

WINB/WOA-Bieruń/7144/19/10
W dalszej korespondencji proszę
powołać się na znak sprawy.

Katowice, dnia 13 sierpnia 2010r.

DECYZJA

Na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 oraz art. 104 i 105 § 1 - ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeksu postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późniejszymi zmianami), po rozpatrzeniu odwołania z dnia 28.07.2010r. wniesionego w ustawowym terminie przez P4 sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, reprezentowaną przez pełnomocnika Marcina Majchrzaka, od decyzji nr. 74/2010 Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Bieruniu z dnia 06.07.2010r. znak: PINB-7355/6/10, nakazującą Państwu Agacie i Henrykowi Ebert użytkownikom budynku mieszkalnego jednorodzinnego zlokalizowanego w Imielinie przy ul. Wróblewskiego 4 oraz użytkownikowi urządzeń stacji telefonii komórkowej firmie P4 Sp. z o.o., przywrócić poprzedniego sposobu użytkowania dachu budynku poprzez zdemontowanie urządzeń stacji telefonii komórkowej zamontowanej na tym dachu.

o r z e k a m

**uchylić zaskarżoną decyzję Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego
w Bieruniu i umorzyć postępowanie w tym zakresie .**

Uzasadnienie

Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Bieruniu wszczął, z urzędu, postanowieniem z dnia 10.02.2010r. znak: PINB-7355/6/10, po rozpatrzeniu żądania Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia”, postępowanie w sprawie zmiany sposobu użytkowania dachu - części budynku mieszkalnego jednorodzinnego zlokalizowanego w Imielinie przy ul. Wróblewskiego 4, bez wymaganego zgłoszenia.

Postanowieniem z dnia 10.02.,2010r. wstrzymał użytkowanie dachu budynku zlokalizowanego j.w. wraz z urządzeniami telefonii komórkowej zamontowanej na tym dachu oraz nałożył na użytkowników całego budynku oraz na użytkowników urządzeń stacji telefonii komórkowej obowiązek przedstawienia dokumentów o których mowa w art. 71 ust.2 Prawa budowlanego, w określonym terminie. Z uwagi na niedopełnienie nałożonego obowiązku decyzją z dnia 06.07.2010r. znak: PINB-7355/6/10 nakazał zobowiązanym przywrócić poprzedniego sposobu użytkowania poprzez zdemontowanie urządzeń telefonii komórkowej zamontowanej na dachu przedmiotowego budynku.

Od decyzji odwołanie wniosła zobowiązana firma P4 Sp. z o.o. wnosząc o uchylenie zaskarżonej decyzji i umorzenie postępowania.

Organ odwoławczy rozpatrując odwołanie i analizując akta sprawy zważył co następuje:

Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Bieruniu wszczął postępowanie w sprawie zmiany sposobu użytkowania dachu budynku mieszkalnego jednorodzinnego w Imielinie przy ul. Wróblewskiego 4.

Postępowanie to zostało wszczęte po złożeniu wniosku przez Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia”, postanowieniem wydanym przez Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Bieruniu w dniu 10.02.2010r.

Postępowanie dowodowe polegało na uzyskaniu wiadomości iż nie dokonano zgłoszenia w organie administracji architektoniczno-budowlanej zmiany sposobu użytkowania budynku

mieszkalnego przy ul. Wróblewskiego 4, w Imielinie. Organ nie dokonał nawet oględzin w terenie celem ustalenia czy rzeczywiście nastąpiła zmiana sposobu użytkowania budynku mieszkalnego lub jego części.

Art. 71 a ust. 1 pkt. 1 Prawa budowlanego stanowi iż w razie zmiany sposobu użytkowania budynku lub jego części bez wymaganego zgłoszenia właściwy organ nakazuje dokonanie określonych czynności.

W przedmiotowej sprawie organ stwierdził, że dokonano pewnych robót budowlanych związanych z zamontowaniem na dachu budynku mieszkalnego stacji nadawczej telefonii komórkowej przez co nastąpiła zmiana sposobu użytkowania dachu.

Poza tym nawet gdyby przyjąć, że dach jest częścią obiektu, to należałoby zwrócić uwagę, że nie można wdrożyć postępowania w przedmiocie zmiany sposobu użytkowania, podczas gdy zmiana sposobu użytkowania poprzedzona została wykonanymi robotami budowlanymi związanymi z wykonaniem stacji telefonii komórkowej.

W sytuacji j.w. postępowanie winno toczyć się w przedmiocie samowolnie wykonanej budowlu telekomunikacyjnej, a nie w sprawie zmiany sposobu użytkowania dachu.

PINB w Bieruniu w pierwszym rzędzie winien wystąpić do organu administracji architektoniczno-budowlanej z zapytaniem czy budowa stacji nadawczej telefonii komórkowej na dachu budynku przy ul. Wróblewskiego 4, jest legalna.

W przypadku budowy całej stacji bazowej telefonii wraz z realizacją masztów stabilizowanych linami, montażem anten na adapterach lub ewentualną adaptacją pomieszczenia budynku, na dachu którego jest realizowana inwestycja, takie zamierzenie wykracza poza pojęcie instalacji na obiektach budowlanych urządzeń emitujących pola elektromagnetyczne i wymaga uzyskania ostatecznej decyzji zezwalającej na budowę (wyrok z dnia 25 listopada 2008r. sygn. akt II OSK 1458/07, wyrok z dnia 16 czerwca 2009r. sygn. akt II OSK 971/08, wyrok z dnia 27 maja 2009r. sygn. akt II OSK 841/08, wyrok z dnia 10 października 2007r. sygn. akt II OSK 13330/06).

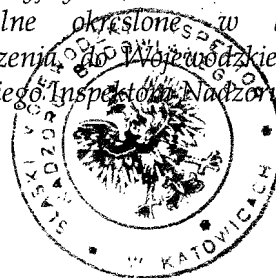
Stanowisko takie potwierdził prezes NSA w piśmie z dnia 15 czerwca 2010r., które organ odwoławczy załącza do akt.

W związku z powyższym, wprowadzić nie z powodu przytoczonych przez odwołującego argumentów naruszenia norm art. 6,7,8,77,80 Kpa oraz 71a ust.4 i 71 ust. 1 pkt. 2 Prawa budowlanego, ale z powodu naruszenia art. 71a ust. 1 pkt. 1 Prawa budowlanego, należało zaskarżoną decyzję uchylić oraz umorzyć postępowanie prowadzone w przedmiocie zmiany sposobu użytkowania dachu budynku mieszkalnego, z uwagi na jego bezprzedmiotowość.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Decyzja niniejsza jest ostateczna.

Na niniejszą decyzję zgodnie z art.53§1 i art.54§1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002r -Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2002r Nr 153 poz.1270) strony mogą wnieść skargę (spełniającą wymogi formalne określone w art.46, art.47 art.57§1 tej ustawy) w terminie 30 dni, od dnia jej doręczenia, do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach za pośrednictwem Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego.



Śląski Wojewódzki
Inspektor Nadzoru Budowlanego