

Kalisz, dnia 26 lipca 2016r.

Za dowodem doręczenia

Nr SKO-4220A/16a/16

DECYZJA

Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Kaliszu.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w składzie :

Przewodniczący: Wiesława Gomułka – spr.

Członkowie : Iwona Chojnacka

Izabela Kosior

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 16 czerwca 2016r. oraz na posiedzeniu niejawnym w dniu 26 lipca 2016r. wniosku Ryszarda Bały o stwierdzenie nieważności decyzji Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 9 lipca 2014r. Nr OŚ.6220.5.2014 w przedmiocie zmiany decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach wydanej w dniu 20 czerwca 2011r. Nr Oś.6220.3.2011 na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie 14 elektrowni wiatrowych o mocy całkowitej do 35 MW zlokalizowanych na działkach nr 151, 153, 168, 216, 392, 396, 401 w obrębie Grębowa; na działkach nr 76, 79/1, 135 w obrębie Trzemeszna i na działkach nr 4, 45, 50, 51, 81/4 w obrębie Nowej Wsi - działając na podstawie art.1, 17 ust.1 i 18 ust.1 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych (t.j. Dz.U. z 2015r., poz.1659) oraz art. 17 pkt 1, 127 § 3, 157 § 1 i 2 i art.158 § 1 k.p.a.

- o r z e k a

- odmówić stwierdzenia nieważności opisanej wyżej decyzji Wójta Gminy Rozdrażew .

UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 9 lipca 2014r. Nr OŚ.6220.5.2014 Wójt Gminy Rozdrażew uwzględnił wniosek „NORDEX Polska” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy al.Jana Pawła II 80 lok. C/22 i zmienił własną decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach z dnia 20 czerwca 2011r. wydaną dla przedsięwzięcia polegającego na budowie 14 elektrowni wiatrowych , sieci SN 30kV i dróg dojazdowych

W decyzji zmieniającej określono, że przedsięwzięcie obejmuje budowę 13 elektrowni wiatrowych o mocy całkowitej do 35MW wraz z infrastrukturą towarzyszącą polegającą na budowie sieci SN 30kV o długości ok.11km i dróg dojazdowych o długości ok. 4km, szer. 5m, zjazdów, przejazdów i placów manewrowych w pobliżu miejsc poszczególnych elektrowni.

W uzasadnieniu rozstrzygnięcia organ wyjaśnił, że dla obszaru przeznaczonego pod lokalizację przedsięwzięcia został uchwalony plan miejscowy i wprowadzone korekty mają na celu zachowanie zgodności posadowienia turbin z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego. Wnioskowane zmiany zgodnie z postanowieniem Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Poznaniu z dnia 27 maja 2014r. Nr WOO-IV.4240.43.2014.ZP.5 oraz opinią Państwowego Powiatowego Inspektora Sanitarnego w Krotoszynie z dnia 3 kwietnia 2014r.

Nr ON-NS-72/3-15(1)14 nie wymagają przeprowadzenia ponownej oceny oddziaływania na środowisko.

Zmiana dotyczy lokalizacji turbin oznaczonych symbolami EW 1, EW 2, EW 4, EW 5, EW 6, EW 7, EW 8, EW 9, EW 10, EW 11, EW 12, EW 13, EW 14 w zakresie przesunięcia od 1m do 46m, rezygnacji z budowy EW 3 oraz obniżenia maksymalnej mocy pojedynczej turbiny z 107,5dB na 106dB.

We wniosku o stwierdzenie nieważności zarzucono, że organ I instancji wydał przedmiotową decyzję z rażącym naruszeniem prawa tj. art. 85 ust.2 pkt 1 lit b tiret pierwsze w zw. z art. 66 ust.1 pkt 6 i 15 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko. Mianowicie w decyzji nie wyjaśniono jakie zagrożenia dla zdrowia ludzi powodują takie instalacje oraz wydano decyzję w oparciu o niepełny raport tj. bez analizy wystąpienia możliwych konfliktów społecznych, co wskazuje że przedłożony raport jest nierzetelny i nie powinien stanowić podstawy uzgodnienia warunków realizacji inwestycji. Dodatkowo wskazano, że Wójt Gminy Rozdrażew nie zapewnił stronom jak i mieszkańcom czynnego udziału w postępowaniu, a to również uzasadnia żądanie stwierdzenia nieważności decyzji.

