

Łódź, 10 marca 2021 r.

PNIK-I.4131.242.2021

Rada Gminy Dłutów

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania

Na podstawie art. 91 ust. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.) w związku z art. 61 § 1 i 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2020 r. poz. 256 z późn. zm.)

zawiadamiam,

że wszczęte zostało z urzędu postępowanie określone w rozdziale 10 ustawy z 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym w celu kontroli legalności uchwały nr XIX/157/21 Rady Gminy Dłutów z dnia 24 lutego 2021 r. w sprawie regulaminu korzystania z gminnych placów zabaw i siłowni zewnętrznych, która wpłynęła do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi w dniu 4 marca 2021 r.

Uzasadnienie

Rada Gminy Dłutów uchwałą nr XIX/157/21 z dnia 24 lutego 2021 r. przyjęła:

- 1) regulamin placów zabaw, stanowiący załącznik nr 1 do uchwały;
- 2) regulamin siłowni zewnętrznych, stanowiący załącznik nr 2 do uchwały.

W ocenie organu nadzoru przy podejmowaniu uchwały doszło do przekroczenia delegacji ustawowej określonej w treści art. 40 ust. 2 pkt 4 ustawy o samorządzie gminnym. Wydanie aktu prawa miejscowego na podstawie art. 40 ust. 2 pkt 4 ustawy o samorządzie gminnym polega na wprowadzeniu do porządku prawnego nowych przepisów, które albo w ogóle nie mają odpowiednika w przepisach obowiązujących, albo przepisy te uszczegóławiają w określonym zakresie, w ramach ustawowych upoważnień. W utrwalonym orzecznictwie sądowoadministracyjnym uznaje się, że powtórzenie regulacji ustawowych bądź ich modyfikacja i uzupełnienie przez przepisy gminne jest niezgodne z zasadami legislacji. Uchwała rady gminy nie może regulować jeszcze raz tego, co jest już zawarte w

obowiązującej ustawie. Taka uchwała, jako istotnie naruszająca prawo, jest nieważna. Zawsze bowiem tego rodzaju powtórzenie jest normatywnie zbędne, gdyż powtarzany przepis już obowiązuje. Jest też dezinformujące, trzeba bowiem liczyć się z tym, że powtórzony przepis będzie interpretowany w kontekście uchwały, w której go powtórzono, co może prowadzić do całkowitej lub częściowej zmiany intencji prawodawcy, a więc do naruszenia wymagania adekwatności. Uchwała organu gminy nie powinna zatem powtarzać przepisów ustawowych, jak też nie może zawierać postanowień sprzecznych z ustawą (wyrok NSA z dnia 14 maja 2015 r., sygn. akt II OSK 862/15).

W kontekście powyższych uwag zastrzeżenia organu nadzoru dotyczą:

- 1) w załączniku nr 1: ust. 8 w zakresie wyrazów: „obowiązuje bezwzględny zakaz spożywania napojów alkoholowych lub innych środków odurzających oraz”, ust. 9 pkt c, f oraz g, ust. 11, ust. 12 i ust. 14;
- 2) w załączniku nr 2: ust. 6, ust. 7, ust. 8, ust. 12 pkt b, c, e oraz g, ust. 13, ust. 14 i ust. 16.

Ponadto zastrzeżenia organu nadzoru dotyczącą zamieszczonego na końcu obu regulaminów wykazu telefonów alarmowych.

W ust. 11, 12 i 14 załącznika nr 1 oraz w ust. 6, 7, 8, 13, 14 i 16 załącznika nr 2 wprowadzono przepisy ustalające lub modyfikujące odpowiedzialność cywilną. Powyższe przepisy wkraczają w materię uregulowaną przepisami Kodeksu cywilnego. Delegacja zawarta w art. 40 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym nie obejmuje upoważnienia do wprowadzania do aktu prawa miejscowego jakichkolwiek przepisów ustalających lub modyfikujących odpowiedzialność cywilną (wyrok WSA w Łodzi z dnia 5 listopada 2015 r., sygn. akt II SA/Łd 751/15).

W pozostałych zakwestionowanych przez organ nadzoru przepisach uchwały wprowadzono zakazy, które już wynikają z przepisów ustawowych zawierających sankcję karną. Zakaz zaśmiecania miejsca publicznego wynika z art. 145 Kodeksu wykroczeń. Zakaz niszczenia urządzeń wynika np z art. 124 Kodeksu wykroczeń i 288 Kodeksu karnego. Zakaz niszczenia zieleni wynika z art. 144 § 1 Kodeksu wykroczeń. Zakaz hałasowania i zakłócania spokoju innym użytkownikom wynika z art. 51 Kodeksu wykroczeń. Zakaz spożywania alkoholu w miejscu publicznym jest już wprowadzony w art. 14 ust. 2a ustawy z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz. U. z 2019 r. poz. 2277 z późn. zm.). Zakaz zażywania środków odurzających oraz substancji psychotropowych wynika z zakazu posiadania tych środków, które to stanowi przestępstwo z art. 62 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o przeciwdziałaniu narkomanii (Dz. U. z 2020 r. poz. 2050 z późn. zm.). Zakaz palenia wyrobów tytoniowych na placu zabaw wynika z art. 5 ust. 1

pkt 10 ustawy z dnia 9 listopada 1995 r. o ochronie zdrowia przed następstwami używania tytoniu i wyrobów tytoniowych (Dz. U. z 2021 r. poz. 276). Zakaz palenia tytoniu na boisku powinien być wprowadzony uchwałą wydaną na podstawie art. 5 ust. 4 ustawy o ochronie zdrowia przed następstwami używania tytoniu i wyrobów tytoniowych.

Ponadto w ocenie organu nadzoru art. 40 ust. 2 pkt 4 ustawy o samorządzie gminnym nie upoważnia do wprowadzania do aktu prawa miejscowego przepisów o charakterze wyłącznie informacyjnym, nie zawierających norm prawnych. W związku z powyższym w ocenie organu nadzoru regulamin wydany na podstawie art. 40 ust. 2 pkt 4 ustawy o samorządzie gminnym nie powinien zawierać wykazu telefonów alarmowych.

Wobec powyższego, w terminie 7 dni od doręczenia niniejszego zawiadomienia, proszę o złożenie wyjaśnień w przedmiotowej sprawie. Wyjaśnienia należy przesłać do Łódzkiego Urzędu Wojewódzkiego w Łodzi na adres Elektronicznej Skrzynki Podawczej ePUAP: /lodzuw/skrytka.

Z up. WOJEWODY ŁÓDZKIEGO

Justyna Szymańska-Chłodzińska
Zastępca Dyrektora Wydziału
Prawnego, Nadzoru i Kontroli

Do wiadomości:

Wójt Gminy Dłutów