

Druk nr 23/2022 LVII

RADCA PRAWNY
dr Maciej Jabłoński

BIURO RADY WPLYNĘŁO
dn. 2022 -10- 21
Nr rejestru BR.0006.23.2022 LVII
Przekazano Rada Gminy Darłowo.

Uchwała Nr

Rady Gminy Darłowo

z dnia ... października 2022 roku

w sprawie: wezwania do usunięcia naruszenia prawa

Na podstawie art. 18 ust. 1 oraz art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U z 2022 r. poz. 559 ze zm.) Rada Gminy Darłowo uchwala, co następuje:

§ 1

Nie uwzględnia się wniesionego w dniu 28.09.2022 r. przez wezwania do usunięcia naruszeń prawa wynikającego z uchwały NR LIII.536.2022 Rady Gminy Darłowo z dnia 15 lipca 2022 r. w sprawie uchwalenia zmiany „Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Gminy Darłowo”.

§ 2

Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Gminy Darłowo do przekazania niniejszej uchwały wraz z uzasadnieniem pełnomocnikowi wzywającego – adwokatowi Michałowi Szpajerowi.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

WOJTA GMINY DARŁOWO
mgr inż. Radosław Ciałkowski

Załącznik do Uchwały Nr

Rady Gminy Darłowo

z dnia 2022 r.

Uzasadnienie

Wniesione przez Pana reprezentowanego przez adwokata Michała Szpajer, pismem z dnia 26 września 2022 roku (data wpływu: 28 września 2022 r.), dotyczy usunięcia naruszenia prawa, obejmującego uchylene zawartych w treści uchwały Rady Gminy Darłowo w sprawie zmiany Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania Gminy Darłowo zapisów oraz oznaczeń, zawartych w części tekstowej i graficznej, odnoszących się do nieruchomości stanowiących własność wzywającego, tj. dz. nr 209 oraz 215, obręb Jeżyczki, gm. Darłowo.

Stosownie do art. 101 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym każdy, czyj interes lub uprawnienie zostały naruszone uchwałą lub zarządzeniem podjętymi przez organ gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej może – po bezskutecznym wezwaniu do usunięcia prawa – zaskarżyć uchwałą do sądu administracyjnego.

Interes prawny, o którym mowa w art. 101 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym – rozumiany, jako uprawnienia i obowiązki prawne, musi wynikać z normy prawa materialnego, które to norma prawna kształtuje sytuację prawną wzywającego. Interes ten musi być bezpośredni, jak również realny i konkretny. Interes ten powinien być również rozumiany, jako obiektywna i realnie istniejąca potrzeba ochrony prawnej, albowiem z naruszeniem interesu prawnego mamy do czynienia wyłącznie wtedy, gdy zaskarżonym aktem zostanie w sferze prawa administracyjnego odebrane lub ograniczone jakieś prawo wzywającego wynikające z przepisów prawa lub też zostanie nałożony na niego nowy obowiązek.

Wzywający nie wskazał konkretnego przepisu prawa, który kształtując jego sytuację prawną zostałby naruszony zaskarżoną uchwałą. Uprawnienie do złożenia wezwania w trybie art. 101 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym nie może być wywodzone z zasad ogólnych stanowienia prawa, bez wskazania naruszenia konkretnych przepisów prawa materialnego.

Wzywający do usunięcia naruszeń wskazał jedynie na okoliczności faktyczne, które wiążą się z realizacją uchwały, nie wskazując w jakim zakresie realizacja uchwały narusza jego interes prawny lub uprawnienia.

