UCHWAŁA NR 140/XVI/12
RADY MIEJSKEIJ GMINY ŚLESIN
Z DNIA 07 MARCA 2012 ROKU

w sprawie odpowiedzi na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa

Na podstawie art.18 ust.1, art.101 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz.1591 ze zm.) Rada Miejska Gminy Ślesin uchwala, co następuje:

§ 1

W odpowiedzi na wezwanie z dnia 07 lutego 2012 r. (data wpływu: 07 luty 2012 r.) do usunięcia naruszenia prawa odmawia się usunięcia naruszenia prawa w uchwale nr 228/XXII/01Rady Miejskiej Gminy Ślesin z dnia 20 lutego 2001 r. w sprawie zaliczenia dróg do kategorii dróg gminnych.

§ 2

Wykonanie niniejszej uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej Gminy Ślesin, zobowiązując go w szczególności do doręczenia niniejszej uchwały wraz z uzasadnieniem wnoszącym wezwanie.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

UZASADNIENIE

do uchwały nr 140/XVI/12 Rady miejskiej Gminy Ślesin z dnia 07 marca 2012 roku w sprawie odpowiedzi na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa

Rada Miejska Gminy Ślesin uchwałą nr 228/XXII/01 z dnia 20 lutego 2001 r. w sprawie zaliczenia dróg do kategorii dróg gminnych zaliczyła do kategorii dróg gminnych drogi szczegółowo opisane w wykazach nr 1-5 stanowiących załączniki do uchwały.

Wezwaniem z dnia 07 lutego 2012 roku (data wpływu 07 luty 2012 r.) Państwo Krystyna i Kazimierz Nowak zam. Wąsosze 75A/2 , 62 – 561 Ślesin wnieśli o usunięcie naruszenia prawa w cytowanej wyżej uchwale Rady Miejskiej Gminy Ślesin . Wskazali m.in. iż działka o nr 2/1 , która została zaliczona do kategorii dróg gminnych w części jest zajęta przez kanał służący potrzebom ZE PAK , w części usypano na niej groblę stawu, w części została zagrodzona . Zatem powyższa droga nie spełnia wymogów określonych odrębnymi przepisami dla dróg publicznych. Nadto jej przebieg zagraża prowadzonej przez wnioskodawców hodowli ryb.

Zgodnie z art.101 ustawy o samorządzie gminnym każdy, czyj interes prawny lub uprawnienie zostały naruszone uchwałą lub zarządzeniem podjętymi przez organ gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, może - po bezskutecznym wezwaniu do usunięcia naruszenia - zaskarżyć uchwałę do sądu administracyjnego. Przepisu nie stosuje się, jeżeli w sprawie orzekał już sąd administracyjny i skargę oddalił. Skargę na uchwałę lub zarządzenie można wnieść do sądu administracyjnego w imieniu własnym lub reprezentując grupę mieszkańców gminy, którzy na to wyrażą pisemną zgodę.. W sprawie wezwania do usunięcia naruszenia stosuje się przepisy o terminach załatwiania spraw w postępowaniu administracyjnym. W sprawach, o których mowa wyżej, stosuje się odpowiednio art. 94.

Jak wskazuje orzecznictwo sądów administracyjnych skorzystanie przez radę gminy z uprawnienia do zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych, nie jest uzależnione od spełnienia przez nią warunków technicznych określonych w rozporządzeniu Ministra Transportu i Gospodarki Morskiej z dnia 2 marca 1999 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać drogi publiczne i ich sytuowanie (Dz. U. Nr 43, poz. 430 ze zm.). (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 22 lutego 2006 r. sygn.akt I OSK 1381/05 publ. *LEX nr 193984).*

Za chybiony należy uznać zatem podniesiony we wniosku o usunięcie naruszenia prawa zarzut , iż podstawą do uchylenia uchwały powinna być niezgodność parametrów drogi z przepisami szczególnymi. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż przepis art. 7 ustawy o drogach publicznych przyznaje gminie uprawnienie do zaliczania dróg do kategorii dróg gminnych. Sąd nie podzielił stanowiska Wojewody Podkarpackiego, że zaliczona do określonej kategorii droga ma spełniać warunki techniczne określone w rozporządzeniu Ministra Transportu i Gospodarki Morskiej z dnia 2 marca 1999 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać drogi publiczne i ich usytuowanie (Dz. U. Nr 43, poz. 430 ze zm.). Są to bowiem przepisy wykonawcze do prawa budowlanego, mające zastosowanie tylko do budowy drogi publicznej. Nie mogą być one stosowane przy kwalifikowaniu drogi do jednej z kategorii dróg przewidzianych ustawą o drogach publicznych. Zgodnie z art. 4 pkt 2 ustawy o drogach publicznych, drogą jest budowla wraz z drogowymi obiektami inżynierskimi, urządzeniami oraz instalacjami stanowiąca całość

techniczno-użytkową, przeznaczona do prowadzenia ruchu drogowego, zlokalizowana w pasie drogowym. Definicja ta nie wypowiada się na temat właściwości technicznych drogi lecz wskazuje na jej funkcjonalne znaczenie.

Nadto podnieść należy , iż uchwała nr 228/XXII/01 Rady Miejskiej Gminy Ślesin z dnia 20 lutego 2001 r. w sprawie zaliczenia dróg do kategorii dróg gminnych była przed jej podjęciem zaopiniowana przez Zarząd Powiatu Konińskiego oraz podlegała badaniu co do jej zgodności z prawem przez Wojewodę Wielkopolskiego, który nie dopatrzył się w niej uchybień.

Argumenty podnoszone przez Państwa Krystynę i Kazimierza Nowak co do zagrożenia dotychczasowego przebiegu drogi dla ich hodowli ryb są argumentami faktycznymi, hipotetycznymi.

To potwierdza stanowisko przyjęte przez Radę Miejską Gminy Ślesin w niniejszej uchwale co do braku podstaw do usunięcia naruszenia prawa w uchwale nr 228/XXII/01Rady Miejskiej Gminy Ślesin z dnia 20 lutego 2001 r. w sprawie zaliczenia dróg do kategorii dróg gminnych.

Ponadto należy nadmienić, iż już wcześniej Rada Miejska Gminy Ślesin na wezwanie Państwa Krystyny i Kazimierza Nowak z dnia 20 lipca 2011 roku, odmówiła usunięcia naruszenia prawa w uchwale nr 228/XXII/01 w sprawie zaliczenia dróg do kategorii dróg gminnych, podejmując w tej kwestii uchwałę nr 79/X/11 z dnia 19.08.2011 roku w sprawie odpowiedzi na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa.