

**ŁÓDZKI URZĄD WOJEWÓDZKI
W ŁODZI**

Łódź, 22 stycznia 2020 r.

PNIK-I.4131.52.2020

**Rada Powiatu
w Tomaszowie Mazowieckim**

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania

Na podstawie art. 79 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie powiatowym (Dz. U. z 2019 r. poz. 511 z późn. zm.) w związku z art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 z późn. zm.)

zawiadamiam,

że wszczęte zostało z urzędu postępowanie określone w rozdziale 8 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym w celu kontroli legalności uchwały nr XV/119/2019 Rady Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim 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, która wpłynęła do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi w dniu 30 grudnia 2019 r.

Uzasadnienie

Zastrzeżenia organu nadzoru budzi treść § 5 uchwały, w którym Rada Powiatu określiła, że „W przypadku drogi nieurządzonej (nieposiadającej wyodrębnionych poszczególnych elementów pasa drogowego) całość powierzchni drogi mieszcząca się w liniach rozgraniczających drogi traktowana jest jako jezdnia”.

W ocenie organu nadzoru powyższy zapis stanowi istotne naruszenie prawa. Zgodnie z treścią art. 40 ust. 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 2068 z późn. zm.) przy ustalaniu stawek, o których mowa w ust. 7 i 8, uwzględnia się: kategorię drogi, której pas drogowy zostaje zajęty, rodzaj elementu zajętego pasa drogowego, procentową wielkość zajmowanej szerokości jezdni, rodzaj zajęcia pasa drogowego oraz rodzaj urządzenia lub obiektu budowlanego umieszczonego w pasie drogowym. Rada określając stawki odwołała się zaś do pojęcia „drogi nieurządzonej”. Zdaniem organu

ŁÓDZKI URZĄD WOJEWÓDZKI W ŁODZI

90-926 Łódź, ul. Piotrkowska 104, tel.: (+48) 42 664 10 00, fax: (+48) 42 664 10 40 Elektroniczna Skrzynka Podawcza ePUAP: lodzuw@skrytka.lodzkie.eu
www.lodzkie.eu

Administratorem danych osobowych jest Wojewoda Łódzki. Dane przetwarzane są w celu realizacji czynności urzędowych. Masz prawo do dostępu, sprostowania, ograniczenia przetwarzania danych. Więcej informacji znajdziesz na stronie www.lodzkie.eu w zakładce ochrona danych osobowych.

nadzoru, rada ustalając stawki opłat nie może brać pod uwagę żadnych innych czynników niż te, które zostały wymienione w art. 40 ust. 9 ustawy o drogach publicznych. Z brzmienia tego przepisu wprost wynika, iż zawarte w nim wyliczenie ma charakter wyczerpujący. Kategorie dróg określone zaś zostały w art. 2 ust. 1 pkt 1-4 ww. ustawy.

Jak podkreślił Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu w wyroku z dnia 2 lutego 2006 r., sygn. akt IV SA/Wr 465/04: „(...) Przepis art. 40 ust. 9 ustawy o drogach publicznych wymienia zatem w sposób zamknięty czynniki, które powinna uwzględnić rada gminy ustalając stawki opłat za zajęcie pasa drogowego. Enumeratywne wyliczenie oznacza, iż rada gminy ustalając stawki opłat nie może brać pod uwagę innych czynników.” (podobnie w wyrokach Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 7 sierpnia 2008 r., sygn. akt II GSK 151/08, Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 6 lutego 2008 r., sygn. akt VI SA/Wa 1824/07, Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 29 marca 2006 r., sygn. akt IV SA/Wr 88/05).

Ponadto treść § 4 przekracza zakres upoważnienia ustawowego określonego w art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych, bowiem przedmiotem uchwały jest ustalenie wysokości stawek opłaty za zajęcie pasa drogowego, a nie określenie terminu obowiązywania decyzji ustalającej wysokość należnej opłaty.

Wobec powyższego, w terminie do 27 stycznia 2020 r. proszę o złożenie wyjaśnień w przedmiotowej sprawie. Wyjaśnienia należy przesłać do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi na adres Elektronicznej Skrzynki Podawczej ePUAP: /lodzuw/skrytka.

Z up. WOJEWODY ŁÓDZKIEGO

Justyna Szymańska-Chłodzińska
Zastępca Dyrektora Wydziału
Prawnego, Nadzoru i Kontroli

Do wiadomości
Zarząd Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim

Tomaszów Mazowiecki, dnia 27.01.2020r.

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

BRP.0711.1.7.2019

dotyczy: **kontroli legalności uchwały XV/119/2019 Rady Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim z dnia 18 grudnia 2019 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 22 stycznia 2020 roku znak PNIK-I4131.52.2020 w sprawie wszczęcia postępowania w celu kontroli legalności uchwały nr XV/119/2019 Rady Powiatu w Tomaszowie Mazowieckim z dnia 18 grudnia 2019 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 (Dz. U. Nr 43, poz. 430 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 § 4 uchwały zapis został wprowadzony dla uporządkowania kwestii związanych trwałym umieszczeniem urządzeń w pasie drogowym.

PRZEWODNICZĄCA
RADY POWIATU


Wacława Hak