



# DZIENNIK URZĘDOWY

## WOJEWÓDZTWA LUBELSKIEGO

Lublin, dnia 13 kwietnia 2023 r.

Poz. 2670



Wojewoda Lubelski

### ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR PN-II.4131.127.2023 WOJEWODY LUBELSKIEGO

z dnia 12 kwietnia 2023 r.

**stwierdzające nieważność uchwały Nr LXVIII/815/2023 Rady Miejskiej w Bełżycach z dnia 8 marca 2023r. w sprawie określenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych, dla których zarządcą jest Burmistrz Bełżyc.**

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 ze zm.)

#### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr LXVIII/815/2023 Rady Miejskiej w Bełżycach z dnia 8 marca 2023r. w sprawie określenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego dróg gminnych, dla których zarządcą jest Burmistrz Bełżyc.

#### **Uzasadnienie**

Uchwała Nr LXVIII/815/2023 została doręczona organowi nadzoru w dniu 15 marca 2023r.

W podstawie prawnej przedmiotowej uchwały powołane zostały przepisy m. in. art. 40 ust. 8 i 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1693, z późn. zm.).

Zgodnie z art. 40 ust. 1 ustawy o drogach publicznych zajęcie pasa drogowego na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg, wymaga zezwolenia zarządcy drogi, wydanego w drodze decyzji administracyjnej - zezwolenie nie jest wymagane w przypadku zawarcia umowy, o której mowa w art. 22 ust. 2, 2a lub 2c.

Zezwolenie, o którym mowa w ust. 1, dotyczy:

- 1) prowadzenia robót w pasie drogowym;
- 2) umieszczania w pasie drogowym liniowych urządzeń obcych;
- 3) umieszczania w pasie drogowym urządzeń obcych innych niż wymienione w pkt 2 oraz reklam;
- 4) zajęcia pasa drogowego na prawach wyłączności w celach innych niż wymienione w pkt 1-3 (art. 40 ust. 2).

Za zajęcie pasa drogowego pobiera się opłatę (art. 40 ust. 3).

Organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, w drodze uchwały, ustala dla dróg, których zarządcą jest jednostka samorządu terytorialnego, wysokość stawek opłaty za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego. Stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 10 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego, a stawka opłaty, o której mowa w ust. 5, nie może przekroczyć 200 zł, z tym że w odniesieniu do obiektów

i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 0,20 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego, a stawka opłaty, o której mowa w ust. 5, nie może przekroczyć 20 zł (art. 40 ust. 8).

Przy ustalaniu stawek, o których mowa w ust. 7 i 8, uwzględnia się:

- 1) kategorię drogi, której pas drogowy zostaje zajęty;
- 2) zajęłą część drogi;
- 3) procentową wielkość zajmowanej szerokości jezdni;
- 4) rodzaj zajęcia pasa drogowego;
- 5) rodzaj urządzenia obcego umieszczonego w pasie drogowym (art. 40 ust. 9).

Zgodnie z treścią § 1 przedmiotowej uchwały *za zajęcie 1 m<sup>2</sup> powierzchni jezdni pasa drogowego na cele, o których mowa w ust. 1 pkt 1 i 4 określa się następujące stawki opłat za każdy dzień zajęcia:*

- 1) *przy zajęciu jezdni do 20 % szerokości – 8,00 zł;*
- 2) *przy zajęciu jezdni ponad 20% szerokości do całkowitego zajęcia jezdni – 10,00 zł (ust. 2).*

*Ustala się następujące stawki opłat za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego dróg gminnych na cele, o których mowa w ust. 1 pkt 3 za każdy dzień zajęcia:*

- 1) *za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego zajętego przez rzut poziomy urządzenia obcego tj. obiektu handlowego lub usługowego – 1,00 zł;*
- 2) *za 1 m<sup>2</sup> powierzchni reklamy – 3,00zł;*
- 3) *za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego zajętego przez rzut poziomy innych obiektów niż wymienione w pkt 1 – 10,00 zł;*
- 4) *za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego zajętego przez rzut poziomy urządzeń przy budowie linii światłowodowej budowanej w ramach Programu Operacyjnego Polska Cyfrowa – 0,20 zł (ust. 3).*

*Ustala się następujące stawki opłat rocznych za 1 m<sup>2</sup> powierzchni pasa drogowego na cele, o których mowa w ust. 1 pkt 2:*

- 1) *w pasie drogowym – 200,00 zł;*
- 2) *na drogowym obiekcie inżynierskim – 200,00 zł;*
- 3) *przez rzut poziomy linii światłowodowej budowanej w ramach Programu Operacyjnego Polska Cyfrowa – 5,00 zł (ust. 4).*

Wysokość opłat określona § 1 ust. 2, 3 i 4 uchwały Nr LXVIII/815/2023 nie została dostosowana do stawek maksymalnych wynikających z art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych.