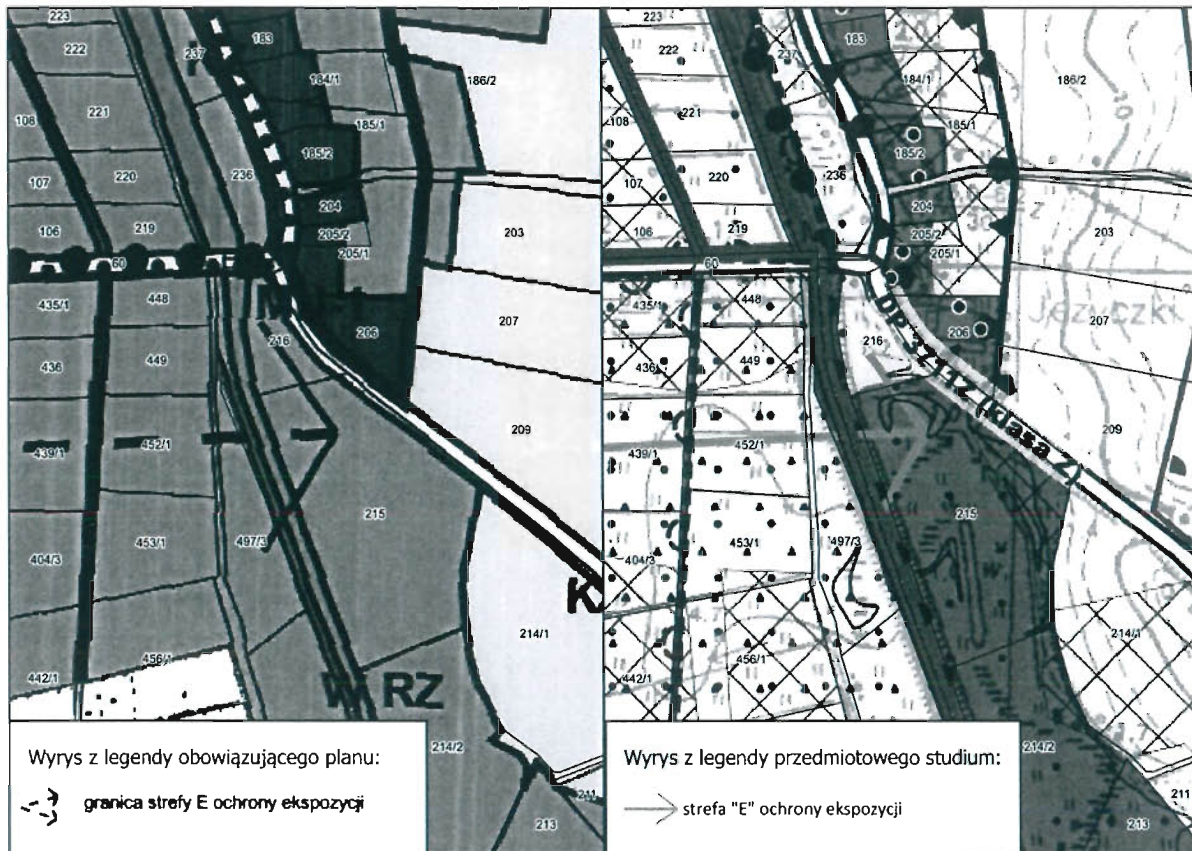
Wyżej wskazanym pismem wskazał na rażącą sprzeczność wskazanych zapisów oraz oznaczeń z regulacjami ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, w tym z regulacjami normującymi prawidłowy tryb i zasady uchwalenia Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy oraz zaistnienie bezpośredniego naruszenia interesu prawnego wskutek przyjęcia wyszczególnionych zapisów, w szczególności naruszenia uprawnień kształtujących podmiotowe prawo własności. Skarżący przedstawił następujące zastrzeżenia do ustaleń Studium, uchwalonego uchwałą nr LIII.536.2022 Rady Gminy Darłowo z dnia 15 lipca 2022 roku:

1. zapis, iż działka nr 215, obr. Jeżyczki, gm. Darłowo jest objęta obszarem ochrony archeologiczno-konserwatorskiej (strefa VIII),
2. zapis, iż działka nr 215, obr. Jeżyczki, gm. Darłowo jest objęta strefą ochrony ekspozycji (zastrzeżenie wskazane w treści uzasadnienia do pisma),
3. zapis, iż działka nr 215, obr. Jeżyczki, gm. Darłowo jest objęta zasięgiem terenów zalewowych,
4. zapis dopuszczający lokalizację elektrowni wiatrowych w odległości 400m, tj. odległości mniejszej niż obowiązująca dopuszczalna minimalna odległość ustawowa, określona w ustawie o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych,
5. brak wskazania na załączniku graficznym, iż działka nr 209, obręb Jeżyczki, gm. Darłowo, stanowi nieruchomość zabudowaną domem mieszkalnym, co nie uwzględnia rzeczywistego przeznaczenia oraz zagospodarowania terenu działki nr 209.

W odniesieniu do zastrzeżenia nr 1 należy przede wszystkim podkreślić, że działka nr 215, obr. Jeżyczki, wbrew temu co wskazano w ww. piśmie, nie znajduje się w granicach strefy VIII ochrony archeologicznej, zgodnie z uchwalonym studium. Działka nr 209 (obr. Jeżyczki) również nie jest zlokalizowana w granicach takiej strefy. W tym zakresie zastrzeżenia właściciela działki należy uznać za bezzasadne, gdyż nie występują okoliczności na które wskazuje.

