



**WOJEWODA OPOLSKI**

Opole, dnia 11 kwietnia 2023 r.

PN.III.4131.1.58.2023.JM

**Pan  
Ryszard Buchta  
Przewodniczący  
Rady Gminy Łubniany  
ul. Opolska 104  
46-024 Łubniany**

### **Rozstrzygnięcie nadzorcze**

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 40)

#### **stwierdzam**

nieważność uchwały nr LII/357/23 Rady Gminy Łubniany z dnia 13 marca 2023 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego drogi publicznej w części obejmującej § 4 ust. 3 – z powodu istotnego naruszenia prawa.

#### **Uzasadnienie**

W dniu 13 marca 2023 r. Rada Gminy Łubniany, powołując się art. 18 ust. 2 pkt 8 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 40) oraz art. 40 ust. 8 i 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1693, poz. 1768, poz. 1783 i poz. 2185) podjęła uchwałę nr LII/357/23 w sprawie ustalenia wysokości stawek opłat za zajęcie pasa drogowego drogi publicznej.

Przedmiotowa uchwała wpłynęła do organu nadzoru 17 marca 2023 r.

W § 4 ust. 3 kwestionowanego aktu organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego ustalił dzienną stawkę opłaty za zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia reklam świetlnych i podświetlanych na poziomie podwyższonym o 100% w stosunku do stawki opłaty za umieszczenie innych reklam.

W ocenie organu nadzoru zapis ten narusza art. 40 ust. 8 i ust. 9 ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 645) poprzez przekroczenie delegacji ustawowej wynikającej z przywołanych powyżej przepisów, a polegającej na zróżnicowaniu opłaty za umieszczanie reklam w pasie drogowym z zastosowaniem przesłanki, której nie wskazał ustawodawca.

Zgodnie z art. 40 ust. 9 ustawy o drogach publicznych przy ustalaniu stawek za zajęcie pasa drogowego uwzględnia się:

- 1) kategorię drogi, której pas drogowy zostaje zajęty;
- 2) zajętą część drogi;
- 3) procentową wielkość zajmowanej szerokości jezdni;
- 4) rodzaj zajęcia pasa drogowego;
- 5) rodzaj urządzenia obcego umieszczonego w pasie drogowym.

Różnicowanie stawek możliwe jest zatem jedynie przy zastosowaniu wskazanych wyżej kryteriów. W przypadku reklam należy więc wziąć pod uwagę jedynie rodzaj urządzenia lub rodzaj zajęcia. Podwyższenie stawek dla reklam świetlnych, czy też podświetlanych, jest niedopuszczalne. Reklama, reklama świetlna i reklama podświetlana to ten sam rodzaj urządzenia. Słusznie wskazuje Wojewódzki Sąd Administracyjny w Poznaniu w uzasadnieniu wyroku z dnia 30 czerwca 2020 r. w sprawie o sygnaturze III SA/Po 294/20 „Reklama, reklama świetlna i reklama podświetlana to ten sam rodzaj urządzenia. Rzecz definiuje się za pośrednictwem rodzaju i różnicy gatunkowej (*definitio fit per genus et differentiam specificam*). Rodzajem urządzenia (*genus*) jest reklama, natomiast inna jej cecha (np. świetlność czy podświetlanie) to jedynie różnica gatunkowa (*differencia specifica*). Skoro więc reklama, reklama świetlna i reklama podświetlana to ten sam rodzaj urządzenia (różniący się jedynie cechami gatunkowymi - drugorzędnymi; tu: czy jest świetlna czy podświetlana), to nie można powoływać się na art. 40 ust. 9 pkt 5 u.d.p. dla różnicowania stawek opłaty za reklamy świetlne i podświetlane.” Rada Gminy Łubniany nie była zatem uprawniona do różnicowania stawek opłat poprzez wprowadzanie dodatkowych

kryteriów, nieznanymi ustawie (por. wyrok WSA w Olsztynie z dnia 8 stycznia 2020 r., sygn. akt II SA/OI 893/19).

Ustawodawca, kształtując upoważnienie rady do przyjęcia określonych unormowań, wskazuje zakres przysługującego uprawnienia. Natomiast organ stanowiący gminy podejmując akt prawa miejscowego ma obowiązek ściśle uwzględnić wytyczne zawarte w upoważnieniu, a więc precyzyjnie określić wszystkie przewidziane w normie upoważniającej elementy. W konsekwencji przekroczenie delegacji ustawowej, poprzez zbyt szerokie uregulowanie określonej materii należy uznać za naruszające przepisy prawa. Rada gminy obowiązana jest przestrzegać zakresu udzielonego przez ustawę upoważnienia w zakresie tworzenia przepisów wykonawczych, a w tych działaniach nie może tego upoważnienia przekraczać. Wydając akty będące źródłem powszechnie obowiązującego prawa Rzeczypospolitej Polskiej na obszarze danej gminy musi respektować zakres delegacji zawartej w aktach prawnych wyższego rzędu.

Mając na uwadze powyższe, stwierdzam jak na wstępie.

Na podstawie art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, w związku z art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 259) niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu za pośrednictwem Wojewody Opolskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

**Z up. Wojewody Opolskiego**

**Ewelina Kurzydło**  
**Dyrektor Wydziału**  
**Prawnego i Nadzoru**

Prowadzący sprawę: Joanna Majewska, Referent prawny, Wydział Prawny i Nadzoru, tel. 77 45 24 432.