



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA OPOLSKIEGO

Opole, dnia 1 sierpnia 2017 r.

Poz. 2072

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR IN.I.743.54.2017.KD WOJEWODY OPOLSKIEGO

z dnia 27 lipca 2017 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (j.t. Dz. U. z 2016 r. poz. 446 ze zm.) oraz art. 28 ustawy z 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (j.t. Dz. U. z 2017 r. poz. 1073) **stwierdzam nieważność uchwały nr XXXVII/330/2017 Rady Miejskiej w Kietrze z dnia 22 czerwca 2017 r.** w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Kietrz:

- w części tekstowej dotyczącej:

- § 2 ust. 3 pkt 2 lit. c tiret trzydziesty szósty zapis: „*EWN/F – teren obiektów produkcyjnych – elektrowni wiatrowych, instalacji fotowoltaicznych, w tym o mocy przekraczającej 100kW*”;
- § 36 ust. 1 symbole: **1EWN, 3EWN**;
- § 37;
- § 30 pkt 1 w sformułowaniu „zakaz lokalizacji przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, wyłączeniem inwestycji celu publicznego z zakresu infrastruktury technicznej, w tym łączności publicznej, dróg publicznych oraz z wyłączeniem terenów oznaczonych symbolami PH, PH/F, EW, EW/F, EWN, R/F, EWN/F, RU, z zastrzeżeniem pkt 2 i pkt 3” wyrazu „**EWN/F**”;
- § 49 ust. 1 w sformułowaniu „W obszarze objętych planem, ustala się zakaz realizacji elektrowni wiatrowych, z wyłączeniem terenów oznaczonych symbolami, **1EW, 1 EW/F, 1EWN÷3EWN, 1EWN/F**” wyrazów „**1EWN, 3EWN, 1EWN/F**”, teren o symbolu 2EWN pozostaje w planie;
- § 49 ust. 4 w sformułowaniu „Lokalizacja elektrowni wiatrowych na terenach oznaczonych symbolami **1EWN÷3EWN, 1EWN/F** wyrazów „**1EWN, 3EWN, 1EWN/F**”, teren o symbolu 2EWN pozostaje w planie;
- § 53 pkt 1 w sformułowaniu „dla terenów, oznaczonych symbolami MNUu, MNUp, U, RU, PH, PH/F, EWN, R/F, EWN/F, EW/F (...)” wyrazy „**EWN/F**”;

- w części graficznej na załączniku nr 1 do uchwały w zakresie terenu oznaczonego symbolem:

- „1EWN/F” wraz z granicą maksymalnego zasięgu obszarów wyznaczonych z uwzględnieniem odległości równej dziesięciokrotnej maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej ustalonej każdorazowo od linii rozgraniczających tereny, których sposób zagospodarowania określony w planie, ustala budowę elektrowni wiatrowej;
- „1EWN” wraz z granicą maksymalnego zasięgu obszarów wyznaczonych z uwzględnieniem odległości równej dziesięciokrotnej maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej ustalonej każdorazowo od linii rozgraniczających tereny, których sposób zagospodarowania określony w planie, ustala budowę elektrowni wiatrowej;

- „3EWN” wraz z granicą maksymalnego zasięgu obszarów wyznaczonych z uwzględnieniem odległości równej dziesięciokrotnej maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej ustalonej każdorazowo od linii rozgraniczających tereny, których sposób zagospodarowania określony w planie, ustala budowę elektrowni wiatrowej.

UZASADNIENIE

Na sesji 22 czerwca 2017 r. Rada Miejska w Kietrze, podjęła uchwałę w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Kietrz.

Wyżej wymieniona uchwała wraz z załącznikami oraz dokumentacja prac planistycznych wpłynęła do organu nadzoru 28 czerwca 2017 r., w celu jej oceny zgodności z przepisami prawa.

Po przeprowadzeniu czynności sprawdzających organ nadzoru pismem z 12 lipca 2017 r., na podstawie art. 61 § 1 i 4 ustawy z 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (j.t. Dz. U. z 2017 r. poz. 1257) w związku z art. 91 ust. 5 ustawy z 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym zawiadomił Przewodniczącego Rady Miejskiej w Kietrze o wszczęciu z urzędu postępowania nadzorczego.

Do tutejszego organu w dniu 19 lipca 2017 r. wpłynęły wyjaśnienia Przewodniczącego Rady Miejskiej w Kietrze.

Tutejszy organ badając przedmiotową uchwałę stwierdził następujące naruszenie przepisów prawa:

1. Art. 15 ust. 3 pkt 3a ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym w związku z art. 4 ust. 1 oraz art. 5 ust. 1 pkt 3 i 5 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 961) poprzez błędne wyznaczenie granic stref ochronnych związanych z ograniczeniami w zabudowie, zagospodarowaniu i użytkowaniu terenu oraz występowaniem znaczącego oddziaływania tych urządzeń na środowisko.

Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, *odległość, w której mogą być lokalizowane i budowane:*

- 1) *elektrownia wiatrowa - od budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, oraz*
- 2) *budynek mieszkalny albo budynek o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa - od elektrowni wiatrowej*
- jest równa lub większa od dziesięciokrotności wysokości elektrowni wiatrowej mierzonej od poziomu gruntu do najwyższego punktu budowli, wliczając elementy techniczne, w szczególności wirnik wraz z łopatami (całkowita wysokość elektrowni wiatrowej)."

Ponadto zgodnie z art. 5 ust. 1 i 5 ww. ustawy *przez odległość, o której mowa w art. 4 ust. 1, rozumie się najkrótszy odcinek pomiędzy (...):*

- 3) *linią rozgraniczającą teren, którego sposób zagospodarowania określony w planie miejscowym dopuszcza realizację inwestycji, (...), a: (...)*
- 5) *linią rozgraniczającą teren, którego sposób zagospodarowania określony w planie miejscowym dopuszcza budowę elektrowni wiatrowej."*

Biorąc pod uwagę powyższe oraz zapisy w § 36 ust. 2 pkt 4 lit. d oraz § 37 ust. 2 pkt 4 lit. d przedmiotowej uchwały, dla terenów oznaczonych symbolami 1 EWN-3EWN ustala się maksymalną, całkowitą wysokość elektrowni wiatrowej, nie większą niż 57 m. Zatem mając na uwadze przytoczone powyżej przepisy, należało ustalić strefę ochronną związaną z ograniczeniami w zabudowie, zagospodarowaniu i użytkowaniu terenu oraz występowaniem znaczącego oddziaływania tych urządzeń na środowisko wynoszącą 570 m.

Zgodnie z załącznikiem graficznym do uchwały nr XXXVII/330/2017 Rady Miejskiej w Kietrze z dnia 22 czerwca 2017 r. strefa ochronna dla terenów o symbolach:

- 1EWN/F wynosi 310 m,
- 1EWN wynosi 450 m,
- 2EWN wynosi 570 m,
- 3EWN wynosi 284 m.

W związku z powyższym, jedynie teren o symbolu 2EWN spełnia warunek określony w ustawie z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, tj. przy założeniu maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej wynoszącej 57 m. Na terenie tym organ gminy określił strefę wynoszącą dziesięciokrotność wysokości elektrowni wiatrowej ($10 \times 57 \text{ m} = 570 \text{ m}$). Natomiast na pozostałych terenach zależność ta nie została spełniona. Wobec czego organ nadzoru stwierdza, iż powyższe ustalenia stanowią **istotne naruszenie zasad sporządzania miejscowych planów zagospodarowania**, co skutkuje nieważnością zapisu.

Organ gminy ustalając ww. strefy dla terenów o symbolach: 1EWN/F, 1EWN, 3EWN, jak wynika z wyjaśnień złożonych przez Przewodniczącego Rady Miejskiej w Kietrze, kierował się tym, iż strefy te miały zawierać się w granicach administracyjnych gminy Kietrz. Niemniej wskazać należy, iż takie zapisy są niezgodne z art. 4 ust. 1 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych. W takim przypadku wskazać należy, iż prawidłowym działaniem byłoby określenie na tych terenach niższych maksymalnych wysokości tychże obiektów, których strefa ochronna nie przekraczałaby granic gmin Kietrz.

Ponadto wskazać należy, iż § 49 ust. 3 przedmiotowej uchwały dotyczący maksymalnego zasięgu obszaru, który wynosi 570 m ($10 \times 57 \text{ m}$), jest niezgodny z złącznikiem graficznym, na którym odległość ta jest mniejsza.

W odniesieniu do pozostały zarzutów zawartych w zawiadomieniu o wszczęciu z urzędu postępowania nadzorczego z 12 lipca 2017 r., dotyczące braku możliwości powiązania treści miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego z rysunkiem planu oraz brak oznaczenia terenu odpowiednim symbolem literowym na rysunku planu, Wojewoda przyjmuje otrzymane w ww. zakresie wyjaśnienia, w ramach których wskazano lokalizację przedmiotowych obszarów oraz wskazano odpowiednie oznaczenie.

Wojewoda Opolski podkreśla, iż miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego jako akt prawa powszechnie obowiązującego musi spełniać wysokie wymagania stawiane tej kategorii aktów normatywnych oraz odpowiadać standardom legalności. Ustawodawca przyjął w art. 28 ust. 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, że *istotne naruszenie zasad sporządzania studium lub planu miejscowego, istotne naruszenie trybu ich sporządzania, a także naruszenie właściwości organów w tym zakresie, powodują nieważność uchwały rady gminy w całości lub jej części*.