W odniesieniu do zastrzeżenia nr 2, zgodnie z art. 10 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 503 z późn. zm.) - dalej *upzpz* - w studium uwzględnia się uwarunkowania wynikające w szczególności ze stanu dziedzictwa kulturowego i zabytków oraz dóbr kultury współczesnej. Ponadto, zgodnie z art. 10 ust. 2 pkt 4 w studium określa się w szczególności obszary i zasady ochrony dziedzictwa kulturowego i zabytków oraz dóbr kultury współczesnej. Z kolei, zgodnie z art. 7 pkt 4 ustawy z dnia 23 lipca 2003 r. o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 840) formami ochrony zabytków są ustalenia ochrony w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego [...]. Zgodnie z ustaleniami obowiązującego planu miejscowego, uchwalonego uchwałą nr XXII/282/2005 Rady Gminy Darłowo z dnia 30 czerwca 2005 r., przez przedmiotową działkę, przechodzi strefa ochrony

ekspozycji. W związku z tym, zgodnie z ww. obowiązującymi przepisami prawa, w studium przeniesiono przedmiotowe ustalenie, co uwidacznia poniższa ryc. 1. Wszelkie działania w granicach strefy wymagają stosowania przepisów odrębnych dotyczących ochrony zabytków i opieki nad zabytkami. Należy również wskazać, że projekt przedmiotowego studium został w tym zakresie pozytywnie zaopiniowany przez Wojewódzkiego Konserwatora Zabytków w Szczecinie (opinia nr ZN.K.5150.26.2020.MJ.AN z dnia 12.10.2021r.).



Ryc. 1. Porównanie ustalenia strefy E ochrony ekspozycji w granicach obowiązującego planu miejscowego oraz przedmiotowego studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania gminy Darłowo.

W odniesieniu do zastrzeżenia nr 3, zgodnie z art. 10 ust. 2 pkt 11 w studium określa się w szczególności obszary szczególnego zagrożenia powodzią oraz obszary osuwania się mas ziemnych. Zgodnie z art. 169 ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 2233 z późn. zm.) obszary szczególnego zagrożenia powodzią przedstawia się na mapach zagrożenia powodziowego, które zgodnie z art. 171 ust. 1 sporządzają Wody Polskie w uzgodnieniu z właściwymi wojewodami. Sporządzone mapy publikowane są w serwisie internetowym w ramach Informatycznego Systemu Osłony Kraju (<https://isok.gov.pl/>), a także przekazywane w formie numerycznej do zainteresowanych jednostek samorządu terytorialnego, w tym gminy Darłowo. Zgodnie z tymi danymi, działka nr 215 (Jeżyczki) położona jest w znacznej większości w granicach obszaru szczególnego zagrożenia powodzią, co należało wskazać w uchwalonym studium (ryc. 1). Należy również zaznaczyć, że projekt przedmiotowego studium został w tym zakresie uzgodniony z Państwowym Gospodarstwem Wodnym Wody Polskie (decyzja nr SZ.RPP.610.I.22.2021.nk z dnia 09.08.2021r.).



Ryc. 2. Zrzut ekranu przedstawiający zasięg szczególnego zagrożenia powodzią (niebieskie wypełnienie) w granicach działki nr 215, obr. Jeżyczki (czarna obwiednia). Stan na 18 października 2022r.

Źródło: <https://isok.gov.pl/>

W odniesieniu do zastrzeżenia nr 4, wbrew temu co zostało wskazane w zastrzeżeniach, przedmiotowe studium nie dopuszcza lokalizacji elektrowni wiatrowych w odległości 400m od budynków mieszkalnych albo budynków o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa. Ustalenia studium nie mogły tego dopuścić, gdyż byłoby to sprzeczne z przepisami prawa, obowiązującymi na dzień jego uchwalenia.

Zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 724) żaden nowy budynek mieszkalny oraz budynek o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa nie może powstać w odległości mniejszej niż 10-krotność całkowitej wysokości istniejącej i planowanej elektrowni wiatrowej. Od powyższej zasady ustawodawca przewidział wyjątki. W strefie oddziaływania elektrowni wiatrowych jest możliwość wybudowania budynku mieszkalnego i budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa jeżeli dana nieruchomość jest objęta miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego, który przeznaczają dany teren pod lokalizację zabudowy mieszkaniowej lub na daną nieruchomość została wydana decyzja o warunkach zabudowy na budowę budynku mieszkalnego lub budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa.