Z regulacji tej wynika, że w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej stawki opłaty, o których mowa w ust. 4 i 6, nie mogą przekroczyć 0,20 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego, a stawka opłaty, o której mowa w ust. 5, nie może przekroczyć 20 zł.

W art. 40 ust. 4 ustawa stanowi, że opłatę za zajęcie pasa drogowego w celu, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 i 4, ustala się jako iloczyn liczby metrów kwadratowych zajętej powierzchni pasa drogowego, stawki opłaty za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego i liczby dni zajmowania pasa drogowego, przy czym zajęcie pasa drogowego przez okres krótszy niż 24 godziny jest traktowane jak zajęcie pasa drogowego przez 1 dzień.

Zgodnie z art. 40 ust. 6 ustawy opłatę za zajęcie pasa drogowego w celu, o którym mowa w ust. 2 pkt 3, ustala się jako iloczyn liczby metrów kwadratowych powierzchni pasa drogowego zajętej przez rzut poziomy urządzenia obcego innego niż wymienione w ust. 2 pkt 2", albo powierzchni reklamy, liczby dni zajmowania pasa drogowego i stawki opłaty za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego.

Natomiast w myśl art. 40 ust. 5 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 liniowego urządzenia obcego i stawki opłaty za zajęcie 1 m<sup>2</sup> pasa drogowego pobieranej za każdy rok umieszczenia liniowego urządzenia obcego w pasie drogowym, przy czym za umieszczenie liniowego urządzenia obcego w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim przez okres krótszy niż rok

opłata obliczana jest proporcjonalnie do liczby dni umieszczenia liniowego urządzenia obcego w pasie drogowym lub na drogowym obiekcie inżynierskim.

W świetle powyższych przepisów, stawka opłaty za zajęcie pasa drogowego w celu prowadzenia robót w pasie drogowym, umieszczenia w pasie drogowym urządzeń obcych innych niż wymienione w ust. 2 pkt 2 oraz reklam, zajęcia pasa drogowego na prawach wyłączności w celach innych niż wymienione w ust. 2 pkt 1-3, w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej nie może przekroczyć 0,20 zł za jeden dzień zajmowania pasa drogowego.

Natomiast roczna stawka opłaty za umieszczenie w pasie drogowym liniowych urządzeń obcych, w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej, nie może przekroczyć 20 zł.

Wbrew wyraźnym wytycznym ustawodawcy, w § 1 ust. 2 przedmiotowej uchwały Rada nie ustaliła niższej stawki za zajęcie pasa drogowego dla urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej, co oznacza, że będą one ponoszone w wysokości wskazanej w uchwale.

Natomiast w § 1 ust. 3 pkt 4 i ust. 4 pkt 3 uchwały Rada określiła stawki jedynie w odniesieniu do linii światłowodowej budowanej w ramach Programu Operacyjnego Polska Cyfrowa. Tym samym przyjęte przez Radę unormowania nie obejmują innych urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej tj. linii, kanalizacji kablowych, słupów, wież, masztów, kabli, przewodów oraz osprzętu, wykorzystywanych do zapewnienia telekomunikacji (art. 2 pkt 8 ustawy z dnia 16 lipca 2004r. Prawo telekomunikacyjne; Dz. U. z 2022r. poz. 1648, ze zm.)

Wysokość stawek opłat w odniesieniu do obiektów i urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej winna zostać ustalona przez Radę do stawek maksymalnych, określonych przez ustawodawcę w upoważnieniu ustawowym.

Rada w stanowieniu aktów prawa miejscowego związana jest ramami stworzonymi przez ustawę. Zgodnie z art. 94 Konstytucji RP organy samorządu terytorialnego na podstawie i w granicach upoważnień zawartych w ustawie, ustanawiają akty prawa miejscowego obowiązujące na obszarze działania tych organów. Ustawodawca w art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych określił maksymalne stawki opłaty, o których mowa w art. 40 ust. 4, 5 i 6 ograniczając tym samym swobodę Rady w tym zakresie.

Przedmiotowa uchwała dotknięta jest również inną wadą prawną.

Zgodnie z treścią § 1 ust. 5 uchwały *ustala się następujące stawki opłat rocznych za 1 metr bieżący kanału technologicznego:*

- 1) 7,00 zł w przypadku rury osłonowej;
- 2) 5,50 zł w przypadku rury światłowodowej;
- 3) 1,00 zł w przypadku mikrorury wchodzącej w skład wiązki mikrorur.

