



WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

NK.II.0914.44.12 /07

RZĄD GMINY
Męcinka

wpl. data 28.05.07

Nr 2125 podpis

[Handwritten signatures and initials]

*28.05.2007
2A+RP+Zadanie*

Wrocław, dnia 11 maja 2007 r.

BIURO
Rady Gminy Męcinka

Wpl. dnia 29.05.07

Nr 51 podpis *[Signature]*

Wojewódzki Sąd Administracyjny
we Wrocławiu
ul. Świętego Mikołaja 78/79
50-126 Wrocław

za pośrednictwem:

Rady Gminy Męcinka

Strona skarżąca: Wojewoda Dolnośląski – Organ Nadzoru, pl. Powstańców Warszawy 1
50 – 951 Wrocław

Strona przeciwna: Rada Gminy Męcinka, 59 – 424 Męcinka 11

Skarga

Na podstawie art. 93 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r., Nr 142, poz. 1591 z późniejszymi zmianami) oraz art. 50 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 153, poz. 1270 ze zmianami) Wojewoda Dolnośląski – organ nadzoru nad jednostkami samorządu terytorialnego wnosi o:

- stwierdzenie nieważności § 8 ust. 1 i ust. 2 uchwały nr V/27/07 Rady Gminy Męcinka z dnia 26 marca 2007 roku w sprawie zasad i trybu używania herbu i flagi gminy Męcinka.
- zasądzenie kosztów postępowania według norm przypisanych.

Uzasadnienie

Dnia 26 marca 2007 roku Rada Gminy Męcinka podjęła uchwałę nr V/27/07 w sprawie zasad i trybu używania herbu i flagi gminy Męcinka.

Dowód: uchwała nr V/27/07 Rady Gminy Męcinka (w aktach gminy)

W toku badania legalności uchwały Organ nadzoru stwierdził, że § 8 ust. 1 i ust. 2 uchwały zostały podjęte z istotnym naruszeniem art. 40 ust. 2 pkt 3 w związku z art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym.

Uchwała w podstawie prawnej wskazuje m.in. art. 18 ust. 2 pkt 13 ustawy o samorządzie gminnym wedle którego rada gminy jest organem wyłącznie kompetentnym do podejmowania uchwał w sprawach herbu gminy, nazw ulic i placów publicznych oraz wznoszenia pomników.

Paragraf 8 ust. 1 i ust. 2 uchwały stanowią, iż:

„1. Ustala się następujące zasady odpłatności za używanie herbu:

- 1) za umieszczenie herbu na towarach lub innych przedmiotach – w dwukrotnej wysokości minimalnego wynagrodzenia pracowników.
- 2) za umieszczenie herbu w publikacjach książkowych, prasie, folderach i innych wydawnictwach – w czterokrotnej wysokości minimalnego wynagrodzenia pracowników.

2. W przypadkach szczególnie uzasadnionych, związanych z dużą ilością towarów lub przedmiotów, na których ma być umieszczony herb bądź umieszczenie herbu w publikacjach wydanych w nakładzie powyżej 500 egzemplarzy, wójt gminy może pobrać opłatę w podwójnej wysokości opłat, o których mowa w ust. 1.”

Mocą powołanych przepisów uchwały Rada Gminy Męcinka ustanowiła wysokość opłaty za korzystanie z składnika mienia gminnego jakim jest herb Gminy.

W świetle art. 40 ust. 1 ustawy o samorządzie gminy „na podstawie upoważnień ustawowych gminie przysługuje prawo stanowienia aktów prawa miejscowego obowiązujących na obszarze gminy.”

Z kolei art. 40 ust. 2 tejże ustawy określa kompetencje rady gminy do wydawania aktów prawa miejscowego na podstawie tej ustawy, wymieniając prawo organów gminy do regulowania:

- 1) wewnętrznego ustroju gminy oraz jednostek pomocniczych,
- 2) organizacji urzędów i instytucji gminnych,
- 3) zasad zarządu mieniem gminy,
- 4) zasad i trybu korzystania z gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej.

