



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA PODKARPACKIEGO

Rzeszów, dnia 29 grudnia 2015 r.

Poz. 4625

ROZSTRZYGNIECIE NADZORCZE NR P-II.4131.2.199.2015 WOJEWODY PODKARPACKIEGO

z dnia 29 grudnia 2015 r.

Na podstawie art. 85, 86 i 91 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 1515) oraz na podstawie art. 7 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 460 z późn. zm.)

STWIERDZAM NIEWAŻNOŚĆ

uchwały Nr XII/75/15 Rady Gminy w Cmolasie z dnia 26 listopada 2015 r. w sprawie zaliczenia do kategorii dróg gminnych oraz ustalenia przebiegu dróg w części dotyczącej drogi Jagodnik - Jagodnik Cmoleński, przebiegającej przez działki Nr 24, 400, 401- określonej w załączniku do uchwały Nr XII/75/15 w wykazie dróg w pkt 1.

Uzasadnienie

W dniu 26 listopada 2015 r. Rada Gminy Cmolasie podjęła uchwałę Nr XII/75/15 w sprawie zaliczenia do kategorii dróg gminnych oraz ustalenia przebiegu dróg.

Przeprowadzona analiza wykazała, iż uchwała została podjęta z naruszeniem prawa, w związku z czym w dniu 10 grudnia 2015 r. wszczęte zostało postępowanie nadzorcze w sprawie stwierdzenia jej nieważności w części dotyczącej drogi Jagodnik - Jagodnik Cmoleński, przebiegającej przez działki Nr 24, 400, 401- określonej w załączniku do uchwały Nr XII/75/15 w wykazie dróg w pkt 1.

Z dokumentacji, którą dysponował organ nadzoru wynikało, że działki o numerze 400 i 401, przez które ma przebiegać droga gminna Jagodnik - Jagodnik Cmoleński określona w wykazie dróg w pkt 1, nie stanowią własności Gminy co jednoznacznie wynika z wypisów z rejestru gruntów. Załączone do uchwały dodatkowe dokumenty, a mianowicie oświadczenie spadkobiercy po właścicielach działek 400 i 401 położonych w Cmolasie i umowa zawarta z tą osobą, określająca warunki korzystania przez Gminę z przedmiotowych nieruchomości do celów inwestycyjnych - nie mogą stanowić podstawy do uznania przez organ nadzoru, iż istnieją przesłanki do skategoryzowania, jako drogi gminnej – drogi przebiegającej przez działki nie stanowiące własności gminy. Wprawdzie działka Nr 24 stanowi własność Gminy Cmolas, ale przebieg tej drogi wyklucza możliwość uznania za nieważny zapis dotyczący jedynie działek 400 i 401.

Zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy o drogach publicznych do dróg gminnych zalicza się drogi o znaczeniu lokalnym niezaliczone do innych kategorii, stanowiące uzupełniającą sieć dróg służących miejscowym potrzebom, z wyłączeniem dróg wewnętrznych. Zaliczenie do kategorii dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy po zasięgnięciu opinii właściwego zarządu powiatu (ust. 2). Ustalenie przebiegu istniejących dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy (ust. 3).

W orzecznictwie i doktrynie przyjmuje się, że do dróg gminnych nie może być zaliczona droga, która nie jest własnością gminy. Konieczną przesłanką do skutecznego podjęcia przez radę gminy uchwały o zaliczeniu drogi do kategorii dróg gminnych jest legitymowanie się przez gminę prawem własności do gruntów, po których droga taka przebiega (por. wyrok NSA z dnia 17 lipca 2014 r. I OSK 708/14, czy wyrok WSA w Warszawie z dnia 28 kwietnia 2010 r. VII SA/Wa 217/7/09 i wyrok WSA w Lublinie

z dnia 16 grudnia 2010 r. III SA/Lu 259/10, wyrok WSA w Bydgoszczy z dnia 6 marca 2013 r. II SA/Bd 1209/12 jak również wyrok WSA w Opolu II SA/Op 357/12 z dnia 17 grudnia 2012 r.).

W wyroku z dnia 17 lipca 2014 r. Naczelny Sąd Administracyjny wyjaśnił, że z dosłownego brzmienia art. 7 ustawy o drogach publicznych wynika, że gmina nie może zdecydować o zaliczeniu ulic do kategorii dróg publicznych, jeżeli wcześniej nie przeprowadziła czynności zmierzających do przejęcia własności. Konieczną zatem przesłanką do skutecznego podjęcia przez radę gminy uchwały o zaliczeniu do drogi do kategorii dróg gminnych jest legitymowanie się przez gminę prawem własności do gruntów, po których droga taka przebiega. Do dróg gminnych można zatem zaliczyć drogę, która spełnia przede wszystkim prawne warunki uznania za drogę gminną. Z kolei zgodnie z przepisem art. 1 ustawy o drogach publicznych drogą publiczną jest droga zaliczona na podstawie tej ustawy do jednej z kategorii dróg, z której może korzystać każdy, zgodnie z jej przeznaczeniem, z ograniczeniami i wyjątkami określonymi w ustawie o drogach publicznych lub innych przepisach szczególnych. Droga publiczna to droga, z której co do zasady może korzystać każdy. Już to wskazuje na to, że droga publiczna nie może być własnością osób fizycznych i niepublicznych osób prawnych.

W tym miejscu zauważa się, że z art. 2 ust. 1 ustawy o drogach publicznych wynika, że droga gminna jest jedną z dróg publicznych, natomiast przepis art. 2a ust. 2 tej ustawy jednoznacznie stwierdza, że drogi gminne stanowią własność gminy.

Wobec tego uchwała, którą zalicza się do dróg gminnych drogę, która nie jest własnością gminy, narusza w istotny sposób art. 7 ust. 1 ustawy o drogach publicznych, z którego wynika, że tylko droga gminna może być zaliczona do dróg gminnych.

Dodatkowo organ nadzoru podkreśla, że uchwała o zaliczeniu drogi do drogi publicznej powinna być poprzedzona czynnościami zmierzającymi do przejęcia własności drogi przez podmiot publicznoprawny, a nie odwrotnie (patrz wyrok NSA z dnia 17 lipca 2014 r. sygn. akt I OSK 708/14).

W związku z powyższym zgodnie z art. 91 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym należało stwierdzić nieważność uchwały Nr XII/75/15 Rady Gminy w Cmolasie z dnia 26 listopada 2015 r. w sprawie zaliczenia do kategorii dróg gminnych oraz ustalenia przebiegu dróg w części dotyczącej drogi Jagodnik - Jagodnik Cmoleński, przebiegającej przez działki Nr 24, 400, 401- określonej w załączniku do uchwały Nr XII/75/15 w wykazie dróg w pkt 1.

Na rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Rzeszowie ul. Kraszewskiego 4 A w terminie 30 dni od daty jego otrzymania.

**z up. WOJEWODY PODKARPACKIEGO
DYREKTOR GENERALNY URZĘDU**

Janusz Olech