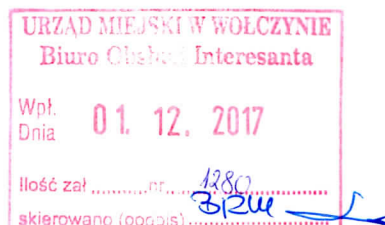




**WOJEWODA OPOLSKI**

PN.III.4131.1.69.2017.AB



Elektronicznie podpisany przez:  
Beata Maria Adamus  
dnia 1 grudnia 2017 r.



Opole, dnia 1 grudnia 2017 r.

**Pan Waldemar Antkowiak  
Przewodniczący Rady Miejskiej  
w Wołczynie  
ul Dworcowa 1  
46-250 Wołczyn**

## **Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2017 r. poz. 1875)

### **stwierdzam**

nieważność uchwały Nr XXXIX/245/2017 Rady Miejskiej w Wołczynie z dnia 27 października 2017 r. w sprawie zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych – z powodu istotnego naruszenia prawa.

### **Uzasadnienie**

W dniu 27 października 2017 r. Rada Miejska w Wołczynie, powołując się na art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, art. 7 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz.U. 2016 r., poz. 1440 z późn. zm.), po zasięgnięciu opinii Zarządu Powiatu Kluczborskiego, podjęła uchwałę Nr XXXIX/245/2017 w sprawie zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych. Przedmiotowym aktem zaliczono do kategorii drogi gminnej drogę położoną na terenie gminy Wołczyn w miejscowości Wierzbica Górna, zlokalizowanej na działkach: części działki nr 32/15, nr 32/27, części działki nr 63/1 części działki nr 1028, nr 1026, części działki nr 809 (§ 1). Wykonanie uchwały powierzono Burmistrzowi Wołczyna (§ 3), stwierdzając iż uchwała wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Opolskiego. Przedmiotowa uchwała wpłynęła do Wojewody Opolskiego w dniu 7 listopada 2017 r.

Pismem z dnia 14 listopada 2017 r. (PN.III.4100.222.2017.AB) organ nadzoru wystąpił do Przewodniczącego Rady Miejskiej w Wołczynie z zapytaniem o własność drogi będącej przedmiotem w/w uchwały. W odpowiedzi z dnia 17 listopada 2017 r. (BRM.0004.12.2017) Gmina wskazała iż działki nr 32/15 i 32/27 położone w Wierzbicy Górnej stanowią własność Skarbu Państwa - Krajowego Ośrodka Wsparcia Rolnictwa, są to drogi łączące drogę powiatową z drogami gminnymi. W chwili obecnej czyni się starania o przejęcie tych dróg do zasobu gminnego.

W dniu 22 listopada 2017 r. organ nadzoru wszczął wobec uchwały Nr XXXIX/245/2017 Rady Miejskiej w Wołczynie z dnia 27 października 2017 r. w sprawie zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych postępowanie nadzorcze.

W ocenie organu nadzoru kwestionowany akt narusza przepisy ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych, zwanej dalej ustawą). Przedmiotem badanej uchwały jest zaliczenie drogi do kategorii dróg gminnych. Zasady i procedurę postępowania w tym zakresie reguluje ustawa

o drogach publicznych. Zgodnie z art. 7 ust. 2 ustawy zaliczenie drogi do kategorii dróg gminnych następuje na podstawie uchwały rady gminy, po zasięgnięciu opinii właściwego zarządu powiatu. Z treści przepisu art. 2a ust 2 ustawy wynika m.in., że drogi gminne stanowią własność właściwego samorządu gminy.

Analiza stanu faktycznego wykazała iż działki nr 32/15 i 32/27 w odniesieniu do których wydana została kwestionowana uchwała Rady Gminy o zaliczeniu ich do kategorii dróg gminnych nie stanowią własności Gminy Wołczyn. Wskazać należy, iż 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. Powyższe stwierdzenie wynika wprost z przepisu art. 2a ust. 2 ustawy . Stąd też przed podjęciem uchwały o zaliczeniu drogi do kategorii drogi gminnej działki, przez które droga gminna ma przebiegać muszą stanowić własność gminy ( za wyrok WSA w Opolu z dnia 17 grudnia 2012 r. II SA/Op 357/12). Uchwała o zaliczeniu drogi do drogi publicznej powinna być poprzedzona czynnościami zmierzającymi do przejęcia własności drogi przez podmiot publicznoprawny. Droga, która nie jest własnością gminy nie może być zaliczona do dróg gminnych. Uchwała, którą zalicza się drogę do dróg gminnych drogę, a która nie jest własnością gminy, narusza w istotny sposób art. 7 ust. 1 i 2 ustawy o drogach publicznych (por. powołane wyżej wyroki NSA: z dnia 28 maja 2009 r., sygn. akt I OSK 148/09; z dnia 17 lipca 2014 r., sygn. akt I OSK 708/14 i z dnia 3 lipca 2015 r., sygn. akt I OSK 796/15).

W przedmiotowej sprawie Rada Gminy Wołczyn podjęła uchwałę o zaliczeniu do kategorii drogi gminnej drogi położonej częściowo na działkach niestanowiących jej własności. W związku z istotnym naruszeniem przez Radę Miejską w Wołczyn art 7 ust 2 oraz art 2a ust 2 ustawy o drogach publicznych uzasadnionym jest stwierdzenie nieważności wskazanej uchwały Nr XXXIX/245/2017 w całości

Mając na uwadze powyższe, stwierdzam jak na wstępie.

Na podstawie art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, w związku z art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2017 r. poz. 1369) niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Wojewody Opolskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

**Z up. Wojewody Opolskiego**

Beata Adamus  
Dyrektor Wydziału  
Prawnego i Nadzoru

Sprawę prowadzi: Aleksandra Bucka-Zmuda Referent prawny, Wydział Prawny i Nadzoru, tel. 77 45 24 549