



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

Olsztyn, dnia 27 grudnia 2017 r.

Poz. 5217

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN.4131.395.2017 WOJEWODY WARMIŃSKO-MAZURSKIEGO

z dnia 20 grudnia 2017 r.

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2017 r. poz. 1875.), stwierdzam nieważność pkt VI załącznika do uchwały Nr XXIX/136/2017 Rady Miejskiej w Mikołajkach z dnia 30 listopada 2017 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego dróg gminnych na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem utrzymaniem i ochroną dróg.

Uzasadnienie

W załączniku do uchwały, o której mowa we wstępie, Rada Miejska Mikołajkach działając m. in. na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 8 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 40 ust. 8 i 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1440, z późn. zm.), ustaliła wysokość stawek opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego dróg gminnych na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem utrzymaniem i ochroną dróg.

Przedmiotowa uchwała została doręczona Wojewodzie Warmińsko-Mazurskiemu w dniu 7 grudnia 2017 r.

W myśl art. 40 ust. 1 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych zajęcie pasa drogowego na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg wymaga zezwolenia zarządcy drogi, w drodze decyzji administracyjnej. Zezwolenie, o którym mowa w ust. 1, dotyczy:

- 1) prowadzenia robót w pasie drogowym;
- 2) umieszczania w pasie drogowym urządzeń infrastruktury technicznej niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego;
- 3) umieszczania w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz reklam;
- 4) zajęcia pasa drogowego na prawach wyłączności w celach innych niż wymienione w pkt 1-3 (art. 40 ust. 2 ustawy).

Za zajęcie pasa drogowego pobiera się opłatę (art. 40 ust. 3 ustawy).

W art. 40 ust. 9 ustawy wskazano kryteria, które należy uwzględnić przy ustalaniu stawek powyższych opłat. Zgodnie z treścią powołanego przepisu, 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.

W ocenie organu nadzoru, wskazany powyżej przepis zawiera zamknięty katalog kryteriów, wg których możliwe jest zróżnicowanie stawek opłat za zajęcie pasa drogowego. Niedopuszczalne jest zatem uzależnienie w uchwale rady gminy stawki opłaty od innych, pozaustawowych czynników.

Rada Miejska w pkt V lit. a załącznika do przedmiotowej uchwały, postanowiła, iż opłata za każdy dzień zajęcia 1 m² pasa drogowego w celach innych niż wymienione w poz. I-IV odnośnie ogródków gastronomicznych będzie wynosił 3 zł. Natomiast w pkt VI tegoż załącznika, Rada ustaliła, że za każdy dzień zajęcia 1 m² pasa drogowego w celach wymienionych w punkcie V lit. a), w okresie od 1 września do 30 kwietnia, będzie wynosiła 0,20 zł.

Jak wynika z powyższego Rada Miejska w Mikołajkach w wyżej zacytowanym pkt VI załącznika do uchwały, zróżnicowała wysokość stawki za zajęcie pasa drogowego w zależności od kryteriów nieprzewidzianych w ustawie.

Należy wskazać, iż swoboda rady gminy w ustalaniu stawek opłat za zajęcie pasa drogowego została poddana szczególnemu reżimowi, określone przez ustawodawcę w art. 40 ustawy o drogach publicznych. Oznacza to, że rada gminy podejmując uchwałę w sprawie ustalenia przedmiotowych stawek, nie może wykraczać poza zakres upoważnienia udzielonego jej przez ustawę. W ocenie organu nadzoru, ustalenie obniżonej stawki opłaty za umieszczone w pasie drogowym ogródka gastronomicznego w okresie od 1 września do 30 kwietnia, nie znajduje uzasadnienia w powszechnie obowiązujących przepisach prawa. Przywołany wcześniej przepis art. 40 ust. 9 ustawy o drogach publicznych wprowadza możliwość zróżnicowania wysokości stawek, jednak wyłącznie przy zastosowaniu kryteriów w nim zawartych. Trzeba zatem stwierdzić, iż w świetle obowiązujących w tym zakresie przepisów, nie istnieje możliwość wprowadzenia zróżnicowania wysokości stawek opłat w zależności od terminu zajęcia pasa drogowego. Kryterium takie nie może zostać uznane za żadne z dopuszczonych do zastosowania przez ustawodawcę

W tym stanie rzeczy, stwierdzenie nieważności uchwały Nr XXIX/136/2017 we wskazanym, w sentencji niniejszego rozstrzygnięcia nadzorczego zakresie, jest uzasadnione.

Mając na względzie powyższe, orzeczono jak na wstępie.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie za pośrednictwem Wojewody Warmińsko-Mazurskiego w terminie 30 dni od daty jego otrzymania.

WOJEWODA WARMIŃSKO-MAZURSKI
Artur Chojecki