklam ustala się w zależności od liczby dni zajmowania pasa drogowego. Opłata naliczana jest za każdy dzień zajęcia.

Z powyższych przepisów wynika, iż Rada Gminy jest uprawniona wyłącznie do ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie 1 m² pasa drogowego, przy czym ustawodawca wyraźnie rozróżnił uprawnienie do ustalenia wysokości stawki opłaty za jeden dzień zajmowania pasa drogowego (art. 40 ust. 4 i ust. 6 ustawy) od stawki rocznej pobieranej za każdy rok umieszczenia urządzenia w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim (art. 40 ust. 5 ustawy).

W granicach upoważnienia ustawowego przyznanego w art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych, w przypadku umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego, Rada jest uprawniona jedynie do określenia wysokości stawki opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego przez jeden dzień, a nie jak przyjęto w § 5 ust. 2 uchwały za rok umieszczenia obiektu.

Żaden przepis ustawy o drogach publicznych nie upoważnia organu stanowiącego jednostki samorządu terytorialnego do wprowadzenia odmiennego sposobu obliczania tej opłaty (por. wyrok z dnia 9 marca 2011 r. WSA w Gorzowie Wielkopolskim sygn. akt II SA/Go 70/11).

Jak przyjmuje się w orzecznictwie sądów administracyjnych niedopuszczalne jest odmiennie regulowanie prawem miejscowym tych spraw, które już wcześniej uregulowała ustawa, zaś rada gminy obowiązana jest przestrzegać zakresu upoważnienia udzielonego jej przez ustawę w zakresie tworzenia aktów prawa miejscowego i w tych działaniach nie może wkraczać w materię uregulowaną ustawą (por. m. in. wyrok WSA w Krakowie z 19 lipca 2005r., III SA//Kr 318/05 oraz wyrok NSA z 28 lutego 2003 r., I SA/Lu 882/02).

Przepisy prawa miejscowego nie mogą regulować materii należących do przepisów wyższego rzędu i nie mogą pozostawać z nimi w sprzeczności. Zakres i treść prawa miejscowego uwarunkowana jest normami ustalonymi w aktach wyższego rzędu. Podstawą prawną stanowienia aktów prawa miejscowego jest bowiem upoważnienie zawarte w ustawie co przesądza o ich zależnej pozycji w hierarchii źródeł prawa (wyrok WSA we Wrocławiu z 15 marca 2007 r., II SA/Wr 745/2006).

Należy także podkreślić, że zgodnie z obowiązującym obecnie brzmieniem art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych - w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 0,20 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego.

W świetle powyższego stawka opłaty za zajęcie pasa drogowego w celu umieszczania w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego - w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej - nie może przekroczyć 0,20 zł.

Aktualne brzmienie art. 40 ust. 8 zostało wprowadzone mocą art. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2019 roku o zmianie ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019r., poz. 1815) z dniem 25 października 2019 r.

Ustawodawca w art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych określił maksymalne stawki opłaty, o których mowa w art. 40 ust. 4 i 6, ograniczając tym samym swobodę rady gminy w tym zakresie.

W tym stanie rzeczy, stwierdzenie nieważności uchwały Nr XXX/173/2021 we wskazanym zakresie w jest uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie, złożona za moim pośrednictwem, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

WOJEWODA LUBELSKI

Lech Sprawka

Otrzymują:

- 1) Przewodniczący Rady Gminy Michów
- 2) Wójt Gminy Michów