

Tomaszów Mazowiecki, dnia 27.12.2021r.

Łódzki Urząd Wojewódzki w Łodzi
ul. Piotrkowska 104
90-926 Łódź

BRP.0711.13.2021

dotyczy: **kontroli legalności uchwały XLVI/286/2021 Rady Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim z dnia 24 listopada 2021 roku w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg powiatowych na obszarze Powiatu Tomaszowskiego na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg.**

W odpowiedzi na pismo z dnia 20 grudnia 2021 roku znak PNIK-I4131.958.2021 w sprawie wszczęcia postępowania w celu kontroli legalności uchwały nr XLVI/286/2021 Rady Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim z dnia 24 listopada 2021 roku w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg powiatowych na obszarze Powiatu Tomaszowskiego na cele nie związane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg wyjaśniamy, że:

wskazanie w uchwale warunków ustalenia stawek opłat dla „drogi nieurządzonej” nie oznacza, że została stworzona nowa kategoria drogi publicznej. Jak wynika z orzecznictwa, spełnianie przez drogę warunków technicznych określonych w rozporządzeniu *Ministra Transportu i Gospodarki Morskiej z dnia 2 marca 1999 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać drogi publiczne i ich sytuowanie (t. j. Dz. U. z 2016 poz. 124 ze zm.)*, nie stanowi warunku zaliczenia drogi do jednej z kategorii dróg wymienionej w art. 2 ust. 1 pkt. 1-4 ustawy o drogach publicznych. Stanowisko to znajduje swoje potwierdzenie w orzecznictwie i doktrynie wskazuje się że:

„Dlatego za drogę gminą może zostać uznana droga, która nie odpowiada warunkom stawianym tej kategorii dróg przez przepisy rozporządzenia w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać drogi publiczne i ich usytuowanie” (tak też P. Zaborniak [w:] *Komentarz do ustawy o drogach publicznych*, k. do art. 7, LexisNexis 2010).

Naczelny Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 22 lutego 2006 r. (I OSK 1381/05) stwierdził, że „*skorzystanie przez radę gminy z uprawnienia do zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych, nie jest uzależnione od spełnienia przez nią warunków technicznych określonych w rozporządzeniu Ministra Transportu i Gospodarki Morskiej z dnia 2 marca 1999 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać drogi publiczne i ich sytuowanie (Dz. U. Nr 43, poz. 430 ze zm.)*”. W orzeczeniu tym zakwestionowano wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 20 października 2000 r. (III SA 1432/99), wskazując, że przepisy rozporządzenia o warunkach technicznych są „*przepisami wykonawczymi do prawa budowlanego i mają zastosowanie tylko do budowy drogi publicznej*”, oraz, że wyrok ten dotyczył innego problemu prawnego, tj. szczegółowych zasad wprowadzania opłat za parkowanie pojazdów samochodowych na drogach publicznych.

Powyższe stanowisko potwierdzono w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku z dnia 1 października 2009 r. (II SA/Bk 297/09) oraz w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 10 marca 2009 r. (I OSK 1289/08).

Wskazane w uchwale pojęcie „drogi nieurządzonej” należy odnosić wyłącznie tych do dróg powiatowych, które nie posiadają wyodrębnionych wszystkich elementów pasa drogowego, co może mieć miejsce np.: w przypadku zmiany klasy drogi powiatowej (GP G,Z).

Dopuszczalność użycia ww. sformułowania potwierdza opublikowana treść Uchwały Rady Miejskiej w Łodzi z dnia 5 czerwca 2019r. nr X/360/2019 (Dz.Urz. Woj. Łódzkiego z dnia 1 lipca 2019r. poz. 3694).

W zakresie zastrzeżeń do § 7 uchwały zapis został wprowadzony dla uporządkowania kwestii związanych trwałym umieszczeniem urządzeń w pasie drogowym.

Po wnikliwej analizie §2, 5 i 6 uchwały uznaje się za zasadne dokonanie zmiany zapisu w niej zawartego. Na najbliższej sesji Rady Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim przedłożony zostanie projekt uchwały zmieniającej.

PRZEWODNICZĄCA
RADY POWIATU
Wacław Bąk