W związku z tym wystąpieniem Kolegium Odwoławcze w dniu 16 maja 2016r. zawiadomiło strony oraz lokalną społeczność o wszczęciu postępowania w celu zbadania czy zachodzą przesłanki z art. 156 § 1 k.p.a. uzasadniające eliminację decyzji z obrotu prawnego. Zapewniono też możliwość udziału społeczeństwa w rozprawie administracyjnej w dniu 16 czerwca 2016r. (stosowne zawiadomienia przekazano sołtysom wsi z prośbą o podanie do publicznej wiadomości w formie obwieszczenia).

Samorządowe Kolegium Odwoławcze po rozpoznaniu sprawy zauważa co następuje:

Wprawdzie w podstawie prawnej przedmiotowego rozstrzygnięcia nie wskazano art. 155 k.p.a. , stanowiącego podstawę zmiany decyzji ostatecznej , to jednak w ocenie tut. Kolegium podjęta decyzja odpowiada prawu.

W świetle wskazanego przepisu decyzja ostateczna , na mocy której strona nabyła prawo może być w każdym czasie za zgodą strony uchylona lub zmieniona przez organ, który ja wydał, jeżeli przepisy szczególne nie sprzeciwiają się uchyleniu lub zmianie takiej decyzji i przemawia za tym interes społeczny lub słuszny interes strony.

Zgodnie natomiast z art. 87 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko przepisy działu V i VI ustawy stosuje się odpowiednio w przypadku zmiany decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach. Przepis art. 155 k.p.a. stosuje się odpowiednio , z zastrzeżeniem, że zgodę wyraża wyłącznie strona , która złożyła wniosek o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, lub podmiot, na którego została przeniesiona decyzja o środowiskowych uwarunkowaniach.

Jak wynika z akt sprawy wniosek o zmianę decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach złożył Inwestor Nordex Polska Sp. z o.o.

W uzasadnieniu wskazano, że lokalizacja turbin wynikająca z decyzji z dnia 20 czerwca 2011r. w konfrontacji z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego wykazuje niewielkie różnice w lokalizacji turbin. Dla zapewnienia zgodności z planem niezbędna jest zmiana decyzji ostatecznej polegająca na niewielkiej korekcie posadowienia elektrowni wiatrowych. Ponadto wskazano, że planowane przedsięwzięcie polegało będzie na budowie na terenie Gminy Rozdrażew zespołu maksymalnie 13 turbin o mocy całkowitej do 35 MW.

W związku z wnioskowaną zmianą decyzji Wójt Gminy Rozdrażew wystąpił do Państwowego Powiatowego Inspektora Sanitarnego w Krotoszynie oraz Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Poznaniu o wydanie opinii czy dla przedsięwzięcia wymagane jest sporządzenie raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Państwowy Powiatowy Inspektor Sanitarny w Krotoszynie w opinii z dnia 3 kwietnia 2014r. Nr ON-NS-72/3-15(1)14 po zapoznaniu się z zamierzeniami Inwestora zawartymi w karcie informacyjnej dot. zmiany decyzji środowiskowej stwierdził, że przy zastosowaniu zabezpieczeń i rozwiązań chroniących środowisko nie zachodzą przesłanki , które w świetle obowiązujących przepisów w zakresie ochrony zdrowia uniemożliwiałyby realizację przedmiotowej inwestycji, a w związku z tym brak jest potrzeby przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko.

Również Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska w Poznaniu w postanowieniu z dnia 27 maja 2014r. Nr WOO-IV.4240.3.2014.ZP.5 wyraził opinię, że dla przedsięwzięcia „Budowa farmy elektrowni wiatrowych na terenie gminy Rozdrażew o mocy do 35MW, polegająca na realizacji 13 elektrowni wiatrowych wraz z infrastrukturą towarzyszącą” na działkach w obrębach Grebów, Trzemeszno i Nowa Wieś, w toku zmiany decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach wydanej przez Wójta Gminy Rozdrażew 20 czerwca 2011r., w zakresie zmian dotyczących zmniejszenia liczby elektrowni z 14 do 13, posadowienia turbin oraz uporządkowania stanu prawnego, nie ma potrzeby przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko.

Jak wskazano w postanowieniu analiza wpływu na środowisko została dokonana w toku postępowania w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Jednocześnie w uzasadnieniu postanowienia, w związku z dostosowaniem posadowienia turbin do danych zawartych w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego oraz uwzględniając rezygnację z jednej turbiny, przedstawiono ostateczne współrzędne posadowienia elektrowni wiatrowych w układzie 1992:

Na tle przedmiotowej sprawy nie można pominąć, że uchwałą Rady Gminy Rozdrażew Nr VIII/28/2011 z dnia 11 maja 2011r. uchwalono miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego zespołu elektrowni wiatrowych w gminie Rozdrażew. Zgodnie ze wskazanym planem na terenach przeznaczonych pod elektrownie wiatrowe, oznaczonych na rysunku planu Ew 1 – Ew 14, przewidziano lokalizację max. 1 elektrowni wiatrowej, realizację placów manewrowych, montażowych i dróg dojazdowych oraz dopuszczono połączenie elektrowni wiatrowych ze stacją elektroenergetyczną 110kV zlokalizowaną poza terenem opracowania.

