



DZIENNIK URZĘDOWY WOJEWÓDZTWA ŁÓDZKIEGO

Łódź, dnia 20 czerwca 2023 r.

Poz. 5153

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PNIK-I.4131.464.2023 WOJEWODY ŁÓDZKIEGO

z dnia 31 maja 2023 r.

Rada Gminy Krzyżanów

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2023 r. poz. 40 i 572)

stwierdzam nieważność:

§ 3 pkt 1 i 5, § 6 ust. 2, § 7 ust. 2 oraz § 7 ust. 4 pkt 4 i 5 załącznika do uchwały Nr XLIV/356/2023 Rady Gminy Krzyżanów z dnia 28 kwietnia 2023 r. w sprawie przyjęcia „Regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Krzyżanów”.

Uzasadnienie

Uchwałą Nr XLIV/356/2023 z 28 kwietnia 2023 r. Rada Gminy Krzyżanów przyjęła Regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Krzyżanów, stanowiący załącznik do uchwały, zwany dalej Regulaminem.

Organ nadzoru pismem z 17 maja 2023 r. znak: PNIK-I.4131.464.2023 zawiadomił o wszczęciu postępowania nadzorczego w sprawie kontroli legalności uchwały Nr XLIV/356/2023 Rady Gminy Krzyżanów z 28 kwietnia 2023 r. w sprawie przyjęcia „Regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Krzyżanów”, która wpłynęła do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi w dniu 2 maja 2023 r. W zawiadomieniu poproszono o złożenie wyjaśnień w przedmiotowej sprawie.

W piśmie z dnia 23 maja 2023 r. Wójt Gminy Krzyżanów odniósł się do zastrzeżeń organu nadzoru i wniósł o ewentualne stwierdzenie nieważności przepisów § 3 pkt 5 oraz § 7 ust. 4 pkt 4 Regulaminu, z pozostawieniem w mocy pozostałych jego zapisów.

Organ nadzoru przedstawia następujące stanowisko w sprawie.

W § 3 pkt 1 Regulaminu zapisano, że przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne jest zobowiązane zapewnić ciągłość dostaw wody, z zastrzeżeniem uzasadnionych wyjątków określonych w niniejszym Regulaminie i umowie. Powyższy przepis stanowi modyfikację art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (Dz. U. z 2023 r. poz. 537) – dalej ustawa, który enumeratywnie wskazuje sytuacje, gdy przedsiębiorstwo może odciąć dostawę wody lub zamknąć przyłącze kanalizacyjne, dlatego poszerzanie przez organ uchwałodawczy katalogu wynikającego z normy ustawowej o inne przypadki w nim nie wymienione stanowi istotne jej naruszenie. Jak przyjmuje się w orzecznictwie, zasadą jest ciągłość i niezawodność usług przedsiębiorstwa wodociągowo – kanalizacyjnego, a kwestie odcięcia dostaw wody i zamknięcia przyłącza kanalizacyjnego uregulowane zostały w ustawie w art. 8 zaś norma upoważniająca zawarta w art. 19 ust. 5 ustawy nie wprowadziła dopuszczalności rozszerzenia przez radę gminy przypadków ustawowych przerwania ciągłości usług (por. wyrok WSA w Białymstoku z dnia 9 września 2021 r. sygn., akt II SA/Bk 561/21).

W § 3 pkt 5 Regulaminu zobowiązano przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne do prowadzenia regularnej wewnętrznej kontroli jakości dostarczanej wody przeznaczonej do spożycia przez ludzi. Należy jednak zauważyć, że zgodnie z art. 13 ustawy, kompetencja do wprowadzenia zasad prowadzenia kontroli wody przeznaczonej do spożycia przez ludzi przekazana została ministrowi właściwemu do spraw zdrowia. W wykonaniu powyższej delegacji wydane zostało rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 7 grudnia 2017 r. w sprawie jakości wody przeznaczonej do spożycia przez ludzi (Dz. U. poz. 2294 z późn. zm.). W związku z powyższym do kompetencji Rady Gminy nie należy regulowanie zasad prowadzenia kontroli wody przeznaczonej do spożycia przez ludzi.

