

**Uchwała Nr LIII/395/2010
Rady Miejskiej w Ogrodzieńcu
z dnia 29 kwietnia 2010 roku**

w sprawie odmowy uwzględnienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa

Na podstawie art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r., Nr 142, poz. 1591 z późniejszymi zmianami)

**Rada Miejska w Ogrodzieńcu
uchwala, co następuje**

§ 1

Uznaje się za nieuzasadnione wezwanie pana Ryszarda Sadowskiego do usunięcia naruszenia prawa uchwałą Rady Miejskiej Nr XLIX/354/2009 z dnia 28 grudnia 2009 r. w sprawie cen za wodę i odprowadzanie ścieków w części dotyczącej naliczania opłat za przyłączenie do gminnej sieci wodociągowej (punkt 5.2. uchwały oraz tabelę nr 5) i odmawia się uwzględnienia wezwania.

§ 2

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Miejskiej

Grzegorz Wałek

Uzasadnienie

Pismem z dnia 21 kwietnia 2010 roku pan Ryszard Sadowski zwrócił się do Rady Miejskiej w Ogrodzieńcu z wezwaniem do usunięcia naruszenia prawa poprzez podjęcie uchwały Nr XLIX/354/2009 z dnia 28 grudnia 2009 r. w sprawie cen za wodę i odprowadzanie ścieków w części dotyczącej „naliczania opłat za przyłączenie do gminnej sieci wodociągowej (punkt 5.2. uchwały oraz tabelę nr 5)”.

W uzasadnieniu wezwania podniósł, że określone w uchwale „opłaty przyłączeniowe” pozbawione są podstawy prawnej i naruszają art. 15 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków. W ocenie wnioskodawcy rada nie ma uprawnień do wprowadzania odpłatności za przyłączenie nieruchomości do sieci wodociągowej i kanalizacyjnej. Podstawą taką nie jest też w ocenie wnioskodawcy art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym oraz że „do podjęcia takiej uchwały w części naliczania opłaty za przyłącze do gminnej sieci wodociągowej niezbędna jest jednak wyraźna kompetencja ustawowa ...”. Wnioskodawca powołuje się przy tym na wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego wydany w sprawie pod sygn. akt II OSK 1459/08 z dnia 3 marca 2009 r.).

Wezwanie do usunięcia naruszenia prawa jest nieuzasadnione.

Rada gminy posiada uprawnienia do zatwierdzenia taryfy za zbiorowe dostarczanie wody i odprowadzanie ścieków obejmującej stawkę opłat za przyłączenie do urządzeń wodociągowo-kanalizacyjnych (odbiór techniczny przyłączenie) zgodnie z § 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886) i art. 24 a ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków w zakresie cen za wodę i odprowadzane ścieki, a w zakresie poprzednio obowiązującej taryfy art. 24 ust. 1, ust. 5 i ust.7 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.).

Wskazany w wezwaniu wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 3 marca 2009 r. w sprawie o sygn. akt II OSK 1459/08 z dnia 3 marca 2009 r. dotyczący uchwały Rady Gminy Liszki z 26 czerwca 2003 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków dotyczy sytuacji zasadniczo różniącej się od stanu istniejącego w Gminie Ogrodzieniec.

Poniżej w ujęciu tabelarycznym wykazane są podstawowe różnice w stanie prawnym i faktycznym wynikającym z przywołanego wyroku, a stanem istniejącym na terenie naszej gminy.

Stan prawny i faktyczny określony w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 3 marca 2009 r. w sprawie o sygn. akt II OSK 1459/08	Stan prawny i faktyczny dotyczący opłaty za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych pobieranej zgodnie z § 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz
--	--

	warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886) na terenie Gminy Ogrodzieniec
nazwa opłaty	
opłata przyłączeniowa; nazwa nadana opłacie w uchwale rady gminy nie wynikająca z obowiązujących przepisów	opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych; nazwa wynikająca z § 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886)
akt prawny określający wysokość opłaty i jego podstawa prawna	
regulamin dostarczania wody i odprowadzania ścieków uchwalony przez Radę Gminy Liszki w dniu 26 czerwca 2003 r. na podstawie art. 19 ust. 1 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.); regulamin określa prawa i obowiązki przedsiębiorstwa wodociągowo-kanalizacyjnego oraz odbiorców usług; regulamin jest aktem prawa miejscowego i podlega publikacji w dzienniku urzędowym województwa	ceny za wodę i odprowadzane ścieki uchwalone na podstawie art. 24a ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.); poprzednio (przed 1 stycznia 2010 r.) taryfa za zbiorowe odprowadzanie ścieków uchwalona na podstawie art. 24 ust. 1, ust. 5 i ust.7 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.); taryfa oraz zestawienie cen za wodę i odprowadzane ścieki dotyczy wysokości opłat pobieranych przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne; taryfa oraz zestawienie cen za wodę i odprowadzane ścieki nie są aktami prawa miejscowego i nie podlegają publikacji w dzienniku urzędowym województwa
charakter świadczenia	
W ocenie sądu administracyjnego: opłata ma „... cechy jednostronnie nałożonej na mieszkańców daniny publicznej.”	opłata za usługę świadczoną przez przedsiębiorstwo wodociągowo-kanalizacyjne w oparciu o § 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886) i ustawę z dnia

