

**UCHWAŁA NR XXXIII/208/2022
RADY GMINY TŁUCHOWO**

z dnia 28 lipca 2022 r.

**w sprawie wniesienia odpowiedzi na skargę Prokuratora Rejonowego w Lipnie
z dnia 29 czerwca 2022 roku. Sygn. akt: 4078-0. Pa 25.2022**

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 559 ze zm.) w zw. z art. 54 §2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 329 ze zm.)

Rada Gminy uchwała, co następuje:

§ 1. 1. Postanawia się wnieść odpowiedź na skargę Prokuratora Rejonowego w Lipnie do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy dotyczącą stwierdzenia nieważności części §3 i §4 uchwały Nr XI/59/2019 Rady Gminy Tłuchowo z dnia 9 grudnia 2019 roku w sprawie wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych .

2. Treść odpowiedzi na skargę, o której mowa w ust. 1, zawiera załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Tłuchowo.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Gminy

Wioletta Kuczmarska

Załącznik do uchwały Nr XXXIII/208/2022
Rady Gminy Tłuchowo
z dnia 28 lipca 2022 r.

Tłuchowo, dnia 28 lipca 2022 r.

Sygn.akt.4078-0.Pa 25.2022

Wojewódzki Sąd Administracyjny
w Bydgoszczy
ul. Jana Kazimierza 5,
85-035 Bydgoszcz

Skarżący: **Prokurator Rejonowy w Lipnie**

Organ: **Rada Gminy Tłuchowo**
ul.Sierpecka 20,
87-605 Tłuchowo

ODPOWIEDŹ NA SKARGĘ

Na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2019 r., poz. 2325 ze zm., dalej Ppsa) w związku ze złożeniem skargi przez Prokuraturę Rejonową w Lipnie na uchwałę Nr XI/59/2019 Rady Gminy Tłuchowo z dnia 9 grudnia 2019r w sprawie wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych w części obejmującej ustalenie rocznej stawki opłat za 1m² powierzchni pasa drogowego zajętego przez rzut poziomy umieszczonego urządzenia tj. § 3 ust1 uchwały oraz w części dotyczącej użytego określenia „rok kalendarzowy” wskazanego w w §3 ust 3 i 4 uchwały, wnoszę o:

- **oddalenie skargi,**
- **skierowanie sprawy do rozpoznania w trybie uproszczonym.**

UZASADNIENIE

Prokurator Rejonowy w Lipnie wniósł skargę na uchwałę Nr XI/59/2019 Rady Gminy Tłuchowo z dnia 9 grudnia 2019 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego na drogach dróg gminnych w części obejmującej ustalenie rocznej stawki opłat za 1m² powierzchni pasa drogowego zajętego przez rzut poziomy umieszczonego urządzenia tj. § 3 ust 1

uchwały oraz w części dotyczącej użytego określenia „rok kalendarzowy” wskazanego w § 3 ust 3 i 4 uchwały.

Zaskarżonym postanowieniom uchwały Prokurator zarzucił naruszenie przepisów prawa materialnego:

-art. 40 ust 5 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (tekst jedn. na dzień wydania aktu Dz. U. z 2004, Nr 2004,poz 2086 z późn. zm.) i art.40 ust1 ustawy o samorządzie gminnym oraz art.94 Konstytucji RP poprzez przekroczenie granic ustawowego upoważnienia polegającego na przyjęciu § 3 ust 3 i 4 odmiennych od ustawowych zasad określenia wysokości stawek opłat w taki sposób, że opłatę odniesiono do pojęcia „ roku kalendarzowego”

- art. 40 ust. 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (tekst jedn. na dzień wydania aktu Dz. U. z 2004, Nr 204,poz 2086 z późn. zm.) i art.40 ust1 ustawy o samorządzie gminnym oraz art.94 Konstytucji RP poprzez przekroczenie ustawowego upoważnienia polegającego na zróżnicowaniu w § 3 ust 1 pkt.1i 2 uchwały stawki opłaty w zależności od tego, czy obiekt budowlany niezwiązany z potrzebami ruchu drogowego położony jest w obszarze zabudowanym czy też poza nim,

Na wstępie Rada Gminy odnosząc się do podniesionych zarzutów wyjaśnia, iż istnieje dysonans, pomiędzy uchwałą wskazaną w komparycji skargi przez Prokuratora Rejonowego w Lipnie (uchwała Nr XI/59/2019 Rady Gminy Tłuchowo), a uzasadnieniem skargi (uchwała Nr XXIX/214/2018 rady Gminy Tłuchowo). Oceniając w kontekście podniesionych zarzutów treść wskazanych uchwał stwierdzić należy, iż nie mogło dojść do naruszenia przepisów uchwały Nr XI /59/2019, ponieważ przedmiotem uchwały, o stwierdzenie nieważności której w części, wnioskuje Prokurator nie było ustalenie wysokości opłat za zajęcie pasa drogowego na drogach gminnych, a jedynie zmiana wcześniejszej uchwały w sprawie ustalenia wysokości tych opłat . Przy czym zmiana nie dotyczyła wskazanych przez Prokuratora przepisów. Nie mniej jednak zważywszy na fakt ,iż w uzasadnieniu skargi Prokurator wskazuje inną uchwałę Rady Gminy Tłuchowo z dnia 16 października 2018r Nr XXIX/214/2018 w sprawie wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych, z ostrożności procesowej Rada Gminy odniesie się do wskazanych zarzutów w kontekście tej uchwały.

