



OKRESNÁ PROKURATÚRA PEZINOK
Šenkvičná cesta 5, 902 01 Pezinok

Pd 143/17/1107-8

V Pezinku, dňa 20.04.2018

Mesto Pezinok
Mestský úrad
Radničné nám. č. 7
902 14 Pezinok

KÓPIA

99

CO: 572

MESTSKÝ ÚRAD PEZINOK	
Došlo: 07.05.2018	
Číslo: 12428P	Príloha:
Odbor: 77	Ukl. zn.:

571 T.K.

Vec: Všeobecne záväzné nariadenie mesta Pezinok č. 5/2016 o verejnej zeleni -
- protest prokurátora

Podľa § 23 ods. 1 s poukazom na § 21 ods. 1 písm. a) bod 5. a § 27 zákona č. 153/2001 Z.z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o prokuratúre“) podávam

protest prokurátora

proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Pezinok č. 5/2016 o verejnej zeleni, ktoré navrhujem ako nezákonné

zrušiť,
prípadne nahradiť novým, ktoré bude v súlade so zákonom.

Podľa § 21 ods. 3 písm. f) bod 3. zákona o prokuratúre na účely tohto zákona sa rozumie všeobecne záväzným právnym predpisom vydaným orgánom verejnej správy všeobecne záväzné nariadenie orgánu územnej samosprávy.

Podľa § 27 ods. 3 zákona o prokuratúre ak bol protest prokurátora podaný proti všeobecne záväznému právnemu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) tretom bode a orgán verejnej správy zistí, že protest je dôvodný, je povinný bez zbytočného odkladu, najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, všeobecne záväzný právny predpis zrušiť alebo ho podľa povahy veci nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom, prípadne aj s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi. O vyhovení protestu a zrušení alebo zmene všeobecne záväzného právného predpisu alebo o nevyhovení protestu upovedomí orgán verejnej správy prokurátora v lehote podľa prvej vety.

Podľa § 27 ods. 5 ak orgán verejnej správy nevyhovie protestu prokurátora proti všeobecne záväznému právnemu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) tretom bode, je prokurátor oprávnený podať žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.



OKRESNÁ PROKURATÚRA PEZINOK

Šenkvičná cesta 5, 902 01 Pezinok

Odôvodnenie:

Mestské zastupiteľstvo mesta Pezinok na svojom zasadnutí dňa 09.06.2016 prijalo Všeobecne záväzné nariadenie mesta Pezinok č. 5/2016 o verejnej zelene (ďalej len „VZN“). VZN nadobudlo účinnosť dňom 29.06.2016. Po preskúmaní predloženého spisového materiálu možno konštatovať, že z hľadiska procesu prijímania VZN nedostatky zistené neboli.

V záhlaví VZN je uvedené, že je prijaté v zmysle ustanovenia § 6 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších právnych predpisov (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“) a ustanovenia § 69 ods. 2 zákona č. 543/2002 Z.z. o ochrane prírody a krajiny v znení neskorších právnych predpisov (ďalej len „zákon o ochrane prírody a krajiny“) a vyhlášky č. 24/2003 Z.z., ktorou sa vykonáva zákon o ochrane prírody a krajiny.

V zmysle § 1 ods. 1 VZN sa VZN vydáva za účelom určenia podmienok a zásad pre tvorbu, údržbu a ochranu verejnej zelene na území mesta Pezinok.

V ustanovení § 2 VZN sú definované pojmy zeleň, verejná zeleň, vyhradená zeleň, súkromná zeleň a oprávnený užívateľ pozemku. Podľa § 3 ods. 1 VZN štátnu správu v prvom stupni vo veciach ochrany drevín a štátny dozor vo veciach ochrany drevín vykonáva Mestský úrad Pezinok, oddelenie výstavby a životného prostredia (ďalej len „orgán ochrany prírody“). V § 4 VZN je upravený spravovateľ verejnej zelene, v § 5 starostlivosť o verejnú zeleň. Podľa § 5 ods. 4 VZN starostlivosť o vyhradenú zeleň a súkromnú zeleň zabezpečujú jej správcovia, užívatelia alebo vlastníci. Podľa § 6 ods. 1 VZN evidenciu verejnej zelene na pozemkoch vo vlastníctve mesta vedie spravovateľ verejnej zelene. V § 7 ods. 1, ods. 2, ods. 3, ods. 4 a ods. 5 - údržba verejnej zelene, je zadefinované ako musí byť zeleň udržiavaná, je zadefinovaný pojem „údržba zelene“, sú upravené povinnosti vlastníka, užívateľa a spravovateľa pozemku, na ktorom sa nachádza verejná zeleň, ako aj povinnosti vlastníka alebo oprávneného užívateľa pozemku priamo priľahlého k verejnému priestranstvu a oprávnenia orgánu ochrany prírody.