W świetle powyższego wnioskowana zmiana decyzji ostatecznej oraz dostosowanie lokalizacji turbin do postanowień planu nie narusza obowiązujących w tej mierze przepisów. Zgodnie bowiem z przepisami art. 80 ust.2 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach na środowisko organ wydaje decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach po stwierdzeniu zgodności przedsięwzięcia z planem miejscowym, jeżeli plan został uchwalony.

Wobec powyższego dostosowanie miejsca lokalizacji planowanych turbin do ustaleń planu obowiązujących w tym zakresie, nie narusza postanowień art. 155k.p.a.

Na podkreślenie również zasługuje fakt, że w toku postępowania związanego ze zmianą decyzji ostatecznej, stosownie do wymogów art. 87 ustawy, wystąpiono

do wyspecjalizowanych organów o opinię co do konieczności przeprowadzenia oceny o oddziaływaniu przedsięwzięcia na środowisko. Organy uprawnione w tym zakresie, jak wynika z akt sprawy, odstąpiły od obowiązku przedłożenia ponownego raportu o oddziaływaniu przedsięwzięcia na środowisko. Wójt Gminy Rozdrażew był zatem uprawniony do zmiany decyzji bez ponownej ceny o oddziaływaniu przedsięwzięcia na środowisko.

Podkreślić należy, że w kwestionowanej obecnie przez Ryszarda Bałę decyzji z dnia 9 lipca 2014r., organ I instancji, w pkt III pkt 7, wyraźnie nakazał przestrzegać zapisów raportu opracowanego do wydanej decyzji z dnia 20 czerwca 2011r. Nr 6220.3.2011.

Dla zabezpieczenia środowiska przed hałasem Inwestora zobowiązano do wykonania w terminie nie dłuższym niż dwa miesiące od uruchomienia inwestycji kontrolnych pomiarów emisji hałasu na najbliższych położonych terenach objętych ochroną akustyczną zgodnie z rozporządzeniem Ministra Środowiska z dnia 4 czerwca 2007r. (Dz.U. nr 120, poz.826) w sprawie dopuszczalnych poziomów hałasu w środowisku, przy warunkach wiatrowych, dla których występuje najbardziej niekorzystne oddziaływanie przedsięwzięcia na klimat akustyczny. I na podstawie uzyskanych wyników, w przypadku przekroczenia dopuszczalnych norm, dokonać niezbędnej korekty nastaw każdej z turbin w taki sposób, aby eksploatacja instalacji nie powodowała przekroczeń dopuszczalnych poziomów hałasu w środowisku. Wyniki pomiarów w terminie nie dłuższym niż dwa tygodnie od wykonania pomiarów kontrolnych należy przedłożyć właściwym organom ochrony środowiska. Niezależnie od powyższego na Inwestora nałożono obowiązek wykonania okresowych pomiarów hałasu, w ciągu pierwszych trzech lat od ostatecznego ustalenia warunków eksploatacji, nie mniej niż jeden raz w każdej z pór roku, przy warunkach wiatrowych, przy których wpływ przedsięwzięcia na klimat akustyczny będzie największy oraz przedłożenie tych wyników WIOŚ w Poznaniu i Wójtowi Gminy w celu weryfikacji poprawności wykonanej analizy akustycznej.

Wobec powyższego kwestionowanej decyzji nie można zarzucić pominięcia wpływu na klimat akustyczny, a co za tym idzie braku ustaleń dot. możliwego zagrożenia dla zdrowia ludzi.

W przedłożonym raporcie odnośnie wpływu inwestycji na zdrowie ludzi wyjaśniono, że zagrożenie wystąpienia niekorzystnego wpływu na zdrowie człowieka w odniesieniu do generatorów prądu – turbin - stanowiących źródło niejonizującego promieniowania elektromagnetycznego zostało ograniczone do wartości pomijalnej, poprzez umieszczenie ich na dużej wysokości powyżej poziomu gruntu (ok.100m). Stosowane pomiędzy poszczególnymi turbinami

połączenia kablowe są dobrze izolowane i pod kątem występowania promieniowania elektromagnetycznego nie stanowią zagrożenia.

