

STAROSTA ZAWIERCIAŃSKI

42-400 Zawiercie ul. Sienkiewicza 34

Zawiercie, dnia 19.12.2019r.

Nr A.6740.1082.2018.KZ

A.KW-3003/19

DECYZJA Nr 1278 / 2019

Na podstawie art. 35 ust. 3 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. - Prawo budowlane /Dz. U. z 2019 r. poz. 1186 tekst jednolity z późniejszymi zmianami/ oraz na podstawie art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego /Dz. U. z 2018 r., poz. 2096 – tekst jednolity z późniejszymi zmianami/, po rozpatrzeniu wniosku Pana Jonasza Odrzywołek pełnomocnika firmy P4 Sp. z o.o., z dnia 28.12.2018 r. (zawieszono i podjęto na wniosek inwestora z dnia 15.11.2019 r.), w sprawie zatwierdzenia projektu budowlanego i wydania pozwolenia na budowę dla inwestycji p.n.: „Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej Spółki P4 nr ZAW2010A wraz z instalacją elektroenergetyczną, działka nr ew. 1/4 (obręb 0012, Zawiercie), ul. Blanowska, 42-400 Zawiercie”

o d m a w i a m

firmie P4 Sp. z o.o., reprezentowanej przez pełnomocnika Pana Jonasza Odrzywołek, z. s. przy ul. Taśmowej nr 7, 02-677 Warszawa, zatwierdzenia projektu budowlanego i wydania pozwolenia na budowę dla inwestycji p.n.: „Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej Spółki P4 nr ZAW2010A wraz z instalacją elektroenergetyczną, działka nr ew. 1/4 (obręb 0012, Zawiercie), ul. Blanowska, 42-400 Zawiercie”.

U z a s a d n i e n i e

Do Wydziału Architektury Starostwa Powiatowego w Zawierciu w dniu 28.12.2018 r., wpłynął wniosek firmy P4 Sp. z o.o. reprezentowanej przez pełnomocnika Pana Jonasza Odrzywołek w sprawie zatwierdzenia projektu budowlanego i wydania pozwolenia na budowę dla inwestycji p.n.: „Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej Spółki P4 nr ZAW2010A wraz z instalacją elektroenergetyczną”, działka nr ew. 1/4 (obręb 0012, Zawiercie), ul. Blanowska, 42-400 Zawiercie. Projektowana inwestycja obejmuje: stalową wieżę kratową typu BOT-E2/29,5 o łącznej wysokości 29,95 m n.p.t., fundamentową płytę żelbetową, instalację sześciu anten sektorowych typu HW ADU4518R6 skierowanych w azymutach: 55°, 175°, 290° (wysokość zawieszenia 28,90 m n.p.t.) pracujących w systemach 800 MHz, 900 MHz, 1800 MHz, 2100 MHz, instalację czterech anten radioliniowych (Ø 0,6m, Ø0,3m) skierowanych w azymutach 139°, 171°, 191°, 287° (wysokość zawieszenia 27,00, 26,80 m n.p.t.), antenę GPS, urządzenia sterujące u podnóża wieży, ogrodzenie, instalację elektroenergetyczną.

Zawiadomieniem o wszczęciu postępowania w dniu 18.01.2019 r. powiadomiono strony o możliwości zapoznania się z zamierzeniami inwestycyjnymi inwestora i ewentualnym zgłoszeniu zastrzeżeń i wniosków. Uwagi do wniosku złożyły następujące osoby:

- Pani Aleksandra Chmielewska z dnia 28.01.2019r. (data wpływu 29.01.2019 r.),
- Państwo Dorota i Janusz Gajos z dnia 28.01.2019r. (data wpływu 29.01.2019 r.),
- Państwo Ewa i Bogusław Kondrak z dnia 28.01.2019r. (data wpływu 29.01.2019 r.),
- Państwo Wanda Woźniak, Dariusz Woźniak, Edyta Gurbala z dnia 27.01.2019r. (data wpływu 28.01.2019r.),
- Pana Sebastian Prędoty z dnia 28.01.2019r. (data wpływu 29.01.2019 r.),
- Pan Wojciech Koniec z dnia 22.01.2019r. (data wpływu 24.01.2019 r.),
- Pani Edyta Madej z dnia 28.01.2019r. (data wpływu 28.01.2019 r.);

Pismem z dnia 4.02.2019 r. (Nr A.6740. 1082.2018.KZ; A.KW-0129/17) zawiadomiono Pełnomocnika P4 sp. z o.o. o możliwości zapoznania się oraz ustosunkowania się do zarzutów przedstawionych przez strony postępowania, w ciągu 7 dni od daty otrzymania niniejszego pisma.

