

Wysłano dn. 2009-06-04

L.dz. 2353

podpis

**Uchwała Nr40 /2009
z dnia 2 czerwca 2009 r.**

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach

**ZA POTWIERDZENIEM
ODBIORU**

Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach w następującym składzie:

Przewodniczący: Henryk Rzepa- Prezes Izby

Członkowie: Stanisław Banasik, Wojciech Czerw, Monika Dębowska-Sołtyk, Janina Kopczyńska - sprawozdawca, Iwona Kudła, Ewa Midura, Ireneusz Piasecki

Na podstawie art.18 ust.1 pkt 1 w związku z art.11 ust.1 pkt 5 ustawy z dnia 7 października 1992 r. o regionalnych izbach obrachunkowych /Dz. U. z 2001 r. Nr 55, poz.577 z późn. zm./ i art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn. Dz. U. z 2001 r Nr 142 poz. 1591 z późn. zm)

postanawia

stwierdzić nieważność uchwały Nr XXIII/98/09 Rady Gminy w Moskorzowie z dnia 28 kwietnia 2009 r. w sprawie udziału mieszkańców gminy w budowie infrastruktury technicznej z ograniczeniem do inwestycji w zakresie wodociągów i ustalenia wysokości stawki procentowej opłaty adiacenckiej w części paragrafów, tj. 2, 3, 4, 5, 7 z powodu braku podstaw prawnych do nakładania na mieszkańców gminy obowiązków o charakterze daniny publicznej oraz paragrafu 6 pkt 2 z powodu ustalenia stawki zerowej opłaty adiacenckiej, co narusza art. 146 ust. 2 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami (Dz. U. z 2004 r. Nr 261, poz. 2603 ze zm).

Uzasadnienie

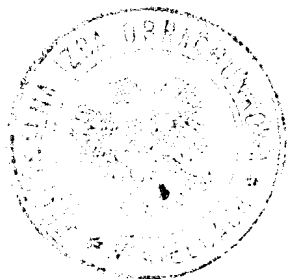
Uchwała Nr XXIII/98/09 Rady Gminy w Moskorzowie z dnia 28 kwietnia 2009 r. w sprawie udziału mieszkańców gminy w budowie infrastruktury technicznej z ograniczeniem do inwestycji w zakresie wodociągów i ustalenia wysokości stawki procentowej opłaty adiacenckiej wpłynęła do Regionalnej Izby Obrachunkowej w dniu 5 maja 2009 r. i została objęta postępowaniem nadzorczym. W wyniku badania przedmiotowej uchwały Kolegium stwierdziło co następuje: Rada Gminy w Moskorzowie na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym ustaliła, że mieszkańcy gminy będą uczestniczyć w budowie infrastruktury technicznej poprzez wpłatę udziałów pieniężnych na konto gminy, co nie znajduje potwierdzenia w obowiązujących przepisach prawa. Na podstawie art. 7 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym zaspokojenie zbiorowych potrzeb wspólnoty, obejmujących sprawy infrastruktury technicznej w zakresie wodociągów i kanalizacji należy do zadań własnych gminy. Gmina nie ma upoważnienia żądania od mieszkańców partycypacji w kosztach realizowanych zadań inwestycyjnych. Obecny stan prawny w zakresie kosztów budowy urządzeń wodociągowych i kanalizacyjnych sprawia, że żądanie przez gminę jakichkolwiek wpłat z tytułu partycypacji w kosztach budowy tych urządzeń jest bezprawne. WSA we Wrocławiu w wyroku z dn. 15 marca 2007 r.(Sygn. akt II

SA/Wr 745/06) wskazał, że zakres i treść prawa miejscowego uwarunkowana jest normami ustalonymi w aktach wyższego rzędu. Podstawą prawną stanowienia aktów prawa miejscowego jest upoważnienie zawarte w ustawie. Każdorazowo zatem w akcie rangi ustawowej musi być zawarte upoważnienie dla rady gminy do podjęcia aktu prawa miejscowego. W orzecznictwie sądowo-administracyjnym utrwalił się pogląd, że jednostronne nakładanie na obywateli obowiązków lub opłat jest niedopuszczalne bez wyraźnego upoważnienia ustawowego. Po stronie mieszkańców natomiast istnieje obowiązek uczestniczenia w kosztach budowy tych urządzeń poprzez wnoszenie na rzecz gminy opłat adiacenckich. Właściciele nieruchomości mają obowiązek zapłacić gminie opłatę adiacencką, której wysokość zależy od wzrostu wartości nieruchomości spowodowanego budową tych urządzeń. Wysokość stawki opłaty adiacenckiej ustala rada gminy w drodze uchwały. Wartość nieruchomości przed wybudowaniem urządzeń infrastruktury technicznej jak i po ich wybudowaniu określa rzeczoznawca majątkowy. Ustalenie przez gminę stawki procentowej opłaty adiacenckiej w wysokości 0% stanowi rezygnację ze źródła dochodów gminy określonego w ustawie i jest obejściem przepisów ustawy o gospodarce nieruchomościami. Reasumując należy stwierdzić że nałożenie na mieszkańców gminy obowiązku udziałów na rzecz budowy urządzeń infrastruktury technicznej przed ich wybudowaniem prowadzi do naruszenia porządku prawnego natomiast obowiązek uczestniczenia właściciela nieruchomości w kosztach budowy urządzenia infrastruktury technicznej wynika wprost z przepisów art. 144 ustawy o gospodarce nieruchomościami, poprzez wnoszenie opłat adiacenckich.

W związku z powyższym postanowiono jak w sentencji.

Pouczenie

Od niniejszej uchwały Kolegium Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach przysługuje skarga za pośrednictwem Regionalnej Izby Obrachunkowej do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Kielcach w terminie do 30 dni od daty jej doręczenia.



Przewodniczący Kolegium

PRZEDS
Regionalnej Izby Obrachunkowej
w Kielcach
[Signature]