



WOJEWODA
WARMIŃSKO - MAZURSKI

Mr. Gł. B.
Cenol.

P.B. Sz. aka

Olsztyn, dnia 18 października 2012r.

PN.4131.245.2012

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm.) stwierdzam nieważność zarządzenia porządkowego nr 84/2012 Wójta Gminy Janowiec Kościelny z dnia 16 sierpnia 2012r. w sprawie wprowadzenia zastępczego wykonawstwa obowiązku usuwania nieczystości płynnych z szamb przy nieruchomościach, których właściciele nie udokumentują korzystania z usług gminnych jednostek organizacyjnych lub podmiotów posiadających wymagane zezwolenie do prowadzenia działalności asenizacyjnej w związku z występowaniem potencjalnego zagrożenia dla zdrowia mieszkańców na terenie Gminy Janowiec Kościelny.

UZASADNIENIE

Zarządzeniem, o którym mowa na wstępie wójt Gminy Janowiec Kościelny działając na podstawie art. 40 ust. 3 i art. 41 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym w związku z potencjalnym zagrożeniem dla zdrowia mieszkańców wprowadził zastępcze wykonawstwo obowiązku usuwania nieczystości płynnych z szamb przy nieruchomościach, których właściciele nie udokumentują korzystania z usług gminnych jednostek organizacyjnych lub podmiotów posiadających wymagane zezwolenie do prowadzenia działalności asenizacyjnej w związku z występowaniem potencjalnego zagrożenia dla zdrowia mieszkańców na terenie Gminy Janowiec Kościelny.

W § 1 przedmiotowego zarządzenia Wójt postanowił, iż w związku z potencjalnym zagrożeniem dla życia i zdrowia mieszkańców na terenie Gminy Janowiec Kościelny przejmuje się obowiązek usuwania ścieków komunalnych z szamb przy nieruchomościach, których właściciele lub współwłaściciele nie udokumentują korzystania z usług gminnych jednostek organizacyjnych lub podmiotów posiadających wymagane zezwolenie do prowadzenia działalności asenizacyjnej. Natomiast w treści § 2 organ wykonawczy gminy ustalił składniki kosztu wywozu ścieków od właścicieli nieruchomości, o których mowa w § 1 zarządzenia oraz zasady ich ponoszenia w przypadku wspólnego szamba dla wielu właścicieli

lub współwłaścicieli nieruchomości. Wedle powyżej wskazanej regulacji, na koszt wywozu ścieków składają się: przyjęcie 1 m³ ścieków – 4 zł oraz dojazd do szamba, liczone wedle cennika wykonującego usługę (§2 ust. 2 tiret 1 i 2).

W § 5 zarządzenia Wójt zawarł zapis, iż zarządzenie wchodzi z dniem podpisania i podlega ogłoszeniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko-Mazurskiego.

Zdaniem organu nadzoru postanowienia przedmiotowego zarządzenia rażąco naruszają prawo.

Należy wskazać, iż kompetencja do stanowienia przepisów powszechnie obowiązujących na obszarze gminy, w tym także przepisów porządkowych, o których mowa w art. 40 ust. 3 ustawy o samorządzie gminnym, przysługuje generalnie radzie gminy, która wykonuje ją podejmując uchwały. Jedynie subsydiarnie, w wypadku nie cierpiącym zwłoki, ustawodawca dopuszcza możliwość wydania przepisów porządkowych przez wójta w formie zarządzenia (art. 41 ust. 2 tej ustawy). Natomiast o dopuszczalności uregulowania określonej materii w drodze przepisów porządkowych przesądza zbieg dwóch koniecznych przesłanek. Po pierwsze - materia ta nie jest regulowana w przepisach powszechnie obowiązujących. Po drugie - uregulowanie takie jest niezbędne dla ochrony wartości wymienionych w art. 40 ust. 3 tejże ustawy.

Materia dotycząca pozbywania się nieczystości ciekłych z terenu nieruchomości została kompleksowo uregulowana w ustawie z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2012r. poz. 391). I tak zgodnie z art. 5 ust. 3a i 3b właściciele nieruchomości zapewniają utrzymanie czystości i porządku przez gromadzenie nieczystości ciekłych w zbiornikach bezodpływowych i pozbywanie się zebranych na terenie nieruchomości odpadów komunalnych oraz nieczystości ciekłych w sposób zgodny z przepisami ustawy i przepisami odrębnymi. Natomiast art. 6 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku zawiera regulacje, których dotyczy kwestionowane zarządzenie porządkowe. Zgodnie z art. 6 ust. 6 tej ustawy gmina jest obowiązana zorganizować odbieranie odpadów komunalnych oraz opróżnianie zbiorników bezodpływowych w przypadku właścicieli nieruchomości, którzy nie zawarli umów z gminną jednostką organizacyjną lub przedsiębiorcą posiadającym zezwolenie na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych. I w takich przypadkach – na podstawie art. 6 ust. 7 i 9 ustawy - wójt, burmistrz, prezydent miasta wydaje z urzędu, na okres jednego roku decyzję, w której ustala:

