

Projekt

druk nr

**UCHWAŁA NR XXXV/.../21
RADY MIASTA KOŚCIERZYNA**

z dnia 3 marca 2021 r.

**w sprawie odrzucenia obywatelskiego projektu uchwały zgłoszonego w procedurze wykonania
obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej**

Na podstawie 41a ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t. j. Dz. U. 2020, poz. 713 ze zm.) oraz § 5 ust. 4 Uchwały nr XVII/147/19 Rady Miasta Kościerzyna z dnia 30.10.2019r. w sprawie wykonania obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej (Dz. U. Woj.Pomor.2019.5211 z dnia 2019.11.25)

**Rada Miasta Kościerzyna na wniosek Przewodniczącego Rady Miasta Kościerzyna uchwała, co
następuje:**

§ 1. Odrzuca się Obywatelski Projekt Uchwały zgłoszony przez Komitet Inicjatywy Uchwałodawczej Stowarzyszenia Ogrodu Działkowego „Oczko Wodne” w Kościerzynie.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miasta Kościerzyna.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Miasta
Kościerzyna

Helena Kaszubowska-Nitz

Uzasadnienie

Dnia 27 stycznia 2021 r. do Biura Rady Miasta Kościerzyna wpłynęło zawiadomienie o utworzeniu Komitetu Inicjatywy Uchwałodawczej wraz z Obywatelskim Projektem Uchwały w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego w części obręb nr 5 działki nr 210/3 miasta Kościerzyna.

Dnia 28 stycznia 2021 r. Przewodniczący Rady Miasta, zgodnie z § 5. ust. 1 Uchwały nr XVII/147/19 Rady Miasta Kościerzyna z dnia 30 października 2019r. w sprawie wykonania obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej skierował Obywatelski Projekt Uchwały do Burmistrza Kościerzyny w celu zaopiniowania pod względem formalno – prawnym.

W dniu 2 lutego 2021r. do Biura Rady Miasta wpłynęła opinia prawna z dnia 1 lutego 2021r. dotycząca oceny prawnej obywatelskiego projektu uchwały złożonego przez Komitet Inicjatywy Uchwałodawczej - tj. projektu uchwały Rady Miasta Kościerzyna w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego w części obręb nr 5 działki nr 210/3 miasta Kościerzyna.

W odróżnieniu od podmiotów prawa prywatnego organy władzy publicznej, co wyraźnie wynika z art. 7 Konstytucji RP, działają na podstawie w granicach prawa i o ile podmioty prywatne mogą czynić wszystko czego im prawo nie zabrania, o tyle organy władzy publicznej mogą podejmować tylko te działania, na które im prawo zezwala, a wyrażona w art. 7 Konstytucji zasada legalizmu i zasada praworządności wiąże wszystkie organy władzy publicznej, w tym również organy jednostek samorządu terytorialnego (zob: wyrok NSA z dnia 1 lutego 2017 r., sygn. akt. I OSK 2779/16). Podobnie jak wszystkie inne uchwały rady gminy każda uchwała musi wynikać z wyraźnej delegacji ustawowej.

Podane w obywatelskim projekcie uchwały przepisy z ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t. j. Dz. U. z 2020 r., poz. 713) art. 40 ust. 1, art. 41 ust. 1 dotyczą stanowienia aktów prawa miejscowego. Uchwała w przedmiocie przystąpienia do zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego nie jest aktem prawa miejscowego, podobnie jak nie jest takim aktem samo studium (art. 9 ust. 5 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym - tekst jedn. Dz. U. z 2020 r., poz. 293 ze zm., dalej w skrócie „ustawa o planowaniu”), zatem te podstawy prawne nie powinny być wskazane w przedmiotowym projekcie.

Nie jest również właściwą podstawą prawną proponowanej uchwały uchwała nr XVII/147/19 z dnia 30 października 2019 r. w sprawie wykonania obywatelskiej inicjatywy uchwałodawczej gdyż uchwała ta nie stanowi podstawy prawnej uchwał w konkretnych sprawach merytorycznych, jak również art. 41a ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym, który stanowi podstawę prawną do ustalenia szczegółowych zasad wnoszenia inicjatyw uchwałodawczych, a nie uchwały w sprawie merytorycznej.

Prawidłowe podstawy prawne proponowanej uchwały to: art. 18 ust. 2 pkt. 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym - tekst jedn. Dz. U. z 2020 r., poz. 713, oraz art. 9 ust. 1 w zw. z art. 27 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym - tekst jedn. Dz. U. z 2020 r., poz. 293 ze zm.

Uchwała o przystąpieniu do sporządzenia zmiany studium ma treść ogólną i służy jedynie zainicjowaniu procedury zmierzającej do określenia polityki przestrzennej gminy na całym jej terenie lub jej części. W uchwale tej rada gminy nie ma kompetencji, aby narzucić organowi wykonawczemu gminy (Burmistrzowi) obowiązku ujęcia w projekcie zmiany określonych funkcji danego terenu, gdyż zgodnie z art. 9 ust. 2 ustawy o planowaniu to do Burmistrza należy sporządzenie studium (jego projektu), który będzie następnie przedmiotem jej obrad. Nieprawidłowe są sformułowania w obywatelskim projekcie uchwały, że upoważnia się Burmistrza do określonych czynności. Wykonawcą uchwały i tak z mocy prawa jest Burmistrz.

Rada nie ma również kompetencji, aby nadawać w procedurze planistycznej jakiegokolwiek uprawnienia Stowarzyszeniu Ogrodu Działkowego „Oczko Wodne”

Nie ma potrzeby również określenie, gdzie uchwała będzie ogłoszona, ponieważ z mocy prawa jest publikowana jedynie w Biuletynie Informacji Publicznej. Nie ma obowiązku jej wywieszania na tablicy ogłoszeń lub publikowania w prasie.

Zatem treść uchwały winna tylko brzmieć:

„1. Przystępuje się do opracowania zmiany studium(wskazać studium i na podstawie jakiej uchwały było przyjęte).

2. Zmiana studium obejmuje obszar (wskazać obszar), przedstawiony na załączniku graficznym do niniejszej uchwały.

3. Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Miasta Kościerzyna.

4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.”

W związku ze stwierdzonymi nieprawidłowościami w dniu 2 lutego 2021r. Przewodniczący Rady wezwał Komitet do ich usunięcia w ciągu 14 dni.

Pismem z dnia 16 lutego 2021r. Pełnomocnik Komitetu zakwestionował konieczność uzupełnienia braków oraz usunięcia nieprawidłowości w Obywatelskim Projekcie Uchwały. W tej sytuacji zastosowanie ma § 5 ust. 4 cyt. uchwały: „Jeżeli Komitet kwestionuje konieczność uzupełnienia braków lub usunięcia nieprawidłowości w projekcie uchwały, o skierowaniu do dalszych prac lub o odrzuceniu projektu, decyduje Rada na najbliższej sesji.”

Projekt uchwały w kształcie przekazanym przez Komitet Inicjatywy Uchwałodawczej nie nadaje się do przedłożenia Radzie Miasta Kościerzyna pod obrady, gdyż nie spełnia wymogów formalnoprawnych. ponadto za odrzuceniem obywatelskiego projektu uchwały przemawia to, iż Pełnomocnik Komitetu nie usunął wskazanych braków, w związku z czym podjęcie niniejszej uchwały jest uzasadnione.