

Warszawa dnia 8.03.2010r

Rada m.st. Warszawy
Pl. Defilad 1
Warszawa

Wniosek nr 1 Na podstawie art.101 ustawy o samorządzie gminnym wnosimy o usunięcie rażącego naruszenia prawa w uchwale Rady Powiatu Warszawskiego nr 568/2002r z dnia 28 sierpnia 2002 - której następcą jest Rada m.st. Warszawy (gmina – miasto na prawach powiatu) - poprzez usunięcie z załącznika nr 3 Arkusz nr 9 punktu 63 o treści ul. „*Cybernetyki na odcinku Taśmowa – Rzymowskiego 800m Mokotów.*”

Wniosek nr 2 Na podstawie art.101 ustawy o samorządzie gminnym wnosimy o usunięcie rażącego naruszenia prawa poprzez uchwałę 568/2002 i uchwały późniejsze Rady m.st. Warszawy dotyczące przyznawania drogom na terenie m.st. Warszawy kategorii dróg powiatowych i określania ich przebiegu.

Uzasadnienie

Szanowni Państwo Radni,

m.st. Warszawy nie pozostawiło Spółdzielni Inwalidów Świt wyboru. Spółdzielnia, aby przetrwać musi podjąć wszystkie dostępne i przewidziane prawem środki. Nie jesteśmy przeciwni inwestycjom miejskim, ale w sytuacji, gdy zaproponowane odszkodowanie nie pokrywa kosztów odtworzenia budynków (wraz z specjalistycznymi instalacjami, które się w nich znajdują) i zakupu działki nie mamy wyboru.

Poniżej przedstawimy powody dla których uchwała 568/2002, która weszła w życie¹ w dniu 1.01.2003r powinna być uchylona w całości, a co najmniej we wnioskowanej części oraz powody uzasadniające uchylenie wszystkich uchwał w sprawie kategorii dróg powiatowych.

Spółdzielnia Inwalidów posiada interes prawny, aby dochodzić stwierdzenia nieważności uchwały 568/2002 w całości, a w szczególności w części dotyczącej ul. Cybernetyki, na odcinku Taśmowa – Rzymowskiego z uwagi na fakt, że władze m.st. Warszawy z powołaniem na tą uchwałę wydały decyzję 1/D/MOK/2008, a tym samym zgodnie z art. 12 ust.4 *o szczególnych zasadach realizacji inwestycji w zakresie dróg publicznych* dokonały podziału naszej dz.17 na 17/1 i 17/2 i wywłaszczyły *ex lege* działkę nr 17/1 z obrębu 10810. Według nas nie było ku temu wystarczającej podstawy prawnej.

Zarzut nr 1 Bezpodstawne wpisanie do załącznika nr.3 drogi która nigdy nie była uznana uchwałą w trybie art. 6a ust.2 ustawy o drogach publicznych, za drogę publiczną powiatową.

Ustawa o drogach publicznych stanowi że:

¹ zgodnie z §. 3 jej treści i art. 10 ust.3 *in fine* ustawy o drogach publicznych.

Art.1. Drogą publiczną jest droga zaliczona na podstawie niniejszej ustawy do jednej z kategorii dróg, z której może korzystać każdy, zgodnie z jej przeznaczeniem, z ograniczeniami i wyjątkami określonymi w tej ustawie lub innych przepisach szczególnych.

Wobec powyższego należy zauważyć, iż w świetle art.1 ust.1 ustawy o drogach publicznych za drogę publiczną (powiatową lub gminną) na terenie m.st. Warszawy uznać można jedynie taką drogę która została uznana za drogę publiczną mocą uchwały Rady m.st. Warszawy (od 1 stycznia 2003r), lub poprzednika prawnego Rady Powiatu Warszawskiego.