W ocenie organu nadzoru ustawa o drogach publicznych nie upoważnia Rady Miejskiej do określania stawki opłaty za udostępnienie kanału technologicznego.

Kwestie dotyczące kanału technologicznego ustawa określa w art. 39, stanowiąc, że zarządca drogi udostępnia kanał technologiczny na pisemny wniosek podmiotu, który zgłosił zainteresowanie jego udostępnieniem, w drodze decyzji, w której określa warunki udostępnienia tego kanału (ust. 7). Decyzja w sprawie udostępnienia kanału technologicznego określa w szczególności: 1) imię i nazwisko oraz adres albo nazwę i adres siedziby wnioskodawcy; 2) lokalizację kanału technologicznego; 3) zakres udostępnienia kanału technologicznego; 4) planowany okres udostępnienia kanału technologicznego; 5) wysokość opłaty za udostępnienie kanału technologicznego oraz sposób jej uiszczania (ust. 7ab). Zarządca drogi odmawia, w drodze decyzji, udostępnienia kanału technologicznego w przypadku braku wolnych zasobów w tym kanale (ust. 7ac).

Do decyzji, o której mowa w ust. 7, stosuje się przepisy działu II rozdziału 14 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego, z wyjątkiem przepisów o milczącym załatwieniu sprawy (ust. 7ad). Decyzje, o których mowa w ust. 7 i 7ac, są ostateczne (ust. 7ae). Przepisu art. 40 ust. 3 nie stosuje się do linii telekomunikacyjnych i elektroenergetycznych oraz innych urządzeń umieszczanych w kanale technologicznym (ust. 7f). Za udostępnienie kanału technologicznego lub jego części pobiera się opłatę (ust. 7g). Opłatę za udostępnienie kanału technologicznego ustala się jako iloczyn liczby metrów bieżących udostępnionego kanału technologicznego i stawki opłaty za udostępnienie 1 mb kanału technologicznego,

pobieranej za każdy rok jego udostępnienia, przy czym za udostępnienie kanału technologicznego na okres krótszy niż rok opłata obliczana jest proporcjonalnie do liczby dni udostępnienia kanału technologicznego (ust. 7h).

Stawki opłat za udostępnienie 1 mb kanału technologicznego za każdy rok jego udostępniania nie mogą przekroczyć: 1) 7,00 zł - w przypadku rury osłonowej; 2) 5,50 zł - w przypadku rury światłowodowej; 3) 1,00 zł - w przypadku mikrorury wchodzącej w skład wiązki mikrorur (ust. 7i).

Opłatę za udostępnienie kanału technologicznego, za pierwszy rok jego udostępniania, uiszcza się w terminie 14 dni od dnia, w którym decyzja o udostępnieniu kanału technologicznego stała się ostateczna, a za lata następne - w terminie do dnia 15 stycznia każdego roku, z góry za dany rok (ust. 7j). Minister właściwy do spraw informatyzacji w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw transportu określi, w drodze rozporządzenia, wzór wniosku o udostępnienie kanału technologicznego, rodzaje dokumentów dołączanych do tego wniosku, wysokość stawek opłat za udostępnienie 1 mb kanału technologicznego oraz sposób obliczania opłaty za częściowe udostępnienie kanału technologicznego, biorąc pod uwagę poziom uzasadnionych kosztów budowy i eksploatacji kanału technologicznego, jego wypełnienie kablem lub kanalizacją kablową oraz potrzeby rozwoju telekomunikacji, w szczególności w zakresie szerokopasmowego dostępu do Internetu (ust. 7k).

Na podstawie art. 39 ust. 7k ustawy o drogach publicznych wydane zostało rozporządzenie Ministra Cyfryzacji z dnia 29 czerwca 2016 r. w sprawie udostępniania kanału technologicznego przez zarządców dróg publicznych oraz wysokości stawek opłat za udostępnienie 1 mb kanału technologicznego (Dz. U. z 2016 r. poz. 957), które to rozporządzenie wraz z ustawą kompleksowo reguluje omawianą kwestię.

W konsekwencji należy stwierdzić, że normując stawki opłat za udostępnienie kanału technologicznego, Rada Miejska działała bez podstawy prawnej. Art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych nie uprawnia Rady do stanowienia w tej materii.

Rada obowiązana jest przestrzegać zakresu upoważnienia udzielonego jej przez ustawę.

W tym stanie rzeczy, stwierdzenie nieważności uchwały Nr LXVIII/815/2023 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

**Lech Sprawka**

Otrzymuje:

- 1) Burmistrz Bełżyc,
- 2) Przewodniczący Rady Miejskiej w Bełżycach.