

Projekt

z dnia 18 lutego 2013 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR .../.../13
RADY GMINY KOBIERZYCE**

z dnia 2013 r.

w sprawie odpowiedzi na wezwanie Pana Łukasza Bąka do usunięcia naruszenia prawa

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt. 15 i art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001r. Nr 142, poz. 159, z 2002r. 2002r. 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 2005 r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006r. 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, z 2009 r. Nr 52, poz. 420 i Nr 157, poz. 1241, z 2010 r. Nr 28, poz. 142 i 146, Nr 40, poz. 230 i Nr 106, poz. 675 oraz z 2011 r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777, Nr 149, poz. 887 i Nr 217, poz. 1281, z 2012r. poz. 567) na skutek wezwania Pana Łukasza Bąka, zamieszkałego przy ul. Tynieckiej 22 w Domasławiu do usunięcia naruszenia prawa, spowodowanego podjęciem uchwały Rady Gminy Kobierzyce nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach: Domasław i Księginice, uchwała się, co następuje:

§ 1. Odpowiadając na wezwanie w trybie art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym do usunięcia naruszenia prawa, spowodowanego podjęciem uchwały Rady Gminy Kobierzyce nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach: Domasław i Księginice - Rada Gminy Kobierzyce stwierdza, iż wezwanie to jest bezzasadne, gdyż nie ma takiego naruszenia prawa.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Kobierzyce.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Bezzasadność wezwania do usunięcia naruszenia prawa, spowodowanego podjęciem przez Radę Gminy Kobierzyce uchwały nr XXI/256/12 w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach Domasław i Księginice, uzasadnia się następująco:

- 1) Pan Łukasz Bąk zarzuca w swoim wezwaniu z dnia 19 grudnia 2012 r., iż Rada Gminy Kobierzyce naruszyła art. 20 ust. 1 Ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym z dnia 27 marca 2003 r. (Dz. U. z 2012r. poz. 647 – tekst jednolity z późn. zm.), poprzez uchwalenie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego niezgodnego ze studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Kobierzyce zatwierdzonego Uchwałą Rady Gminy Kobierzyce nr XXXVI/418/2009 z dnia 28 sierpnia 2009 r., który dla działki 50/3 obręb Domasław przewidywało powiatowej drogi publicznej a w uchwalonym miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego przewidziano w innym miejscu budowę drogi wewnętrznej oznaczając symbolem 23.3.KDW. Niniejsze twierdzenie należy uznać za bezzasadne. Trzeba podkreślić, że uchwała Rady Gminy Kobierzyce nr XXI/256/12 w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach Domasław i Księginice, nie narusza art. 20 ust. 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, ponieważ na rysunku Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Gminy Kobierzyce uchwalonym przez Radę Gminy Kobierzyce uchwałą Nr XXXVI/418/09 z dnia 28 sierpnia 2009 roku – na działce nr 50/3 położonej w obrębie Domasław, znajduje się oznaczenie (przerywana linia koloru zielonego) opisane w legendzie rysunku studium jako: „projektowane przebiegi dróg gminnych”. Zgodnie zaś z wyżej wskazanym zapisem ustawy „plan miejscowy uchwała rada gminy, po stwierdzeniu, że nie narusza on ustaleń studium (...)” Użyte słowa „projektowane przebiegi” przy opisie ww. oznaczenia w intencji Rady Gminy Kobierzyce mają charakter postulatywny, a nie obligatoryjny, nie można ich zakwalifikować jako „ustaleń” studium. Podobne oznaczenia zastosowano do wszystkich typów dróg w studium, a więc jest także: „projektowany przebieg autostradowej obwodnicy Wrocławia (A8)”, „projektowane przebiegi dróg krajowych”, „projektowane przebiegi dróg wojewódzkich” i „projektowane przebiegi dróg powiatowych”. Takimi symbolami oznaczono prawdopodobne i postulatywne przebiegi projektowanych dróg, co do których przebiegu nie było pewności podczas sporządzania studium. O tym, iż wyżej wspomniane oznaczenia są świadectwem, tego, iż nie są to zapisy wiążące w stosunku do przyszłego m.p.z.p., stanowi odmienny sposób określenia innych obszarów, które obejmuje studium. Tak więc oznaczenia obszarów studiów takich jak np. „zabudowa mieszkaniowa jednorodzinna”, „usługi”, „aktywność gospodarcza” itp. nie posiadają określenia „projektowane”. Należy zatem stwierdzić, że Rada Gminy dokonując wyżej wskazanego rozróżnienia w terminologii dotyczącej określenia obszarów studium, dała wyraz temu, że ustalenia dla obszarów które nie zawierają określenia „projektowane” mają charakter wiążący dla przyszłych opracowywanych planów miejscowych, w przeciwieństwie do zapisów dotyczących tych obszarów które te rzeczne określenie zawierają. Dlatego w przedmiotowym planie miejscowym nie wyznaczono drogi gminnej przebiegającej przez nieruchomości stanowiącą działkę nr 50/3 położoną w obrębie Domasław. Ta intencja Rady Gminy Kobierzyce jest kontynuowana również w sposobie opisywania numerami poszczególnych dróg publicznych nad oznaczeniami graficznymi. Numery dróg publicznych nie są umieszczane nad oznaczeniami „projektowanych przebiegów dróg”, ale tylko nad symbolami oznaczającymi drogi opisane w legendzie rysunku studium jako: „autostrada”, „drogi krajowe”, „drogi wojewódzkie”, „drogi powiatowe”, „drogi gminne” i mającymi charakter wiążący dla przyszłych opracowywanych planów miejscowych. Należy również zaznaczyć, że Rada Gminy Kobierzyce nie miała kompetencji by poprzez uchwalenie niniejszego miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego ustalić budowę drogi wewnętrznej oznaczonej symbolem 23.3.KDW, jako drogi gminnej. Elementem odróżniającym drogę publiczną od drogi wewnętrznej jest formalne zaliczenie do odpowiedniej kategorii dróg publicznych. Zgodnie bowiem z obowiązującymi przepisami prawa, Rada Gminy może zakwalifikować daną drogę do kategorii dróg gminnych, nie poprzez takowe ustalenie w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego, a poprzez podjęcie odrębnej uchwały, za zgodą właściwego zarządu powiatu, zgodnie z art. 7 ust. 2 ustawy z dnia 21 marca 1985 roku o drogach publicznych (Dz.U. z 2007 roku nr.19 poz. 115 tekst jednolity z późniejszymi zmianami). Powyższa konstatacja, stanowi kolejny dowód na to, iż nawet gdyby na działce nr 50/3 w niniejszym studium znajdowało się oznaczenie przedmiotowej drogi jako drogi publicznej, nie mogło by to być w żaden sposób wiążące dla przyszłego m.p.z.p.
- 2) Pan Łukasz Bąk zarzuca w swoim wezwaniu z dnia 29 grudnia 2012 roku naruszenie art. 2 ust. 1 ustawy o drogach publicznych poprzez „zatwierdzenie” m.p.z.p. przez Radę Gminy Kobierzyce drogi wewnętrznej 23.3 KDW podczas gdy droga ta winna powinna być drogą publiczną. Niniejszy zarzut należy uznać za bezzasadny, gdyż jak już wskazano Rada Gminy nie jest uprawniona by przez uchwalenie planu „zatwierdzać”

