

Ząbkowice Śląskie, 2020-12-23

BR.1431.63.2020

~~Pani~~

~~Ewa Figzał~~

~~Radna Powiatu Ząbkowickiego~~

Działając z upoważnienia Starosty Ząbkowickiego, w odpowiedzi na wniosek o udostępnienie informacji publicznej z dnia 22.12.2020 r. w zakresie *udostępnienia treści opinii prawnej, o której mowa w piśmie Zarządu Powiatu Ząbkowickiego skierowanym do mnie z dnia 16.12.2020 r. dot. ulicy Sienkiewicza w Ząbkowicach Śląskich*, w załączeniu przesyłam wnioskowaną przez Panią opinię prawną.

Z up. STAROSTY
A. Mach
Agnieszka Mach
Sekretarz Powiatu

Otrzymują:

1. Adresat;
2. a.a.

K.K-B.



MASTALERZ I PRAWNICY

Kancelaria Radców Prawnych
usługi prawnicze, doradztwo podatkowe

Kancelaria Świdnica:
58-100 Świdnica, Al. Niepodległości 3/1
tel/fax 074/853-82-00
e-mail: biuro@mastalerz.eu
www.mastalerz.eu

Kancelaria Wrocław:
50-077 Wrocław, ul. Kollątaja 32/2
tel./fax 071/341-73-82
e-mail: wroc@mastalerz.eu
www.mastalerz.eu

Ząbkowice Śląskie 2020-12-14

Sz. Pan Roman Fester
Starosta Powiatu Ząbkowickiego
w/m

Opinia

Dotycząca możliwości przejęcia przez Powiat Ząbkowicki lub możliwości udzielenia pomocy w realizacji zadania własnego gminy Ząbkowice Śląskie polegającego na remoncie drogi gminnej.

Według art. 171 ust. 1 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej działalność samorządu terytorialnego podlega nadzorowi z punktu widzenia legalności. Legalność jest jedynym wskazanym przez ustrojodawcę kryterium nadzoru sprawowanego nad działalnością samorządu terytorialnego. Odnosi się ono w takim samym stopniu do wszelkich przejawów nadzorowanej działalności, niezależnie od tego, czy wykonywana jest ona w sferze zadań własnych czy też zadań zleconych (LG I, t. V, s. 3). Ustrojodawca nie różnicuje również tego kryterium w kontekście szczebla jednostek samorządowych, których działalność poddana jest nadzorowi. W obydwu jednak aspektach nie jest zakazane ustawowe doprecyzowanie tych kwestii, wykluczone jest natomiast opieranie ingerencji nadzorczych na kryteriach innych aniżeli legalność, nawet w sferze wykonywania zadań zleconych administracji rządowej (WSA - V SA/Wa 4684/15). Konsekwencją powiązania instytucji nadzoru wyłącznie ze sferą legalności jest również wymóg wykreowania odpowiednich podstaw prawnych dla samych środków i procedur nadzorczych. Niezbędna jest tu forma ustawowa, jako aktu prawa powszechnie obowiązującego, choćby z uwagi na brak podległości organizacyjnej samorządu terytorialnego wobec wskazanych przez ustrojodawcę organów nadzorczych (LG I, t. V, s. 2).

Według art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t. j. Dz. U. z 2020r., poz. 920) Powiat może zawierać z organami administracji rządowej porozumienia w sprawie wykonywania zadań publicznych z zakresu administracji rządowej.

Zgodnie zaś z art. 5 ust. 2 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t. j. Dz. U. z 2020r., poz. 920) Powiat może zawierać porozumienia w sprawie powierzenia prowadzenia zadań publicznych z jednostkami lokalnego samorządu terytorialnego, a także z województwem, na którego obszarze znajduje się terytorium powiatu.

Według art. 8 ust. 2a ustawy z dnia 08 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.





j. Dz. U. z 2020r., poz. 713 z późn. zm.) Gmina może wykonywać zadania z zakresu właściwości powiatu oraz zadania z zakresu właściwości województwa na podstawie porozumień z tymi jednostkami samorządu terytorialnego.

Powiat ma więc możliwość przyjęcia do realizacji zadań wyłącznie z zakresu administracji rządowej, natomiast porozumienia z innymi jednostkami samorządu terytorialnego mogą dotyczyć powierzenia im do realizacji zadań powiatu. Podobne zasady dotyczą możliwości udzielenia pomocy Gminie. Art. 5 ust. 1 i 2 ustawy o samorządzie powiatowym nie pozwalają na przejęcie przez powiat do realizacji lub dofinansowania zadania gminy i w związku z tym niedopuszczalne jest zaplanowanie dochodów z tego tytułu i w ślad za tym wydatków na te zadania w budżecie powiatu lub zaplanowanie dotacji w budżecie powiatu na dofinansowanie realizacji zadania własnego gminy.

Inna sytuacja jest w przypadku gminy jako jednostki samorządu terytorialnego - może ona w drodze porozumienia przejąć sprawy należące do właściwości powiatu oraz je dofinansować. Ustawodawca nie przewidział możliwości zawarcia przez Powiat porozumienia w sprawie realizacji lub dofinansowania zadania własnego Gminy, a skoro jak wyżej wskazano, podstawową zasadą działania jednostek samorządu terytorialnego jest zasada legalności, to wobec braku upoważnienia ustawowego, powiat nie może w drodze porozumienia przejąć lub wspomóc zadania należącego do gminy.

Biorąc pod uwagę ww. okoliczności Powiat Ząbkowicki nie możliwości przejęcia lub dofinansowania, nawet w drodze porozumienia, realizacji zadania własnego gminy Ząbkowice Śląskie polegającego na remoncie drogi gminnej.

RADCA PRAWNY
Pawel Mus