

UCHWAŁA Nr XXV/304/2012
RADY MIEJSKIEJ W BORNEM SULINOWIE
z dnia 8 listopada 2012 r.

w sprawie rozpatrzenia wezwania do usunięcia naruszenia prawa.

Na podstawie art. 18 ust.2 pkt 15 w związku z art. 101 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591, z 2002 r. Nr 23, poz. 220, Nr 62, poz. 558, Nr 113, poz. 984, Nr 153, poz. 1271 i Nr 214, poz. 1806, z 2003 r. Nr 80, poz. 717 i Nr 162, poz. 1568, z 2004 r. Nr 102, poz. 1055, Nr 116, poz. 1203 i Nr 167, poz. 1759, z 2005 r. Nr 172, poz. 1441 i Nr 175, poz. 1457, z 2006 r. Nr 17, poz. 128 i Nr 181, poz. 1337, z 2007 r. Nr 48, poz. 327, Nr 138, poz. 974 i Nr 173, poz. 1218, z 2008 r. Nr 180, poz. 1111 i Nr 223, poz. 1458, z 2009 r. Nr 52, poz.420, Nr 157 poz. 1241, z 2010 r. Nr 28, poz. 142 i 146 i Nr 40, poz. 230 i Nr 106, poz. 675, z 2011 r. Nr 21, poz. 113, Nr 117, poz. 679, Nr 134, poz. 777, Nr 149, poz. 887 i Nr 217, poz. 1281 oraz z 2012 r. poz. 567) Rada Miejska w Bornem Sulinowie uchwała, co następuje:

§ 1. 1. Uznaje się za bezzasadne wezwanie do usunięcia naruszenia prawa z dnia 18 października 2012 r. złożone przez Pełnomocnika P4 Spółki z o.o. w Warszawie.

2. Uzasadnienie odmownego załatwienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa stanowi załącznik do uchwały.

§ 2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Miejskiej do doręczenia uchwały wraz z uzasadnieniem wnioskodawcy.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

WICEPRZEWODNICZĄCY
Rady Miejskiej

Dariusz Czerniawski

Załącznik do uchwały Nr XXV/304/2012
Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie
z dnia 8 listopada 2012 r.

Pismem z dnia 18 października 2012 r. P4 spółka z o.o. w Warszawie poprzez pełnomocnika Panią Natalię Korzeniowską wezwała Radę Miejską w Bornem Sulinowie do usunięcia naruszenia prawa poprzez dostosowanie treści miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo uchwalonego uchwałami:

- 1) Nr XXX/185/93 Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie z dnia 20 kwietnia 1993 r. zmienioną uchwałą Nr XII/148/95 Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie z dnia 8 czerwca 1995 r.;
 - 2) Nr XXXV/382/09 Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie z dnia 28 września 2009 r.
- do wymagań określonych w art. 46 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz.U. z 2010r. Nr 106, poz. 675) - który brzmi:

„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, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997r. o gospodarce nieruchomościami, jeżeli taka inwestycja jest zgodna z przepisami odrębnymi”.

Po przeanalizowaniu sprawy wynika, że żądania należy uznać za bezpodstawne i brak jest podstaw prawnych do ich uwzględnienia.

Na obszarze Miasta Borne Sulinowo obowiązują następujące miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego:

- 1) Miejscowy plan ogólny zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo (uchwała Nr XXX/185/93 z dn. 20 kwietnia 1993 r. ogłoszona w Dzienniku Urzędowym Województwa Koszalińskiego nr 7 z dn. 06.05.1993 r., zmieniona uchwałą Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie Nr XII/148/95 z dn. 8 czerwca 1995 r. w sprawie zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego ogłoszona w Dzienniku Urzędowym Województwa Koszalińskiego nr 18 z dn.29 06.1995 r., poz.103.),
- 2) Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo (uchwała Nr XXXV/382/09 Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie z dnia 28 września 2009 r., ogłoszona w Dzienniku Urzędowym Woj. Zachodniopomorskiego nr 95, poz. 2708 z dn. 31.12.2009 r.),
- 3) Zmiana miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo (uchwała Nr XVIII/220/2012 Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie z dnia 28 lutego 2012 r. w sprawie zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Borne Sulinowo dla terenów o symbolach 3MN; 64Ut,MN; 65Ut, 91U,Ut,MW; 116Kg; 156MN,U; 168MW,MN,U; 188MW,MN,U; 196US; 200MN,Ut; 204MW,U; 207MW,MN,U, ogłoszona w Dzienniku Urzędowym Województwa Zachodniopomorskiego dnia 26 marca 2012 r. poz. 731).

