



80 p. 07 11. 2. 2022

p. Mędrak
p. Nawrocki



Bydgoszcz, 25 lutego 2022 roku

WOJEWODA KUJAWSKO-POMORSKI

WNK.IV.4131.22.2022

Pan

Adam Straszyński

Burmistrz Gniewkowa

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR 24/2022

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r., poz. 1372 z późn. zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały nr XLVIII/329/2022 Rady Miejskiej w Gniewkowie z dnia 26 stycznia 2022 r. w sprawie zmiany uchwały nr XVI/125/2019 Rady Miejskiej w Gniewkowie z dnia 18 grudnia 2019 r. w sprawie określenia wysokości opłat za zajęcie pasa drogowego dla dróg gminnych, dla których zarządcą jest Burmistrz Gniewkowa.

Uzasadnienie

W dniu 26 stycznia 2022 r. Rada Miejska w Gniewkowie, działając na podstawie art. 40 ust. 8, art. 19 ust. 1 i 2 pkt 4, art. 20, 39 ust. 7h, 7i, 7j ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1376 ze zm.) oraz art. 18 ust. 2 pkt 8, art. 40 ust. 1, art. 41 ust. 1 i art. 42 ustawy o samorządzie gminnym, podjęła powyższą uchwałę.

Uchwała wpłynęła do organu nadzoru w dniu 3 lutego 2022 r.

Dokonując zgodności z prawem przedmiotowej uchwały organ nadzoru stwierdził, co następuje.

Zawiadomieniem z dnia 14 lutego 2022 r. znak: WNK.IV.4131.22.2021, organ nadzoru wszczął postępowanie nadzorcze w sprawie stwierdzenia nieważności ww. uchwały.

Burmistrz Gniewkowa w wyznaczonym terminie nie ustosunkował się do zarzutów zawartych w zawiadomieniu o wszczęciu postępowania nadzorczego.

Rada Miejska w Gniewkowie w przedmiotowej uchwale postanowiła:

§ 1. 1. W uchwale nr XVI/125/2019 Rady Miejskiej w Gniewkowie z dnia 18 grudnia 2019 r. w sprawie określenia wysokości opłat za zajęcie pasa drogowego dla dróg gminnych, dla których zarządcą jest Burmistrz Gniewkowa w § 1 dodaje się pkt 5 w brzmieniu:

„5) udostępnienie kanału technologicznego, o którym mowa w art. 4 pkt 15a) ustawy o drogach publicznych”.

2. W uchwale nr XVI/125/2019 Rady Miejskiej w Gniewkowie z dnia 18 grudnia 2019 r. w sprawie określenia wysokości opłat za zajęcie pasa drogowego dla dróg gminnych, dla których zarządcą jest Burmistrz Gniewkowa dodaje się § 5a w brzmieniu:

„§ 5a. 1. Za zajęcie pasa drogowego od linii komunikacyjnych i elektrycznych oraz innych urządzeń umieszczonych w kanale technologicznym nie pobiera się opłaty. Za umieszczenie linii komunikacyjnych lub elektroenergetycznych w kanalizacji kablowej pobiera się opłaty.

2. Za udostępnienie kanału technologicznego ustala się opłatę jako iloczyn liczby metrów bieżących udostępnionego kanału technologicznego i stawki za 1 mb ustalonej w wysokości:

- 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.

3. Opłata za udostępnienie kanału technologicznego pobierana jest 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”.

Zauważyć należy, że podstawę prawną niniejszej uchwały stanowi m. in. art. 40 ust. 8 ustawy o drogach publicznych. Zgodnie z tym przepisem „Organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego, w drodze uchwały, ustala dla dróg, których zarządcą jest jednostka samorządu terytorialnego, wysokość stawek opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego”. Zatem to przepis art. 40 ust. 8 ustawy, stanowiący normę kompetencyjną do podjęcia uchwały, wskazuje jednoznacznie zakres udzielonego upoważnienia. Obejmuje ono ustalenie wysokości stawek opłaty za zajęcie 1 m² pasa drogowego.

Ponadto, Rada Miejska w Gniewkowie w podstawie prawnej podjętej uchwały wskazała przepis art. 39 ust. 7h, 7i, 7j ustawy. Wskazać należy, że powyższe przepisy dotyczą uregulowań związanych z ustaleniem opłaty za udostępnienie kanału technologicznego, o którym mowa w art. 4 ust. 15a ustawy.

