

Projekt

z dnia 18 kwietnia 2024 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY GMINY KOŁBASKOWO**

z dnia 29 kwietnia 2024 r.

w sprawie nieuwzględnienia projektu złożonego w ramach obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej

Na podstawie art. 41a ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 40, 572, 1463, 1688) oraz na podstawie uchwały Nr XLVI/492/2018 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 17 września 2018 r. w sprawie wykonywania obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej (Dz. U. Woj. Zach. z 2018 r. poz. 4657) **Rada Gminy Kołbaskowo uchwala, co następuje:**

§ 1. Projekt uchwały w sprawie odstąpienia do sporządzania miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw, złożony w ramach obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej, zostaje nieuwzględniony z przyczyn określonych w uzasadnieniu stanowiącym załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącą Rady Gminy Kołbaskowo do przekazania uchwały pełnomocnikowi komitetu inicjatywy uchwałodawczej.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Gminy

Dorota Trzebińska

Pod względem prawnym
opiniuję bez zastrzeżeń

Jerzy Adamiec
RADCA PRAWNY

Załącznik do uchwały Nr

Rady Gminy Kołbaskowo

z dnia 29 kwietnia 2024 r.

Uzasadnienie

W dniu 22 stycznia 2024 r. do biura Rady Gminy Kołbaskowo wpłynęło pismo wskazujące osobę uprawnioną do reprezentowania Komitetu inicjatywy uchwałodawczej w sprawie odstąpienia od sporządzania miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw. Niniejsze pismo złożone na podstawie przepisów ustawy o samorządzie gminnym oraz uchwały nr XLVI/492/20218 Rady Gminy Kołbaskowo w sprawie wykonywania obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej nie stanowiło zgłoszenia Komitetu w rozumieniu § 6 uchwały. Zgodnie z § 6 ust. 7 ww. uchwały wezwano Pełnomocnika Komitetu do uzupełnienia braków formalnych zgłoszenia.

W odpowiedzi na wezwanie, 15 lutego 2024 r., Pełnomocnik złożył do biura rady projekt uchwały w sprawie odstąpienia od sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw wraz z uzasadnieniem.

Projekt uchwały w sprawie odstąpienia od sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw wraz z uzasadnieniem, zgodnie za §8 uchwały w sprawie wykonania obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej, został przekazany do Wójta Gminy Kołbaskowo oraz rady prawnej celem uzyskania opinii merytorycznej i formalno-prawnej.

Z opinii prawnej sporządzonej przez radcę prawnego wynika, iż przedmiotowy projekt uchwały dotyczy uchylenia uchwały Nr XLIV/555/2022 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 21 grudnia 2022 r. w sprawie przystąpienia do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw.

W podstawie prawnej projektu wskazano wyłącznie jeden przepis, mianowicie art. 18 ust. 1 ustawy z 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2023 r. poz. 40), co jest nieprawidłowe. Należy bowiem podzielić pogląd zawarty w wyroku NSA z 11.10.2023 r., (sygn. III OSK 1527/22, LEX nr 3632027), zgodnie z którym: „Art. 18 ust. 1 u.s.g. nie zawiera jakiegokolwiek podstawy do podejmowania uchwał. Zgodnie z tym przepisem, do właściwości rady gminy należą wszystkie sprawy pozostające w zakresie działania gminy, o ile ustawy nie stanowią inaczej. Jest to przepis, który jedynie reguluje prawidłowe wskazanie organu w przypadku, gdy ustawodawca powierza jakieś zadanie gminom, ale bez wskazania, który z jej organów będzie je wykonywał. W świetle art. 18 ust. 1 in fine u.s.g. to ustawa powinna stanowić, który z organów gminy (wójt lub rada gminy) ma dane zadanie publiczne wykonywać. Gdyby jednak okazało się, że ustawodawca dane zadanie przekazał w drodze ustawy do wykonywania samorządowi gminnemu (gminie), ale bez wskazania organu do jego wykonywania, to powołany art. 18 ust. 1 u.s.g. reguluje w takiej sytuacji właściwość do jego wykonywania poprzez wskazanie organu stanowiącego.”. W danym przypadku opiniowanego projektu uchwały istnieje konkretny przepis ustawowy przyznający jednoznacznie radzie gminy kompetencję do podejmowania uchwał o przystąpieniu do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, a zatem w konsekwencji również podejmowania uchwał w sprawie zmiany, bądź uchylenia uchwały o przystąpieniu do sporządzenia planu miejscowego, mianowicie art. 14 ust. 1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 977 z późn. zm.), który nie został w projekcie wskazany, a jest niezbędny. Projekt uchwały, jako nie zawierający właściwej podstawy prawnej pod względem formalnoprawnym został zaopiniowany negatywnie.