V § 8 VZN je upravený postup pri výsadbe plôch verejnej zelene, podľa § 8 ods. 5 VZN pri výsadbe zelene je potrebné rešpektovať ochranné pásma inžinierskych stavieb.

V § 9 ods. 1, ods. 2, ods. 3 VZN je definovaná ochrana a cieľ ochrany zelene, v ods. 4 sú vo vzťahu k verejnej zelene upravené zákazy, v ods. 5 tohto ustanovenia je upravená ochrana drevín pri stavebnej činnosti. V § 10 VZN sú uvedené niektoré dôvody pre odstraňovanie verejnej zelene. § 11 VZN upravuje povinnosti pri odstraňovaní drevín zo zelene, § 12 škody na verejnej zelene, § 13 sankcie a § 14 záverečné ustanovenia.

Po preskúmaní obsahu VZN možno konštatovať, že úpravou v ňom obsiahnutou bol porušený zákon.

Podľa § 4 ods. 1 zákona o obecnom zriadení obec samostatne rozhoduje a uskutočňuje všetky úkony súvisiace so správou obce a jej majetku, všetky záležitosti, ktoré ako jej samosprávnou pôsobnosť upravuje osobitný zákon, ak takéto úkony podľa zákona nevykonáva štát alebo iná právnická osoba alebo fyzická osoba.



OKRESNÁ PROKURATÚRA PEZINOK

Šenkvičná cesta 5, 902 01 Pezinok

Podľa § 4 ods. 3 písm. g) zákona o obecnom zriadení obec pri výkone samosprávy najmä zabezpečuje verejnoprospešné služby, najmä nakladanie s komunálnym odpadom a drobným stavebným odpadom, udržiavanie čistoty v obci, správu a údržbu verejnej zelene a verejného osvetlenia, zásobovanie vodou, odvádzanie odpadových vôd, nakladanie s odpadovými vodami zo žump a miestnu verejnú dopravu.

Podľa § 4 ods. 4 zákona o obecnom zriadení ak zákon pri úprave pôsobnosti obce neustanovuje, že ide o výkon prenesenej pôsobnosti štátnej správy, platí, že ide o výkon samosprávnej pôsobnosti obce.

Podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení obec môže vo veciach územnej samosprávy vydávať nariadenia; nariadenie nesmie byť v rozpore s Ústavou Slovenskej republiky, ústavnými zákonmi, zákonmi a medzinárodnými zmluvami, s ktorými vyslovila súhlas Národná rada Slovenskej republiky a ktoré boli ratifikované a vyhlásené spôsobom ustanoveným zákonom.

Podľa § 6 ods. 2 zákona o obecnom zriadení vo veciach, v ktorých obec plní úlohy štátnej správy, môže vydávať nariadenie len na základe splnomocnenia zákonom a v jeho medziach. Také nariadenie nesmie byť v rozpore s Ústavou Slovenskej republiky, ústavnými zákonmi, medzinárodnými zmluvami, ktoré boli ratifikované a vyhlásené spôsobom ustanoveným zákonom, so zákonmi, s nariadeniami vlády, so všeobecne záväznými predpismi ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy.

Podľa § 69 ods. 1 písm. a) zákona o ochrane prírody a krajiny obec vykonáva v prvom stupni štátnu správu vo veciach ochrany drevín v rozsahu ustanovenom týmto zákonom.

Podľa § 69 ods. 2 zákona o ochrane prírody a krajiny obec môže vydať všeobecne záväzné nariadenie, ktorým ustanoví podrobnosti o ochrane drevín, ktoré sú súčasťou verejnej zelene.

S poukazom na vyššie citované zákonné ustanovenia je teda zrejmé, že ak sa mesto rozhodlo prijať nariadenie s poukazom na ustanovenie § 69 ods. 2 zákona o ochrane prírody a krajiny, išlo o nariadenie podľa § 6 ods. 2 zákona o obecnom zriadení a mohlo ním upraviť len tie skutočnosti, na ktoré bolo zákonom splnomocnené a to podrobnosti o ochrane drevín, ktoré sú súčasťou verejnej zelene. Ak mesto chcelo vydať nariadenie, v ktorom upraví ochranu verejnej zelene, jej správu a údržbu, malo prijať nariadenie podľa § 6 ods. 1 s poukazom na § 4 ods. 3 písm. g) zákona o obecnom zriadení. V prípade preskúmaného VZN však z jeho obsahu vyplýva, že sú ním sčasti upravené miestne záležitosti v rámci výkonu samosprávnej pôsobnosti obce (avšak zo záhlavia VZN táto skutočnosť nevyplýva) a sčasti v rámci výkonu prenesenej štátnej správy. Ak vychádzame z toho, o aké zákonné ustanovenia sa VZN v záhlaví opiera, jeho obsahom mali byť jednoznačne iba podrobnosti o ochrane drevín, ktoré sú súčasťou verejnej zelene.