W treści miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego z dnia 28 września 2009r. oraz 28 lutego 2012r. znajduje się następujący zapis w zakresie infrastruktury telekomunikacyjnej:

„Zakłada się przebudowę i rozbudowę istniejącego systemu infrastruktury; dopuszcza się rozwój systemów telekomunikacji bezprzewodowej w oparciu o istniejące wieże telefonii komórkowej; dopuszcza się lokalizację nowych stacji bazowych telefonii komórkowej, z wyjątkiem opartych o nowe wieże, na budynkach i obiektach użyteczności publicznej oraz na terenach wyznaczonych w planie na rozwój funkcji usługowych i produkcyjnych”.

Natomiast miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo z dnia 20 kwietnia 1993r. zmieniony dnia 8 czerwca 1995r. nie zawiera zapisów regulujących budowę infrastruktury telekomunikacyjnej.

Ustawodawca w art. 75 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych nałożył na gminy obowiązek dostosowania miejscowych planów do art. 46 ust. 1 w terminie 12 miesięcy od wejścia w życie ustawy (ustawa weszła w życie 17 lipca 2010 r.) pod rygorem wydania zarządzenia zastępczego przez wojewodów, zmieniających plan miejscowy. Oznacza to jednoznacznie, że naruszenie wymagań określonych w art. 46 ust.1 cytowanej wyżej ustawy, w przypadku planów obowiązujących w dniu 17 lipca 2010 r., co dotyczy rozpoznawanej sprawy, nie stanowi podstawy prawnej do stwierdzenia nieważności planu miejscowego.

Nie sposób bowiem mówić o naruszeniu prawa w sytuacji, gdy w dacie działania przez organ gminy dany przepis nie obowiązywał.

Ponadto art. 46 ust.2 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, który brzmi: „Jeżeli lokalizacja inwestycji celu publicznego z zakresu łączności publicznej nie jest umieszczona w planie miejscowym, dopuszcza się lokalizowanie, jeżeli nie jest to sprzeczne z określonym w planie przeznaczeniem terenu ani nie narusza ustanowionych w planie zakazów lub ograniczeń. Przeznaczenie terenu na cele zabudowy wielorodzinnej, rolnicze, leśne, usługowe lub produkcyjne nie jest sprzeczne z lokalizacją inwestycji celu publicznego z zakresu łączności publicznej, a przeznaczenie terenu na cele zabudowy jednorodzinnej nie jest sprzeczne z lokalizacją infrastruktury telekomunikacyjnej o nieznacznym oddziaływaniu” nie dotyczy wymagań planów miejscowych, lecz określa warunki lokalizowania inwestycji celu publicznego z zakresu łączności publicznej, jeśli lokalizacja takiej inwestycji nie jest umieszczona w planie miejscowym.

Przepis ten dotyczy zatem etapu pozwolenia na budowę, bądź zgłoszenia robót budowlanych, a nie zasad czy trybu uchwalania planów miejscowych.

Wnioskodawca w uzasadnieniu podał, iż obowiązujące zapisy w/w planów miejscowych uniemożliwiają lokalizowanie inwestycji celu publicznego z zakresu łączności publicznej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r., o gospodarce nieruchomościami, co zdaniem spółki rażąco narusza przepisy ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych.

Podstawę wniesienia wezwania stanowi między innymi art. 101 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym, zgodnie z którym każdy, czyj interes prawny lub uprawnienie zostały naruszone uchwałą lub zarządzeniem podjętym przez organ gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, może po bezskutecznym wezwaniu do usunięcia naruszenia - zaskarżyć uchwałę do sądu administracyjnego.

