

Lublin, dnia 10 lipca 2008 r.

IF.I.2/7119/2-4/08

DECYZJA

Na podstawie:

- art. 138 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2000 r. Nr 98 poz. 1071 z późn. zmianami),
- art. 80 ust. 1 pkt 2, art. 81 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (tekst jednolity: Dz. U. z 2006 r., Nr 156, poz. 1118 z późn. zmianami),
- po rozpatrzeniu odwołania p. **Zbigniewa Gelzoka** zam. Rybnik, ul. Bracka 16A – pełnomocnika p. **Mariana Bogusza** zam. Lubartów, ul. Przemysłowa 13, od decyzji Starosty Lubartowskiego z dnia 28 grudnia 2007r., znak: AB 7351/754/07 zatwierdzającej projekt budowlany i udzielającej **POLKOMTEL S.A.** z siedzibą w Warszawie, ul. Postępu 3 pozwolenia na budowę stacji bazowej telefonii komórkowej Plus GSM ozn. BT 12788 LUBARTÓW – POŁUDNIE wraz z linią zasilania energetycznego, na działce gruntu nr ewid. 51/1 położonej w Lubartowie przy ul. Przemysłowej
- **uchylam zaskarżoną decyzję w całości i przekazuję sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ I instancji.**

UZASADNIENIE

Zaskarżoną decyzją z dnia 28 grudnia 2007r. wydaną przez Starostę Lubartowskiego zatwierdzono projekt budowlany i udzielono pozwolenia na budowę j.w.

W uzasadnieniu decyzji podano, że planowana decyzja jest zgodna z ustaleniami obowiązującego planu zagospodarowania przestrzennego Miasta Lubartów, zatwierdzonego uchwałą Rady Miasta Lubartów z dnia 9 października 2006r. w sprawie zmian miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego – część I. Organ I instancji podaje, że objęta wnioskiem o pozwolenie na budowę działka położona jest w obszarze oznaczonym symbolem 289 PS przeznaczonym pod produkcję i zaplecze techniczne, na którym plan dopuszcza realizację urządzeń infrastruktury technicznej. Ponadto organ I instancji stwierdza, że przedłożone z wnioskiem o pozwolenie na budowę dokumenty odpowiadają wymogom ustawy Prawo budowlane, rozporządzeniom wykonawczym do tejże ustawy oraz, że inwestor przedłożył decyzję Burmistrza Miasta Lubartów z dnia 17 sierpnia 2007r. ustalającą środowiskowe uwarunkowania zgody na realizację przedmiotowego przedsięwzięcia.

Od decyzji o udzieleniu pozwolenia na budowę odwołał się p. Zbigniew Gelzok. Skarżący wnosi o uchylenie decyzji o pozwoleniu na budowę i zarzuca organowi I instancji naruszenie przepisów art.7, art.10, art. 77, art.80, art. 107 § 3 kodeksu postępowania administracyjnego. Skarżący zauważa, że organ I instancji nie powiadomił strony o zakończeniu postępowania dowodowego i nie poinformował o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji o pozwoleniu na budowę. Pan Zbigniew

Gelzok wnosi, że inwestycja jest sprzeczna z ustaleniami planu zagospodarowania przestrzennego, który w ocenie skarżącego na terenie PS dopuszcza jedynie uzupełnienie oraz wzbogacenie funkcji podstawowej. Ponadto stwierdza, że zgodnie z art. 15 planu miejscowego uciążliwość inwestycji nie może wykraczać poza granice inwestowanej działki, a w omawianej sprawie ten przepis został naruszony.

Rozpatrując sprawę w trybie odwoławczym organ II instancji stwierdza, co następuje:

działając w oparciu o art. 35 ust. 1 ustawy Prawo budowlane – organ I instancji przed wydaniem decyzji o pozwoleniu na budowę sprawdza zgodność projektu zagospodarowania działki lub terenu z miejscowymi planami zagospodarowania przestrzennego, albo decyzją o warunkach zabudowy i zagospodarowania terenu, w przypadku braku miejscowego planu, wymaganiami ochrony środowiska oraz zgodność projektu zagospodarowania działki z przepisami, w tym techniczno-budowlanymi, a także kompletność projektu budowlanego i posiadanie wymaganych opinii, uzgodnień, pozwoleń i sprawdzeń.

