



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA MAZOWIECKIEGO

Warszawa, dnia 24 listopada 2016 r.

Poz. 10033

Rozstrzygnięcie nadzorcze Nr LEX-O.4131.29.2016.AD

Wojewody Mazowieckiego

z dnia 17 listopada 2016 r.

dotyczy uchwały Nr XIX/112/2016 Rady Gminy Andrzejewo z dnia 12 października 2016 r. zmieniającą Uchwałę Nr X/58/2015 Rady Gminy Andrzejewo z dnia 16 listopada 2015 r. w sprawie zaliczenia dróg i ulic do kategorii dróg gminnych.

**WOJEWODA MAZOWIECKI**

Warszawa, dnia 17 listopada 2016 r.

LEX-O.4131.29.2016.AD

**Rada Gminy
Andrzejewo
ul. Warszawska 36
07-305 Andrzejewo****Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Na podstawie art. 91 ust. 1 oraz art. 92 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r., poz. 446 i 1579)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr XIX/112/2016 Rady Gminy Andrzejewo z dnia 12 października 2016 r. zmieniającej Uchwałę Nr X/58/2015 Rady Gminy Andrzejewo z dnia 16 listopada 2015 r. w sprawie zaliczenia dróg i ulic do kategorii dróg gminnych.

Uzasadnienie

W dniu 12 października 2016 r. Rada Gminy Andrzejewo podjęła uchwałę Nr XIX/112/2016 zmieniającą Uchwałę Nr X/58/2015 Rady Gminy Andrzejewo z dnia 16 listopada 2015 r. w sprawie zaliczenia dróg i ulic do kategorii dróg gminnych. Uchwała powyższa, wraz z załącznikiem stanowiącym jej integralną część, została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu jako organowi nadzoru w dniu 19 października 2016 r.

Jako podstawę prawną uchwały Rada Gminy wskazała art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 7 ust. 2 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1440) – dalej: u.d.p.

Przedmiotową uchwałą Rada Gminy Andrzejewo dokonała zmian w uchwale nr X/58/2015 z dnia 16 listopada 2015 r. w sprawie zaliczenia dróg i ulic do kategorii dróg gminnych, w ten sposób, że:

1) w § 1 ust. 1 postanowiła, iż z załącznika nr 1 do uchwały nr X/58/2015, stanowiącego tabelaryczny wykaz dróg zaliczonych tą uchwałą do kategorii dróg gminnych, wykreśla się lp. 10, 28, 132 i 133,

2) w § 1 ust. 2 przewidziała, iż przebieg dróg gminnych po ww. zmianach określa mapa stanowiąca załącznik do uchwały.

W ocenie organu nadzoru, Rada Gminy Andrzejewo, zmieniając uchwałę nr X/58/2015 w sprawie zaliczenia dróg i ulic do kategorii dróg gminnych, w istocie dokonała pozbawienia czterech wybranych odcinków dróg kategorii dróg gminnych z pominięciem przepisu art. 10 ust. 3 ustawy o drogach publicznych przez co w istotny sposób go naruszyła.

W myśl tego przepisu, pozbawienie drogi dotychczasowej kategorii, z wyjątkiem przypadku wyłączenia drogi z użytkowania, jest możliwe jedynie w sytuacji jednoczesnego zaliczenia tej drogi do nowej kategorii. Pozbawienie i zaliczenie nie może być dokonane później niż do końca trzeciego kwartału danego roku, z mocą od dnia 1 stycznia roku następnego.

~~Z treści ww. przepisu wynika jednoznacznie, że droga publiczna może zostać~~
pozbawiona dotychczasowej kategorii w dwóch przypadkach: gdy jednocześnie (do 30 września danego roku) zostanie zaliczona do nowej kategorii lub jeżeli zostanie wyłączona z użytkowania (zob. wyrok WSA w Olsztynie z dnia 7 maja 2009 r. sygn. akt II SA/OI 165/09 dostępny w CBOSA, <http://orzeczenia.nsa.gov.pl/cbo/query>).

W przedmiotowej sprawie nie doszło ani do zaliczenia drogi do innej kategorii (pozbawienie i zaliczenie winno nastąpić do 30 września danego roku a uchwałę podjęto 12 października br.) ani do wyłączenia jej z użytkowania. W ocenie organu nadzoru nie jest możliwe niezaliczenie drogi do innej kategorii i jednocześnie niewyłączenie jej z użytkowania. Ustawodawca nie przewiduje bowiem dowolnego przekształcenia statusu prawnego drogi o charakterze publicznym, do której obowiązkowo mają zastosowanie przepisy *u.d.p.* (zob. wyrok NSA z dnia 20 lutego 2013 r., sygn. akt I OSK 1185/12, dostępny w CBOSA <http://orzeczenia.nsa.gov.pl/cbo/query>).

Jak już wskazano, z art. 10 ust. 3 *u.d.p.* wynika generalna zasada, że pozbawienie drogi publicznej kategorii jest możliwe jedynie w sytuacji jednoczesnego zaliczenia tej drogi do nowej kategorii. Wyjątek od tej zasady stanowi jedynie wyłączenie drogi z użytkowania. Prawodawca nie przewidział możliwości pozbawienia drogi publicznej kategorii a następnie traktowania jej jako drogi wewnętrznej, bez uprzedniego wyłączenia tej drogi z użytkowania. Zdaniem organu nadzoru, droga publiczna może stać się drogą wewnętrzną poprzez wyłączenie jej z użytkowania a zatem pozbawienie jej statusu drogi publicznej w sensie prawnym i faktyczne znaczące ograniczenie jej dla ruchu drogowego. Organem właściwym do wyłączenia z użytkowania drogi publicznej jest organ właściwy do pozbawienia dotychczasowej kategorii (zob. rozstrzygnięcie nadzorcze wojewody lubuskiego nr NK-I.4131.149.2015.TDom. z dnia 25 września 2015 r., Dz. Urz. Woj. Lubus., poz. 1637).

Mając na uwadze powyższe, jeszcze raz należy podkreślić, że uchwała Nr XIX/112/2016 Rady Gminy Andrzejewo z dnia 12 października 2016 r., pozbawiająca dotychczasowe odcinki dróg gminnych tego statusu, bez jednoczesnego zaliczenia tych dróg do innych kategorii dróg publicznych oraz bez wyłączenia ich z użytkowania, została wydana z naruszeniem art. 10 ust. 3 *u.d.p.* W przedmiotowej sprawie doszło bowiem do naruszenia jasnej w swej treści i bezwzględnie obowiązującej normy prawnej, co miało wpływ na treść podjętej uchwały. Powyższe naruszenie należy zakwalifikować jako istotne naruszenie prawa w rozumieniu art. 91 ust. 1 ustawy *o samorządzie gminnym*, dające podstawę do stwierdzenia nieważności uchwały (por. wyrok WSA w Krakowie z dnia 3 marca 2016 r., sygn. akt III SA/Kr 1424/15, dostępny w CBOSA <http://orzeczenia.nsa.gov.pl/cbo/query>).

Z uwagi na fakt, że załącznik (mapa) do przedmiotowej uchwały stanowi jej integralną część i uwzględnia przebieg dróg gminnych po zmianach dokonanych w treści samej uchwały, zasadne jest stwierdzenie nieważności uchwały w całości, wraz z załącznikiem.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, którą należy wnieść za pośrednictwem Wojewody Mazowieckiego.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy *o samorządzie gminnym* stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Otrzymują:

- 1) Adresat,
- 2) a/a.

WOJEWODA MAZOWIECKI

Zdzisław Szipera