Zgodnie z art. 4 pkt 15a ustawy, kanał technologiczny to ciąg osłonowych elementów obudowy, studni kablowych oraz innych obiektów lub urządzeń służących umieszczeniu lub eksploatacji: urządzeń infrastruktury technicznej związanej z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego oraz linii telekomunikacyjnych wraz z zasilaniem oraz linii elektroenergetycznych, niezwiązanych z potrzebami zarządzania drogami lub potrzebami ruchu drogowego. Kwestia lokalizacji kanału technologicznego, jego zarządzania, a także udostępniania i pobierania opłaty za udostępnienie została uregulowana w art. 39 ust. 6-8 ustawy. W świetle art. 39 ust. 7 ustawy, zarządca drogi udostępnia kanał technologiczny na pisemny wniosek podmiotu, który zgłosił zainteresowanie jego udostępnieniem, w drodze decyzji, w której określa warunki udostępniania tego kanału; kolejne ustępy regulują kwestie m. in. treści decyzji czy warunków odmowy wydania decyzji. W art. 39 ust. 7g i 7h ustawy ustalono, że za udostępnienie kanału technologicznego pobierana jest opłata, którą 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. Przepis art. 39 ust. 7i ustawy określa maksymalne stawki za udostępnienie 1 mb kanału technologicznego za każdy rok. Z kolei przepis art. 39 ust. 7 k ustawy wskazuje, że minister właściwy do spraw informacji w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw transportu określi, w drodze rozporządzenia, wzór wniosku o udostępnienie kanału technologicznego, rodzaju dokumentów dołączonych 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.

Aktem wykonawczym do wskazanego przepisu jest obecnie rozporządzenie Ministra Cyfryzacji z dnia 29 czerwca 2019 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 (rozstrzygnięcie nadzorcze Nr KN-I.4131.1.225.2021.24 Wojewody Wielkopolskiego z dnia 14 kwietnia 2021 r.).

W powyższej sprawie organ nadzoru wskazuje, że z konstytucyjnej zasady praworządności i legalności aktów prawa miejscowego wynika, zakaz powtarzania zapisów ustaw i ich modyfikacji. Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 14 grudnia 2011 r., sygn. akt II OSK 2058/11 zauważył: „Konstytucyjna zasada praworządności wyrażona w art. 7 Konstytucji RP w związku z art. 94 Konstytucji RP wymaga, żeby materia regulowana wydanym aktem normatywnym wynikała z upoważnienia ustawowego i nie przekraczała zakresu tego upoważnienia. Każde unormowanie wykraczające poza udzielone upoważnienie jest naruszeniem normy upoważniającej i zarazem naruszeniem konstytucyjnych warunków legalności aktu prawa miejscowego wydanego na podstawie upoważnienia ustawowego”. Wszystkie więc akty normatywne niższego rzędu, winny być zgodne z aktami normatywnymi wyższego rzędu. W konsekwencji więc organ realizujący ustawową normę kompetencyjną w zakresie tworzenia aktu prawa miejscowego zobligowany jest do podjęcia tego aktu w granicach upoważnienia zawartego w ustawie i zgodnie z treścią ustawy (por. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy z dnia 29 maja 2018 r., sygn. akt II SA/Bd 111/18).

Reasumując, Rada Miejska w Gniewkowie podejmując przedmiotową uchwałę przekroczyła delegację ustawową, bowiem jak już wskazano, w przepisie art. 40 ust. 8 ustawy rada gminy została upoważniona do ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie 1 m² pasa drogowego, jednakże upoważnienie to nie obejmuje określenia stawek opłaty za udostępnienie kanału technologicznego.

Mając na uwadze powyższe, należało orzec jak na wstępie.

Rozstrzygnięcie jest ostateczne.

Na niniejsze rozstrzygnięcie przysługuje prawo wniesienia skargi za pośrednictwem Wojewody Kujawsko-Pomorskiego do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy, ul. Jana Kazimierza 5, 85-035 Bydgoszcz, w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

WOJEWODA
KUJAWSKO-POMORSKI

Mikołaj Bygdanowicz