	7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.); w zamian za opłatę wykonywana jest usługa na rzecz odbiorcy – odbiór techniczny przyłącza wybudowanego przez odbiorcę usługi
cel ekonomiczny opłaty	
opłata wpływa do budżetu gminy i jest związana z uczestnictwem właścicieli nieruchomości w kosztach budowy urządzeń kanalizacyjnych, które będą własnością gminy	opłata należna dla przedsiębiorstwa za świadczoną usługę – odbiór techniczny przyłącza kanalizacyjnego odbiorcy usług; potwierdzeniem są wystawione przez Przedsiębiorstwo Komunalne Ogródzieniec sp. z o.o. faktury VAT w 2009 roku
podstawa prawna opłaty	
art. 19 ust. 1 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków, podniesiony w uzasadnieniu wyroku WSA art. 19 ust. 2 pkt 4 ustawy, art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 grudnia 1996 r. o gospodarce komunalnej (Dz. U. z 1997 r. nr 9, poz. 43 ze zm.). Podstawa prawna została zakwestionowana przez WSA w Krakowie w sprawie o sygn. akt III SA/Kr 214/08 wyroku z 20 maja 2008 r., a następnie w wymienionym wyżej wyroku NSA. Artykuł 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r. nr 142, poz. 1591) nie stanowi samodzielnej podstawy prawnej, a jedynie odsyła do przepisów prawnych zawartych w innych ustawach	art. 24 a ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków w zakresie cen za wodę i odprowadzane ścieki, a w zakresie poprzednio obowiązującej taryfy art. 24 ust. 1, ust. 5 i ust.7 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.) oraz rozporządzenie Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886), a w szczególności § 5 pkt 7 tegoż rozporządzenia. Artykuł 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz. U. z 2001 r. nr 142, poz. 1591) nie stanowi samodzielnej podstawy prawnej, a jedynie odsyła do przepisów prawnych zawartych w innych ustawach
wysokość opłaty	
Opłata przyłączeniowa w 2003 roku wynosiła 2900 złotych	Stawka opłat za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych (odbior techniczny przyłączenie) od 1 marca 2009 r. do 31 grudnia 2009 r. opłata wynosiła 170,80 zł za przyłącze, a od 1 stycznia 2010 r. opłata wynosi 414,80 zł za przyłącze

Powyższe zestawienie jednoznacznie wskazuje, że dotyczy odmiennych sytuacji, zarówno pod względem prawnym, jak i faktycznym. Przedmiotem wyroku NSA II OSK 1459/08 z dnia 3 marca 2009 r. dotyczącego uchwały Rady Gminy Liszki z 26 czerwca 2003 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków nie była opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych, jaka jest pobierana na terenie Gminy Ogrodzieniec zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie uchwałami Rady Miejskiej w Ogrodzieńcu.

Wskazany w wezwaniu art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym nie stanowi samodzielnej podstawy prawnej do podejmowania uchwał przez radę. W powiązaniu z przepisem szczegółowym z innej ustawy stanowi podstawę prawną podejmowanych uchwał. Dlatego też art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym w powiązaniu z art. 24 a, art. 24 ust. 1, ust. 5 i ust.7 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.) i przepisami wykonawczymi do ustawy – rozporządzeniem Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886) stanowi podstawę prawną do ustalenia stawek opłat za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych (odbiór techniczny przyłączenia).

Zgodnie z art. 87 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej źródłami powszechnie obowiązującego prawa Rzeczypospolitej Polskiej są: Konstytucja, ustawy, ratyfikowane umowy międzynarodowe oraz rozporządzenia. Podstawą prawną obecnie obowiązujących opłat za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych (odbiór techniczny przyłączenia) jest rozporządzenie Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886) wydane na podstawie art. 24 a ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858 ze zm.) w powiązaniu z ustawą o samorządzie gminnym.

Należy ponadto przytoczyć treść uzasadnienia uchwały Rady Miejskiej w Ogrodzieńcu nr LII/379/2010 z dnia 10 marca 2010 r. w sprawie skargi Pana Edmunda Bednarza dot. opłat za przyłączenie do kanalizacji, skierowanej przez Regionalną Izbę Obrachunkową w Katowicach pismem nr WK-0510/2/10 z dnia 15 lutego 2010 r.: *„Opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych jest pobierana na podstawie § 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886), zwanego w dalszej części rozporządzeniem, wydanego na podstawie art. 23, art. 25 i art. 27 ust. 2 ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tekst jednolity Dz. U. z 2006 r. Nr 123, poz. 858), zwanego dalej ustawą.*

Opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych określona w tabeli 5 - Wysokość stawek i opłat za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych - zamieszczona w załączniku nr 1 do uchwały Rady Miejskiej nr XLIX/354/2009 z dnia 28 grudnia 2009 r. w sprawie cen za wodę i odprowadzanie ścieków jest pobierana przez Zakład Gospodarki Komunalnej w Ogrodzieńcu. Opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych poprzednio była określona

w tabeli 2 - Wysokość stawek i opłat za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych - zamieszczona w załączniku nr 1 do uchwały Rady Miejskiej nr XXXIV/256/2009 z dnia 29 stycznia 2009 r. w sprawie zatwierdzenia taryfy za zbiorowe odprowadzanie ścieków przez Przedsiębiorstwo Komunalne Ogrodzieniec sp. z o.o. w Ogrodzieńcu i była pobierana przez Przedsiębiorstwo Komunalne Ogrodzieniec sp. z o.o. w Ogrodzieńcu. W jednym i drugim przypadku posłużono się określeniem „stawka opłat za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych (odbiór techniczny przyłączenia)”, co jest zgodne z § 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków. Opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych była pobierana wcześniej na podstawie uchwał Rady Miejskiej nr XVIII/132/2008 z dnia 31 stycznia 2008 r. oraz nr V/28/2007 z dnia 24 stycznia 2007 r. dotyczących zatwierdzenia taryf.

Paragraf 5 pkt 7 rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków stanowi, że taryfy, w zależności od ich rodzaju i struktury, dla poszczególnych taryfowych grup odbiorców zawierają stawkę opłaty za przyłączenie do urządzeń wodociągowo-kanalizacyjnych, będących w posiadaniu przedsiębiorstwa, wynikającą z kosztów przeprowadzenia prób technicznych przyłącza wybudowanego przez odbiorcę usług; do stawki opłaty dolicza się podatek, o którym mowa w § 2 pkt 9 niniejszego rozporządzenia (podatek od towarów i usług).

Opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych nie była nigdy pobierana przez Urząd Miasta i Gminy Ogrodzieniec. Opłata jest pobierana tylko przez przedsiębiorstwo zajmujące się eksploatacją sieci kanalizacyjnej. Możliwość pobierania tej opłaty pojawiła się dopiero po dniu 16 sierpnia 2006 r. – czyli po wejściu w życie rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (Dz. U. Nr 127 poz. 886).

Sądy administracyjne wielokrotnie wypowiadały się w kwestii opłat pobieranych przed wejściem w życie wskazanego rozporządzenia (np. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego II OSK 1776/06 z dnia 22 marca 2007 r. dotyczący uchwały Rady Gminy Zblewo z 29 sierpnia 2003 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków; wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie IV SA/Wa 1116/06 z dnia 15 października 2007 r. dotyczący uchwały rady miasta z 30 stycznia 2006 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków; wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Rzeszowie II SA/Rz 90/08 z dnia 18 lipca 2008 r. dotyczący uchwały Rady Gminy Gorzyce z 21 lutego 2006 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków; wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy II SA/Bd 477/08 z dnia 26 sierpnia 2008 r. dotyczący uchwały Rady Miejskiej w Świeciu z 30 marca 2006 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków; wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego II OSK 1459/08 z dnia 3 marca 2009 r. dotyczący uchwały Rady Gminy Liszki z 26 czerwca 2003 r. w przedmiocie uchwalenia regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków). Sądy wskazywały brak podstaw prawnych do pobierania opłat za przyłączenie na podstawie regulaminu dostarczania wody i odprowadzania ścieków i dotyczyło to w przypadku wskazanych wyżej orzeczeń uchwał rad gmin podjętych przed dniem 16 sierpnia 2006r., kiedy weszło w życie rozporządzenie Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie

określenia taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków.

W przypadku Gminy Ogrodzieniec opłata za przyłączenie do urządzeń kanalizacyjnych (odbiór techniczny przyłączenia) jest pobierana:

- 1. przez przedsiębiorstwo zajmujące się eksploatacją sieci kanalizacyjnej – Zakład Gospodarki Komunalnej w Ogrodzieńcu,*
- 2. zgodnie z obowiązującym zestawieniem cen za wodę i odprowadzanie ścieków (uchwała Rady Miejskiej w Ogrodzieńcu nr XLIX/354/2009 z dnia 28 grudnia 2009 r. w sprawie cen za wodę i odprowadzanie ścieków) opracowanym na podstawie rozporządzenia Ministra Budownictwa z dnia 28 czerwca 2006 r. w sprawie określania taryf, wzoru wniosku o zatwierdzenie taryf oraz warunków rozliczeń za zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków (w szczególności na podstawie § 5 pkt 7 rozporządzenia) wydanego na podstawie ustawy z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków.*

Wysokość opłaty jest uzależniona od wysokości kosztów ponoszonych przez przedsiębiorstwo wodno-kanalizacyjne i obejmuje między innymi koszt opłaty za czynności geodezyjne.

W tym stanie sprawy skarga jest bezzasadna.”

Mając na względzie powyższe argumenty wezwanie do naruszenia prawa jest nieuzasadnione.