Odhladnuc od vyššie uvedeného, rozpor ustanovení VZN so zákonom dokumentujú aj nasledovné skutočnosti:



OKRESNÁ PROKURATÚRA PEZINOK

Šenkvičná cesta 5, 902 01 Pezinok

V § 2 ods. 2 VZN je zadaná verejná zeleň tak, že je spravidla majetkom mesta, je to plocha zelene, ktorá je verejnosti voľne prístupná (jej užívanie nie je obmedzené časom ani druhom návštevníkov). Hoci pojem „verejná zeleň“ nemá v žiadnom právnom predpise legálnu definíciu, nemôže byť verejná zeleň stotožnená s akoukoľvek zeleňou na území mesta, ale sa môže jednať iba o zeleň na verejných priestranstvách vo vlastníctve alebo správe mesta. Správne malo byť teda uvedené, že verejnou zeleňou je zeleň nachádzajúca sa na pozemkoch vo vlastníctve alebo oprávnenom užívaní mesta Pezinok, ktorá je verejnosti voľne prístupná.

V § 2 ods. 4 VZN je zadaná, čo je súkromná zeleň. Mesto nie je oprávnené vo VZN definovať pojem súkromná zeleň a nie je ani oprávnené vo vzťahu k súkromnej zelene vo VZN upravovať či už jej správu, údržbu alebo ochranu. Uvedené primerane platí aj vo vzťahu k úprave obsahujúcej v § 5 ods. 4, § 7 ods. 1, ods. 2, ods. 4, § 8 ods. 5, § 9 ods. 1, ods. 2, ods. 3, ods. 5, § 11 ods. 1 VZN.

Úprava obsahujúca v § 3 VZN je v rozpore s ustanovením § 69 ods. 1 písm. a) zákona o ochrane prírody a krajiny, nakoľko štátnu správu v prvom stupni vo veciach ochrany drevín a štátny dozor nevykonáva Mestský úrad Pezinok, ale mesto Pezinok.

Úprava obsahujúca v § 4 VZN mala byť obsahom VZN prijatého podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení.

Podľa § 6 ods. 1 VZN evidenciu verejnej zelene na pozemkoch vo vlastníctve mesta vedie spravovateľ verejnej zelene. Tu je potrebné pripomenúť, že verejná zeleň sa nenachádza iba na pozemkoch vo vlastníctve mesta, ale aj na pozemkoch resp. verejných priestranstvách, ktoré má mesto v užívaní. Táto úprava tak, ako bolo aj vyššie uvedené, mala byť však obsahom VZN prijatého podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení.

§ 7 VZN upravuje údržbu verejnej zelene. Vo vzťahu k úprave obsahujúcej v tomto ustanovení uvádzam, že táto mala byť taktiež predmetom VZN podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení a nie preskúmaného VZN. V tejto súvislosti opätovne zdôrazňujem, že obec ani v rámci samosprávnej pôsobnosti nie je oprávnená vydávať vo vzťahu k údržbe a správe verejnej zelene žiadne VZN, ktorým by upravovala práva a povinnosti fyzických osôb a právnických osôb k inej ako verejnej zelene, t.j. k zelene nachádzajúcej sa na pozemkoch vo vlastníctve alebo oprávnenom užívaní mesta Pezinok. Vyššie uvedená zásada z tohto ustanovenia jednoznačne nevyplýva, pričom v ods. 4 tohto ustanovenia sú dokonca v záujme zabezpečenia údržby plôch verejnej zelene uvedené pravidlá pre vlastníka alebo oprávneného užívateľa pozemku priamo prihlášaného k verejnemu priestranstvu. Z ods. 5 tohto ustanovenia taktiež nevyplýva, že by sa vzťahoval iba na dreviny, ktoré sú súčasťou verejnej zelene, ale vzťahuje sa všeobecne na dreviny a nadväzne na to i na vlastníka alebo oprávneného užívateľa pozemku, na ktorom drevina rastie.

Úprava obsahujúca v § 8 - výsadba plôch verejnej zelene a § 9 - ochrana verejnej zelene a § 10 - odstraňovanie verejnej zelene VZN mala byť predmetom úpravy VZN prijatého podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení, avšak aj tu poukazujem na to, že v danom prípade úprava obsahujúca v týchto konkrétnych ustanoveniach VZN zväčša vyplýva z iných právnych predpisov a to najmä z ustanovení zákona č. 50/1976 Zb. a zákona o ochrane



OKRESNÁ PROKURATÚRA PEZINOK

Šenkvičná cesta 5, 902 01 Pezinok

prírody a krajiny, ktoré sú však problematikou preneseného výkonu štátnej správy a vyplývajú priamo zo zákona.

