



WOJEWODA MAZOWIECKI

Warszawa, dnia 30 września 2015 r.

LEX-O.4131.33.2015.GSS

Rada Gminy Świercze
ul. Pułtуска 47
06-150 Świercze

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. *o samorządzie gminnym* (Dz. U. 2013 r. poz. 594 ze zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr 50/IX/2015/2015 Rady Gminy Świercze z dnia 3 września 2015 r. *w sprawie zatwierdzenia Zarządzenia nr 46/2015 Wójta Gminy Świercze z dnia 21 sierpnia 2015 r. w sprawie zakazu podlewania ogródków przydomowych, działkowych, tuneli foliowych oraz terenów zielonych z wodociągów gminnych.*

Uzasadnienie

W dniu 3 września 2015 r. Rada Gminy Świercze podjęła uchwałę nr 50/IX/2015 *w sprawie zatwierdzenia Zarządzenia nr 46/2015 Wójta Gminy Świercze z dnia 21 sierpnia 2015 r. w sprawie zakazu podlewania ogródków przydomowych, działkowych, tuneli foliowych oraz terenów zielonych z wodociągów gminnych.*

Uchwała powyższa została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu jako organowi nadzoru w dniu 11 września 2015 r. Jako podstawy prawne został wskazany art. 41 ust. 1, 2 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. *o samorządzie gminnym* (Dz. U. 2013 r. poz. 594 ze zm.).

W toku kontroli legalności przedmiotowej uchwały organ nadzoru stwierdził, że zostało podjęte z istotnym naruszeniem prawa, wykraczając poza zakres upoważnienia ustawowego zawartego w art. 41 ust. 2 i 3 ustawy *o samorządzie gminnym*.

Uchwała powyższa, zatwierdzająca przepis porządkowy wydany przez wójta, nie ma charakteru technicznego i wewnątrznie obowiązującego, lecz jest aktem powszechnie obowiązującym. Uchwała ta została podjęta z przekroczeniem zakresu upoważnienia do stanowienia przepisów porządkowych, zawartego w art. 40 ust. 3 ustawy *o samorządzie gminnym*, z treści którego wynika, że „rada gminy może wydawać przepisy porządkowe, jeżeli jest to niezbędne dla ochrony życia lub zdrowia obywateli oraz dla zapewnienia porządku, spokoju i bezpieczeństwa publicznego”, jednak tylko w zakresie nieuregulowanym w odrębnych ustawach oraz innych przepisach powszechnie obowiązujących. Następnie zarządzenie podlega zatwierdzeniu na najbliższej sesji rady (art. 41 ust. 3). W przedmiotowej sprawie żadna z tych przesłanek nie wystąpiła, tym samym zatwierdzenie zarządzenia wydanego przez Wójta Gminy Świercze pozbawione było podstaw prawnych.

Dokonując analizy wymienionych przesłanek, wskazać należy, że organem który jest uprawniony do ograniczenia poboru wody jest dyrektor regionalnego zarządu gospodarki

wodnej. Może on w przypadku wprowadzenia stanu klęski żywiołowej, w celu zapobieżenia skutkom powodzi i w celu ograniczenia skutkom suszy, w drodze aktu prawa miejscowego wprowadzić czasowe ograniczenia w korzystaniu z wód, w szczególności w zakresie poboru wody lub wprowadzania ścieków do wód lub do ziemi oraz sposobu gospodarowania wodą w zbiornikach retencyjnych (art. 88q, ust. 1 i 88t ust. 1 ustawy z dnia 18 lipca 2001 r. *prawo wodne* Dz. U. 2015 poz. 469). Wskazane regulacje wyłączają możliwość podejmowania przez organ wykonawczy gminy jakichkolwiek działań w zakresie ograniczenia poboru wody w przypadku zaistnienia zdarzeń w postaci suszy i powodzi.

Przechodząc do drugiej z przesłanek, wskazać należy, że z istoty przepisów porządkowych wynika, że stanowią one regulację o charakterze wyjątkowym i ostatecznym. Zgodnie bowiem z art. 40 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym wójt wydaje przepisy porządkowe w przypadku niecierpiącym zwłoki. Można je zatem wydawać tylko w przypadku realnego nagłego zagrożenia dla dóbr chronionych, którego nie da się wyeliminować w żaden inny sposób. Realne zagrożenie oznacza sytuację nieprzewidzianą, bezpośrednio zagrażającą jakiemuś dobru, wymagającą natychmiastowej reakcji i na tyle oczywistą, że podjęcie odpowiednich działań jest konieczne np. katastrofa ekologiczna, klęska żywiołowa (zob. wyrok II OSK 41/06 z dnia 21 czerwca 2006).

W związku z powyższym stwierdzenie nieważności uchwały Nr 50/IX/2015 z dnia 3 września 2015 r. Rady Gminy Świercze w sprawie zatwierdzenia Zarządzenia nr 46/2015 Wójta Gminy Świercze z dnia 21 sierpnia 2015 r. w sprawie zakazu podlewania ogródków przydomowych, działkowych, tuneli foliowych oraz terenów zielonych z wodociągów gminnych jest w pełni uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje skarg do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, którą należy wnieść za pośrednictwem Wojewody Mazowieckiego.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Wojewoda Mazowiecki:
Jacek Kozłowski

Otrzymują:

- 1) Adresat
- 2) a/a