Z akt sprawy wynika, że wnioskiem z dnia 31 października 2007r. p. Ryszard Samorek upoważniony do składania w imieniu POLKOMTEL S.A. oświadczeń woli, wystąpił do Starosty Lubartowskiego o zatwierdzenie projektu budowlanego i udzielenie pozwolenia na budowę stacji bazowej telefonii komórkowej Plus GSM wraz z linią zasilania energetycznego nn, położonej na działce nr 51/1 przy ul Przemysłowej 12 w Lubartowie.

Do wniosku inwestor dołączył m.in. oświadczenie o prawie do dysponowania nieruchomością nr 51/1 na cele budowlane, wynikające ze stosunku zobowiązaniowego (umowa dzierżawy) oraz decyzję Burmistrza Lubartowa z dnia 17 sierpnia 2007r. ustalającą środowiskowe uwarunkowania zgody na realizację przedsięwzięcia i decyzję Burmistrza z dnia 30 sierpnia 2007r. orzekającą o zmianie poprzedniej decyzji, z dnia 17 sierpnia 2007r.

W czasie prowadzenia postępowania odwoławczego Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Lublinie postanowieniem z dnia 21 marca 2008r., znak: SKO.0073/341/SD/2008 wszczęło z wniosku p. Mariana Bogusza postępowanie administracyjne w przedmiocie stwierdzenia nieważności decyzji ostatecznej Burmistrza Lubartowa z dnia 30 sierpnia 2007r., znak: IM-7625/08/06/2007 w przedmiocie zmiany własnej decyzji z dnia 17 sierpnia 2007r. w sprawie ustalenia środowiskowych uwarunkowań zgody na realizację przedsięwzięcia pod nazwą „Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej Plus GSM BT 12788 LUBARTÓW POŁUDNIE”, w oparciu o którą udzielono pozwolenia na budowę – Wojewoda Lubelski postanowieniem z dnia 28 marca 2008r., znak: IF.I.2/7119/2-4/08 zawiesił postępowanie odwoławcze w sprawie pozwolenia na budowę. Następnie SKO postanowieniem z dnia 9 czerwca 2008r. orzekło o umorzeniu postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności w.w. decyzji zmieniającej dot. środowiskowych uwarunkowań, co wynikało z uchylecia przez Wojewódzki Sąd Administracyjny w Lublinie wyrokiem z dnia 13 marca 2008r., sygn. akt II S.A./Lu 939/0, pierwotnej decyzji SKO i Burmistrza o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na przedmiotową inwestycję.

Należy zauważyć, że ustawa Prawo ochrony środowiska została znowelizowana ustawą z dnia 26 kwietnia 2007r. o zmianie ustawy - Prawo ochrony środowiska

oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2007r. Nr 88, poz. 587), która weszła w życie w dniu 19 sierpnia 2007r., natomiast rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzania raportu o oddziaływaniu na środowisko w aktualnym brzmieniu obowiązuje od 31 sierpnia 2007r.

Ponieważ w myśl art. 6 Kpa „organy administracji publicznej działają na podstawie przepisów prawa”, a na dzień rozpatrywania odwołania zmienił się stan prawny dotyczący omawianej inwestycji - organ odwoławczy nie miał podstaw, aby utrzymać w mocy zaskarżoną decyzję o pozwoleniu na budowę. Z uwagi na fakt, że decyzja o pozwoleniu na budowę była wydana w oparciu o obowiązującą wówczas decyzję Burmistrza Lubartowa o środowiskowych uwarunkowaniach zgody, a obecnie nie ma jej w obiegu prawnym, organ I instancji powinien ponownie rozpatrzyć wnioski o pozwoleniu na budowę mając na względzie obowiązujące przepisy prawa i dokonać sprawdzeń, do których obliuguje go art. 35 pkt.1 ustawy Prawo budowlane oraz odnieść się do zarzutów wnoszonych przez strony postępowania.

Mając powyższe względy na uwadze orzeczono jak w sentencji decyzji.

DECYZJA NINIEJSZA JEST OSTATECZNA

Na niniejszą decyzję ostateczną służy stronom prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie, za pośrednictwem Wojewody Lubelskiego, w terminie 30 dni od daty jej doręczenia.

Decyzja jest zwolniona z opłaty skarbowej na podstawie art. 3 i 4 ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej(Dz. U. 06.225.1635)

Otrzymują :

1. p. Zbigniew Gelzok