W toku postępowania wpłynęła również do Wydziału Architektury Starostwa Powiatowego w Zawierciu petycja mieszkańców w sprawie zamierzenia inwestycyjnego dotycząca masztu

telekomunikacyjnego przez firmę P4 Sp. z o.o. przy ul. Blanowskiej nr 106 w Zawierciu”, którą Wydział Architektury przekazał pełnomocnikowi (Petycja przekazana przez Zarząd Powiatu Zawierciańskiego (pismo Wydziału Organizacyjnego nr ORI.0022.3.3.2019.MR ORI.ZD-090/19) celem zapoznania.

W dniu 5.02.2019 r. (data wpływu 6.02.2019 r.), wpłynęło pismo Pani Jolanty Wajzer zawierające uwagi do zawiadomienia o wszczęciu postępowania. Przekazano Panu Jonaszowi Odrzywołek w dniu 14.02.2019 r.

W dniu 14.02.2019 r. zawiadomiono strony postępowania odnośnie stanowiska pełnomocnika firmy P4 Sp. z o.o. Pana Jonasza Odrzywołek (odpowiedź na pismo Wydziału Architektury nr A.6740.1082.2018.KZ; A.KW-0129 z dnia 4.02.2019 r.) zawierające odpowiedź na zarzuty podniesione przez strony postępowania w niniejszej sprawie.

W związku z pismem Pana Sebastiana Prędoty z dnia 15.02.2019 r. oraz pismami stron postępowania, a także wątpliwościami tutejszego Organu co do zgodności projektu budowlanego z wymaganiami ochrony środowiska wskazanymi w uwagach stron postępowania (m.in. strona postępowania P. Sebastian Prędoty zwrócił uwagę na to, iż: „...występują rozbieżności pomiędzy deklarowanym obszarem wpływu wskazanej we wniosku anteny na środowisko, a danymi technicznymi publikowanymi na stronach internetowych, a jednocześnie projekt nie obejmuje karty katalogowej wskazanych anten, ani żadnego innego dokumentu opisującego jednoznacznie pełne dane techniczne oraz charakterystyki promieniowania elektrycznego w płaszczyźnie pionowej i poziomej, który pozwoliłby na ocenę oddziaływania planowanej instalacji na środowisko”), tutejszy organ, postanowieniem nr A.6740.1082.2018.KZ; A.KW-244/19 nałożył na inwestora obowiązek uzupełnienia wniosku o decyzję o ocenie oddziaływania inwestycji na środowisko właściwego organu (Prezydent Miasta Zawiercia) lub stanowisko w/w organu, że decyzja o ocenie oddziaływania na środowisko nie jest wymagana.

W dniu 15.03.2019 r. na wniosek inwestora (pismo z dnia 11.03.2019 r.) zawieszono postępowanie administracyjne do czasu uzupełnienia wniosku o decyzję o ocenie oddziaływania inwestycji na środowisko właściwego organu (Prezydent Miasta Zawiercia) lub stanowisko w/w organu, że decyzja o ocenie oddziaływania na środowisko nie jest wymagana (postanowienie nr A.6740.1082.2018.KZ; A.KW-430/19).

Dnia 15.11.2019 r., do tutejszego Urzędu wpłynęło pismo firmy P4 Sp. z o.o., reprezentowanej przez pełnomocnika Pana Jonasza Odrzywołek o podjęcie zawieszonego postępowania w sprawie j.w.

W związku z wejściem w życie w dniu 25 października 2019 r. ustawy z dnia 30 sierpnia 2019 r. o zmianie ustawy o wspieraniu usług i sieci telekomunikacyjnych, inwestor przedłożył oświadczenie projektanta dot. instalacji radiokomunikacyjnej w brzmieniu: „Instalacja telekomunikacyjna objęta projektem budowlanym zatytułowanym "Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej Spółki P4 nr ZAW2010A wraz z instalacją elektroenergetyczną, dz. nr ew. 1/4 (obręb 0012, Zawiercie), ul. Blanowska, 42-400 Zawiercie" nie spełnia warunków o których mowa w przepisach wydanych na podstawie art. 60 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnieniu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz ocenach oddziaływania na środowisko (t.j. Dz. U. z 2008 r. poz. 2081 z późniejszymi zmianami)".

