



OKRESNÁ PROKURATÚRA SENICA
Ulica Janka Kráľa 735, 905 45 Senica
Telefón: 034 / 65 15 051, fax: 65 15 157

Pd 66/12 – 4

Senica 06.09.2012

MESTSKÝ ÚRAD SENICA		
Evidované dňa:	10. 09. 2012	
Číslo:	16418	Spis:
Prílohy:	Výborný:	Prílohy:

Mestské zastupiteľstvo Mesta Senica
Mestský úrad
905 01 Senica

Vec

Všeobecne záväzné nariadenie mesta Senica č. 19 o ochrane, údržbe a tvorbe zelene na území mesta – protest prokurátora

Okresná prokurátorka v Senici podľa § 22 ods. 1 písm. a) bod 2 a § 25 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 153/2001 Z. z.“) podáva Mestskému zastupiteľstvu mesta Senica

protest prokurátora

proti ustanoveniam článku 13 ods. 3 a článku 15 Všeobecne záväzného nariadenia Mesta Senica č. 19 o ochrane, údržbe a tvorbe zelene na území mesta, schváleného na zasadnutí Mestského zastupiteľstva mesta Senica dňa 18.06.2009 ako uznesenie č. 17/09/N, ktoré nadobudlo účinnosť dňom 10.07.2009

a navrhuje napadnuté ustanovenia zrušiť a nahradiť ich ustanoveniami, ktoré budú v súlade so zákonom a ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi.

Podľa § 22 ods. 2 písm. i) zákona č. 153/2001 Z. z. navrhuje napadnuté ustanovenia zrušiť a nahradiť ich ustanoveniami zodpovedajúcimi zákonu.

Podľa § 25 ods. 2 zákona č. 153/2001 Z. z. orgán verejnej správy je povinný o proteste rozhodnúť do 30 dní od doručenia protestu.

Podľa § 25 ods. 3 zákona č. 153/2001 Z. z. ak orgán verejnej správy protestu prokurátora vyhovie, je povinný bez zbytočného odkladu, najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, nezákonný všeobecne záväzný právny predpis zrušiť, prípadne nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom a s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi.

Podľa § 25 ods. 4 zákona č. 153/2001 Z. z. ak orgán verejnej správy protestu prokurátora nevyhoví alebo mu vyhoví iba čiastočne, alebo v ustanovenej lehote vôbec o proteste nerozhodne, môže generálny prokurátor podať ústavnému súdu návrh na začatie konania o súlade právnych predpisov.

Podľa § 250zfa Občianskeho súdneho poriadku ak obec alebo vyšší územný celok nezruší alebo nezmení na základe protestu prokurátora svoje všeobecne záväzné nariadenie, môže prokurátor vo veciach územnej samosprávy podať na súd návrh na vyslovenie nesúladu všeobecne záväzného nariadenia so zákonom. Vo veciach pri plnení úloh štátnej správy môže prokurátor podať na súd návrh na vyslovenie nesúladu všeobecne záväzného nariadenia aj s nariadením vlády a všeobecne záväznými právnymi predpismi ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy.

Odôvodnenie

V rámci Plánu hlavných úloh prokuratúry SR na r. 2012 vykonala tunajšia prokuratúra dňa 30.07.2012 v Meste Senica previerku zachovávaní zákonnosti pri výkone štátnej správy vo veciach ochrany drevín zameranú na preskúmanie zákonnosti postupu a rozhodovania Mesta Senica ako orgánu ochrany prírody v konaniach o udeľovaní súhlasu na výrub drevín podľa § 47 ods. 3 zákona č. 543/2002 Z. z. o ochrane prírody a krajiny v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 543/2002 z. Z.“).

V rámci previerky bola tiež skúmaná zákonnosť Všeobecne záväzného nariadenia mesta Senica č. 19 o ochrane, údržbe a tvorbe zelene na území mesta prijatého na zasadnutí Mestského zastupiteľstva mesta Senica dňa 18.06.2009.

Návrh nariadenia bol v súlade s § 6 ods. 3 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 369/1990 Zb.“) zverejnený v dobe od 03.06.2009 do 18.06.2009. K návrhu neboli doručené žiadne pripomienky. Nariadenie bolo schválené na zasadnutí Mestského zastupiteľstva Senica konanom dňa 18.06.2009 ako uznesenie č. 17/09/N.

Z celkového počtu 25 poslancov zastupiteľstva sa hlasovania zúčastnilo 17 poslancov, za prijatie hlasovalo 17 poslancov.

Nariadenie bolo vyhlásené na úradnej tabuli od 24.06.2009 do 09.07.2009 a účinnosť nadobudlo dňa 10.07.2009.

Podľa úvodnej časti všeobecne záväzného nariadenia bolo vydané v zmysle § 6 (bez uvedenia príslušného odseku) zákona č. 369/1990 Zb., § 69 ods. 2 zákona č. 543/2002 Z. z. a § 2 písm. f) zákona č. 416/2001 Z. z. o prechode niektorých pôsobností z orgánov štátnej správy na obce a vyššie územné celky v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 416/2001 Z. z.“), teda čiastočne v oblasti samosprávy mesta vyplývajúcej z § 4 ods. 4 písm. g) zákona č. 369/1990 Zb. – správa a údržba verejnej zelene.

