

Projekt

z dnia 21 czerwca 2018 r.

Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY MIEJSKIEJ W ZAKROCZYMIU**

z dnia 2018 r.

w sprawie uznania za bezzasadne wezwania do usunięcia stanu niezgodnego z prawem, w związku z przyjęciem przez Radę Gminy Zakroczym uchwały nr XXXVI/242/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 r.

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r. poz. 994 i 1000) uchwała się, co następuje:

§ 1. Uznaje się za bezzasadne z przyczyn określonych w uzasadnieniu niniejszej uchwały wezwanie do usunięcia stanu niezgodnego z prawem, polegającego na przyjęciu przez Radę Gminy Zakroczym uchwały nr XXXVI/242/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 r., zmieniającej uchwałę nr XXIII/168/2013 Rady Gminy Zakroczym z dnia 18 lipca 2013 r., bez odniesienia się do obowiązującej i regulującej ten sam zakres przedmiotowy uchwały nrXXXI/188/2016 z dnia 29 listopada 2016 r.

§ 2. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 27 kwietnia 2018 r. prokurator Prokuratury Okręgowej Warszawa-Praga w Warszawie (sygn.: PO VI Pa 24.2017; pismo wpłynęło do Urzędu Miejskiego w Zakroczymiu w dniu 4 maja 2018 r.) zwrócił się do Rady Miejskiej w Zakroczymiu o podjęcie czynności mających na celu usunięcie stanu niezgodnego z prawem, polegającego na przyjęciu przez Radę Gminy Zakroczym uchwały nr XXXVI/242/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 r., zmieniającej uchwałę nr XXIII/168/2013 Rady Gminy Zakroczym z dnia 18 lipca 2013 r., bez odniesienia się do obowiązującej i regulującej ten sam zakres przedmiotowy uchwały nr XXXI/188/2016 z dnia 29 listopada 2016 r., co w ocenie prokuratora stanowiło naruszenie zakazu stosowania derogacji milczącej i spowodowało pozostawienie ww. uchwały w obrocie prawnym. Prokurator wskazał jednocześnie, iż zasadnym byłoby uchylene w trybie legislacyjnym przez Radę Miejską w Zakroczymiu uchwały nr XXXI/188/2016 z dnia 29 listopada 2016 r.

Uchwałą nr XXIII/168/2013 z dnia 18 lipca 2013 r. przystąpiono do sporządzenia zmiany Miejscowego Planu Zagospodarowania dla części Miasta Zakroczym, obejmującego cały obręb ewidencyjny 0021 02-12.

Następnie uchwałą nr XXXI/188/2016 z dnia 29 listopada 2016 r. dokonano zmiany uchwały nr XXIII/168/2013 z dnia 18 lipca 2013 r., którą ograniczono obszar opracowania miejscowego planu zagospodarowania dla części Miasta Zakroczym, wyłączając z obrębu ewidencyjnego 0021 02-12 w całości 39 działek, a częściowo 22 działek. W tytule uchwały wyraźnie wskazano, że jest to uchwała zmieniająca, natomiast w treści uchwały wskazano, że dokonuje się zmiany uchwały nr XXIII/168/2013 z dnia 18 lipca 2013 r. i jak jest zakres dokonywanej zmiany (podano nowe brzmienie § 1).

Uchwałą nr XXXIII/214/2017 z dnia 30 stycznia 2017 r. sprostowano omyłkę pisarską w uchwale nr XXXI/188/2016 z dnia 29 listopada 2016 r. polegającą na błędnym określeniu w komparycji uchwały strony czynności aktu.

Kolejną uchwałą nr XXXVI/242/2017 z dnia 25 kwietnia 2017 r. do raz drugi dokonano zmiany uchwały nr XXIII/168/2013 z dnia 18 lipca 2013 r. w ten sposób iż przywrócono pierwotne granice obszaru, dla którego sporządzano miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego - obręb ewidencyjny 0021 02-12. W tytule uchwały wyraźnie wskazano, że jest to uchwała zmieniająca, natomiast w treści uchwały wskazano, że dokonuje się zmiany uchwały nr XXIII/168/2013 z dnia 18 lipca 2013 r. i jak jest zakres dokonywanej zmiany.

Wszystkie ww. uchwały zmieniające zawierały załącznik graficzny przedstawiający granice obszaru objętego projektem zmiany planu.