W związku z powyższym, tutejszy Urząd poinformował strony o nowych dowodach w sprawie, (pismo pełnomocnika z dnia 15.11.2019 r. oraz oświadczenie projektanta) oraz poprosił o przekazanie informacji Urząd Miejski w Zawierciu czy jest prowadzone postępowanie w sprawie oceny oddziaływania inwestycji na środowisko i na jakim jest etapie. Urząd Miejski poinformował, iż postępowanie nie jest prowadzone (pismo z dnia 5.12.2019 r. znak WOŚ.6220.6.6.2019).

W dniu 5.12.2019 r. wpłynęło pismo Prezydenta Miasta Zawiercia (znak WNGMT.6811.10.1.2019.AJ) informujące o wejściu w życie w dniu 4 listopada 2019 r. uchwały Nr XIV/195/19 Rady Miejskiej w Zawierciu z dnia 25 września 2019 r. (Dz. Urz. Woj. Śląskiego z dnia 4 października 2019 r. poz. 6648) w sprawie zmiany części tekstowej miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Zawiercie dla terenów: Borowe Pole, Stawki, Blanowice, Kromolów, Zuzanka, Warty, Wydra Zielona, Łońnice - etap I, uchwalonego uchwałą nr XLII/381/17 Rady Miejskiej w Zawierciu z dnia 28 czerwca 2017 r. (Dziennik Urzędowy Województwa Śląskiego z 4 sierpnia 2017 r. poz. 4461).

Postanowieniem znak A.6740.1100.2019.KZ z dnia 12.11.2019 r., tut. Urząd wezwał Inwestora do doprowadzenia do zgodności przedmiotowego przedsięwzięcia z zapisami zmiany części tekstowej miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Zawiercia dla terenów: Borowe Pole, Stawki, Blanowice, Kromołów, Zuzanka, Warty, Wydra Zielona, Łośnice – etap I (Rozdział 2 § 2 pkt. 3) Uchwały nr XIV/195/19 Rady Miejskiej w Zawierciu z dnia 25 września 2019 r.) w zakresie dostosowania wysokości projektowanej budowli do maksymalnej wysokości określonej w planie - 8m.

W związku z wejściem w życie w dniu 4 listopada 2019 r. uchwały Nr XIV/195/19 Rady Miejskiej w Zawierciu z dnia 25 września 2019 r. (Dz. Urz. Woj. Śląskiego z dnia 4 października 2019 r. poz. 6648) w sprawie zmiany części tekstowej miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Zawiercia dla terenów: Borowe Pole, Stawki, Blanowice, Kromołów, Zuzanka, Warty, Wydra Zielona, Łośnice - etap I, uchwalonego uchwałą nr XLII/381/17 Rady Miejskiej w Zawierciu z dnia 28 czerwca 2017 r. (Dziennik Urzędowy Województwa Śląskiego z 4 sierpnia 2017 r. poz. 4461), uległy zmianie m.in. ustalenia dla działki nr ew. 1/4 (k.m. 23 obręb Zawiercie), ul. Blanowska w Zawierciu.

Dla terenu oznaczonego w obowiązującym planie miejscowym symbolem „18MNU2” (teren zabudowy mieszkaniowej jednorodzinnej i usług), na którym położona jest przedmiotowa działka, zmieniły się następujące zapisy tekstu planu:

- §24 ust. 2 pkt 3 lit. d (*tj. maksymalna wysokość kominów i wolnostojących masztów antenowych – 30m*) został uchylony się w całości;
- §24 ust. 2 pkt 3 lit. e (*tj. maksymalna wysokość pozostałych budowli – 8m*) otrzymał brzmienie: „budowli - 8 m”. Obecnie zapis ten należy czytać: *maksymalna wysokość wszystkich budowli – 8m.*

W dniu 16.12.2019 r. wpłynęło stanowisko Pana Jonasza Odrzywołek, jako uzupełnienie niniejszego postanowienia, interpretujące zapisy ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2017 r. nr 2069 ze zm.), iż miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego, zwany dalej „planem miejscowym” nie może ustanawiać zakazów, a przyjmowane w nim rozwiązania nie mogą uniemożliwiać lokalizowania inwestycji celu publicznego z zakresu łączności publicznej (...).

Zdaniem inwestora, ograniczenia zawarte w planie miejscowym są sprzeczne z zapisami ustawy o wspieraniu rozwoju i usług sieci telekomunikacyjnej, dlatego należałoby je pominąć.

