

OPINIA DO PROJEKTU UCHWAŁY RADY GMINY KOMORNIKI W SPRAWIE  
WPROWADZENIA ZAKAZU ODPALANIA FAJERWERKÓW, PETARD, OGNI  
SZTUCZNYCH I INNYCH MATERIAŁÓW PIROTECHNICZNYCH  
WIDOWISKOWYCH W OKRESIE CAŁOROCZNYM NA TERENIE GMINY  
KOMORNIKI

1. W świetle art. 7 Konstytucji RP *Organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa*. Podstawą prawną projektowanej uchwały jest art. 40 ust. 3 i 4 oraz art. 41 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym. Ww. przepisy nie stanowią normy kompetencyjnej do wprowadzenia zakazu odpalania fajerwerków i innych materiałów pirotechnicznych.
2. Zakaz określony w projektowanej uchwale ma obejmować wszystkie miejsca dostępne publicznie, jak i tereny prywatne, jeżeli odpalanie fajerwerków, petard, ogni sztucznych i innych materiałów pirotechnicznych widowiskowych będzie skutkowało oddziaływaniem na miejsca dostępne publicznie. Przy takiej redakcji przepisu bardzo trudno będzie stwierdzić, w jakich sytuacjach odpalanie petard i innych materiałów będzie oddziaływać na miejsca dostępne publicznie, a w jakich nie. Przy założeniu, że większość nieruchomości, z których potencjalnie mogą być odpalane fajerwerki znajduje się przy miejscach dostępnych publicznie, np. przy drogach publicznych, projektowany zakaz obejmie teren niemalże całej Gminy Komorniki. Może to zostać uznane za naruszenie wynikającej z art. 31 ust. 3 Konstytucji RP zasady proporcjonalności. Warto odnotować, że w świetle orzecznictwa sądów administracyjnych *używanie fajerwerków w miejscu publicznym może stwarzać zagrożenie dla porządku i spokoju publicznego oraz życia i zdrowia ludzi. Natomiast rozciągnięcie tego rodzaju zakazu na miejsca inne niż publiczne nie znajduje uzasadnienia prawnego, tak: wyrok NSA z dnia 4.06.2008 r., II OSK 268/08, Legalis*.
3. Projekt zakłada, że naruszenie wprowadzonego zakazu skutkować będzie karą grzywny. Biorąc pod uwagę fakt bardzo szerokiego zakazu w projektowanej uchwale przepis ten nie będzie egzekwowalny.
4. Projekt wprowadzając całkowity zakaz odpalania fajerwerków i innych materiałów pirotechnicznych może negatywnie wpłynąć na sytuację przedsiębiorców, którzy sprzedają takie wyroby. Być może pewnym kompromisem byłoby wprowadzenie dopuszczalności używania ww. materiałów np. od 31 grudnia g. 22.00 do 1 stycznia g. 2.00.
5. Projekt zakłada skrócenie *vacatio legis* do 7 dni. W żaden sposób nie uzasadniono tego rozwiązania, które jawi się jako sprzeczne z ustawą o ogłaszaniu aktów normatywnych i niektórych innych aktów prawnych.
6. Podsumowując, uchwalenie przez Radę Gminy Komorniki projektowanej uchwały w zaproponowanym kształcie może doprowadzić do stwierdzenia przez Wojewodę Wielkopolskiego nieważności tego aktu prawa miejscowego z uwagi na istotne naruszenie prawa. Niezależnie od powyższego istnieje wysokie prawdopodobieństwo wniesienia skargi na tą uchwałę w trybie art. 101 ustawy o samorządzie gminnym, np. przez przedsiębiorcę handlującego wyrobami pirotechnicznymi, który bez najmniejszego trudu wykaże przed sądem administracyjnym swój interes prawny, będący przesłanką dopuszczalności skargi.

/-/ r. pr. Krzysztof Drozdowicz