



WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI

Kielce, dnia 05-05-2017

Znak: PNK.I.4130.45.2017

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2016, poz. 446 ze zm.)

stwierdza się nieważność

uchwały Nr XXXV/190/17 Rady Gminy w Tarłowie z dnia 29.03.2017r. w sprawie zaliczenia drogi rolniczej do kategorii dróg gminnych oraz ustalenia jej przebiegu na terenie Gminy Tarłów.

UZASADNIENIE

Na sesji w dniu 29 marca 2017 r. Rada Gminy w Tarłowie Uchwałą Nr XXXV/190/17 zaliczyła do kategorii dróg gminnych drogi rolnicze oraz ustaliła ich przebieg: 1. Nr 148 Czekarzewice II – Las Potoczek o długości 0,502 km, 2. Nr 141 Czekarzewice II - Zarzecze o długości 0,850 km, zgodnie z załącznikiem graficznym nr 1 do uchwały (zapis § 1 i § 2).

W § 4 uchwały postanowiono, że „wchodzi w życie po upływie 14 dni od ogłoszenia Dzienniku Urzędowym Województwa Świętokrzyskiego”. W uzasadnieniu do uchwały argumentowano, że zmiana kategorii związana jest z umożliwieniem dojazdu mieszkańcom do zabudowań zlokalizowanych przy drodze gminnej Czekarzewice II – Lipcówka oraz do gruntów leżących po obydwu stronach rzeki Kamiennej i dalej do Lasu Potoczkiowskiego. Natomiast droga Czekarzewice II - Zarzecze stanowi bezpośredni dojazd od drogi wojewódzkiej do gruntów leżących przy rzece Kamiennej. Nawierzchnia gruntowo - tłuczniowa tych dróg jest często rozmywana przez opady deszczu, przez co drogi te stają się nieprzejezdne. W celu pozyskania środków finansowych na te drogi, a przy tym zaspokojenie potrzeb społeczności lokalnej konieczne jest podwyższenie kategorii dróg.

Uchwałą doręczono do organu nadzoru w dniu 6 kwietnia 2017 r. W toku badania jej legalności organ nadzoru stwierdził, iż została podjęta z istotnym naruszeniem prawa, w związku z czym zostało wszczęte postępowanie nadzorcze.

Na podstawie informacji nadesłanej przez Gminę Tarłów w dniu 18.04.2017r. organ nadzoru ustalił, iż w/w drogi rolnicze, zaliczane przedmiotową uchwałą do kategorii dróg gminnych, położone są:

- na działce nr 565 w obrębie Czekarzewice II, znajdującej się w pasie drogowym drogi „Nr 148 Czekarzewice II - Las Potoczek” oraz
- na działkach nr ewid. 362/2, 362/3 i 362/4 w obrębie Czekarzewice II, znajdujących się w pasie drogowym drogi „Nr 141 Czekarzewice II – Zarzecze. Do tych działek Gmina nie posiada tytułu własności, działki są jedynie użytkowane przez Gminę Tarłów.

Kwestie związane z zaliczeniem i pozbawieniem kategorii dróg gminnych reguluje ustawa z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (jt. Dz.U z 2016r., poz. 1440 ze zm.). Zgodnie z art. 7 ust. 1 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 (art. 7 ust. 2). Natomiast ustalenie przebiegu istniejących dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy (art. 7 ust. 3). Stosownie zaś do treści art. 2 w/w ustawy drogi publiczne dzielą się na następujące kategorie: drogi krajowe, drogi wojewódzkie, drogi powiatowe i drogi gminne. Z przepisu art. 2 ust. 1 ustawy 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.

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 Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 28 maja 2009 r., I OSK 148/09)

„1. Droga, która nie jest własnością gminy nie może być drogą gminną i z tego powodu nie może też być zaliczona do dróg gminnych.

2. Uchwała o zaliczeniu drogi do drogi publicznej powinna być poprzedzona czynnościami zmierzającymi do przejęcia własności drogi przez podmiot publicznoprawny, a nie odwrotnie.”

Ponadto należy zważyć na wyrok NSA w Warszawie z dnia 17 lutego 2016 r., I OSK 3152/15 w którym Sąd stwierdził, iż **„droga gminna może się znajdować jedynie na gruntach, które stanowią własność gminy”**.

Z przedłożonej uchwały wynika, że drogi określone przedmiotową uchwałą położone na działkach nr ewid. 565, 362/2, 362/3 i 362/4 w obrębie geodezyjnym 0009 w miejscowości Czekarzewice II, znajdują się jedynie w **użytkowaniu** Gminy Tarłów. Tymczasem wszystkie działki gruntu, znajdujące się w pasach drogowych dróg gminnych winny stanowić własność właściwej gminy.

W świetle powyższego uchwała w sprawie zaliczenia dróg rolniczych do kategorii dróg gminnych oraz ustalenia ich przebiegu w miejscowości Czekarzewice II narusza w istotny sposób art. 7 ust. 2 i 3 oraz art. 2a ust. 2 ustawy o drogach publicznych.

W tym stanie rzeczy stwierdzenie nieważności uchwały jest uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Kielcach w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

Podpis

Agata Katarzyna Wojtyszek
Wojewoda Świętokrzyski