Vo vzťahu k zneniu ustanovenia § 11 VZN - povinnosti pri odstraňovaní drevín zo zelene, opätovne platí to, čo je uvedené vyššie - mesto nie je oprávnené vo VZN upravovať povinnosti vo vzťahu k súkromnej zelene. Práva a povinnosti pri ochrane drevín a náhradnú výsadbu upravuje § 46, 47 a 48 zákona o ochrane prírody a krajiny.

Obce pri prijímaní všeobecne záväzných nariadení musia rešpektovať existujúci právny poriadok, pričom rozsah jeho záväznosti závisí od toho, či ide o nariadenia vydané pre oblasť samosprávy alebo štátnej správy. Ak spoločenské vzťahy sú upravené zákonmi, je túto zákonnú úpravu potrebné rešpektovať a nie je namieste ju prebrať do všeobecne záväzného nariadenia obce ako originálneho právneho predpisu a už vôbec nie je prípustné túto zákonnú úpravu vo všeobecne záväznom nariadení obce nijakým spôsobom modifikovať. Preberanie zákonných úprav do všeobecne záväzných nariadení nie je prípustný aj preto, že podmienky pre ich vydávanie stanovené v § 6 ods. 1, ods. 2 zákona o obecnom zriadení takýto postup nepripúšťajú. Osobitne sa táto zásada tvorby všeobecne záväzných nariadení vzťahuje na tie časti nariadenia, v ktorých sa ukladajú povinnosti, zákazy alebo obmedzenia už vyplývajúce zo zákonov, pretože tieto ich prebratím do nariadenia vytvárajú ďalšiu možnosť postihu subjektov porušujúcich uloženú povinnosť, zákaz alebo obmedzenie. Takto sa vytvára zákonodarcom nezamýšľaný priestor pre postih adresátov zákona, a to nielen za porušenie zákona samotného, ale aj za porušenie všeobecne záväzného nariadenia.

S poukazom na všetky vyššie uvedené skutočnosti záverom uvádzam, že ak mesto chcelo prijať všeobecne záväzné nariadenie s poukazom na ustanovenie § 69 ods. 2 zákona o ochrane prírody a krajiny, bolo zákonom splnomocnené v ňom upraviť iba podrobnosti o ochrane drevín, ktoré sú súčasťou verejnej zelene a ak chcelo všeobecne záväzným nariadením upraviť problematiku ochrany verejnej zelene, malo prijať nariadenie s poukazom na ustanovenie § 4 ods. 3 písm. g) zákona o obecnom zriadení. Nakoľko mesto prijalo VZN, v ktorom upravilo naraz obe vyššie uvedené zákonné možnosti a aj tie v pomernej časti v rozpore so zákonom, považujem podaný protest prokurátora za plne odôvodnený.




Mgr. Jana Barinková
prokurátorka

NAVRH



M E S T O P E Z I N O K

Všeobecne záväzné nariadenie č. 7/2018, ktorým sa ruší Všeobecne záväzné nariadenie č. 5/2016 o verejnej zeleni

Mestské zastupiteľstvo v Pezinku podľa § 6, § 11 ods. 4 písm. g) zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení sa dňa 21.06.2018 uznieslo na tomto Všeobecne záväznom nariadení č. 7/2018 (ďalej len ako „VZN č. 7/2018“), ktorým sa ruší Všeobecne záväzné nariadenie č. 5/2016 (ďalej len ako „VZN č. 5/2016 o verejnej zeleni“):

§ 1

Úvodné ustanovenia

1. Účelom tohto VZN č. 7/2018 je zrušenie VZN č. 5/2016 o verejnej zeleni.

§ 2

Predmet úpravy VZN

1. VZN č. 5/2016 o verejnej zeleni sa ruší.

§ 3

ZÁVEREČNÉ USTANOVENIA

1. Návrh tohto VZN bol zverejnený na úradnej tabuli a na internetovej stránke www.pezinok.sk v lehote uvedenej v § 6 ods. 3 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení, v znení neskorších predpisov.
2. Toto VZN nadobúda účinnosť 15. dňom od jeho zverejnenia na úradnej tabuli Mesta Pezinok.
3. Po vyvesení na úradnej tabuli Mesta Pezinok po dobu 15 dní bude VZN prístupné na Mestskom úrade v Pezinku.

Vyvesené dňa: *01.06.2018*

Pečiatka a podpis:

Oliver Solga

Mgr. Oliver Solga
primátor Mesta Pezinok