W § 6 ust. 2 Regulaminu postanowiono, że podstawę ustalenia ilości wprowadzonych ścieków stanowi równowartość ilości wody pobranej. Powyższy przepis stanowi modyfikację art. 27 ust. 4 i 5 ustawy. Zgodnie bowiem z art. 27 ust. 5 ustawy, w razie braku urządzeń pomiarowych ilość odprowadzonych ścieków ustala się na podstawie umowy, o której mowa w art. 6 ust. 1, jako równą ilości wody pobranej lub określonej w umowie. Z treści art. 27 ust. 5 ustawy wynika natomiast zasada, że w przypadku braku urządzeń pomiarowych to umowa, a nie regulamin określa zasady ustalania ilości odprowadzanych ścieków.

W § 7 ust. 2 Regulaminu określono jakie elementy musi zawierać wniosek. Tymczasem wymagana treść wniosku należy do materii ustawowej. Ustawa o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków w art. 19a ust. 4 ustawy określa minimalne elementy, które powinien zawrzeć we wniosku podmiot ubiegający się o przyłączenie do sieci by jego wniosek spełniał wymogi ustawy. W związku z powyższym Rada Gminy nie posiada kompetencji do odmiennego uregulowania tej materii. Niezależnie od powyższego wskazać należy, że § 7 ust. 2 Regulaminu nie stanowi jedynie powtórzenia art. 19a ust. 4 ustawy lecz jego niedozwoloną modyfikację, a jak przyjmuje się w judykaturze w takiej sytuacji doszło do naruszenia prawa i to w stopniu rażącym (wyrok WSA z Łodzi z dnia 7 marca 2018 r., sygn. akt II SA/Łd 94/18).

W § 7 ust. 4 pkt 4 Regulaminu wskazano, że warunki przyłączenia do sieci powinny określać zakres projektu technicznego przyłącza. Przepisy ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz. U. z 2023 r. poz. 682 z późn. zm.) przewidują dwa odrębne tryby realizacji budowy przyłączy wodociągowych oraz kanalizacyjnych. Pierwszy z nich uregulowany jest w art. 30 ust. 1b ustawy Prawo budowlane, zgodnie z którym budowa przyłączy wodociągowych i kanalizacyjnych wymaga zgłoszenia właściwemu organowi administracji architektoniczno-budowlanej. W zgłoszeniu należy określić rodzaj, zakres i sposób wykonywania robót budowlanych oraz termin ich rozpoczęcia (art. 30 ust. 2). Zgodnie natomiast z art. 30 ust. 2a pkt 1 tejże ustawy, do zgłoszenia należy dołączyć oświadczenie, o którym mowa w art. 32 ust. 4 pkt 2 (o posiadaniu prawa do dysponowania nieruchomością na cele budowlane); odpowiednie szkice lub rysunki - w zależności od potrzeb (pkt 2); pozwolenia, uzgodnienia i opinie, których obowiązek dołączenia wynika z przepisów odrębnych ustaw (pkt 3). Do zgłoszenia budowy, o której mowa w art. 29 ust. 1 pkt 23, należy ponadto dołączyć projekt zagospodarowania działki lub terenu wraz z opisem technicznym instalacji, wykonany przez projektanta posiadającego odpowiednie uprawnienia budowlane (art. 30 ust. 2a pkt 4 lit. a). W razie konieczności uzupełnienia zgłoszenia właściwy organ nakłada, w drodze postanowienia, na zgłaszającego obowiązek uzupełnienia, w określonym terminie, brakujących dokumentów, a w przypadku ich nieuzupełnienia - wnosi sprzeciw, w drodze decyzji (art. 30 ust. 5c). Drugi tryb realizacji budowy przyłączy wodociągowych i kanalizacyjnych uregulowany został natomiast w art. 29a Prawa budowlanego. Zgodnie z treścią ust. 1 tego przepisu - budowa przyłączy wodociągowych i kanalizacyjnych w tym trybie wymaga sporządzenia planu sytuacyjnego na kopii aktualnej mapy zasadniczej lub mapy jednostkowej przyjętej do państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego. Do budowy tej stosuje się przepisy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (art. 29a ust. 2). Przepisów ust. 1 i 2 nie stosuje się, jeżeli inwestor wcześniej dokonał zgłoszenia, o którym mowa w art. 30 (art. 29a ust. 3). Spełniając przesłanki z art. 29a ust. 1 i 2, inwestor jest zwolniony z obowiązku dokonania zgłoszenia budowy przyłączy na podstawie art. 30 Prawa budowlanego. Zobowiązany jest wówczas spełnić wymóg sporządzenia planu sytuacyjnego przyłącza na kopii aktualnej mapy zasadniczej lub mapy jednostkowej przyjętej do państwowego zasobu geodezyjnego i kartograficznego oraz stosowania odpowiednich przepisów ustawy o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków. Do planu sytuacyjnego znajdują zastosowanie postanowienia ustawy z dnia 17 maja 1989 r. Prawo geodezyjne i kartograficzne (Dz.U. z 2021 r. poz. 1990 z późn. zm.), w szczególności art. 28b tej ustawy. Realizowana w tym trybie budowa przyłączy zwolniona jest od reglamentacji przepisami Prawa budowlanego. Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, iż w sprawie budowy przyłączy wodociągowych i kanalizacyjnych inwestor ma zatem prawo wyboru spośród dwóch alternatywnych procedur związanych z budową przyłączy - na podstawie zgłoszenia organowi administracji

