



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA LUBELSKIEGO

---

Lublin, dnia 29 grudnia 2015 r.

Poz. 5451

### ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN-II.4131.589.2015 WOJEWODY LUBELSKIEGO

z dnia 28 grudnia 2015 r.

**stwierdzające nieważność uchwały Nr XI/61/2015 Rady Gminy Borki z dnia 20 listopada 2015 r. w sprawie ustalenia stawek opłat za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego dróg gminnych dla których Zarządcą jest Wójt Gminy Borki, w części obejmującej: § 2 ust. 1 lit b i c, § 2 ust. 2, § 3 pkt 1 lit a i b oraz § 4 uchwały**

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2015 r. poz. 1515)

#### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr XI/61/2015 Rady Gminy Borki z dnia 20 listopada 2015 r. w sprawie ustalenia stawek opłat za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego dróg gminnych dla których Zarządcą jest Wójt Gminy Borki, w części obejmującej: § 2 ust. 1 lit b i c, § 2 ust. 2, § 3 pkt 1 lit a i b oraz § 4 uchwały.

#### **Uzasadnienie**

Uchwała Nr XI/61/2015 Rady Gminy Borki została doręczona organowi nadzoru w dniu 1 grudnia 2015 r.

Przedmiotową uchwałą Rada Gminy Borki ustaliła stawki opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych, dla których zarządcą jest Wójt Gminy Borki, na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg, dotyczące:

- 1) prowadzenia robót w pasie drogowym;
- 2) umieszczenia w pasie drogowym urządzeń infrastruktury technicznej niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego;
- 3) umieszczenia w pasie drogowym obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami ruchu drogowego oraz reklam;
- 4) zajęcie pasa drogowego na prawach wyłączności w celach innych niż wymienione w pkt 1-3.

W myśl § 2 ust. 1 przedmiotowej uchwały, *ustala się następujące stawki opłat rocznych za umieszczenie w pasie drogowym urządzeń infrastruktury technicznej niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego za zajęcie 1m<sup>2</sup> powierzchni pasa drogowego zajętej przez rzut poziomy urządzeń:*

- a) na drogowym obiekcie inżynierskim, np. most, przepust, kładka, itp. 100,00 zł,
- b) w pasie drogowym w obszarze zabudowanym 30,00 zł,
- c) w pasie drogowym poza obszarem zabudowanym 10,00 zł,

d) *infrastruktury technicznej mającej na celu dostarczenie Internetu szerokopasmowego, w pasie drogowym w obszarze zabudowanym 20,00 zł.*

Jak wynika z powyższej regulacji uchwały Rada Gminy zróżnicowała wysokość stawek opłat za zajęcie 1m<sup>2</sup> powierzchni pasa drogowego dróg gminnych ze względu na to, czy pas drogowy znajduje się w obszarze zabudowanym, czy też poza takim obszarem.

W ocenie organu nadzoru takie zróżnicowanie nie znajduje uzasadnienia prawnego. Przepis art. 40 ust. 8 w zw. z art. 40 ust. 9 ustawy z dnia 21 marca 1985r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 460, ze zm.) nie przyznaje bowiem radzie gminy upoważnienia do różnicowania opłat ze względu na rodzaj obszaru, przez który przebiega pas drogowy.

Artykuł 40 ust. 9 ustawy dopuszcza różnicowanie stawek opłat za zajęcie pasa drogowego wyłącznie z uwzględnieniem: 1) kategorii drogi, której pas drogowy zostaje zajęty, 2) rodzaju elementu zajętego pasa drogowego, 3) procentowej wielkości zajmowanej szerokości jezdni, 4) rodzaju zajęcia pasa drogowego, 5) rodzaju urządzenia lub obiektu budowlanego umieszczonego w pasie drogowym.

Powołany przepis w sposób enumeratywny wymienia czynniki, które powinny być uwzględnione przez organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego przy ustalaniu wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego. Enumeratywny katalog wyżej wskazanych czynników oznacza, że rada gminy ustalając stawki opłat nie może brać pod uwagę innych, niewymienionych w ww. przepisie, czynników.

Z przepisu art. 40 ust. 9 wynika uprawnienie rady do zróżnicowania stawek opłat z uwzględnieniem m.in. kategorii drogi, której pas drogowy zostaje zajęty.

Zgodnie z art. 2 ust. 1 ustawy o drogach publicznych, drogi publiczne zostały podzielone na następujące kategorie: drogi krajowe, drogi wojewódzkie, drogi powiatowe i drogi gminne, przy czym wszystkie ulice leżące w ciągu tych dróg należą do tej samej kategorii co te drogi (art. 2 ust. 2).