Organ nadzoru po analizie przedłożonej uchwały wraz z załącznikami stwierdza, iż sprzeczne z prawem zapisy, które tracą moc:

- w części tekstowej dotyczącej:

- § 2 ust. 3 pkt 2 lit. c tiret trzydzieste szóste zapis: „***EWN/F – teren obiektów produkcyjnych – elektrowni wiatrowych, instalacji fotowoltaicznych, w tym o mocy przekraczającej 100 kW***”;
- § 36 ust. 1 symbole: **1EWN, 3EWN**;
- **§ 37**;
- § 30 pkt 1 w sformułowaniu „zakaz lokalizacji przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, wyłączeniem inwestycji celu publicznego z zakresu infrastruktury technicznej, w tym łączności publicznej, dróg publicznych oraz z wyłączeniem terenów oznaczonych symbolami PH, PH/F, EW, EW/F, EWN, R/F, EWN/F, RU, z zastrzeżeniem pkt 2 i pkt 3” wyrazu „***EWN/F***”;
- § 49 ust. 1 w sformułowaniu „W obszarze objętych planem, ustala się zakaz realizacji elektrowni wiatrowych, z wyłączeniem terenów oznaczonych symbolami, 1EW, 1 EW/F, 1EWN÷3EWN, 1EWN/F” wyrazów „***1EWN, 3EWN, 1EWN/F***”, teren o symbolu 2EWN pozostaje w planie;
- § 49 ust. 4 w sformułowaniu „Lokalizacja elektrowni wiatrowych na terenach oznaczonych symbolami 1EWN÷3EWN, 1EWN/F wyrazów „***1EWN, 3EWN, 1EWN/F***”, teren o symbolu 2EWN pozostaje w planie;
- § 53 pkt 1 w sformułowaniu „dla terenów, oznaczonych symbolami MNUu, MNUp, U, RU, PH, PH/F, EWN, R/F, EWN/F, EW/F (...)” wyrazy „***EWN/F***”;

- w części graficznej na załączniku nr 1 do uchwały w zakresie terenu oznaczonego symbolem:

- „1EWN/F” wraz z granicą maksymalnego zasięgu obszarów wyznaczonych z uwzględnieniem odległości równej dziesięciokrotnej maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej ustalonej każdorazowo od linii rozgraniczających tereny, których sposób zagospodarowania określony w planie, ustala budowę elektrowni wiatrowej;

- „1EWN” wraz z granicą maksymalnego zasięgu obszarów wyznaczonych z uwzględnieniem odległości równej dziesięciokrotnej maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej ustalonej każdorazowo od linii rozgraniczających tereny, których sposób zagospodarowania określony w planie, ustala budowę elektrowni wiatrowej;
- „3EWN” wraz z granicą maksymalnego zasięgu obszarów wyznaczonych z uwzględnieniem odległości równej dziesięciokrotnej maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej ustalonej każdorazowo od linii rozgraniczających tereny, których sposób zagospodarowania określony w planie, ustala budowę elektrowni wiatrowej.

Stanowią istotne naruszenie zasad sporządzania planu miejscowego.

Organ nadzoru w przypadku stwierdzenia, że wadliwe są wyłącznie niektóre postanowienia i zapisy uchwały planistycznej, winien ograniczyć się do stwierdzenia nieważności badanej uchwały tylko w części odnoszącej się do tych nieprawidłowości. Warunkiem podjęcia takiego rozstrzygnięcia jest jednak ustalenie, że pozostała niewadliwa część uchwały może nadal funkcjonować w obrocie prawnym, a wyeliminowanie nieprawidłowych postanowień nie zaburzy spójności całego aktu, ani też nie spowoduje dezintegracji ustaleń planistycznych w pozostałym zakresie. Wojewoda Opolski nie znalazł podstaw do stwierdzenia nieważności ww. uchwały w pozostałym zakresie. Stwierdzenie nieważności w części uchwały nr XXXVII/330/2017 Rady Miejskiej w Kietrze z dnia 22 czerwca 2017 r. w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Kietrz określonej przedmiotowym rozstrzygnięciem, pozostaje bez wpływu na pozostały zakres tejże uchwały.

Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności, orzeczono jak na wstępie.

POUCZENIE

Na podstawie art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym niniejsze rozstrzygnięcie może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu, za moim pośrednictwem, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

z up. Wojewody Opolskiego
Z-ca Dyrektora
Wydziału Infrastruktury i Nieruchomości

Radosław Miązek