budowlanej, albo bez dokonywania jakichkolwiek czynności przed organami administracji budowlanej. Ustawodawca przewidział dwie odrębne procedury postępowania w kwestii dotyczącej budowy przyłączy wodociągowych i kanalizacyjnych, dając inwestorowi możliwość wyboru, z której z nich chce skorzystać i przewidział odmiennosc wymogów formalnych w zakresie stosowania każdej z nich. Nie znajduje zatem podstaw prawnych regulacja § 7 ust. 4 pkt 4 Regulaminu uprawniająca przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne do ustalenia w wydawanych warunkach przyłączenia do sieci zakresu projektu technicznego przyłącza.

W § 7 ust. 4 pkt 5 Regulaminu wskazano, że warunki przyłączenia do sieci określają zasady dokonywania odbioru przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne wykonanego przyłącza. Tymczasem określenie zasad dokonywania odbioru przyłącza powinno nastąpić w uchwale organu stanowiącego gminy stosownie do treści art. 19 ust. 5 pkt 6 ustawy. W związku z powyższym przepis ten może wprowadzać w błąd uczestników obrotu jaki podmiot ma określić te warunki, a mianowicie czy Rada Gminy w uchwale czy też przedsiębiorstwo w wydanych warunkach przyłączenia.

Przesłanką stwierdzenia nieważności uchwały organu samorządu gminnego jest istotne naruszenie prawa. Do takich istotnych naruszeń, skutkujących nieważnością uchwały, zalicza się naruszenie: przepisów wyznaczających kompetencję do podejmowania uchwał, podstawy prawnej podejmowania uchwał, przepisów prawa ustrojowego, przepisów prawa materialnego przez wadliwą ich wykładnię, a także przepisów regulujących procedurę podejmowania uchwał (wyrok NSA z dnia 17 lutego 2016 r., sygn. akt II FSK 3595/13).

Mając na względzie powyższe, w ocenie organu nadzoru, wydanie rozstrzygnięcia nadzorczego eliminującego z obrotu prawnego uchwałę w opisaney części jest uzasadnione i konieczne.

Rozstrzygnięcie nadzorcze może zostać zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi (90 – 434 Łódź, ul. Piotrkowska 135) za pośrednictwem Wojewody Łódzkiego, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia. Skargę wnosi się w dwóch egzemplarzach.

Wojewoda Łódzki

Karol Młynarczyk

Do wiadomości:

Wójt Gminy Krzyżanów