Sčasti bolo nariadenie vydané na základe zmocnenia zákonom č. 543/2002 Z. z., konkrétne § 69 ods. 2, keď predmetom úpravy sú podmienky výrubu drevín.

Podľa článku 1 účelom tohto všeobecne záväzného nariadenia je zlepšiť životné prostredie v meste úpravou postupu pri budovaní, údržbe a ochrane zelene, vymedziť práva a povinnosti všetkých právnických osôb, fyzických osôb oprávnených na podnikanie a fyzických osôb.

Podľa článku 3 ods. 2 sa všeobecne záväzné nariadenie vzťahuje na zeleň rastúcu na verejných priestranstvách – v parkoch, verejných sadoch a záhradách, v cintorínoch, v stromoradiach, vo vetrolamoch, brehových porastoch, v opustených ťažobných priestoroch, na haldách, výsypkách, odvaloch, prameniskách, rašeliniskách, v okolí zdravotníckych, školských, priemyselných, poľnohospodárskych a iných hospodárskych objektoch a súkromných priestranstvách.

Nariadenie v tomto článku ani v inom článku nevymedzuje verejné priestranstvá so zeleňou podliehajúce režimu nariadenia, a to ani vo forme prílohy k nariadeniu ani odkazom na prípadne existujúce dokumenty mesta týkajúce sa ochrany a rozvoja zelene v meste (napr. generel zelene, pasportizácia plôch zelene).

Vymedzenie verejného priestranstva tak ako je uvedené v predmetnom článku, je značne všeobecné pripúšťajúce rôzny a nejednoznačný výklad, či už orgánom mesta alebo samotným občanom vo vzťahu k posúdeniu protiprávnosti konania.

Preto z dôvodu právnej istoty v prípade narušenia verejnej zelene sa javí ako nevyhnutné určiť verejné priestranstvo pre účely tohto nariadenia jednoznačne, aby sa vylúčili pochybnosti, či ide o verejné priestranstvo s verejnou zeleňou, ktorého údržba a ochrana podlieha režimu všeobecne záväzného nariadenia.

V článkoch 11, 12 nariadenia je upravený postup mesta vo veciach výrubu drevín, pričom aj v tomto prípade ide o úpravu prevzatú zo zákona č. 543/2002 Z. z. pričom uvedená úprava je citáciou § 69 ods. 1, § 47 zákona č. 543/2002 Z. z. a § 17 ods. 10 vyhlášky Ministerstva životného prostredia č. 24/2003 Z. z., ktorou sa vykonáva zákon č. 543/2002 Z. z. o ochrane prírody a krajiny.

Článok 13 nariadenia rieši náhradnú výsadbu v súvislosti s výrubom drevín, pričom aj v tomto prípade ide o úpravu prevzatú zo zákona č. 543/2002 Z. z.

V ods. 3 uvedeného článku sa uvádza, že finančná náhrada sa ukladá žiadateľovi o výrub stromu v prípade, ak žiadateľ (fyzická osoba alebo podnikateľský subjekt) nemá možnosť realizovať náhradnú výsadbu na vlastnom pozemku alebo ak žiadateľ (podnikateľský subjekt) požiadal o odstránenie drevín na verejnom priestranstve.

Uvedený článok je v rozpore s § 48 ods. 1, 2, 3 zákona č. 543/2002 Z. z., podľa ktorého orgán ochrany prírody uloží žiadateľovi v súhlase na výrub dreviny povinnosť, aby uskutočnil primeranú náhradnú výsadbu drevín na vopred určenom mieste, a to na náklady žiadateľa; uprednostňuje pritom geograficky pôvodné a tradičné druhy. Ak žiadateľ nie je vlastníkom pozemku, na ktorom sa náhradná drevina vysadila, môže mu orgán ochrany prírody uložiť i starostlivosť o ňu, najviac

však na dobu troch rokov. Ak nemožno uložiť náhradnú výsadbu, orgán ochrany prírody uloží finančnú náhradu do výšky spoločenskej hodnoty dreviny (§ 95). Orgán ochrany prírody uloží povinnosť zaplatiť finančnú náhradu aj tomu, kto vyrúbал dreviny bez súhlasu, a to do výšky spoločenskej hodnoty dreviny. Finančná náhrada je príjmom obce, ktorá je povinná tieto príjmy výlučne použiť na úhradu nákladov spojených so starostlivosťou o dreviny rastúce na jej území. Náhradnú výsadbu a starostlivosť o náhradnú drevinu podľa odseku 1 na pozemku, ktorý nie je vo vlastníctve žiadateľa o výrub dreviny, možno uložiť len s predchádzajúcim súhlasom vlastníka dotknutého pozemku. Obce sú povinné viesť evidenciu pozemkov vhodných na náhradnú výsadbu vo svojom územnom obvode. Zaradenie pozemkov do evidencie prerokujú obce s ich vlastníkmi.

