

## **ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE**

### **Wojewody Lubuskiego**

**NK-I.4131.88.2022.TDom**

z dnia 4 lipca 2022 r.

Rada Miejska w Torzymiu

Na podstawie art. 91 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2022 r. poz. 559 ze zm.)

#### **stwierdzam nieważność**

uchwały Nr XXXI/230/22 Rady Miejskiej w Torzymiu z dnia 26 maja 2022 r. w sprawie wyrażenia zgody na zmianę treści i częściowe zrzeczenie się służebności przesyłu, w całości.

#### **Uzasadnienie**

Na sesji w dniu 26 maja 2022 r. Rada Miejska w Torzymiu podjęła uchwałę w sprawie wyrażenia zgody na zmianę treści i częściowe zrzeczenie się służebności przesyłu.

Wskazana uchwała została doręczona organowi nadzoru w dniu 3 czerwca 2022 r.

W toku badania legalności przedmiotowej uchwały organ nadzoru stwierdza, że ww. uchwała podjęta została z istotnym naruszeniem prawa, tj. art.18 ust. 2 pkt. 9, art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U.2022.559 ze zm.) - dalej zwaną ustawą.

Badaną uchwałą Rada Miejska w Torzymiu wyraziła zgodę na zrzeczenie się przysługującej Gminie służebności przesyłu obciążającej nieruchomości będące własnością POLMAX SA SKA Świebodzin.

Kompetencję do podjęcia przedmiotowej uchwały Rada Miejska w Torzymiu wywiodła z art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. a ustawy oraz art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami. Stosownie do ww. przepisów: Do wyłącznej właściwości rady gminy należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych gminy, przekraczających zakres zwykłego zarządu, dotyczących zasad nabywania, zbywania i obciążania nieruchomości oraz ich wydzierżawiania lub wynajmowania na czas oznaczony dłuższy niż 3 lata lub na czas nieoznaczony, o ile ustawy szczególne nie stanowią inaczej; uchwała rady gminy jest wymagana również w przypadku, gdy po umowie zawartej na czas oznaczony do 3 lat strony zawierają kolejne umowy, których przedmiotem jest ta sama nieruchomość; do czasu określenia zasad wójt może dokonywać tych czynności wyłącznie za zgodą rady gminy. Z zastrzeżeniem wyjątków wynikających z ustaw, nieruchomości mogą być przedmiotem obrotu. W szczególności nieruchomości mogą być przedmiotem sprzedaży, zamiany i zrzeczenia się, oddania w użytkowanie wieczyste, w najem lub dzierżawę, użyczenia, oddania w trwałe zarząd, a także mogą być obciążane ograniczonymi prawami rzeczowymi,

wnoszone jako wkłady niepieniężne (aporty) do spółek, przekazywane jako wyposażenie tworzonych przedsiębiorstw państwowych oraz jako majątek tworzonych fundacji.

Po dokonaniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że przepisy powołane w podstawie prawnej uchwały, jak również żaden inny przepis prawa powszechnie obowiązującego, nie stanowią podstawy do jej podjęcia.

Organ nadzoru zwraca uwagę, że przysługująca Gminie służebność, na której zrzeczenie się przez Gminę Rada Miejska wyraziła zgodę, jest rodzajem prawa majątkowego Gminy (mienia Gminy), mającego formę ograniczonego prawa rzeczowego na nieruchomości osoby trzeciej, a więc nieruchomości niewchodzącej w skład gminnego zasobu nieruchomości Gminy Torzym. Tymczasem katalog spraw, w których organ stanowiący władny jest do podejmowania uchwał w sprawach majątkowych gminy, a więc dotyczących jego mienia, ma charakter zamknięty i wymieniony został w art. 18 ust. 2 pkt 9 ustawy. W katalogu spraw majątkowych przekazanych radzie gminy na mocy tego przepisu, nie mieści się prawo do wyrażania zgody na zrzeczenie się przez gminę służebności przesyłu. W szczególności tego upewnienia nie da się wyprowadzić z treści art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. a ustawy albowiem przywołane w tym przepisie uprawnienie rady gminy dotyczy jedynie "obciążania nieruchomości", a nie ich zwalniania spod tego obciążenia. Zrzeczenie się prawa do służebności przesyłu nie stanowi "obciążenia nieruchomości", prowadzi natomiast do wygaśnięcia tego prawa - oczywiście po jego uprzednim wykreśleniu z księgi wieczystej, a więc do zwolnienia nieruchomości spod obciążenia tym prawem. Poza tym, w ocenie organu nadzoru, użyty przez prawodawcę w tym przepisie zwrot "obciążania nieruchomości" dotyczy wyłącznie nieruchomości gminnych.

W ocenie organu nadzoru, Gmina Torzym jako podmiot uprawniony z tytułu służebności przesyłu może zrzec się tego prawa, jednakże w tym zakresie uprawnienie przysługuje wyłącznie organowi wykonawczemu Gminy. Jeżeli według wójta służebność przesyłu nie jest już potrzebna, to gmina może dokonać zrzeczenia się tego prawa w drodze jednostronnego oświadczenia woli wójta, przy czym dla wywołania przez tę czynność prawną skutków prawnych, dodatkowo nie jest konieczne wyrażenie zgody na nią przez organ stanowiący gminy - takie upewnienie nie zostało zastrzeżone dla rady gminy w powszechnie obowiązujących przepisach prawa. Uprawnienie organu wykonawczego gminy do składania oświadczeń woli w przedmiocie zrzeczenia się przysługującej gminie służebności przesyłu bez zgody rady gminy wynika z art. 30 ust. 2 pkt 3 ustawy. Stosownie do tego przepisu do zadań wójta należy w szczególności gospodarowanie mieniem komunalnym.

Mając na uwadze powyższe, rozstrzygnięcie nadzorcze jest uzasadnione.

### **Pouczenie:**

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od doręczenia rozstrzygnięcia za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

**Z up. WOJEWODY LUBUSKIEGO**

Paweł Witt

Dyrektor

Wydziału Nadzoru i Kontroli