W odniesieniu do pierwszego zarzutu wskazać należy ,iż art. 40 ust. 5 ustawy o drogach publicznych wynika, że organ stanowiący został uprawniony do ustalenia opłaty za umieszczenie urządzenia w pasie drogowym za "każdy rok" lub "przez okres krótszy niż rok". Delegacja ustawowa nie odnosi się zatem do "roku kalendarzowego" umieszczenia urządzenia w pasie drogowym lecz jedynie do "roku". Zatem posłużenie w § 3 ust. 2 i 3 uchwały zwrotem "rok kalendarzowy " jest określeniem nieprzewidzianym ustawą. W konsekwencji doszło więc do

nieuprawnionego użycia w zakwestionowanym przepisie zaskarżonej uchwały sformułowania "rok kalendarzowy", stanowiącego modyfikację treści ustawowego uregulowania "rok" jako okresu pobierania opłaty, określonego w art. 40 ust. 5 ustawy o drogach publicznych. Rada Gminy na jednej z najbliższych sesji podejmie uchwałę sanującą wskazane uchybienie, które w jej ocenie nie ma charakteru istotnego.

W odniesieniu do drugiego zarzutu wyjaśnia się, iż stosownie do art. 40 ust. 9 ustawy o drogach publicznych, w brzmieniu obowiązującym w dacie podjęcia zaskarżonej uchwały, 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.

Należy zgodzić się ze stanowiskiem składającego skargę Prokuratora, że wskazany w tym przepisie katalog ma charakter zamknięty. Nie ma w nim kryterium uprawniającym do kształtowania wysokości stawki opłaty w oparciu o położenie miejsca zajęcia.

Rada Gminy podejmując uchwałę posłużyła się pozaustawowym kryterium obszaru zabudowanego i niezabudowanego, jednakże dla wskazanych obszarów ustaliła stawki zbliżone, na podobnym poziomie. Powyższe oznacza, że wskazane naruszenie nie jest na tyle istotne, by stwierdzić nieważność uchwały w tej części. W doktrynie i orzecznictwie sądowym ukształtował się pogląd, że nie każde, a tylko istotne naruszenie prawa stanowi przesłankę stwierdzenia nieważności aktu (np. uchwały) organu gminy. Za istotne naruszenie prawa uznaje się zaś uchybienie prowadzące do skutków, które nie mogą być tolerowane w demokratycznym państwie prawnym.

Nie bez znaczenia jest fakt, iż przedmiotowa uchwała została bez jakichkolwiek zastrzeżeń przyjęta do publikacji w dzienniku Urzędowym Województwa Kujawsko – Pomorskiego oraz nie było przedmiotem jakichkolwiek zastrzeżeń ze strony Organu nadzoru- Wojewody.

Z tych względów skarga nie jest w pełni uzasadniona.

W związku z powyższym, wnosi się, jak na wstępie.

Załączniki:

- 1) skarga Prokuratura Rejonowego w Lipnie z dnia 29 czerwca 2022 r. wraz z kopertą;
- 2) odpis odpowiedzi na skargę ;
- 3) uchwała Nr XI/59/2019 Rady Gminy Tłuchowo z dnia 26 listopada 2019r. ;
- 4) uchwała Nr XXIX/214/218 Rady Gminy Tłuchowo z dnia 16 października 2018r.
- 5) uchwała Nr XXXIII/208/2022 Rady Gminy Tłuchowo z dnia 28 lipca 2022r.

w sprawie odpowiedzi na skargę Prokuratora Rejonowego w Lipnie z dnia 29 czerwca 2022 roku. Sygn. akt: 4078-0. Pa 25.2022

UZASADNIENIE

Zgodnie z przepisem art. 54 §2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, Rada Gminy Tłuchowo obowiązana jest przekazać skargę Prokuratora Rejonowego w Lipnie właściwemu sądowi administracyjnemu wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę w terminie trzydziestu dni od dnia jej wniesienia.

Argumenty merytoryczne (prawne) przemawiające za podjęciem przedmiotowej uchwały zawiera projekt odpowiedzi na skargę, który jest przedkładany Radzie Gminy Tłuchowo wraz z niniejszym uzasadnieniem.

Stąd też podjęcie przedmiotowej uchwały jest uzasadnione.

Przewodnicząca Rady Gminy

Wioletta Kuczmarska