Jak wskazał Wojewódzki Sąd Administracyjny w Lublinie w wyroku z dnia 27 maja 2010 r. (II SA/Lu 179/10 LEX nr 674280) podstawą zaskarżenia w trybie art. 101 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym jest niezgodność z prawem uchwały organu gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, wywołującej negatywne następstwa w sferze prawnej skarżącego w postaci zniesienia, ograniczenia czy uniemożliwienia realizacji uprawnienia.

W przedmiotowej sprawie należy też przywołać orzeczenie, w którym WSA w Krakowie stwierdził, że ewentualna sprzeczność uchwały z prawem nie daje legitymacji do wniesienia skargi, jeżeli uchwała ta nie narusza prawem chronionego interesu prawnego lub uprawnienia jednostki. To na skarżącym spoczywa obowiązek wykazania się indywidualnym interesem prawnym lub uprawnieniami, ale także zaistniałym w dacie wnoszenia skargi, nie w przyszłości, naruszeniem tego interesu prawnego lub uprawnienia (por. wyrok WSA w Krakowie z dnia 22 listopada 2010 r. II SA/Kr 744/10).

Zgodnie z tym orzeczeniem musi on udowodnić, iż zaskarżona uchwała naruszając prawo negatywnie wpływa na jego sferę materialną, pozbawia go uprawnień albo uniemożliwia ich realizację.

Zdaniem Rady Miejskiej w Bornem Sulinowie wezwanie do usunięcia naruszenia prawa wniesione przez spółkę P4 jest sformułowane nieprecyzyjnie. Nie wskazano konkretnych zapisów w/w planów miejscowych, które uniemożliwiają lokalizowanie inwestycji publicznych z zakresu łączności publicznej w rozumieniu ustawy o gospodarce nieruchomościami.

Zgodnie z art. 48 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych spółka P4 jako przedsiębiorca telekomunikacyjny może zaskarżyć uchwałę w sprawie uchwalenia planu miejscowego, ale tylko w zakresie telekomunikacji. Powołana ustawa nie definiuje jednak sprawy „z zakresu telekomunikacji”. Można stwierdzić, iż legitymacja przedsiębiorcy telekomunikacyjnego jest ograniczona tylko do kwestionowania jedynie takich zapisów uchwały, które wprost dotyczą lokalizowania inwestycji w zakresie łączności publicznej.

Uchwały w sprawie uchwalenia miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo nie naruszają zasad sporządzania planów miejscowych, nie naruszają trybu ich sporządzania, bądź właściwości organów, co z mocy art. 28 ust. 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym skutkowałoby nieważnością uchwały.

Organem nadzoru nad działalnością organów gminy jest Wojewoda. Organ ten na podstawie ustawy o samorządzie gminnym oraz ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, zobowiązany jest do oceny zgodności uchwał w sprawie planów miejscowych z przepisami prawa. W przypadku stwierdzenia niezgodności uchwały z prawem, Wojewoda wydaje stosowne rozstrzygnięcie nadzorcze w terminie 30 dni od daty doręczenia mu uchwały. Wojewoda Zachodniopomorski nie stwierdził nieważności przedmiotowych uchwał.

Reasumując, Rada Miejska w Bornem Sulinowie zarzut wnoszącego wezwanie uznaje za nieuzasadniony. Ponadto wnoszący wezwanie nie wskazał, że przedmiotowe uchwały naruszają prawo jednocześnie wpływając negatywnie na sferę prawno-materialną, a tym samym naruszają jego interes prawny.

WICEPRZEWODNICZĄCY
Rady Miejskiej

Dariusz Czerniawski

Uzasadnienie

Pismem z dnia 18 października 2012 r. P4 spółka z o.o. w Warszawie poprzez pełnomocnika Panią Natalię Korzeniowską wezwała Radę Miejską w Bornem Sulinowie do usunięcia naruszenia prawa poprzez dostosowanie treści miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego Miasta Borne Sulinowo do wymagań określonych w art. 46 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych.

Po przeanalizowaniu sprawy Rada Miejska w Bornem Sulinowie uznała, że żądania wnioskodawcy są bezpodstawne i brak jest podstaw prawnych do ich uwzględnienia. Uzasadnienie odmowy załatwienia wniosku zawarto w załączniku do projektu uchwały.