



WOJEWODA MAZOWIECKI

LEX.I.0911/85/09

Warszawa, dnia 17.11.2009 r.

***Rada Miejska
w Podkowie Leśnej
ul. Akacyjowa 39/41
05 – 807 Podkowa Leśna***

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 w związku z art. 86 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591, z 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271 i Nr 214, poz. 1806, z 2003 r. Nr 80 poz. 717 i Nr 162 poz. 1568, z 2004 r. Nr 102, poz. 1055 i Nr 116, poz. 1203, z 2005r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006 r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337, z 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974 i Nr 173, poz. 1218, z 2008 r. Nr 180, poz.1111 i Nr 223, poz. 1458 oraz z 2009 r. Nr 52, poz. 420)

stwierdzam nieważność

uchwały Rady Miejskiej w Podkowie Leśnej Nr 137/XXXI/2009 z dnia 8 października 2009 r. w sprawie ustalenia zasad wykupu wolnych miejsc w kolumbarium na cmentarzu komunalnym w Podkowie Leśnej.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 8 października 2009 r. Rada Miejska w Podkowie Leśnej podjęła uchwałę, w której ustaliła zasady wykupu wolnych miejsc w kolumbarium na cmentarzu komunalnym w Podkowie Leśnej oraz opłatę za wykupienie miejsca w kolumbarium.

Jako podstawę prawną uchwały wskazano art. 40 ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) – umożliwiający ustalanie zasad korzystania z cmentarza, jako gminnego urządzenia użyteczności publicznej, oraz art. 4 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 1997 r. Nr 9, poz. 4) – umożliwiający ustalenie opłat za wykupienie miejsca w kolumbarium.

Ustalając zasady korzystania z cmentarza komunalnego, Rada ograniczyła możliwość zakupu miejsca w kolumbarium cmentarza do osób zameldowanych w Podkowie Leśnej, oraz w Żółwinie, Tereni, Owczarni i Kopani. Ustalenie takich zasad narusza w sposób istotny przepis art. 32 Konstytucji RP, stanowiącym o równości wobec prawa i równego traktowania przez władze publiczne oraz zakazie dyskryminowania w życiu politycznym, społecznym lub gospodarczym z jakiegokolwiek przyczyny.

„Równość wobec prawa jest oczywistą zasadą demokratycznych ustrojów państwowych. Nie oznacza ona, że wszyscy mają takie same prawa i obowiązki. Oznacza natomiast, że jednakowe prawa i obowiązki będą dotyczyć wszystkich osób należących do tych samych kategorii, przy czym wyróżnienie owych kategorii nie będzie arbitralne, lecz oparte na usprawiedliwionych kryteriach, możliwych do zaakceptowania w demokratycznych państwie prawnym.”(komentarz do Konstytucji RP z dnia 2 kwietnia 1997 r. Piotr Winczorek wyd. LIBER 2000, str. 50).

Przyjęcie zasady zawężającej grupę uprawnionych do zakupu miejsca na cmentarzu do osób zameldowanych w Podkowie Leśnej (a także zameldowanych w 4 wsiach znajdujących się poza terenem Gminy Podkowa), w sposób istotny narusza art. 32 Konstytucji RP.

Podnieść należy, że zgodnie z art. 1 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, wspólnotę gminną tworzą mieszkańcy gminy. Zatem wszelkie prawa przysługują mieszkańcom tej jednostki a nie osobom zameldowanym na jej terenie, przy czym miejsce zamieszkania należy określać w oparciu o przepisy Kodeksu cywilnego. Na gruncie przepisu art. 25 Kodeksu cywilnego o miejscu zamieszkania nie decyduje miejscowość w której osoba jest zameldowana, ale miejscowość, w której osoba ta przebywa z zamiarem stałego pobytu.

O miejscu zamieszkania rozstrzyga zawsze całokształt okoliczności wskazujących na zejście się stanu faktycznego przebywania z zamiarem takiego przebywania. W ocenie organu nadzoru, brak zameldowania nie powinien pozbawiać osoby stale zamieszkującej na danym terenie statusu pełnoprawnego członka wspólnoty samorządowej. Dane z ewidencji ludności mogą być pomocne w ustaleniu pobytu osoby na danym terytorium, nie przesadzają one jednak o uprawnieniach członków wspólnoty (wyrok NSA z dnia 22 sierpnia 1996 r. sygn.akt. SA/Gd 1956/95 OSS 1997/1/17, wyrok NSA z dnia 26 czerwca 1995 r. SA/Po 518/95 OSS 1996/2/43).

Wprawdzie zawarte w § 3 uchwały unormowanie dotyczące ustalenia opłaty za wykupienie miejsca w kolumbarium nie budzi wątpliwości natury prawnej, znajduje bowiem oparcie we wskazanych wyżej przepisach ustawy o gospodarce komunalnej, uchwałą Nr 137/XXXI/2009 należało wyeliminować z obrotu prawnego w całości. Uchwała, jest aktem prawa miejscowego (z uwagi na zawarte w niej unormowania dotyczące określenia zasad korzystania z gminnych urządzeń użyteczności publicznej) i przewiduje jej wejście w życie 14 dni od daty ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego.

Niebudzące wątpliwości unormowania uchwały w zakresie opłat za wykupienie miejsca w kolumbarium nie mają charakteru przepisów powszechnie obowiązujących i ich wejście w życie nie wymaga ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa.

Pozostawienie zatem w mocy przepisów uchwały dotyczących opłat wiązałoby się z koniecznością zmiany terminu i trybu wejścia w życie kwestionowanej uchwały.

W związku z powyższym należało wyeliminować z obrotu prawnego uchwałą Rady Miejskiej w Podkowie Leśnej, wskazaną w sentencji niniejszego rozstrzygnięcia nadzorczego, w całości, jako podjętą z istotnym naruszeniem prawa.

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

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

DYREKTOR
Wydziału Prawnego

Andrzej Tokarski

WOJEWODA MAZOWIECKI

Jacek Kozłowski

RADCA PRAWNY

Grażyna Hajdasz