Po przeprowadzeniu analizy uchwał Rady Powiatu Warszawskiego uważamy, że droga – ul. Cybernetyki na odcinku ul. Taśmowa – Rzymowskiego nigdy nie została uznana za drogę publiczną, w szczególności drogę powiatową uchwałą Rady Powiatu Warszawskiego², a w szczególności nie znajduje się w spisie ulic w załączniku nr 1 uchwały XLVIII/568/02. Uchwała XLVIII/568/02 była to pierwsza uchwała dotycząca zaliczenia do kategorii dróg powiatowych podjęta przez Radę Powiatu Warszawskiego od dnia wprowadzenia powiatów.

Dowód: treść załącznika nr.1 do uchwały który zgodnie z § 1. uchwały zawiera drogi na obszarze m. st. Warszawy, którym nadano kategorię drogi publicznej powiatowej.

Ulica Cybernetyki (Taśmowa-Rzymowskiego) błędnie pojawia się w załączniku nr.3 przedmiotowej uchwały, lecz załącznik nr 3 nie zawiera ustaleń o zaliczeniu drogi do dróg publicznych. Załącznik nr.3 zgodnie z treścią uchwały zawierać powinien jedynie przebiegi „dróg powiatowych z uwzględnieniem ustaleń określonych w pkt. 1 i 2” analizowanej uchwały (patrz powyżej: §.1pkt. 3 uchwały).

UCHWAŁA Nr XLVIII/568/02

² Powiat warszawski powstał 1 stycznia 1999r na podstawie reformy administracji publicznej.

RADY POWIATU WARSZAWSKIEGO

z dnia 28 sierpnia 2002 r.

w sprawie zaliczenia niektórych dróg publicznych do kategorii dróg powiatowych, pozbawienia niektórych dróg kategorii dróg powiatowych oraz ustalenia przebiegu dróg powiatowych na obszarze m.st. Warszawy.

(Warszawa, dnia 23 października 2002 r.)

Na podstawie art. 12 pkt 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998r. o samorządzie powiatowym (Dz.U. z 2001r. Nr 142, poz. 1592 ze zm.) oraz art. 6a ust. 2 i 3 i art. 10 ust. 1 ustawy z dnia 21 marca 1985r. o drogach publicznych (Dz.U. z 2000r. Nr 71, poz. 838 ze zm.) w porozumieniu z Marszałkiem Województwa Mazowieckiego, po zasięgnięciu opinii zarządów gmin z obszaru powiatu oraz Zarządów sąsiednich powiatów, Rada Powiatu uchwała co następuje:

§ 1. Na obszarze m. st. Warszawy:

1. zalicza się do kategorii dróg powiatowych, drogi publiczne wymienione w załączniku nr 1 ark.1 -5
2. pozbawia się kategorii dróg powiatowych, drogi publiczne wymienione w załączniku nr 2 ark. 1-9
3. ustala się przebieg dróg powiatowych z uwzględnieniem ustaleń określonych w pkt. 1 i 2 zgodnie z załącznikiem nr 3 ark. 1 - 17 i załącznikiem graficznym.

§ 2. Uchwała wymaga ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia z mocą obowiązującą od dnia 1 stycznia 2003r.

Wpisanie ul. Cybernetyki do załącznika nr 3 uchwały nie wynika z ustaleń załącznika 1, ani załącznika nr 2 analizowanej uchwały. Nie wynika też z jakiegokolwiek wcześniejszej uchwały. **Wniosek jest tylko jeden – ulica Cybernetyki błędnie została wpisana do załącznika nr.3 Arkusz 9 pkt.63.**

Z orzecznictwo Sądów administracyjnych wynika, że zaliczenie dróg do danej kategorii dróg publicznych powiatowych(art.6a w zw. z art.6a ust.2) jest czynnością inną niż określenie przebiegu dróg powiatowych(art. 6a ust.3). A określenie przebiegu dróg powiatowych

następuje niejako w wykonaniu uchwały o zaliczeniu do danej kategorii dróg powiatowych.