- 1) obowiązek uiszczania opłat za odbieranie odpadów komunalnych lub opróżnianie zbiorników bezodpływowych;

- 2) wysokość opłat wyliczonych z zastosowaniem stawek, o których mowa w art. 6 ust. 2 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach;
- 3) terminy uiszczania opłat, o których mowa w pkt 1;
- 4) sposób i terminy udostępniania pojemników lub zbiorników w celu ich opróżnienia.

Wedle regulacji art. 6 ust. 8 tej ustawy decyzję tą zaopatruje się w rygor natychmiastowej wykonalności. Moc obowiązująca powyższej decyzji, ulega przedłużeniu w drodze decyzji wydawanej z urzędu, na kolejny okres, jeżeli właściciel nieruchomości nie przedstawi, na co najmniej 3 miesiące przed upływem daty obowiązywania decyzji, umowy, w której termin rozpoczęcia wykonywania usługi nie jest późniejszy niż data utraty mocy obowiązującej decyzji (art. 6 ust.10 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach).

Biorąc pod uwagę powyżej przytoczone przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminie, należy stwierdzić, iż brak było podstaw do regulowania kwestii zastępczego wykonawstwa obowiązku usuwania nieczystości płynnych z szamb przy nieruchomościach, których właściciele nie udokumentują korzystania z usług gminnych jednostek organizacyjnych lub podmiotów posiadających wymagane zezwolenie do prowadzenia działalności asenizacyjnej w związku z występowaniem potencjalnego zagrożenia dla zdrowia mieszkańców na terenie Gminy Janowiec Kościelny w drodze zarządzenia porządkowego w przypadku gdy istnieją przepisy rangi ustawowej regulujące te kwestie w sposób komplementarny.

Zarządzenie wójta, wprowadzające przepisy porządkowe dotyczące kwestii uregulowanych w ustawach lub innych przepisach powszechnie obowiązujących, narusza konieczny warunek wydania takich przepisów, określony w art. 40 ust. 3 ustawy o samorządzie gminnym. Natomiast uchwała rady gminy, zatwierdzająca takie wadliwe zarządzenie, narusza zarówno ten przepis ustawy o samorządzie gminnym, jak i postanowienie jej art. 41 ust. 3, ponieważ oznacza nieprawidłowe wykonanie ustanowionej w nim kompetencji do zatwierdzenia jedynie zgodnych z prawem zarządzeń porządkowych. (tak też orzekł Naczelny Sąd Administracyjny Ośrodek Zamiejscowy we Wrocławiu w wyroku z dnia 8 grudnia 1992 r. SA/Wr 1306/92).

Odnosząc się do treści § 5 przedmiotowego zarządzenia, wskazującej, na wejście jego w życie z dniem podpisania należy wskazać, iż zgodnie z art. 14 ust. 3 ustawy z dnia 20 lipca 2000 r. o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych (Dz.U. z 2011r. Nr 197, poz. 1172 z późn. zm.) przepisy porządkowe, ogłasza się je w drodze obwieszczeń, a także w sposób zwyczajowo przyjęty na danym terenie lub w środkach masowego przekazu, co nie zwalnia z obowiązku ich ogłoszenia w wojewódzkim dzienniku

urzędowym. Za dzień ogłoszenia przepisów porządkowych uważa się dzień wskazany w obwieszczeniu. Zgodnie zaś z art. 4 ust. 3 tej ustawy przepisy porządkowe wchodzą w życie po upływie trzech dni od dnia ich ogłoszenia. W uzasadnionych przypadkach przepisy porządkowe mogą wchodzić w życie w terminie krótszym niż trzy dni, a jeżeli zwłoka w wejściu w życie przepisów porządkowych mogłaby spowodować nieodwracalne szkody lub poważne zagrożenia życia, zdrowia lub mienia, można zarządzić wejście w życie takich przepisów z dniem ich ogłoszenia, ale nigdy podpisania.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono jak we wstępie.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie za pośrednictwem Wojewody Warmińsko – Mazurskiego, w terminie 30 dni licząc od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

Otrzymują:

- 1) Przewodniczący Rady Janowiec Kościelny
- 2) Wójt Gminy Janowiec Kościelny

**WOJEWODA
WARMIŃSKO-MAZURSKI**

Marian Podziewski