W związku z powyższym znaczna część gminy Darłowo znalazła się w strefie oddziaływania od istniejących i planowanych elektrowni wiatrowych. Zgodnie z przepisami przejściowymi zawartymi w ww. ustawie o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, do 15 lipca 2022r. dopuszczone było uchwalanie planów miejscowych przewidujących lokalizację budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, na podstawie przepisów dotychczasowych. Zgodnie z wyrokiem WSA w Poznaniu z 16.05.2019 r. (IV SA/Po 133/19) „skoro ustawodawca w art. 9 ust. 4 i art. 20 ust. 1 *upizp* statuuje generalny wymóg zachowania spójności rozwiązań planistycznych z postanowieniami studium, to należy dopuścić zamieszczanie w podejmowanych w ww. okresie przejściowym uchwałach w sprawie studium (odpowiednio: zmiany studium) regulacji służących urzeczywistnieniu normy z art. 15 ust. 8 ustawy o inwestycjach z zakresu elektrowni wiatrowych, z jednoczesnym zachowaniem wymogu spójności z rozwiązaniami zawartymi w studium”. Należy podkreślić, że taką właśnie regulację zawiera przedmiotowe studium. Na rysunku studium wskazano tereny dopuszczone do zabudowy na warunkach określonych w ustawie o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych. Są to tereny z ograniczonymi możliwościami realizacji zabudowy, uzależnionymi od obowiązujących przepisów z zakresu lokalizacji elektrowni wiatrowych. Aktualnie nie ma możliwości uchwalenia na tych terenach planów miejscowych dopuszczających funkcję mieszkaniową, ale w przypadku zmiany przepisów w tym zakresie, przedmiotowe tereny będą mogły zostać przeznaczone pod taką funkcję. W związku z powyższym, należy jednoznacznie stwierdzić, że wbrew temu co wskazał właściciel gruntów, przedmiotowe studium nie narusza obowiązujących przepisów prawa z zakresu lokalizacji zabudowy mieszkaniowej względem elektrowni wiatrowych. Należy również zaznaczyć, że odległość 400m, na którą w piśmie uwagę zwraca skarżący, oznaczona jest na rysunku studium jako strefa oddziaływania od istniejących elektrowni wiatrowych i wynika z przepisów dotychczasowych, obowiązujących na dzień uchwalenia studium. Część obszaru gminy Darłowo zlokalizowana jest w strefie ochronnej w odległości 400m od istniejących elektrowni wiatrowych, ustalonej na mocy obowiązującego planu miejscowego, uchwalonego uchwałą nr XXII/282/2005 Rady Gminy Darłowo, z dnia 30 czerwca 2005 roku. W obrębie wyżej wskazanej strefy ochronnej, oznaczonej na rysunku studium, ustala się zakaz lokalizowania miejsc stałego przebywania ludzi w związku z prowadzoną działalnością gospodarczą, turystyczną, rekreacyjną oraz zakazuje się lokalizowania budynków mieszkalnych i wymagających szczególnej ochrony, jak szpitale, internaty, żłobki, przedszkola itp. (str. 189 części tekstowej studium). Przedmiotowe studium zakazuje więc jednoznacznie lokalizacji zabudowy mieszkaniowej w odległości 400m od istniejących elektrowni wiatrowych.

W odniesieniu do zastrzeżenia nr 5 należy wskazać, że dla przedmiotowej działki w obowiązującym studium określono rolniczy kierunek rozwoju, z dopuszczeniem lokalizacji urządzeń fotowoltaicznych (na części). Zgodnie z art. 3 *upizp*, kształtowanie i prowadzenie polityki przestrzennej na terenie gminy należy do zadań własnych gminy. Zgodnie z orzecznictwem (por. Wyrok NSA z 6.03.2018 r., II OSK 1189/16) władztwo planistyczne

stanowi kompetencję gminy do samodzielnego i zgodnego z jej interesami oraz zapewnieniem ładu przestrzennego, kształtowania polityki przestrzennej. Budynek mieszkalny, o którym mowa w piśmie, zgodnie z obowiązującym planem miejscowym, uchwalonym uchwałą nr XXII/282/2005 Rady Gminy Darłowo z dnia 30 czerwca 2005 r., zlokalizowany jest w granicach terenu oznaczonego symbolem RO-2, tj. teren produkcji rolnej bez zabudowy, z dopuszczeniem elektrowni wiatrowych. Przedmiotowy budynek zlokalizowany jest na gruncie rolnym klasy III, w znacznym oddaleniu od jakiegokolwiek zabudowy. W związku z powyższym, mając na uwadze ochronę ładu przestrzennego (tworzenie zwartych struktur zabudowy), uznano przedmiotową działkę za niepredysponowaną do rozwoju zabudowy. Należy jednak zauważyć, że studium wskazuje jedynie kierunek rozwoju dla nowej zabudowy, wobec czego jego ustalenia nie przesądzają o możliwości użytkowania przedmiotowej działki w sposób istniejący (np. na podstawie obowiązującego planu miejscowego lub decyzji o pozwoleniu na budowę, o ile takowa została na przedmiotową inwestycję wydana).

Mając na uwadze powyższe wezwanie nie jest zasadne.

RODA GMINY DARŁOWO
Przewodniczący: Radosław Gładzowski