Na podstawie art. 40 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym organy gminy (tu Rada Gminy) mogą wydawać akty prawa miejscowego w zakresie zasad zarządu mieniem gminy. Bez wątpienia herb Gminy jest nie tylko jej dobrem osobistym, ale gdy przyjmie postać materialną traktowany powinien być jak mienie Gminy. W związku z tym jeśli Rada chce ustanowić zasady korzystania z tych symboli obowiązujące powszechnie, to powinna podjąć uchwałę na podstawie art. 40 ust. 2 pkt 3 ustawy.

Co do dopuszczalności ustanowienia, przez organ stanowiący gminy, opłat za korzystanie z mienia gminnego trzeba zauważyć, iż zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 8 ustawy o samorządzie gminnym *do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach podatków i opłat w granicach określonych w odrębnych ustawach*. Zakresem przedmiotowym powyższego przepisu objęte jest zarówno stanowienie **opłat lokalnych** (o których mowa w ustawie o podatkach i opłatach lokalnych) **jak i innych opłat** ustalanych przez radę gminy. Użyte w nim pojęcie *opłaty* nie zostało bowiem zawężone do opłat lokalnych i obejmuje każdą opłatę nakładaną przez radę gminy. Przepis ten jednak wyraźnie nakazuje, aby każdy rodzaj opłat nakładanych na obywateli przez radę gminy, był ustalany w granicach określonych w odrębnych ustawach.

Nalożenie opłat przez radę gminy wymaga więc istnienia wyraźnego upoważnienia ustawowego. Dlatego też w orzecznictwie sądowoadministracyjnym wielokrotnie był wyrażany pogląd, że do działalności organów samorządu terytorialnego w sferze zobowiązań publicznoprawnych nie stosuje się zasady - *co nie jest zakazane jest dozwolone*, lecz reguluje tę działalność zasada - *dozwolone jest tylko to, co prawo wyraźnie przewiduje* (wyrok NSA z dnia 15 stycznia 1997 r., sygn. akt III SA 534/96, publik. w Monitor Podatkowy 1997/12 str. 374, Glosa 1998/3 str. 30; NSA wyrok z dnia 24 maja 1993

r., sygn. akt III SA 2017/92, publik. w ONSA 1993/4 poz. 113). Art. 40 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym wyraźnego upoważnienia do nakładania opłat nie zawiera. Nie zawiera go także powołany w podstawie prawnej przedmiotowej uchwały art. 18 ust. 2 pkt 13 o samorządzie gminnym.

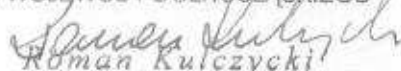
Opłaty za korzystanie z herbu Gminy pobierane mogą być przez gminę na podstawie umów cywilnoprawnych zawieranych z podmiotami zewnętrznymi. Umowy takie, jako zarządzający mieniem gminnym zawierać będzie Wójt na podstawie art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy o samorządzie gminnym. Nie można wykluczyć, że w uzasadnionych przypadkach Wójt zezwoli na korzystanie z herbu Gminy nieodpłatnie i zawrze stosowną umowę w tej materii (taką sytuację przewiduje § 7 uchwały).

Niewątpliwie opłata (cena) za korzystanie ze składnika mienia gminnego powinna stanowić jeden z elementów przedmiotowo istotnych umowy zawartej pomiędzy Wójtem a podmiotem korzystającym z herbu Gminy.

W ocenie Organu nadzoru, brak możliwości ustalenia, przez organ stanowiący gminy, wysokości opłat za korzystanie z herbu gminy daje podstawę i rodzi potrzebę stwierdzenia nieważności przedmiotowej uchwały we wskazanym zakresie.

Mając na uwadze powyższe skargę należy uznać za zasadną i celową.

WZ. WOJEWODY DOLNOŚLĄSKIEGO


Roman Kulczycki
WICEWOJEWODA

Załączniki:
-odpis skargi,