Konstrukcja przewidziana w art. 2 ust. 2 ww. ustawy w żaden sposób nie nawiązuje do kwestii położenia drogi publicznej w obszarze zabudowanym lub poza tym obszarem, co oznacza, że rada gminy nie może uzależniać wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego od takiego rozróżnienia.

Uprawnienie takie nie wynika także z innych, zawartych w ww. art. 40 ust. 9 ustawy czynników.

Tym samym należy przyjąć, iż regulacja § 2 pkt 1 lit b i c uchwały została podjęta z istotnym naruszeniem art. 40 ust. 8 i ust. 9 ustawy o drogach publicznych.

W świetle powyższego, zasadne jest również zakwestionowanie § 3 pkt 1 lit. a i b uchwały, zgodnie z którym *ustala się następujące stawki opłat dziennych za zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia obiektów budowlanych niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz reklam:*

1) *za 1m<sup>2</sup> rzutu poziomego obiektu budowlanego:*

- a) *w terenie zabudowanym 1,00 zł,*
- b) *poza terenem zabudowanym 1,20 zł,*

2) *za 1m<sup>2</sup> powierzchni reklamy 1,50 zł.*

Przepis art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych, stanowiący normę kompetencyjną do podjęcia niniejszej uchwały, wskazuje jednoznacznie zakres udzielonego upoważnienia. Obejmuje ono „ustalenie wysokości stawek opłaty za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego”. Przy czym zróżnicowanie stawek opłaty może nastąpić tylko i wyłącznie ze względu na przesłanki zawarte w art. 40 ust. 9 ustawy.

Ponadto, zgodnie z § 2 ust. 2 uchwały *„Roczne stawki opłat, o których mowa w ust. 1 obejmują pełny rok kalendarzowy umieszczania urządzenia w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim. Za niepełny rok kalendarzowy wysokość pełnych stawek opłat obliczana jest proporcjonalnie do liczby dni umieszczenia urządzenia w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim”.*

W ocenie organu nadzoru przytoczona regulacja uchwały nie mieści się w granicach upoważnienia udzielonego radzie gminy. Postanowienia te stanowią powtórzenie art. 40 ust. 5 ustawy o drogach publicznych.

Zgodnie z powołanym przepisem ustawy, opłatę za zajęcie pasa drogowego w celu, o którym mowa w ust. 2 pkt 2, ustala się jako iloczyn liczby metrów kwadratowych powierzchni pasa drogowego zajętej przez rzut poziomy urządzenia i stawki opłaty za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego pobieranej za każdy rok umieszczenia urządzenia w pasie drogowym, przy czym za umieszczenie urządzenia w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim przez okres krótszy niż rok opłata obliczana jest proporcjonalnie do liczby dni umieszczenia urządzenia w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim.

Przedmiotowa uchwała należy do kategorii aktów prawa miejscowego. Stanowione przez organy samorządu terytorialnego akty prawa miejscowego winny regulować kwestie wynikające z delegacji ustawowej w taki sposób, aby przyjęte w oparciu o nią normy uzupełniały przepisy powszechnie obowiązujące wydane przez inne podmioty. Ustawodawca, formułując określoną delegację do wydania aktu wykonawczego, przekazuje upoważnienie do uregulowania wyłącznie kwestii nie objętych dotąd żadną normą prawną o charakterze powszechnie obowiązującym. Zatem z istoty aktu prawa miejscowego wynika niedopuszczalność takiego działania organu realizującego delegację ustawową, które stanowi powtórzenie wiążących go norm o charakterze powszechnie obowiązującym.

Z przekroczeniem granic upoważnienia udzielonego Radzie Gminy przyjęty został także § 4 uchwały, w którym postanowiono, iż *zajęcie pasa drogowego, o którym mowa w § 1 o powierzchni mniejszej niż 1 m<sup>2</sup> pobiera się opłatę w wysokości ustalonej dla 1 m<sup>2</sup> powierzchni pasa drogowego zajętej na określony cel.*

Przedmiotową kwestię unormował już ustawodawca w art. 40 ust. 10 ustawy o drogach publicznych. Zgodnie z tym przepisem, *zajęcie pasa drogowego o powierzchni mniejszej niż 1 m<sup>2</sup> lub powierzchni pasa drogowego zajętej przez rzut poziomy obiektu budowlanego lub urządzenia mniejszej niż 1 m<sup>2</sup> jest traktowane jak zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego.*

W tym stanie rzeczy stwierdzenie nieważności uchwały Nr XI/61/2015, we wskazanym zakresie, jest uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie, złożona za moim pośrednictwem w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

Wojewoda Lubelski

**Przemysław Czarnek**

Otrzymują:

- 1) Wójt Gminy Borki
- 2) Przewodniczący Rady Gminy Borki