Forma redakcyjna projektu uchwały (numeracja i konstrukcja przepisów) nie budzi zastrzeżeń formalnoprawnych.

Jeśli chodzi o cenę prawną zawartości uchwały pod względem merytorycznym, to należy podkreślić, iż zgodnie ze wskazaną w przedmiotowym projekcie uchwałą Nr XLIV/555/2022 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 21 grudnia 2022 r. w sprawie przystąpienia do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw, po stwierdzeniu, że nie narusza się ustaleń Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Kołbaskowo przyjętego uchwałą Nr XIII/125/2015 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 16 listopada 2015 r., została podjęta uchwała nr LV/689/2024 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 23 lutego 2024 r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw. Zatem uchwała intencyjna została już zrealizowana przez Radę

Gminy w dniu 23 lutego 2024 r., co oznacza, że uchylenie w takiej sytuacji uchwały Nr XLIV/555/2022 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 21 grudnia 2022 r. pozostawałoby w oczywistej sprzeczności z treścią uchwały nr LV/689/2024 Rady Gminy Kołbaskowo z dnia 23 lutego 2024 r.

Należy przy tym zauważyć, że nie jest możliwe uchylenie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego poprzez uchylenie uchwały inicjującej sporządzenie tego planu miejscowego. Wyłączną procedurę uchylenia uchwalonego planu miejscowego zawiera art. 27 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym. W odnoszących się do tego przepisu orzeczeniach sądowo-administracyjnych wskazywano, iż redakcja przepisu art. 27 ustawy, stwierdzającego, że *"zmiana studium lub planu miejscowego następuje w takim trybie, w jakim są one uchwalane"*, oznacza konieczność stosowania odpowiedniego trybu sporządzania planu miejscowego. Podjęcie przez radę gminy uchwały o uchyleniu w części lub w całości uchwały o planie miejscowym winno zatem nastąpić zgodnie z art. 27 ustawy, a więc wymaga zachowania takiej samej procedury, jaka jest określona przy uchwalaniu planu miejscowego (wyrok WSA w Opolu z dnia 27 września 2009 r. sygn. akt II SA/Op 354/07 - LEX nr 438773). Podkreślano ponadto, że rada gminy w każdym czasie może dojść do przekonania, iż zapisy planu miejscowego są nieaktualne, jednakże w takim przypadku nie jest uprawniona do uchylenia takiego zapisu obowiązującego planu miejscowego, lecz do przeprowadzenia procedury określonej w art. 11 i art. 12 w związku z art. 27 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym." (Wyrok WSA we Wrocławiu z 30.08.2011 r., II SA/Wr 493/11, LEX nr 1087047).

W świetle powyższej analizy prawnej należy, również pod względem merytorycznym, analizowany projekt uchwały zaopiniować negatywnie.

W związku z powyższym zasadne jest nieuwzględnienie projektu uchwały w sprawie odstąpienia od sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów w obrębie Przeclaw złożonego w ramach obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej.


Pod względem prawnym
opiniuje bez zastrzeżeń

Jerzy Adamiec
RADCA PRAWNY