



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA ZACHODNIOPOMORSKIEGO

Szczecin, dnia 2 sierpnia 2016 r.

Poz. 3136

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR P-1.4131.188.2016.AB WOJEWODY ZACHODNIOPOMORSKIEGO

z dnia 27 lipca 2016 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2016 r., poz. 446)

stwierdzam nieważność

- § 5 pkt 9 w zakresie wyrazów „zgodnie z warunkami określonymi przez właściwy zarząd melioracji”,
- § 9 ust. 1 pkt 4 lit. a w zakresie wyrazów „zgodnie z warunkami zarządzającego siecią”,
- § 9 ust. 1 pkt 7 lit. c w zakresie wyrazów „zgodnie z warunkami zarządzającego siecią”,
- § 13 pkt 1 lit. d. tiret drugie,
- § 13 pkt 3 lit. d tiret drugie,
- § 13 pkt 5 lit. d tiret trzecie,
- § 13 pkt 6 lit. d tiret drugie,
- § 13 pkt 7 lit. d tiret trzecie,
- § 13 pkt 8 lit. d tiret czwarte,
- § 13 pkt 10 lit. d tiret pierwsze,
- § 13 pkt 11 lit. d tiret pierwsze

uchwały Nr **XIX/188/16** Rady Gminy Postomino z dnia 22 czerwca 2016 r. w sprawie *uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów przy ulicach Za lasem oraz Bałtycka – Spacerowa w Jarosławcu*.

Uzasadnienie

W dniu 22 czerwca 2016 r. Rada Gminy Postomino podjęła uchwałę Nr XIX/188/16 w sprawie *uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów przy ulicach Za Lasem oraz Bałtycka – Spacerowa w Jarosławcu*. Do Zachodniopomorskiego Urzędu Wojewódzkiego w Szczecinie wpłynęła ona w dniu 29 czerwca 2016 r.

Materialnoprawną podstawę podjęcia ww. uchwały stanowi m.in. art. 20 ust. 1 ustawy planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym¹⁾, zgodnie z którym *plan miejscowy uchwała rada gminy, po stwierdzeniu, że nie narusza on ustaleń studium, rozstrzygając jednocześnie o sposobie rozpatrzenia uwag do projektu planu oraz sposobie realizacji, zapisanych w planie, inwestycji z zakresu infrastruktury technicznej, które należą do zadań własnych gminy, oraz zasadach ich finansowania, zgodnie z przepisami o finansach publicznych. Część tekstowa planu stanowi treść uchwały, część graficzna oraz wymagane rozstrzygnięcia stanowią załączniki do uchwały*.

¹⁾ Ustawa z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz. U. z 2016 r., poz. 778 z późn. zm.).

Nie budzi wobec brzmienia cyt. regulacji uprawnienie rady gminy do uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, który – co wynika z art. 14 ust. 8 ustawy – jest aktem prawa miejscowego. Taki akt normatywny musi zatem odpowiadać wszystkim wymogom, jakie prawo stawia w odniesieniu do zasad tworzenia i obowiązywania systemu źródeł prawa. W stosunku do aktów prawa miejscowego znaczenie istotne ma norma zawarta w art. 94 Konstytucji²⁾, który stanowi, iż organy samorządu terytorialnego i organy administracji rządowej ustanawiają akty prawa miejscowego na podstawie i w granicach upoważnień zawartych w ustawach. Uwzględniając hierarchiczność źródeł prawa akty tego typu mają charakter zależny od źródeł prawa wyższego rzędu, czego konsekwencją jest stanowisko, iż nie mogą normować materii uregulowanych aktami wyższego rzędu, nadto, nie mogą wykraczać poza zakres delegacji ustawowej.