Cytat z uzasadnienia do wyroku II SA/Ke 383/09:

Powoływana przez Radę Gminy (...) uchwała Rady Powiatu (...) z dnia(...). Nr (...) ustaliła "przebieg dróg powiatowych" na terenie powiatu kieleckiego, którą objęto także przedmiotowe odcinki dróg (k. 29 - 35 akt). Jednak nie można uznać, że ta uchwała zastąpiła uchwałę o zaliczeniu dróg gminnych do kategorii dróg powiatowych. Ustalenie przebiegu dróg jest bowiem odrębną czynnością organu (właściwego do zaliczenia do odpowiedniej kategorii), przewidzianą w art. 6a ust. 3 ustawy o drogach, która powinna być niejako wykonaniem uchwały o zaliczeniu dróg do kategorii dróg powiatowych, dokonaną po wydaniu uchwały o zaliczeniu do tej kategorii. Należy zwrócić także uwagę na odmienną procedurę podejmowania tych uchwał; uchwała o zaliczeniu do kategorii drogi powiatowej wymaga poza zasięgnięciem opinii odpowiednich organów także porozumienia z zarządem województwa (dawniej marszałkiem województwa).

Choć wpisanie kwestionowanego punktu 63 w arkuszu nr 9 załącznika nr 3 (patrz: tytuł załącznika w §.1 pkt.3 uchwały), według nas wbrew twierdzeniom Prezydenta m.st. Warszawy³, a także Wojewody Mazowieckiego⁴ nie czyni z ul. Cybernetyki, na odcinku Taśmowa – Rzymowskiego, drogi powiatowej (w rozumieniu ustawy o drogach publicznych, czego dowodzimy w szeregu postępowań administracyjnych), to przedmiotowa pomyłka oddziałuje na naszą sferę uprawnień właścicielskich, w związku z powyższym mamy interes prawny, aby żądać usunięcia rażącego naruszenia prawa.

Nasz interes prawny jest tym bardziej uzasadniony iż m.st. Warszawa twierdząc, że ul. Cybernetyku jest drogą publiczną powiatową zastosowało w stosunku do nas przepisy ustawy o szczególnych zasadach przygotowania i realizacji dróg publicznych pozbawiając nas tym samym prawa użytkowania wieczystego (wywłaszczenie ex lege na podstawie art.12 ust.4 przedmiotowej ustawy)

³ pismo Prezydenta m.st. Warszawy z dnia 9 lipiec 2009 UD-IV-WAB-MRU-7331-219-10-08 będące odpowiedzią na wniosek o stwierdzenie nieważności decyzji 1/D/MOK/2008.

⁴ decyzja Wojewody Mazowieckiego z dnia 937/09 z dnia 10.12.2009r WI.KB-7144-MOK/64/09

W związku z powyższym, aby doprowadzić sytuację do stanu zgodnego z prawem pozwoliliśmy sobie wezwać Radę m.st. Warszawy do usunięcia rażącego naruszenia prawa spowodowanego uchwałą 568/02 Rady m.st. Warszawy, na którą powołuje się Prezydent m.st. Warszawy chcąc odebrać nam nieruchomość, a tym samym spowodować likwidację największego w Warszawie Zakładu pracy chronionej i zwolnienie 460 osób, w tym 350 osób niepełnosprawnych.

Zarzut nr 2 Obecnie na terenie m.st. Warszawy nie powinno być dróg posiadających kategorię dróg powiatowych.

Powiat warszawski utworzony został 1 stycznia 1999 w ramach reformy podziału terytorialnego państwa, zlikwidowany 27 października 2002 r. nową tzw. ustawą warszawską (Dz. U. z 2002 r. Nr 41, poz. 361).

Obejmował obszar m.st. Warszawy, ściślej – obszar 11 ówczesnych gmin warszawskich. Egzystował równolegle z m.st. Warszawą (związkiem komunalnym).

