

Projekt

z dnia 8 kwietnia 2013 r.

Zatwierdzony przez

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

z dnia 2013 r.

w sprawie odpowiedzi na skargę Pana Łukasza Bąka na uchwałę 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

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity z 2001r. Dz.U. Nr 142, poz. 1591 z późn.zm.) oraz w związku z art. 54 § 2 ustawy z dnia z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tekst jednolity z 2012 r. Dz.U. Nr 270 z późn. zm.), Rada Gminy Kobierzyce uchwala, co następuje:

§ 1. Postanawia się nie uwzględnąć skargi Pana Łukasza Bąka na uchwałę 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.

§ 2. Odpowiedź na skargę stanowi załącznik nr 1 do niniejszej uchwały.

§ 3. Wykonanie niniejszej uchwały, w tym reprezentację w postępowaniu sądowym (z prawem do ustanowienia pełnomocników procesowych) powierza się Wójtowi Gminy Kobierzyce, który zapewni przesłanie niniejszej uchwały do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Załącznik Nr 1 do Uchwały Nr .../.../13

Rady Gminy Kobierzyce

z dnia.....2013 r.

Kobierzyce, dnia 26 kwietnia 2013r.

Wojewódzki Sąd Administracyjny

we Wrocławiu

ul. Św. Mikołaja 78/79

50-126 Wrocław

Skarżący : Łukasz Bąk ul. Tyniecki 32, 55-040 Kobierzyce, zastępowany przez r.pr. Rafała Dąbka z Kancelarii Radcy Prawnego LEXARIS Rafał Dąbek, ul. Klimasa 43b/17, 50-515 Wrocław (adres dla doręczeń)

Organ : Rada Gminy Kobierzyce, ul. Pałacowa 1, 55-040 Kobierzyce

**Przekazanie skargi na uchwałę Rady Gminy Kobierzyce
nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012 r.
wraz z odpowiedzią na skargę**

Działając zgodnie z art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 153, poz. 1270 z późn. zm., dalej p.p.s.a.), przekazuję skargę z dnia 27 marca 2013 r. (data wpływu 29 marca 2013r) wniesioną przez Pana Łukasza Bąka, zastępowanego przez r.pr. Rafała Dąbka, na uchwałę Rady Gminy Kobierzyce nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012 r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach: Domasław i Księginice, opublikowaną w Dzienniku Urzędowym Województwa Dolnośląskiego z dnia 17 grudnia 2012r. poz. 4954, wnosząc o oddalenie wniesionej skargi w całości.

.UZASADNIENIE

Działając na podstawie art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. z 2001 r. Dz.U. Nr 142 poza. 1591 ze zm.), uchwałą nr XXVIII/383/13 z dnia 1 marca 2013 r. Rada Gminy Kobierzyce stwierdziła bezzasadność wezwania Pana Łukasza Bąka z dnia 29 grudnia 2012 r. do usunięcia naruszenia prawa spowodowanego podjęciem uchwały nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012 r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach : Domasław i Księginice.

W ocenie organu nie doszło do zarzucanego naruszenia prawa, a w konsekwencji, skarga wniesiona na przedmiotową uchwałę jest bezzasadna i powinna zostać oddalona.

Bezzasadność skargi na uchwałę Rady Gminy Kobierzyce nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012 r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach Domasław i Księginice, uzasadnia się następująco:

- 1) Skarżący zarzuca, 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 postulatyczny, 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 postulatyczne 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) Skarżący zarzuca 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) Skarżący zarzuca 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 Kobierzyce w żaden sposób nie zmodyfikował tego stanu rzeczy. Nie można zatem stwierdzić, by, uchwała Rady Gminy Kobierzyce 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) Skarżący zarzuca 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.

W związku z powyższym wnoszę o oddalenie skargi w całości.

Załączniki:

- 1) odpis odpowiedzi,
- 2) akta sprawy.

Uzasadnienie

W dniu 29 marca 2013 r. do Urzędu Gminy Kobierzyce wpłynęła skarga Pana Łukasza Bąka z dnia 27 marca 2013 r. na uchwałę Rady Gminy Kobierzyce nr XXI/256/12 z dnia 31 sierpnia 2012 r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Domasław, położonego w obrębach: Domasław i Księginice. Skargę tą poprzedziło wezwanie Pana Łukasza Bąka z dnia 29 grudnia 2012r. do usunięcia naruszenia prawa, które uchwałą nr XXVIII/383/13 Rady Gminy Kobierzyce z dnia 1 marca 2013r. uznane za bezzasadne, gdyż nie doszło do zarzucanego naruszenia prawa.

Zgodnie z art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tekst jednolity z 2012 r. Dz.U. Nr 270 z późn. zm.), Rada Gminy jest zobligowana do przekazania skargi sądowi wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę w terminie trzydziestu dni od dnia jej wniesienia.