W myśl art. 15 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym³⁾ w planie miejscowym określa się obowiązkowo:

- 1) *przeznaczenie terenów oraz linie rozgraniczające tereny o różnym przeznaczeniu lub różnych zasadach zagospodarowania;*
- 2) *zasady ochrony i kształtowania ładu przestrzennego;*
- 3) *zasady ochrony środowiska, przyrody i krajobrazu kulturowego;*
- 4) *zasady ochrony dziedzictwa kulturowego i zabytków oraz dóbr kultury współczesnej;*
- 5) *wymagania wynikające z potrzeb kształtowania przestrzeni publicznych;*
- 6) *zasady kształtowania zabudowy oraz wskaźniki zagospodarowania terenu, maksymalną i minimalną intensywność zabudowy jako wskaźnik powierzchni całkowitej zabudowy w odniesieniu do powierzchni działki budowlanej, minimalny udział procentowy powierzchni biologicznie czynnej w odniesieniu do powierzchni działki budowlanej, maksymalną wysokość zabudowy, minimalną liczbę miejsc do parkowania w tym miejscu przeznaczone na parkowanie pojazdów zaopatrzonych w kartę parkingową i sposób ich realizacji oraz linie zabudowy i gabaryty obiektów;*
- 7) *granice i sposoby zagospodarowania terenów lub obiektów podlegających ochronie, ustalonych na podstawie odrębnych przepisów, w tym terenów górniczych, a także obszarów szczególnego zagrożenia powodzią oraz obszarów osuwania się mas ziemnych;*
- 8) *szczegółowe zasady i warunki scalania i podziału nieruchomości objętych planem miejscowym;*
- 9) *szczegółne warunki zagospodarowania terenów oraz ograniczenia w ich użytkowaniu, w tym zakaz zabudowy;*
- 10) *zasady modernizacji, rozbudowy i budowy systemów komunikacji i infrastruktury technicznej;*
- 11) *sposób i termin tymczasowego zagospodarowania, urządzania i użytkowania terenów;*
- 12) *stawki procentowe, na podstawie których ustala się opłatę, o której mowa w art. 36 ust. 4.*

Plan, w zależności od potrzeb, może zawierać również inne ustalenia, wymienione w art. 15 ust. 3 ww. ustawy. Skoro zatem, w świetle przywołanych unormowań, to rada jest organem wyłącznie właściwym do uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, a jednocześnie, zobligowana została przez prawodawcę do uregulowania w nim enumeratywnie wyliczonych w art. 15 ust. 2 ustawy zagadnień, to trzeba podkreślić, że nie jest możliwe przeniesienie kompetencji w powyższym zakresie na inne organy bądź podmioty. Przyjęte przez radę gminy w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego sformułowania muszą być jasne, wyczerpujące, uniemożliwiające stosowanie niedopuszczalnego, sprzecznego z prawem luzu interpretacyjnego. Zgodnie z judykaturą zawarcie w treści planu norm otwartych jest niedopuszczalne z punktu widzenia obowiązującego porządku prawnego i powoduje, że zamieszczone w planie normy prawa materialnego stają się w ten sposób niedookreślone⁴⁾.

Mając powyższe na względzie, za istotnie wadliwe należy uznać postanowienia zawarte w § 5 pkt 9 uchwały Nr XIX/188/16, w którym Rada Gminy Postomino dopuściła przebudowę istniejącego systemu melioracyjnego,

²⁾ Ustawa z dnia 2 kwietnia 1997 r. Konstytucja Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. Nr 78, poz. 483 z późn. zm.).

³⁾ W brzmieniu obowiązującym w dniu 22 kwietnia 2015 r., tj. w dniu podjęcia przez Radę Gminy Postomino uchwały Nr VI/46/15 w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego m. Jarosławiec.

⁴⁾ Por. wyrok WSA w Krakowie z dnia 23 marca 2007 r., sygn. akt II SA/Kr 1148/06

pod warunkiem zachowania zrównoważonych stosunków wodnych w obszarze objętym planem miejscowym i w otoczeniu, zgodnie z warunkami określonymi przez właściwy zarząd melioracji, § 9 ust. 1 pkt 4 lit. a, w którym przewidziała możliwość budowy sieci gazowej zgodnie z warunkami zarządzającego siecią i § 9 ust. 1 pkt 7 lit. c, w którym dopuściła budowę, przebudowę i rozbudowę sieci elektromagnetycznych oraz przebudowę napowietrznej linii elektroenergetycznej na kablową, zgodnie z warunkami zarządzającego siecią.

