

SAMORZĄDOWE KOLEGIUM ODWOŁAWCZE  
W BIELSKU-BIAŁEJ  
ul. 3 Maja 1

Bielsko Biała 06.02.2008r.

SKO V 174/08  
SKO 194/08

DECYZJA

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bielsku-Białej na posiedzeniu w dniu 06.02.2008r. w składzie orzekającym :

- Przewodniczący : mgr Józef Zimnal
- Członek : mgr Magdalena Szymańska-Słonec
- Członek : mgr Agnieszka Dobrzaniecka

po rozpatrzeniu skargi Zofii Maj zam. ul. Polne Domy 11 Pszczyna, Ignacego Pęszor zam. ul. Polne Domy 8a, Stowarzyszenia Przeciwno Skażeniom „Czysta Pszczyna” z siedzibą ul. Łowiecka 55 Pszczyna na decyzję Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bielsku Białej z dnia 05.12.2007r. nr. SKO V 428/4290/165/07 utrzymującą w mocy decyzję Burmistrza Miasta Pszczyna z dnia 27.09.2007r. nr. OŚ 7624-19/2007.

działając na podstawie art.17, 18, 21 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych ( Dz. U. Nr 79, poz. 856), art. 54 § 3 ustawy z dnia 30.08.2002r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi ( Dz.U.02.153.1270 ) art. 138 §2 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. Nr38 poz. 230 ze zm) art.46, 48 56 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001r. Prawo ochrony środowiska (Dz. U. Nr. 05.130.1087 z późn zm. )

**- uwzględnia skargę w całości i uchyla zaskarżoną decyzję Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bielsku Białej nr. SKO V 428/4290/165/07 i utrzymana nią w mocy decyzję Burmistrza Miasta Pszczyna z dnia 27.09.2007r. nr. OŚ 7624-19/2007 i przekazuje sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ I instancji.**

UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 27.09.2007r. organ I instancji umorzył postępowanie wszczęte na wniosek Polskiej Telefonii Komórkowej „Centertel” sp. z o.o. w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia polegającego na. modernizacji stacji bazowej telefonii komórkowej nr. 5164 zlokalizowanej w Bielsku Białej przy ul. Langiewicza na działce nr. 5164.

Przyczyną umorzenia postępowania była zmiana rozporządzenia 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 sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Odwołując się strony podniosły między innymi, że nie został im zapewniony czynny udział podczas postępowania oraz, że przedmiotowe przedsięwzięcie wpłynie negatywnie na ich zdrowie.

Po rozpatrzeniu sprawy Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bielsku Białej utrzymało zaskarżoną decyzję w mocy.

W dniach 11 i 14 stycznia 2008r. wpłynęły skargi stron na powyższą decyzję Kolegium.

W dniu 29.01.2008r. tut. Kolegium powzięło także wiadomość o wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 21.01.2008r. nr. IV SA/Wa 2277/07, który w ocenie organu odwoławczego wyznacza linię orzeczniczą w kierunku sposobu stosowania § 2 ust. 1 pkt. 7 oraz w § 3 ust. 1 pkt. 8 Rozporządzenia 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 sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Zgodnie z powyższym wyrokiem miejsca dostępne dla ludności w stosunku do środka elektrycznego należy ustalać przez przyłożenie cyrkla do środka elektrycznego i zatoczyć okrąg o promieniu, którego długość będzie zależna od mocy anteny. Łuk wyznaczony w ten sposób będzie wyznaczał miejsca dostępne dla ludności.

W związku z powyższym Kolegium stwierdza :

Zgodnie z art. 46 ust. 1 pkt. 1 ustawy prawo ochrony środowiska realizacja planowanego przedsięwzięcia mogącego znacząco oddziaływać na środowisko jest dopuszczalna po uzyskaniu decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Wymóg uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach obowiązuje w odniesieniu do wszystkich przedsięwzięć wymagających przeprowadzenia postępowania w sprawie oceny oddziaływania na środowisko , w rozumieniu ustawy prawo ochrony środowiska, dla których inwestor wystąpił bądź ma zamiar wystąpić z wnioskiem o wydanie którejkolwiek decyzji wymienionych w art. 46 ust. 4 pkt. 2-9 ustawy prawo ochrony środowiska.

Przedmiotem niniejszego postępowania jest przedsięwzięcie polegające na modernizacji stacji bazowej telefonii komórkowej .

Należy zauważyć, że planowana inwestycja do czasu zmiany rozporządzenia kwalifikowała się do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, o których mowa w rozporządzeniu 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 sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Powyższe oznaczało , że w toku postępowania inwestycyjnego należało sporządzić raport oddziaływania na środowisko i po stosownych uzgodnieniach orzec w kwestii decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Z akt sprawy wynika, że organ I instancji wszczął procedurę w sprawie oceny oddziaływania na środowisko powyższego przedsięwzięcia.

Dla niniejszej sprawy istotne jest, że z dniem 31.08.2007r. zmieniło się rozporządzenie Rozporządzenia 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 sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

W związku z powyższą zmianą przedsięwzięcie polegające na modernizacji stacji bazowej telefonii komórkowej jest obecnie kwalifikowane jako przedsięwzięcie mogące znacząco oddziaływać na środowisko tylko w przypadkach wyliczonych enumeratywnie w § 2 ust. 1 pkt. 7 oraz w § 3 ust. 1 pkt. 8 Rozporządzenia 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 sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

W obecnym stanie prawnym kwalifikacji przedsięwzięcia polegającego na budowie bądź modernizacji stacji telefonii komórkowej do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko dokonuje się na podstawie równoważnej mocy promieniowania izotropowo wyznaczonej dla każdej anteny przy czym istotna jest tu także odległość ( mierzona od środka elektrycznego ) od miejsc dostępnych dla ludności.

