

Kalisz, dnia 26 lipca 2016r. *Lp. 1426/1206*

Ilość zał.

Za dowodem doręczenia

Nr SKO-4220A/16/16

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 20 czerwca 2011r. Nr OŚ - 7624/1-2/2010, OŚ.6220.3.2011 o środowiskowych uwarunkowaniach zgody 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 20 czerwca 2011r. Nr OŚ-7624/1-2/2010,OŚ.6220.3.2011 Wójt Gminy Rozdrażew, po rozpoznaniu wniosku „NORDEX Polska” sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy al.Jana Pawła II 80 lok. C/22 , ustalił środowiskowe uwarunkowania dla przedsięwzięcia obejmującego budowę 14 elektrowni wiatrowych o całkowitej mocy do 35 MW wraz z budową sieci SN 30kV i dróg dojazdowych na terenie działek 151,153, 168, 216, 392, 401 w obrębie Grębowa,

na działkach nr 76, 79/1, 135 w obrębie Trzemeszna i działkach nr 4, 45,50,51, 81/4 w obrębie Nowej Wsi.

Zgodnie z decyzją wysokość każdej elektrowni wiatrowej wyniesie ok.150m (wysokość wieży – 100m, średnica łopat 100m) , nominalna moc znamionowa do 2,5 MW oraz moc akustyczna pojedynczej turbiny nie przekraczająca 107,5dB. Dla każdej z turbin określono również współrzędne posadowienia w układzie 1992:. Jak wskazano w decyzji poszczególne wieże usytuowane będą w odległości min. 400m od siebie oraz min. 500m od zabudowań mieszkalnych. Elektrownie wiatrowe rozmieszczone zostaną nieregularnie na terenie o łącznej powierzchni 4,5 km², z czego powierzchnia podstaw elektrowni zajmie 0,9 % tego terenu. W uzasadnieniu rozstrzygnięcia organ przywołał pozytywną opinię sanitarną Państwowego Powiatowego Inspektora Sanitarnego w Krotoszynie oraz uzgodnienie warunków realizacji przedsięwzięcia przez Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Poznaniu w postanowieniu z dnia 13 stycznia 2011r.

Nr WOO-I.4242.25.2011.KB.

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:

Przedmiotem niniejszego postępowania jest ocena decyzji ostatecznej tylko z punktu widzenia ściśle określonych przesłanek , które wymienia art.156 § 1 pkt 1-7 k.p.a.

W myśl wskazanego przepisu organ administracji publicznej stwierdza nieważność decyzji, która :

1. wydana została z naruszeniem przepisów o właściwości;
2. wydana została bez podstawy prawnej lub z rażącym naruszeniem prawa;
3. dotyczy sprawy już poprzednio rozstrzygniętej inną decyzją ostateczną;
4. została skierowana do osoby nie będącej stroną w sprawie;
5. była niewykonalna w dniu jej wydania i jej niewykonalność ma charakter trwały;
6. w razie jej wykonania wywołałaby czyn zagrożony karą;
7. zawiera wadę powodującą jej nieważność z mocy prawa.

Odnosząc się do przesłanek stwierdzenia nieważności należy stwierdzić ,że Wójt Gminy Rozdrażew był organem właściwym do ustalenia środowiskowych uwarunkowań realizacji przedsięwzięcia, a zatem nie zachodzi przesłanka stwierdzenia nieważności z mocy art. 156 § 1 pkt 1 k.p.a.

W omawianej sprawie nie zachodzi też sytuacja opisana w art. 156 § 1 pkt 3 k.p.a., gdyż sprawa nie była już poprzednio rozstrzygnięta inną decyzją ostateczną.

Badana decyzja nie została skierowana do osoby niebędącej stroną w sprawie. Organ I instancji wydał bowiem decyzję na rzecz wnioskodawcy „Nordex Polska” Sp. z o.o. Zatem tylko Inwestor, w oparciu o uzyskaną decyzję, był uprawniony do zainicjowania następnego etapu procesu inwestycyjnego, a następnie do realizacji inwestycji. Pozostałe strony postępowania takich uprawnień nie posiadają.