Zgodnie z art. 14 ust. 1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. *o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym* w celu ustalenia przeznaczenia terenów, w tym dla inwestycji celu publicznego, oraz określenia sposobów ich zagospodarowania i zabudowy rada gminy podejmuje uchwałę o przystąpieniu do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego.

Uchwała o przystąpieniu do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego jest uchwałą intencyjną, która wyraża wolę gminy co do rozpoczęcia procedury planistycznej oraz ustalenia w załączniku graficznym granic obszaru, którego dotyczyć będą ustalenia przyszłego planu. Uchwała ta nie jest jednak aktem prawa miejscowego, a jedynie aktem normatywnym o charakterze wewnętrznym. Zgodnie bowiem z art. 14 ust. 6 ustawy *o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym* to plan miejscowy jest aktem prawa miejscowego.

Wszystkie ww. uchwały Rady Gminy Zakroczym były ogłaszane w Biuletynie Informacji Publicznej. Nie były one publikowane w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego, co również potwierdza, że nie stanowią aktów prawa miejscowego.

Do aktów normatywnych o charakterze wewnętrznym, zgodnie z rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”, stosuje się zasady wyrażone w dziale I, rozdziale 1-7, w dziale II, w dziale V, z wyjątkiem § 132 oraz w dziale VI.

Zgodnie z § 90 *Zasad techniki prawodawczej* zmienia się zawsze pierwotny tekst ustawy. Natomiast zgodnie z § 91 ust. 1 *Zasad techniki prawodawczej* nie nowelizuje się przepisów zmieniających inną ustawę. Zgodnie także z § 91 ust. 2 *Zasad techniki prawodawczej* w szczególnie uzasadnionych przypadkach, jeżeli jest to konieczne dla uniknięcia luki w prawie, można wyjątkowo znowelizować przepisy zmieniające ogłoszonej ustawy w okresie ich *vacatio legis*, co było wykluczone w przedmiotowej sprawie z uwagi na to, iż wszystkie

uchwały wchodziły w życie z dniem ich podjęcia.

Zgodnie natomiast z § 82 *Zasad techniki prawodawczej* zmiana (nowelizacja) ustawy polega na uchyleniu niektórych jej przepisów, zastąpieniu niektórych jej przepisów przepisami o innej treści lub brzmieniu lub na dodaniu do niej nowych przepisów. Stosownie także do § 86 *Zasad techniki prawodawczej* zmiana ustawy nie może polegać na tym, że dawny przepis zastępuje się nowym, nie wskazując jednocześnie dokonywania tej zmiany (nowelizacja dorozumiana). W przedmiotowych uchwałach zawsze podawany był konkretny zakres dokonywanych zmian poprzez wskazanie, że tytuł uchwały, jej paragraf i załącznik graficzny otrzymuje określone i ściśle wskazane brzmienie.

Uchwała zawierająca przepisy zmieniające uchwałę pierwotną ma być jednorazowy, nie można jej uchylić, bo nie jest odrębnym od uchwały pierwotnej aktem normatywnym, a ściśle związanym z uchwałą pierwotną.

Na marginesie należy wskazać, iż organ nadzoru, jakim jest Wojewoda Mazowiecki, w ramach swoich rozstrzygnięć nadzorczych nie zakwestionował procedury uchwalania Miejscowych Planów Zagospodarowania Przestrzennego Miasta Zakroczym.

Uchwałą nr XLVI/331/2018 został uchwalony Miejscowy Plan Zagospodarowania Przestrzennego Miasta Zakroczym dla obrębu ewidencyjnego 0021 02-12, który został opublikowany w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego z dnia 15 marca 2018 r. pod poz. 2598 (data ogłoszenia: 15 marca 2018 r.).

Rada Miejska w Zakroczymiu stoi na stanowisku, iż brak jest zatem podstaw prawnych do uchylenia uchwały nr XXXI/188/2016 z dnia 29 listopada 2016 r., gdyż nie zachodzi stan niezgodności z prawem.

Zasady techniki prawodawczej w sposób jednoznaczny zakazują nowelizowania uchwał zmieniających inne uchwały.

Z powyższych względów wezwanie prokuratora Prokuratury Okręgowej Warszawa-Praga w Warszawie z dnia 27 kwietnia 2018 r. o podjęcie czynności mających na celu usunięcie stanu niezgodnego z prawem należało uznać za oczywiście niezasadne.