Dokonując oceny legalności ww. rozwiązań, organ nadzoru zgadza się z poglądem wyrażonym w orzecznictwie sądowoadministracyjnym, w którym zaakcentowano, że *uzależnienie możliwości dokonania określonych czynności od uzyskania zgody oraz warunków wskazanych przez powyższe podmioty wprowadza w istocie możliwość odstąpienia od przyjętych przez lokalnego prawodawcę zasad kształtowania przestrzeni publicznej, zasad modernizacji, rozbudowy i budowy systemów infrastruktury technicznej, zasad obsługi komunikacyjnej oraz ustaleń dla poszczególnych terenów objętych planem z pominięciem właściwej procedury podejmowania uchwał w sprawie miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego. Tym samym aprobatą powyższych ustaleń mogłaby prowadzić do sytuacji, w której postanowienia planu miejscowego mogą zostać zmienione w oparciu o bliżej niesprecyzowane działania podmiotów nieuprawnionych do sprawowania władztwa planistycznego w gminie. Regulacje takie naruszają bez wątpienia ustawowo przyznane radzie gminy uprawnienie do samodzielnego decydowania o sposobie zagospodarowania terenu, w ramach, którego ustala ona przeznaczenie i zasady zagospodarowania terenu położonego na terenie danej gminy. To wyłącznie rada jest uprawniona do ustalenia przeznaczenia terenów oraz określenia sposobów ich zagospodarowania oraz zabudowy i tegoż prawa nie może scedować na inny podmiot⁵⁾.*

Z kolei, za przekroczenie delegacji ustawowej wynikającej z art. 15 ust. 2 i ust. 3 ustawy o planowaniu przestrzennym uznać należy przepis o treści „przed uzyskaniem przez inwestora pozwolenia na budowę wymagane jest uściślenie rozpoznania warunków geologicznych” zawarty w § 13 pkt 1 lit. d. tiret drugie, pkt 3 lit. d. tiret drugie, pkt 5 lit. d. tiret trzecie, pkt 6 lit. d. tiret drugie, pkt 7 lit. d. tiret trzecie, pkt 8 lit. d. tiret czwarte, pkt 10 lit. d. tiret pierwsze, pkt 11 lit. d. tiret pierwsze uchwały Nr XIX/188/16. Rada gminy nie została bowiem umocowana przez ustawodawcę w miejscowym planie do wprowadzania tego rodzaju obowiązków. Ponadto, zgodnie z art. 34 ust. 3 pkt 4 Prawa budowlanego⁶⁾ projekt budowlany, zatwierdzany w drodze decyzji o pozwoleniu na budowę powinien zawierać w zależności od potrzeb wyniki badań geologiczno-inżynierskich oraz geotechniczne warunki posadowienia obiektów budowlanych. Tym samym, uzasadniona jest konstatacja, iż Rada Gminy Postomino w sposób nieuprawniony, wprowadzając we wskazanych wyżej unormowaniach uchwały zastrzeżenia o konieczności rozpoznania warunków geologicznych, wkroczyła w materię uregulowaną w Prawie budowlanym.

Mając na uwadze zaprezentowaną wyżej argumentację, stwierdzenie nieważności § 5 pkt 9 w zakresie wyrazów „zgodnie z warunkami określonymi przez właściwy zarząd melioracji”, § 9 ust. 1 pkt 4 lit. a w zakresie wyrazów „zgodnie z warunkami zarządzającego siecią”, pkt 7 lit. c w zakresie wyrazów „zgodnie z warunkami zarządzającego siecią”, § 13 pkt 1 lit. d. tiret drugie, pkt 3 lit. d. tiret drugie, pkt 5 lit. d. tiret trzecie, pkt 6 lit. d. tiret drugie, pkt 7 lit. d. tiret trzecie, pkt 8 lit. d. tiret czwarte, pkt 10 lit. d. tiret pierwsze, pkt 11 lit. d. tiret pierwsze uchwały Nr XIX/188/16 Rady Gminy Postomino z dnia 22 czerwca 2016 r. w sprawie *uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenów przy ulicach Za lasem oraz Bałtycka – Spacerowa w Jarosławcu*, jest konieczne i w pełni uzasadnione.

Rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie. Skargę wnosi się do Sądu za pośrednictwem Wojewody Zachodniopomorskiego w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

wz. WOJEWODY ZACHODNIOPOMORSKIEGO

Marek Subocz
WICEWOJEWODA

⁵⁾ Tak WSA w Olsztynie w wyroku z dnia 1 października 2013 r., sygn. akt II SA/OI 647/13.

⁶⁾ Ustawa z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz. U. z 2016 r., poz. 290 z późn. zm.).