drogę wewnętrzną. Określając przedmiotowym m.p.z.p. drogę 23.3 KDW jako drogę wewnętrzną Rada Gminy stwierdziła jedynie stan faktyczny. Jako, że niniejsza droga nie została w wyniku odrębnej uchwały zaliczona do którejkolwiek z kategorii dróg publicznych, to w myśl z art. 8 ust. 1 ustawy o drogach publicznych, jest drogą wewnętrzną.

- 3) Pan Łukasz Bąk zarzuca w swoim wezwaniu z dnia 29 grudnia 2012 roku naruszenie art. 140 kodeksu cywilnego poprzez naruszenie prawa właściciela do swobodnego korzystania z jego działki zaplanowanie przez Radę Gminy ogólnodostępnej drogi wewnętrznej. Niniejszy zarzut należy uznać za bezzasadny. Działka na której położona jest przedmiotowa droga stanowi w 100%, własność Pana Łukasza Bąka. Określając w niniejszej uchwale rzeczoną drogę, jako drogę wewnętrzną, organ stanowiący Gminy Kobierzycy w żaden sposób nie zmodyfikował tego stanu rzeczy. Nie można zatem stwierdzić, by uchwała Rady Gminy Kobierzycy nr XXI/256/12 w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach Domasław i Księginice stanowiła w jakikolwiek sposób o ingerencji Rady w prawo własności Pana Łukasza Bąka w prawo własności gruntu na którym położona jest przedmiotowa droga wewnętrzna.
- 4) Pan Łukasz Bąk zarzuca w swoim wezwaniu z dnia 29 grudnia 2012 roku naruszenie art. 98 ust. ustawy o gospodarce nieruchomościami z dnia 21 sierpnia 1997 roku (Dz.U.2010.102.651 j.t.), poprzez ustalenie drogi wewnętrznej prywatnej podczas gdy droga o tym przebiegu winna być drogą publiczną i przejść z mocy prawa na własność jednostki samorządu terytorialnego a zwłaszcza, że właściciel wystąpi z wnioskiem o podział nieruchomości. Niniejszy zarzut należy uznać za bezzasadny. Jak już wcześniej wskazano, wbrew twierdzeniu Pana Łukasza Bąka, Rada Gminy nie miała obowiązku ustalenia w przedmiotowym m.p.z.p. drogi 23.3 KDW jako drogi publicznej. Trzeba również zauważyć, że zgodnie z zapisem wyżej wymienionej ustawy: działki gruntu wydzielone pod drogi publiczne: gminne, powiatowe, wojewódzkie, krajowe - z nieruchomości, której podział został dokonany na wniosek właściciela, przechodzą, z mocy prawa, odpowiednio na własność gminy, powiatu, województwa lub Skarbu Państwa z dniem, w którym decyzja zatwierdzająca podział stała się ostateczna albo orzeczenie o podziale prawomocne. W tym miejscu, trzeba zaznaczyć, że działka gruntu na której znajduje się przedmiotowa droga nie została do dnia dzisiejszego geodezyjnie wyodrębniona, a co za tym idzie, zgodnie z powyższym unormowaniem ustawy, nie mogła być wydzielona pod drogę publiczną.