Od 1 stycznia do 27 października 2002 powiat obejmował także podwarszawskie miasta Wesola oraz Sulejówek (znajdujące się od 1 stycznia 1999 w powiecie mińskim). W wyniku planowanego wprowadzenia zmian w ustroju stolicy (likwidacja gmin warszawskich, likwidacja powiatu, utworzenie miasta na prawach powiatu) mieszkańcy tych dwóch miast w drodze referendum zdecydowali o przyszłości swoich gmin. Wesola decyzją mieszkańców stała się 18 dzielnicą Warszawy, a Sulejówek pozostał samodzielnym miastem, przeniesionym z powrotem do powiatu mińskiego (Dz. U. z 2002 r. Nr 127, poz. 1087).

Stołeczne Warszawa obecnie jest gminą mającą status miasta na prawach powiatu, co wynika z art.1 ust.1 ustawy o ustroju m.st. Warszawy z dnia 15 marca 2002r.

Art.1 ust.1 ustawy o ustroju m.st. Warszawy:

„Stolica Rzeczypospolitej Polskiej, miasto stołeczne Warszawa jest gminą mającą status miasta na prawach powiatu”

Miasto st. Warszawa podzielone jest na 18 dzielnic, które są jednostkami organizacyjnymi m.st. Warszawy nie posiadającymi osobowości prawnej.

Obecnie obowiązująca ustawa o ustroju m.st. Warszawy zgodnie z art.33 ustawy weszła w życie w dniu wyborów samorządowych tj. w dniu 27 października 2002r. W przedmiotowych wyborach samorządowych po raz pierwszy wybierano Radę Miasta Stołecznego Warszawy jako radę całej gminy. Zgodnie z art.16 ust.1 ustawy o ustroju m.st. Warszawy:

Art. 16. 1. Ustawy o ustroju m.st. Warszawa:

„Znosi się powiat warszawski”

Zatem w dniu podejmowania uchwały – 28 sierpień 2001r - istniał powiat (warszawski) i gminy (obecne dzielnice), natomiast w dniu wejścia w życie przedmiotowej uchwały w m.st. Warszawa (gmina - miasto na prawach powiatu) nie było powiatu, a dotychczasowe gminy były już dzielnicami.

Zatem w dniu wejścia w życie przedmiotowej – 1.01.2003r - uchwały na terenie m.st. Warszawy nie powinno być dróg zaliczonych do kategorii dróg publicznych powiatowych, gdyż uniesposób spełnić przesłanki, o której mowa w art.6a ust. 1 ustawy o drogach publicznych:

„Do dróg powiatowych zalicza się drogi inne niż określone w art. 5 ust. 1 i art. 6 ust. 1, stanowiące połączenia miast będących siedzibami powiatów z siedzibami gmin i siedzib gmin między sobą.”

Już w dniu podejmowania uchwały 568/2002 wiadomo było, że w dniu wejścia w życie 1.01.2003r przedmiotowej uchwały nie będzie istniał dotychczasowy powiat warszawski (ani nie będzie żadnego powiatu), miasto st. Warszawa będzie gminą⁵, a dotychczasowe gminy będą tylko dzielnicami, a zatem nie będzie przesłanek ustawowych (art.6a ust.1 o drogach publicznych) do zaliczania danej drogi do kategorii dróg powiatowych.

Z powodu nie istnienia powiatu na terenie m.st. Warszawy brak jest również podstaw prawnych do podejmowania uchwał przez Radę m.st. Warszawy (działającą od 1.03.2003 do dnia dzisiejszego) o zaliczeniu do dróg powiatowych na podstawie cytowanego art.6a ust.1 ustawy o drogach publicznych.

⁵ Art. 18. 1. ustawy o ustroju m.st. Warszawy z 2002r - „*Dotychczasowe Biuro Zarządu m.st. Warszawy, starostwo powiatu warszawskiego, urzędy gmin warszawskich i urzędy dzielnic w gminie Warszawa-Centrum oraz urząd gminy Wesoła stają się Urzędem m.st. Warszawy*”

Rada m.st. Warszawy miała pierwszą sesję w listopadzie 2002r i w listopadzie zaprzysiężony został też Prezydent m.st. Warszawy.