Zgodnie z przedłożonym raportem w związku z realizacją inwestycji źródłami pól elektromagnetycznych, o poziomach istotnych z punktu widzenia ochrony środowiska i zdrowia człowieka będą stacja elektroenergetyczna 110/30 kV GPZ, przyłączy linii napowietrznej 110 kV wchodzącej do stacji elektroenergetycznej GPZ (w przypadku podjęcia decyzji o zastosowaniu linii napowietrznej), kabel linii napowietrznej 110 kV łączący stacje elektroenergetyczną 110/30 kV z siecią krajową (w przypadku podjęcia decyzji o zastosowaniu linii napowietrznej). Jednak jak wskazano w raporcie w przypadku planowanej stacji GPZ wartości graniczne zarówno dla pola elektrycznego i magnetycznego nie przekroczą poziomów dopuszczalnych jakie mogą występować w środowisku stosownie do rozporządzenia Ministra Środowiska z dnia 30 października 2003r. w sprawie dopuszczalnych poziomów pól elektromagnetycznych w środowisku oraz sposobów sprawdzania tych poziomów (Dz.U. z 2003r., nr 192, poz.1883).

Podkreślić należy, że w ramach już prowadzonego postępowania organ uzyskał wymagane uzgodnienie RDOŚ w Poznaniu, a zatem przed wydaniem decyzji dokonał weryfikacji raportu w zakresie oddziaływania inwestycji na zdrowie ludzi w zakresie emisji dopuszczalnych poziomów pól elektromagnetycznych w środowisku. Tylko bowiem negatywne uzgodnienie w tym zakresie stanowiłoby podstawę do wydania decyzji odmownej.

Jak wyjaśniono w raporcie efekt migotania cieni / efekt stroboskopowy jest odczuwalny w odległości od 400- 500m od turbiny. W przypadku planowanej farmy zwarte zabudowania znajdują się poza granicą oddziaływania. Przy czym efekt odbijania światła od poruszających się łopat dla turbin NORDEX typ N 100 2,5 MW został praktycznie wyeliminowany poprzez stosowanie do ich pokrycia matowych farb , nieodbijających refleksów świetlnych. Dodatkowo, wystąpienie zjawiska w przypadku projektowanej farmy wiatrowej ograniczono stosując nowoczesna, tzw. III generację technologii turbin wiatrowych, które obracają się z mniejszą częstotliwością , a w przypadku zbyt dużych wiatrów są automatycznie odłączane. W raporcie wskazano również ,że poziom infradźwięków (dźwięków o niskiej częstotliwości – poniżej 20Hz) w przypadku nowoczesnych konstrukcji elektrowni wiatrowych są poza granicą odczuwania człowieka , nie stanowią zagrożenia dla zdrowia ludzi i nie wywołują negatywnych skutków fizjologicznych.

Wobec przytoczonych okoliczności nie można podzielić zarzutu ,że kwestionowana decyzja Wójta Gminy Rozdrażew została wydana w oparciu o raport nie zawierający oceny wpływu elektrowni wiatrowych na zdrowie ludzi.

Wprawdzie w przedłożonym raporcie nie przeprowadzono szczegółowej analizy możliwych konfliktów społecznych, to jednak na str. 117 raportu wskazano, że ze względu na brak negatywnego oddziaływania projektowanego zespołu elektrowni wiatrowych na klimat akustyczny w środowisku, brak szkodliwych emisji do powietrza, wód i gruntu oraz lokalizację turbin w bezpiecznej odległości od występujących osiedli ludzkich (zabudowań zwartych i rozproszonych) nie przewiduje się powstawania konfliktów społecznych.

Brak szczegółowej analizy w tym zakresie w ocenie tut. Kolegium nie dyskwalifikuje przedłożonego raportu. Stosownie bowiem do uzgodnienia RDOŚ w Poznaniu zapadłego w sprawie zakończonej decyzją Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 20 czerwca 2011r. realizacja inwestycji zgodnie z zapisami raportu (wraz z uzupełnieniami) oraz warunkami zawartymi w postanowieniu nie powinna negatywnie oddziaływać na środowisko.

