

SAMORZĄDOWE KOLEGIUM ODWOŁAWCZE  
UL. CZĘSTOCHOWSKA 12, 62- 800 KALISZ

Kalisz, dnia 19 lutego 2020 roku

SKO- 4213/493/19

### OBWIESZCZENIE

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Kaliszu , działając na podstawie art. 53 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym zawiadamia, że po rozpoznaniu odwołania P4 Sp. z o. o. z/s w Warszawie, repr. przez Adama Monikowskiego, w dniu 19 lutego 2020 r. wydana została decyzja Samorządowego Kolegium Odwoławczego nr SKO- 4213/493/19, którą Kolegium uchylilo decyzję Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 25 listopada 2019 r., GK.6733.3.2019 w całości i przekazało prawe organowi I instancji do ponownego rozpoznania.

Z treścią decyzji można zapoznać się w Samorządowym Kolegium Odwoławczym w Kaliszu, ul. Czestochowska 12, 62-800 Kalisz w godzinach urzędowania od 8 30-14.00.



(Tomasz Ziolkowski)



(Marcin Przybylski)



(Izabela Kosior)

**Sposób obwieszczenia :**

- na tablicy ogłoszeń w siedzibie SKO w Kaliszu umieszczono w dniach .....
- BIP SKO umieszczono w dniach .....
- a/a



Kalisz, dnia 19 lutego 2020 r.

Za dowodem doręczenia

2020-02-24

P. 242/2020

**DECYZJE**  
**Samorządowego Kolegium Odwoławczego**  
**w Kaliszu**

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Składzie:

Przewodniczący: Tomasz Ziolkowski

Członkowie: Marcin Przybylski

Izabela Kosior- spr.

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 19 lutego 2020 r. odwołania P4 Sp. z o. o. z/s w Warszawie, repr. przez pełnom. Adama Monikowskiego od decyzji Wójta Gminy Rozdrażew z dnia 25 listopada 2019 r., znak: GP.6733.3.2019 w przedmiocie odmowy ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego polegającej na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej operatora P4 „Play”, na terenie położonym w miejscowości Rozdrażew, oznaczonym w ewidencji gruntów jako działki nr 641/7 i 194/3 - działając na podstawie przepisów art. 1, 17 ust. 1 i art. 18 ust. 1 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych (Dz.U. z 2018r., poz. 570), art. 17 pkt 1, 127 §2 i art. 138 § 2 kodeksu postępowania administracyjnego

- o r z e k a -

**- uchylić zaskarżoną decyzję i przekazać organowi I instancji do ponownego rozpoznania.**

**Uzasadnienie**

Zaskarżoną decyzją Wójt Gminy Rozdrażew odmówił ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego polegającej na budowie stacji bazowej

telefonii komórkowej operatora P4 „Play”, na terenie położonym w miejscowości Rozdrażew, oznaczonym w ewidencji gruntów jako działki nr 641/7 i 194/3. Z uzasadnienia zaskarżonej decyzji wynika, że Wójt Gminy Rozdrażew odmówił ustalenia lokalizacji dla wyżej opisanej inwestycji z uwagi na to, że planowana inwestycja narusza interesy osób trzecich.

Na powyższą decyzję odwołanie złożyła Spółka P4 Sp. z o. o. W uzasadnieniu odwołania odwołująca zarzuciła naruszenie przepisu art. 56 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym poprzez jego nie zastosowanie i wydanie odmownej decyzji o lokalizacji inwestycji celu publicznego. Zarzuciła naruszenie art. 6 k. p. a. poprzez naruszenie wyrażonej w nim zasady legalności polegające na wydaniu decyzji nie znajdującej oparcia w przepisach prawnych oraz art. 8 k. p. a. poprzez wydanie decyzji rażąco naruszającej prawo, co stoi w sprzeczności z z obowiązkiem prowadzenia postępowania w sposób budzący zaufanie jego uczestników do władzy publicznej. Zdaniem odwołującej organy administracji nie mogą przyjmować za podstawę elementów pozaprawnych. Decyzja o ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego ma charakter rozstrzygnięcie związanego, a nie uznaniowego. Odwołująca podkreśliła, że okoliczność, zgodnie z którą planowana inwestycja ma zostać usytuowana w otoczeniu istniejącej zabudowy mieszkaniowej nie może mieć żadnego wpływu na treść rozstrzygnięcia, ponieważ przepis art. 61 u. p. z. p. nie ma zastosowania w przedmiotowej sprawie. Inwestycja celu publicznego nie może być ograniczona istniejącym stanem zagospodarowania i zabudowy danego obszaru i z reguły będzie znacząco od tego stanu odbiegać. Odwołująca dodała, że ustawodawca nie uzależnił realizacji konkretnych przedsięwzięć od „społecznej aprobaty”. Odwołująca przedłożyła dokument w postaci analizy kwalifikacyjnej przedsięwzięcia stanowiący dowód na to, że inwestycja nie jest zaliczana do przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać. Wewnętrzne przekonanie mieszkańców sąsiednich nieruchomości nie może stanowić dowodu na okoliczność szkodliwości stacji bazowych. Odwołująca przywołała orzeczenia sądów administracyjnych na poparcie swojego stanowiska. Na koniec podkreśliła, że w jej ocenie organ I instancji dopuścił się rażącego naruszenia zasad postępowania administracyjnego. Wobec powyższego odwołująca wniosła o uchylenie zaskarżonej decyzji w całości i przekazanie sprawy do ponownego rozpoznania.

**Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Kaliszu zważyło co następuje.**

Przedmiotem kontroli tut. Kolegium była w niniejszej sprawie decyzja o odmowie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego w postaci stacji bazowej telefonii komórkowej P4 Sp. z o.o. na działkach nr 641/7 i 194/3 położonej w miejscowości Rozdrażew. Organ I instancji odmówił wydania na rzecz odwołującej decyzji pozytywnej, uzasadniając to tym, że realizacja inwestycji wpłynie niekorzystnie na sąsiednie nieruchomości i naruszy interes osób trzecich.

Zgodnie z treścią art. 50 ust. 1 u.p.z.p., inwestycja celu publicznego jest lokalizowana na podstawie planu miejscowego, a w przypadku jego braku - w drodze decyzji o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego.

Zgodnie z art. 2 pkt 5 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym ( w skrócie: „upzp”) z inwestycją celu publicznego mamy do czynienia wówczas, gdy są to działania o znaczeniu lokalnym (gminnym) i ponadlokalnym (powiatowym, wojewódzkim i krajowym), a także krajowym (obejmującym również inwestycje międzynarodowe i ponadregionalne), bez względu na status podmiotu podejmującego te działania oraz źródła ich finansowania, stanowiące realizację celów, o których mowa w art. 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami. W przepisie tym, w punktach od 1 do 10, ustawodawca ustalił katalog celów publicznych. Zgodnie z punktem 1 tego artykułu celem publicznym jest m.in. budowa, utrzymanie oraz wykonywanie łączności publicznej i sygnalizacji. Z kolei art. 4 pkt 18 ustawy o gospodarce nieruchomościami zawiera definicję łączności publicznej, zgodnie z którą przez łączność publiczną należy rozumieć infrastrukturę telekomunikacyjną służącą zapewnieniu publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych w rozumieniu przepisów prawa telekomunikacyjnego. Usługą taką, zgodnie z definicją zawartą w art. 2 pkt. 31 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. Nr 171, poz. 1800 z późn. zm.) jest usługa telekomunikacyjna dostępna dla ogółu użytkowników. Tym samym, w świetle przywołanych przepisów ustawy, ustawy o gospodarce nieruchomościami oraz ustawy prawo

telekomunikacyjne, inwestycja celu publicznego to m.in. działanie z zakresu budowy i utrzymania infrastruktury telekomunikacyjnej służącej zapewnieniu usług telekomunikacyjnych dostępnych dla ogółu użytkowników. Do działań takich należy budowa i utrzymanie stacji bazowej telefonii komórkowej, a żaden z przepisów przywołanych wyżej ustaw nie wprowadza podziału podmiotów (inwestorów) ze względu na ich charakter bądź cel podejmowanych przez nich działań. Stwierdzić należy więc, że budowa stacji bazowej telefonii komórkowej jest inwestycją celu publicznego. Wskazuje też na to ugruntowanie się jednolitego orzecznictwa naczelnego Sądu Administracyjnego w tej sprawie, mimo iż wcześniejsze orzecznictwo sądów nie było jednolite. Tak więc przedmiotowa inwestycja polegająca na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej jest inwestycją celu publicznego, do której mają zastosowanie przepisy art. 50 – 58 ustawy.

Na podstawie art. 56 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym nie można odmówić ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego, jeżeli zamierzenie inwestycyjne jest zgodne z przepisami odrębnymi.

Decyzja ustalająca lokalizację inwestycji celu publicznego jest decyzją administracyjną o charakterze związanym co oznacza, że jeżeli planowana inwestycja spełnia wszystkie wymagania określone w przepisach prawa i nie narusza przepisów odrębnych, nie można wydać decyzji odmownej.

Przenosząc powyższe do niniejszej sprawy należy stwierdzić, że organ I instancji nie zastosował właściwie obowiązujących przepisów prawa i zaskarżona decyzja nie może pozostać w obrocie prawnym.

Z treści uzasadnienia zaskarżonej decyzji wynika, że podstawą odmowy ustalenia lokalizacji dla planowanej inwestycji był sprzeciw mieszkańców sąsiednich nieruchomości. Jak wynika z przytoczonych przepisów podstawą odmowy wydania decyzji pozytywnej może być sprzeczność z przepisami odrębnymi. Z treści decyzji, jak również akt sprawy nie wynika, żeby planowana inwestycja naruszała odrębne przepisy. Rację ma odwołująca, że podstawą odmowy ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego nie mogą być jedynie protesty mieszkańców.

Organ I instancji przy ponownym rozpoznaniu sprawy winien jeszcze raz przeanalizować planowaną inwestycję pod kątem zgodności z obowiązującymi przepisami prawa.

Organ I instancji winien uzupełnić materiał dowodowy o informację w zakresie wysokości budynków znajdujących się na każdej działce będącej w azymucie oddziaływania przez planowaną stację telefonii komórkowej. W ocenie tut. Kolegium jest to niezbędne do oceny kwalifikacji przedsięwzięcia.

Biorąc pod uwagę powyższe Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Kaliszu orzekło jak w sentencji.

### **DECYZJA NINIEJSZA JEST OSTATECZNA.**

#### **Pouczenie**

1. Stronie służy prawo wniesienia sprzeciwu do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu w terminie 14 dni od daty otrzymania niniejszego postanowienia za pośrednictwem tut. Kolegium.
2. Wysokość wpisu od złożenia skargi od decyzji wynosi 500,00 zł.
3. Strona może ubiegać się o zwolnienie od kosztów w postępowaniu przed w/w Sądem oraz o przyznanie prawa pomocy.

  
(Tomasz Ziolkowski)

  
(Marcin Przybylski)

  
(Izabela Kosior)

#### **Otrzymują:**

1. Adam Monikowski, pełnomocnik P4 Sp. z o. o.
2. Jolanta Michalak,
3. Michał Michalak,
4. Wójt Gminy Rozdrażew celem obwieszczenia
5. a/a