Omawianej decyzji Wójta Gminy Rozdrażew nie można postawić zarzutu niewykonalności (art.156 § 1 pkt 5) oraz zarzutu, że jej wykonanie wywołałoby czyn zagrożony karą (art. 156 § 1 pkt 6). Decyzja ta nie jest też obarczona wadą powodującą jej nieważność z mocy prawa (art.156 § 1 pkt 7).

Wobec powyższego badana decyzja podlega ocenie w zakresie określonym w art. 156 § 1 pkt 2 k.p.a.

Podstawę materialno- prawną decyzji Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 20 czerwca 2011r. Nr OŚ-7624/1-2/2010 stanowią przepisy 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 (Dz.U. nr 199, poz.1227).

Na tle omawianej sprawy wskazać należy art. 80 ust.1 , zgodnie z którym , jeżeli była przeprowadzona oceny oddziaływania na środowisko, to właściwy organ wydaje decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach biorąc pod uwagę wyniki uzgodnień i opinii , o których mowa w art. 77 ust.1 , ustalenia zawarte w raporcie , wyniki z udziałem społeczeństwa oraz wyniki postępowania w sprawie transgranicznego oddziaływania na środowisko , jeżeli zostało przeprowadzone.

Natomiast decyzja o odmowie ustalenia środowiskowych uwarunkowań może być wydana jedynie w przypadkach ściśle określonych w ustawie i należą do nich:

- niezgodność lokalizacji przedsięwzięcia z planem zagospodarowania przestrzennego (art. 80 ust.2);
- odmowa uzgodnienia warunków realizacji przedsięwzięcia przez organ współdziałający (art. 80 ust.1 w zw. z art. 77 ust. 1);
- brak zgody wnioskodawcy na realizację przedsięwzięcia w innym wariantcie niż proponowany przez wnioskodawcę , w sytuacji, gdy organ skorzysta z możliwości określonej w art. 81 ust.1;
- wykazaniu znaczącego negatywnego oddziaływania na obszar Natura 2000 przy jednoczesnym braku spełnienia przesłanek z art. 34 ustawy o ochronie przyrody (art. 81 ust.3);
- wykazaniu, że przedsięwzięcie może spowodować nieosiągnięcie celów środowiskowych zawartych w planie gospodarowania wodami na obszarze dorzecza , przy jednoczesnym braku spełnienia przesłanek z art. 38j ustawy prawo wodne.

Z przytoczonych przepisów wynika, że decyzja o ustaleniu środowiskowych uwarunkowań ma charakter związany , a co za tym idzie organ zobowiązany jest uwzględnić wniosek i wydać pozytywną decyzję jeżeli w toku postępowania wyspecjalizowane organy uzgodniły warunki realizacji inwestycji.

Na tle omawianej sprawy nie można pominąć ,że warunki realizacji inwestycji zostały uzgodnione przez Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Poznaniu i zostały przeniesione do kwestionowanej decyzji. Zgodnie ze stanowiskiem sądów administracyjnych uzgodnienie warunków przez wyspecjalizowane organy wiąże organ wydający decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach.

Stosownie do wyroku NSA w Warszawie z dnia 21 lutego 2012r., Sygn. akt II OSK 2544/11 wydanie postanowienia w sprawie uzgodnienia warunków realizacji przedsięwzięcia wiąże organ w zakresie kwestii środowiskowych i praktycznie tą decyzję kształtuje.

Analizując treść kwestionowanej decyzji oraz zapadłe w sprawie uzgodnienie RDOŚ w Poznaniu stwierdzić należy, że warunki realizacji inwestycji mające minimalizować negatywny wpływ na środowisko zostały przeniesione do kwestionowanej decyzji, a w związku z tym przedsięwzięcie realizowane zgodnie z warunkami określonymi w decyzji oraz zgodnie z raportem i przedłożonymi uzupełnieniami nie powinno negatywnie oddziaływać na środowisko jako całość, w tym szczególnie na zdrowie ludzi.

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 prowadzonego postępowania organ uzyskał wymagane uzgodnienia i opinie, 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 nowoczesną, 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. Wskazanych ustaleń nie zakwestionowały organy opiniujące.

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 tutaj. Kolegium nie dyskwalifikuje przedłożonego raportu. Stosownie bowiem do uzgodnienia RDOŚ w Poznaniu realizacja inwestycji zgodnie z zapisami raportu (wraz z uzupełnieniami) oraz warunkami zawartymi w postanowieniu nie powinna negatywnie oddziaływać na środowisko.