Z cit. ustanovenia je zrejmé, že uloženie náhradnej výsadby nie je podmienené vlastníctvom pozemku, a teda náhradnú výsadbu možno uskutočniť aj na iných ako vlastných pozemkoch, a to aj na pozemkoch vo vlastníctve mesta alebo na území iného vlastníka. Zaradenie pozemkov vhodných na náhradnú výsadbu do evidencie prerokujú obce s ich vlastníkmi.

S poukazom na obsah článkov 11, 12, 13 nariadenia uvádzam, že ak obec, mesto schváli v zmysle § 69 ods. 2 zákona č. 543/2002 Z. z. všeobecne záväzné nariadenie, predmetom úpravy má byť ustanovenie podrobností o ochrane drevín, ktoré sú súčasťou verejnej zelene.

VZN mesta Senica č. 19 však túto požiadavku nespĺňa, keď že predmetom úpravy označených článkov je len opis zákonných ustanovení týkajúcich sa výkonu štátnej správy mestom na úseku ochrany drevín.

Podľa článku 15 ods. 1 nariadenia ten, kto pri svojom konaní poruší ustanovenia tohto všeobecne záväzného nariadenia, dopúšťa sa priestupku.

Takto formulované znenie je nezákonné, keďže mesto vyvodilo všeobecný záver o trestnom charaktere každého konania spočívajúceho v porušení ustanovenia nariadenia bez toho, aby zohľadnilo zákonné vymedzenie priestupku zakotveného v § 2 ods. 1, 2 zákona č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 372/1990 Zb.“).

Podľa cit. ustanovenia priestupkom je zavinené konanie, ktoré porušuje alebo ohrozuje záujem spoločnosti a je za priestupok výslovne označené v tomto alebo inom zákone, ak nejde o iný správny delikt postihnutelný podľa osobitných právnych predpisov, alebo o trestný čin.

Priestupkom nie je konanie, ktorým niekto odvracia

- a) primeraným spôsobom priamo hroziaci útok na záujem chránený zákonom alebo
- b) nebezpečenstvo priamo hroziace záujmu chránenému zákonom, ak týmto konaním nebol spôsobený zrejme rovnako závažný následok ako ten, ktorý hrozil, a toto nebezpečenstvo nebolo možné v danej situácii odstrániť.

V nadväznosti na článok 15 ods. 1 nariadenia uvádzam, že porušenie všeobecne záväzného nariadenia fyzickou osobou môže byť síce po splnení zákonných podmienok posúdené ako priestupok proti verejnému poriadku podľa § 46 veta prvá zákona č. 372/1990 Zb.

Nie je však vylúčené, aby protiprávne konanie vo vzťahu k verejným priestranstvám s verejnou zeleňou, resp. drevinami bolo posúdené ako priestupok proti verejnému poriadku podľa § 47 ods. 1, § 48 zákona č. 372/1990 Zb. alebo ako priestupok na úseku ochrany prírody a krajiny podľa § 92 zákona č. 543/2002 Z. z.

Podľa okolností prípadu môže byť porušenie všeobecne záväzných právnych predpisov na ochranu prírody a krajiny kvalifikované aj ako trestný čin porušovania ochrany rastlín a živočíchov podľa § 305 Tr. zákona, prípadne ako trestný čin porušovania ochrany stromov a krov podľa § 306 Tr. zákona.

Podľa článku 15 ods. 2 veta prvá VZN primátor mesta uloží právnickej osobe a fyzickej osobe oprávnenej na podnikanie pokutu do výšky 6638 €, ak právnická osoba alebo fyzická osoba oprávnená na podnikanie poruší povinnosti vyplývajúce z tohto VZN.

Rovnako znenie uvedeného článku je v rozpore so zákonom, keďže porušenie povinností na úseku ochrany zelene a ochrany drevín môže byť správnym deliktom v zmysle § 90 zákona č. 543/2002 Z. z., resp. iného správneho deliktu a nie je dôvod na postup primátora mesta na uloženie pokuty za porušenie ustanovení nariadenia.

Vzhľadom na vyššie uvedené je protest proti ustanoveniam článku 13 ods. 3 a článku 15 Všeobecne záväzného nariadenia mesta Senica č. 19 o ochrane, údržbe a tvorbe zelene na území mesta podaný dôvodne.

Podľa § 25 ods. 2 cit. zákona č. 143/2001 Z. z. orgán verejnej správy je povinný o proteste rozhodnúť do 30 dní od doručenia protestu.

V konaní o proteste prokurátora je potrebné postupovať v súlade s ustanovením § 25 ods. 3, 4 zákona č. 153/2001 Z. z.

O termíne zasadnutia mestského zastupiteľstva, na ktorom bude protest prokurátora prejednaný, upovedomte tunajšiu prokuratúru.



JUDr. Iveta Vyskočová
okresná prokurátorka