Analizując akta sprawy, oraz w/w stanowisko pełnomocnika inwestora, tutejszy organ zauważa, że uchwała Rady Miejskiej w sprawie zmiany części tekstowej miejscowego planu przestrzennego miasta Zawiercia dla terenów: Borowe Pole, Stawki, Blanowice, Kromołów, Zuzanka, Warty, Wydra Zielona, Łośnice – etap I, weszła w życie w dniu 4 listopada 2019 r., a więc w okresie obowiązywania ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych oraz że w wyniku oceny w trybie nadzorczym nie została zakwestionowana przez Wojewodę Śląskiego.

Biorąc pod uwagę powyższe, tutejszy organ uważa (podzielając stanowiska wyrażone w orzecznictwie sądowo-administracyjnym np. w wyroku NSA II OSK 139/15), że w przypadku miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, który nie został zaktualizowany w trybie art. 33 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, w wyniku czego powstał stan niespójności przepisów planu miejscowego z przepisami, które weszły w życie w okresie późniejszym niż data uchwalenia planu, instrumentem służącym do eliminacji tych niezgodności jest wykładnia przepisów planu miejscowego dokonywana przy uwzględnieniu nowych regulacji prawnych. Po stronie organu powstaje wówczas obowiązek dokonania nie tylko analizy ustaleń miejscowego planu zagospodarowania, ale także wykładni norm planu w powiązaniu z przepisami ustawowymi regulującymi dany rodzaj przedsięwzięcia.

W rozpatrywanej sprawie nie zachodzi taka sytuacja.

W kompetencjach sądu administracyjnego leży bowiem kontrola zaskarżanych aktów ze względu na ich zgodność z prawem. W świetle art. 147 § 1 ustawy o postępowaniu przed sądami administracyjnymi w związku z art. 28 ust. 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym stwierdzenie, że plan miejscowy narusza zasady sporządzania planu miejscowego skutkuje jego nieważnością orzekaną przez sąd administracyjny w wyroku.

Reasumując powyższe, tutejszy Organ uważa, iż sprawdzenie zgodności projektu budowlanego z zapisami planu miejscowego jest podstawowym obowiązkiem organu architektoniczno-budowlanego (zakres, jakiemu podlega sprawdzenie projektu budowlanego przez organ administracji architektoniczno-budowlanej przed wydaniem decyzji o pozwoleniu na budowę, został precyzyjnie określony w art. 35 ust. 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane (Dz. U. z 2019 r. poz. 1186 z późniejszymi zmianami).

Kwestie związane z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego tj: zarzuty co do treści bądź co do sposobu jego uchwalania - nie należą do kompetencji organów administracji architektoniczno budowlanej i nie podlegają rozstrzygnięciu w postępowaniu w sprawie wydania pozwolenia na budowę. Organy administracji architektoniczno-budowlanej wiąże obejmujący daną działkę miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego.

Uchwała w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego podlega z urzędu nadzorowi właściwego miejscowo wojewody (art. 91 i n. ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym) oraz kontroli sądowno-administracyjnej, która może być zainicjowana zarówno przez wojewodę, jak i przez każdego, czyj interes prawny lub uprawnienie zostały tą uchwałą naruszone (art. 3 § 2 pkt. 5 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz art. 101 i n. ustawy o samorządzie gminnym) a także – w zakresie telekomunikacji – przez przedsiębiorcę telekomunikacyjnego oraz Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (art. 48 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych).

Biorąc pod uwagę powyższe, orzeczono jak w sentencji decyzji.

W celu uzyskania decyzji o pozwoleniu na budowę j.w. należy ponownie wystąpić z wnioskiem, załączając projekt budowlany dostosowany do zapisów zmienionego planu miejscowego Miasta Zawiercia.

Od niniejszej decyzji przysługuje stronom odwołanie do Wojewody Śląskiego za pośrednictwem Starosty Powiatu Zawierciańskiego w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia.



mgr inż. arch. Kazimierz Kocłoga
NACZELNIK
WYDZIAŁU ARCHITEKTURY

.....
/pieczęć imienna / podpis osoby upoważnionej
do wydawania decyzji/

załączniki :

- projekt budowlany /do odebrania w Wydziale Architektury Starostwa Powiatowego w Zawierciu p.201/

otrzymują :

1. Pełnomocnik Pan Jonasz Odrzywołek
2. P.I..N.B. w Zawierciu
3. a/a