Analizując treść decyzji Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 20 czerwca 2011r. stwierdzić należy, że zawiera wymagania stawiane decyzji o środowiskowych

uwarunkowaniach , wydawanej po przeprowadzeniu oceny oddziaływania na środowisko w art. 82 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 w brzmieniu obowiązującym w dacie wydawania decyzji (Dz.U. z 2008r., nr 199, poz. 1227). Również uzasadnienie decyzji odpowiada wymogom art. 85 ust.2 w/w ustawy.

W ocenie Kolegium nie można również stwierdzić , aby w postępowaniu poprzedzającym wydanie decyzji z dnia 20 czerwca 2011r. Wójt Gminy Rozdrażew rażąco naruszył przepisy dotyczące udziału społeczeństwa.

Ogłoszenie z dnia 2 października 2009r. o wszczęciu postępowania w sprawie wydania na wniosek NORDEX Polska Sp. z o.o. decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie 14 elektrowni wiatrowych o mocy całkowitej do 35 MW zlokalizowanych na dz. nr151, 153, 168, 216, 392, 401 w obrębie Grębowa, na dz. nr 76, 79/1, 135 w obrębie Trzemeszna i na dz. nr 4, 45, 50,51, 81/4 w obrębie Nowej Wsi gm. Rozdrażew, wskazuje w podstawie prawnej art. 33 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, zgodnie z którym organ podaje do publicznej wiadomości o możliwości zapoznania się z aktami sprawy oraz możliwości zgłaszania uwag i wniosków w terminie 21 dni.

Z treści tego ogłoszenia wynika wprawdzie ,że kierowane jest do stron postępowania i zostaje podane stronom do wiadomości przez wywieszenie na tablicy informacyjnej Urzędu Gminy w Rozdrażewie, tablicy informacyjnej w miejscowości Grębów, Trzemeszno i Nowa Wieś oraz na stronie internetowej gminy Rozdrażew w dniu 2 października 2009r. Nie mniej jednak wskazanie w podstawie art. 33 ust.1 ustawy wskazuje, że obwieszczenie to kierowane jest również do społeczeństwa.

Do publicznej wiadomości podano o postanowieniu Wójta Gminy Rozdrażew, dotyczącym nałożenia obowiązku przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko oraz sporządzenia raportu , wskazując, że z aktami sprawy można zapoznać się w Urzędzie Gminy Rozdrażew Wydział Gospodarki Przestrzennej , Ochrony Środowiska i Komunikacji.

Następnie pismem z dnia 23 lutego 2011r. zawiadomiono strony ,że zostały zebrane materiały i dowody wystarczające do wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach z pouczeniem o możliwości wypowiedzenia się co do zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od zawiadomienia. Obwieszczenie to , jak wynika z jego treści, zostało podane stronom do publicznej wiadomości przez wywieszenie na tablicy informacyjnej Urzędu Gminy oraz na stronie internetowej

w dniu 23 lutego 2011r. Obwieszczeniem z dnia 20 czerwca 2011r. podano do publicznej wiadomości o wydaniu decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie 14 elektrowni wiatrowych o mocy całkowitej do 35 MW zlokalizowanych na działkach nr 151, 153, 168, 216, 392,401 w obrębie Grębowa, na działkach nr 76, 79/1, 135 w obrębie Trzemeszna i działkach 4, 45, 50, 51, 81/4 w obrębie Nowej Wsi. Zgodnie z treścią tego obwieszczenia każdy zainteresowany ma możliwość zapoznania się z treścią wydanej decyzji w siedzibie Urzędu Gminy Rozdrażew, ul.Rynek 1, pok.11. Jak wskazano w obwieszczeniu zostaje podane do publicznej wiadomości poprzez zamieszczenie na stronie gminy www.rozdrazew.pl oraz przez wywieszenie na tablicy ogłoszeń Urzędu Gminy Rozdrażew.

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 społeczeństwu czynny udział w postępowaniu. Z tego też względu nie można uznać, że społeczeństwo oraz strony nie miały w ogóle możliwości czynnego 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 prowadziłoby do stwierdzenia nieważności decyzji Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 20 czerwca 2011r. Nr OŚ.7624/1-2/2010, OŚ.6220.3.2011.

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.


(Hwona Chojnacka)


(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