



WOJEWODA MAZOWIECKI

WNP-I.4131.165.2018.DK

Warszawa, 18 października 2018 r.

**Rada Gminy Wieliszew  
ul. Modlińska 1  
05-135 Wieliszew**

### **Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r. poz. 994, z późn. zm.)

### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr XLIX/467/2018 Rady Gminy Wieliszew z dnia 7 września 2018 r. *w sprawie zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych.*

### **Uzasadnienie**

Rada Gminy Wieliszew podjęła uchwałę uchwały Nr XLIX/467/2018 z dnia 7 września 2018 r. *w sprawie zaliczenia drogi do kategorii dróg gminnych.*

Podstawę prawną przedmiotowej uchwały stanowił art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz art. 7 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2222, z późn. zm.).

W kwestionowanej uchwale Rada Gminy zaliczyła do kategorii dróg gminnych działkę oznaczoną w ewidencji gruntów jako działka o numerze ewidencyjnym 125, położoną w obrębie nr 3 Góra PAN, Gmina Wieliszew.

Wszczynając postępowanie nadzorcze, organ nadzoru wystąpił do Rady Gminy o udzielenie wyjaśnień w zakresie przysługiwania Gminie Wieliszew własności działki oznaczonej w ewidencji gruntów jako działka o numerze ewidencyjnym 125, położoną w obrębie nr 3 Góra PAN, Gmina Wieliszew.

Pismem znak ORG.0711.7.2018 z dnia 15 października 2018 r. Przewodniczący Rady Gminy Wieliszew poinformował organ nadzoru, że Gmina nie posiada własności działki, o której mowa powyżej, zaś zaliczenie drogi do kategorii dróg gminnych nastąpiło po wyczerpaniu innych możliwości utrzymania przejazdu kolejowo-drogowego kategorii B w linii kolejowej nr 9 Warszawa Wschodnia, Osobowa - Gdańsk Główny. Ponadto, zdaniem Gminy, brak dokonania zaliczenia przedmiotowej drogi do kategorii dróg gminnych spowoduje zlikwidowanie przejazdu kolejowego na tym odcinku, co uniemożliwi funkcjonowanie lokalnej społeczności.

Z art. 7 ust. 1 ustawy o drogach publicznych wynika, że do dróg gminnych można zaliczyć drogę, która spełnia prawne warunki uznania za drogę publiczną. Zgodnie z tym przepisem, do dróg gminnych zalicza się drogi o znaczeniu lokalnym niezaliczone do innych kategorii, stanowiące uzupełniającą sieć dróg służących miejscowym potrzebom, z wyłączeniem dróg wewnętrznych. Przepis ten w ust. 2 stanowi, że zaliczenie do kategorii dróg gminnych następuje w drodze uchwały rady gminy po zasięgnięciu opinii właściwego zarządu powiatu. Zgodnie zaś z art. 1 ustawy o drogach publicznych, drogą publiczną jest droga zaliczona na podstawie tej ustawy do jednej z kategorii dróg, z której może korzystać każdy, zgodnie z jej przeznaczeniem, z ograniczeniami i wyjątkami określonymi w ustawie o drogach publicznych lub innych przepisach szczególnych. Z art. 2 ust. 1 ustawy o drogach publicznych wynika, że droga gminna jest jedną z dróg publicznych, natomiast przepis art. 2a ust. 2 wprost stwierdza, że drogi gminne stanowią własność gminy.

Konieczną zatem 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. Zatem droga, która nie jest własnością gminy, nie może być drogą gminną i z tego powodu nie może być zaliczona do dróg gminnych (wyrok NSA z dnia 17 lipca 2014 r. sygn. akt I OSK 708/14). Podobnie WSA w Bydgoszczy w wyroku z dnia 6 marca 2013 r. sygn. akt II SA/Bd 1209/12 stwierdził: *„Konieczną przesłanką do skutecznego podjęcia przez radę gminy uchwały o zaliczeniu ulicy 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 o drogach publicznych, w świetle którego drogi wojewódzkie, powiatowe i gminne stanowią własność właściwego samorządu województwa, powiatu lub gminy.”*

Wyżej powołane przepisy ustawy o drogach publicznych jednoznacznie wskazują, że uchwała o zaliczeniu drogi do drogi publicznej (gminnej) powinna być poprzedzona czynnościami zmierzającymi do przejścia własności drogi przez podmiot publicznoprawny, a nie odwrotnie (wyrok NSA z dnia 28 maja 2009 r. sygn. akt I OSK 148/09). Z okoliczności sprawy wynika, że Gmina Wieliszew nie dysponuje prawem własności do działki nr 125, położonej w obrębie nr 3 Góra PAN, Gmina Wieliszew.

Na marginesie organ nadzoru wskazuje, że zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy o drogach publicznych drogi, drogi rowerowe, parkingi oraz place przeznaczone do ruchu pojazdów, niezaliczone do żadnej z kategorii dróg publicznych i niezlokalizowane w pasie drogowym tych dróg są drogami wewnętrznymi.

Zgodnie z ust. 2 przytoczonego przepisu, budowa, przebudowa, remont, utrzymanie, ochrona i oznakowanie dróg wewnętrznych oraz zarządzanie nimi należy do zarządcy terenu, na którym jest zlokalizowana droga, a w przypadku jego braku - do właściciela tego terenu.

Finasowanie zadań, o których mowa powyżej należy do zarządcy terenu, na którym jest zlokalizowana droga, a w przypadku jego braku - do właściciela tego terenu.

Jak wynika z niniejszego przepisu, za nietrafne należy uznać stanowisko Przewodniczącego Rady Gminy, że zaliczenie drogi do kategorii dróg gminnych jest jedyną możliwością utrzymania drogi, skoro obowiązki zarządcy drogi i konieczność finansowania zadań z zakresu zarządu wynika wprost z przepisów ustawy.

W dalszej kolejności należy mieć na względzie przepisy rozporządzenia Ministra Infrastruktury i Rozwoju z dnia 20 października 2015 r. w sprawie warunków technicznych jakim powinny odpowiadać skrzyżowania linii kolejowych oraz bocznic kolejowych i ich usytuowanie (Dz. U. z 2015 r. poz. 1744, z późn. zm.).

Zgodnie z § 12 przedmiotowego rozporządzenia, do kategorii F zalicza się przejazdy kolejowo-drogowe i przejścia zlokalizowane na drogach wewnętrznych. Przejazdy kolejowo-drogowe i przejścia kategorii F są użytkowane na podstawie umowy zawartej między zarządcą kolei a użytkownikiem przejazdu kolejowo-drogowego lub przejścia.

Nie można zatem podzielić stanowiska Przewodniczącego Rady Gminy, że zaliczenie przedmiotowej działki do kategorii dróg gminnych jest niezbędne dla funkcjonowania przejazdu kolejowo-drogowego kategorii B w km 37,775 linii kolejowej nr 9 Warszawa Wschodnia Osobowa - Gdańsk Główny, skoro istnienie przejazdów kolejowych na rogach wewnętrznych wynika wprost z przepisów rozporządzenia.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzenie nieważności przedmiotowej uchwały Rady Gminy Wieliszew, w całości, jest w pełni uzasadnione.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Gminie przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, wnoszona za pośrednictwem organu, który skarżone orzeczenie wydał.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie uchwały z mocy prawa, z dniem jego doręczenia.

WOJEWODA MAZOWIECKI

Zdzisław Szipera