W ocenie Kolegium nie można również stwierdzić, aby w postępowaniu poprzedzającym wydanie decyzji z dnia 9 lipca 2014r. Wójt Gminy Rozdrażew rażąco naruszył przepisy dotyczące udziału społeczeństwa. Mianowicie obwieszczeniem z dnia 20 marca 2014r. Nr OŚ.6220.5.2014 na podstawie art. 49 k.p.a. w zw. z art. 73 ust.1 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko poinformowano o możliwości zapoznania się z aktami sprawy oraz możliwości zgłaszania uwag i wniosków z pouczeniem, że doręczenie obwieszczenia uważa się za dokonane po 14 dniach od daty ogłoszenia. Jednocześnie wskazano, że obwieszczenie to zostaje podane do publicznej wiadomości przez wywieszenie na tablicy informacyjnej Urzędu Gminy w Rozdrażewie, na tablicy ogłoszeń u sołtysa wsi Grębów, Trzemeszno i Nowa Wieś oraz przez zamieszczenie w Biuletynie Informacji Publicznej Gminy Rozdrażew (z załączonych wydruków wynika, że na stronie BIP zawiadomienie to zostało umieszczone 21 marca 2014r.).

W dniu 18 czerwca 2014r. zawiadomiono strony o możliwości zapoznania się z zebrany materiał dowodowy oraz o możliwości wypowiedzenia się co do zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od doręczenia zawiadomienia. Jak wynika z przedłożonego wydruku zawiadomienie to umieszczono na stronie BIP Urzędu Gminy Rozdrażew 20 czerwca 2014r.

Następnie obwieszczeniem z dnia 9 lipca 2014r. na podstawie art. 38 i art. 85 ust.3 ustawy poinformowano o wydaniu decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia polegającego na budowie 13 elektrowni wiatrowych o mocy do 35 MW z pouczeniem, że każdy zainteresowany ma możliwość zapoznania się z treścią wydanej decyzji w siedzibie Urzędu Gminy w Rozdrażewie, ul. Rynek 1, pokój 11. Jak wskazano w tym piśmie obwieszczenie zostaje podane do publicznej

wiadomości poprzez zamieszczenie na stronie internetowej gminy www.rozdrazew.pl, w biuletynie informacji publicznej oraz przez wywieszenie na tablicy ogłoszeń Urzędu Gminy Rozdrażew. Przy czym zgodnie z przedłożonym wydrukiem wprowadzenie przedmiotowej informacji do podstrony BIP nastąpiło w dniu 11 lipca 2014r.


Wskazany sposób publikacji nie odpowiada w pełni wymogom stawianym w art.3 ust.1 pkt 11 ustawy, jednak umieszczenie obwieszczeń na tablicy ogłoszeń Urzędu Gminy oraz na stronie internetowej umożliwiło stronom i społeczeństwu czynny udział w postępowaniu. Z tego też względu nie można uznać, że społeczeństwo nie miało w ogóle możliwości udziału w powyższym postępowaniu. Zatem stwierdzona nieprawidłowość nie ma charakteru rażącego, w stopniu uzasadniającym eliminację decyzji z obrotu prawnego.

Reasumując stwierdzić należy, że kwestionowana decyzja nie jest obarczona wadą z art. 156 § 1 pkt.2 k.p.a., której wystąpienie prowadziło do stwierdzenia nieważności decyzji Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 9 lipca 2014r. Nr OŚ.6220.5.2014. Ponadto przeprowadzone postępowanie nie ujawniło istnienia innych wad określonych w art. 156 § 1 k.p.a.


Z uwagi na powyższe orzeczono jak w sentencji.

Na podstawie art. 127 § 3 k.p.a. stronom służy prawo wniesienia wniosku o ponowne rozpoznanie sprawy do tut. Kolegium Odwoławczego w terminie 14-tu dni od daty otrzymania decyzji.


(Iwona Chojnačka)


(Wiesława Gomułka)




(Izabela Kosior)

Otrzymują :

- 1.Farma Wiatrowa Rozdrażew sp. z o.o.
Ul.Puławska 182, 02-670 Warszawa
reprezentowana przez pełnomocnika Łukasza Dylika
ul.Kluczborska 4/19, 01-461 Warszawa
- 2.Nordex Polska Sp. z o.o.
ul.Puławska 182, 02-670 Warszawa
- 3.Ryszard Bała
- 4.Karol Panek
Sołtys wsi Trzemeszno
- w celu obwieszczenia w trybie art. 49 k.p.a. w zw. z art. 85 ustawy
- 5.Grzegorz Czajka

Sołtys wsi Grębowa

- w celu obwieszczenia w trybie art. 49 k.p.a. w zw. z art.85 ustawy

6. Jerzy Panek

Sołtys wsi Nowa Wieś

- w celu obwieszczenia w trybie art. 49 k.p.a. w zw. z art.85 ustawy

7. Wójt Gminy Rozdrażew (x3)

- dla pozostałych stron w celu obwieszczenia

- w celu publicznego ogłoszenia

- umieszczenia na stronie BIP Urzędu Gminy Rozdrażew

8. BIP SKO, tablica ogłoszeń SKO

9.a/a