Z akt sprawy ( pismo inwestora z dnia 18.09.2007r. ET/674/207 ) wynika, że w obecnym stanie prawnym przedmiotowe przedsięwzięcie nie kwalifikuje się do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko wymienionych w § 2 i § 3 omawianego rozporządzenia. Rozpatrując ponownie sprawę organ nie poczynił jednak w tym zakresie żadnych ustaleń opierając się w swoim rozstrzygnięciu jedynie na pismo inwestora, co jest niezgodne z art. 80 kpa.

Stąd też zgodzić się należy w tym miejscu z argumentami zawartymi w skardze iż organ winien dokonać własnych ustaleń w oparciu o ilość anten, ich moc, rozkład promieniowania itp.i wyjaśnić w świetle przedmiotowej sprawy , że nie jest wymagane wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach. Organ natomiast ograniczył się do przedstawienia samego przebiegu postępowania, co jest niezgodne z art. 107 § 1 § 3 kpa.

Zawarte w decyzji rozstrzygnięcie powinno bowiem stanowić logiczną konsekwencję ustalonego w postępowaniu stanu faktycznego i jego oceny w świetle obowiązujących przepisów ( w niniejszej sprawie w świetle znowelizowanego rozporządzenia 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 sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko ).

Rozpatrując ponownie sprawę organ winien zapewnić stronom czynny udział zgodnie z art. 10 kpa przed wydaniem decyzji w celu umożliwienia wypowiedzenia się co do zebranego materiału dowodowego. Podkreślić należy, że przeprowadzenie tych czynności przed organem odwoławczym nie sanuje tego uchybienia proceduralnego organu I instancji.

Rozpatrując sprawę Samorządowe Kolegium Odwoławcze stwierdza, że w świetle powyższych uwag rozważyć należy ponownie kwestę przymiotu strony Stowarzyszenie Przeciwno Skażeniom Czysta Pszczyna w przedmiotowym postępowaniu.

Zgodnie z art. 28 kpa stroną postępowania jest każdy czyjego interesu prawnego lub obowiązku dotyczy postępowanie albo kto żąda czynności organu ze względu na swój interes prawny lub obowiązek.

Przy czym jak to podkreślił NSA w swoim wyroku nr. II S.A. 1783/93 „do uzyskania przymiotu strony nie wystarczy wykazanie jakiegokolwiek interesu lecz musi to być interes prawny, a więc oparty na prawie przy czym to czy interes będący treścią żądania ma charakter prawny czy tylko faktyczny decyduje treść obowiązujących przepisów prawa materialnego.”

W świetle przepisów ustawy prawo ochrony środowiska organizacje ekologiczne są jednym z rodzajów organizacji społecznych i mogą zgłaszać swój udział w postępowaniu w tych sytuacjach gdy pozostaje to w zgodzie zarówno z celami statutowymi organizacji, jak i zasięgiem terytorialnym jej działalności.

Udział organizacji ekologicznych w postępowaniu w sprawie wydania decyzji o uwarunkowaniach środowiskowych determinować będą jednak postanowienia art. 53 ustawy przewidującego, że „Organ właściwy do wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zapewnia możliwość udziału społeczeństwa w postępowaniu, w ramach którego sporządzany jest raport o oddziaływaniu przedsięwzięcia na środowisko”. A contrario zatem, w tych wszystkich sprawach gdzie nie jest sporządzany raport o oddziaływaniu przedsięwzięcia na środowisko społeczeństwo nie uczestniczy, a skoro nie uczestniczy, to i możliwość udziału organizacji ekologicznych w takim postępowaniu została wyłączona” ( K. Gruszecki PIP 2007/3/85- t.3 ). Należy także zauważyć, że zgodnie z art. 46a ust. 6 ustawy prawo ochrony środowiska w postępowaniu o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach nie stosuje się art. 31 kodeksu postępowania administracyjnego.

A zatem z brzmienia powyższych przepisów wynika, że w przypadku postępowania z udziałem społeczeństwa nie wydaje się postanowienia o dopuszczeniu organizacji ekologicznej do tego postępowania. Dopuszczenie to następuje z mocy prawa jeżeli zostaną spełnione przesłanki wymienione w cytowanych przepisach w związku z tym w ocenie tego składu Kolegium skoro poprzez dorozumiane czynności organu I instancji ( korespondencja ze stowarzyszeniem, doręczenie stowarzyszeniu decyzji ) organizacji przyznano statut strony należy przyjąć, że posiada go nadal ( także w postępowaniu odwoławczym ) pomimo otwartej kwestii co do obowiązku sporządzenia raportu.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Decyzja niniejsza jest ostateczna.

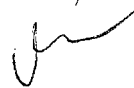
Stronie służy skarga na niniejszą decyzję do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach ul. Prymasa Stefana Wyszyńskiego 2, o ile naruszałaby prawo. Skargę wnosi się za pośrednictwem tut. Kolegium w dwóch egzemplarzach w terminie 30 dni od daty otrzymania decyzji.

**Przewodniczący :**



**Członek**

:



**Członek**

:

