

Bielsko Biała 12.07.2021r.

SKO V 428/1622/122/2021

DECYZJA

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bielsku-Białej na posiedzeniu w dniu 12.07.2021r. w składzie orzekającym :

Przewodniczący : mgr Jarosław Pająk
Członek : mgr Janusz Gindera
Członek : mgr Magdalena Szymańska-Słonec

po wszczęciu na wniosek Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Katowicach postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności decyzji Wójta Gminy Milówka z dnia 28.10.2020r. nr RRG.6220.3.6.2020

w przedmiocie : odmowy wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia : „Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej PLAY ZYW 2021F w miejscowości Kamesznica, gm. Milówka na działce nr 3599/1” działając na podstawie art. 17,18,21 ust.1 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych (tekst jedn. Dz. U. Nr 79 poz. 856), art. 71, 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. 08.199.1227), art.156 § 1 pkt 2 Kodeksu postępowania administracyjnego

o r z e k a

stwierdzić nieważność decyzji Wójta Gminy Milówka z dnia 28.10.2020r. nr RRG.6220.3.6.2020

U Z A S A D N I E N I E

Decyzją z dnia 28.10.2020r. organ I instancji odmówił wydania decyzji środowiskowej dla inwestycji polegającej na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej PLAY ZYW 2021F w miejscowości Kamesznica, gm. Milówka na działce nr 3599/1”

Wnioskiem z dnia 19.03.2021r. Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska w Katowicach wniósł o stwierdzenie nieważności powyższego postanowienia na podstawie art. 156 § 1 pkt 2 kpa jako wydanego bez podstawy prawnej.

Zawiadomieniem z dnia 28.05.2021r. Samorządowe Kolegium Odwoławcze zawiadomiło o wszczęciu postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności powyższej decyzji.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bielsku Białej rozpoznając przedmiotowy wniosek postanowiło stwierdzić nieważność powyższej decyzji z uwagi na to, że została ona wydana bez podstawy prawnej.

Przepis art. 16 § 1 kpa ustanowił ogólną zasadę trwałości decyzji administracyjnych. Od tej reguły ustawodawca dopuścił pewne wyjątki, a jednym z nich jest stwierdzenie nieważności decyzji na podstawie art. 156 § 1 kpa.

Instytucja stwierdzenia nieważności decyzji administracyjnej jest nadzwyczajnym trybem weryfikacji decyzji.

Stąd też stwierdzenie nieważności decyzji może nastąpić tylko wówczas gdy wystąpi któraś z przesłanek wymienionych enumeratywnie w art. 156 § 1 pkt 1 – 7 kpa.

W przedmiotowej sprawie decyzja podlega stwierdzeniu nieważności na podstawie art. 156 § 1 pkt. 2 kpa.

Zgodnie z tym przepisem organ administracji publicznej stwierdza nieważność decyzji, która została wydana bez podstawy prawnej lub z rażącym naruszeniem prawa.

Zgodnie z art. 71 ust.1 ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko decyzja o środowiskowych uwarunkowaniach określa środowiskowe uwarunkowania realizacji przedsięwzięcia.

Uzyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach jest wymagane dla planowanych:

- 1) przedsięwzięć mogących zawsze znacząco oddziaływać na środowisko;
- 2) przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko.

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

Katalog przedsięwzięć mogących oddziaływać na środowisko został zawarty w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (obowiązującym w dacie złożenia wniosku przez Spółkę). Zgodnie z [§ 2 ust. 1 pkt 7](#) tego rozporządzenia, do przedsięwzięć mogących zawsze znacząco oddziaływać na środowisko zalicza się instalacje radiokomunikacyjne, radionawigacyjne i radiolokacyjne, z wyłączeniem radiolinii, emitujące pola elektromagnetyczne o częstotliwościach od 0,03 MHz do 300 000 MHz, w których równoważna moc

promieniowana izotropowo wyznaczona dla pojedynczej anteny wynosi nie mniej niż:

a) 2 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 100 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

b) 5 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 150 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

c) 10 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 200 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

d) 20 000 W - przy czym równoważną moc promieniowaną izotropowo wyznacza się dla pojedynczej anteny także w przypadku, gdy na terenie tego samego zakładu lub obiektu znajduje się realizowana lub zrealizowana inna instalacja radiokomunikacyjna, radionawigacyjna lub radiolokacyjna;

W myśl § 3 ust. 1 pkt 8 rozporządzenia z dnia 9 listopada 2010 r., do przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko zalicza się instalacje radiokomunikacyjne, radionawigacyjne i radiolokacyjne, inne niż wymienione w [§ 2 ust. 1 pkt 7](#), z wyłączeniem radiolinii, emitujące pola elektromagnetyczne o częstotliwościach od 0,03 MHz do 300 000 MHz, w których równoważna moc promieniowana izotropowo wyznaczona dla pojedynczej anteny wynosi nie mniej niż:

a) 15 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 5 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

b) 100 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 20 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

c) 500 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 40 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

d) 1 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 70 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

e) 2 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 150 m i nie mniejszej niż 100 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

f) 5 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 200 m i nie mniejszej niż 150 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny,

g) 10 000 W, a miejsca dostępne dla ludności znajdują się w odległości nie większej niż 300 m i nie mniejszej niż 200 m od środka elektrycznego, w osi głównej wiązki promieniowania tej anteny - przy czym równoważną moc promieniowaną izotropowo wyznacza się dla pojedynczej anteny także w przypadku, gdy na terenie tego samego zakładu lub obiektu znajduje się realizowana lub zrealizowana inna instalacja radiokomunikacyjna, radionawigacyjna lub radiolokacyjna;

W [§ 3 ust. 2 pkt 3](#) rozporządzenia z dnia 9 listopada 2010 r. określono, że do przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko zalicza się również przedsięwzięcia nieosiągające progów określonych w ust. 1, jeżeli po zsumowaniu parametrów charakteryzujących przedsięwzięcie z parametrami planowanego, realizowanego lub zrealizowanego przedsięwzięcia tego samego rodzaju znajdującego się na terenie jednego zakładu lub obiektu osiągną progi określone w ust. 1; przy czym przez planowane przedsięwzięcie rozumie się w tym przypadku przedsięwzięcie, w stosunku do którego zostało wszczęte postępowanie w sprawie wydania jednej z decyzji, o których mowa w [art. 72 ust. 1](#) ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, lub dokonano zgłoszenia, o którym mowa w art. 72 ust. 1a tej ustawy.

Z powyższych przepisów wynika, że do parametrów technicznych stacji bazowej telefonii komórkowej decydujących o wpływie na środowisko należą:

- 1) rodzaj anteny - instalacje radiokomunikacyjne, radionawigacyjne i radiolokacyjne;
- 2) liczba anten;
- 3) moc promieniowania poszczególnych anten;
- 4) emisja pola elektromagnetycznego przez poszczególne anteny;
- 5) odległość instalacji od miejsc dostępnych dla ludzi, a zatem konkretne umiejscowienie inwestycji na terenie objętym wnioskiem,
- 6) występowanie na obiekcie realizowanej lub zrealizowanej instalacji radiokomunikacyjnej, radionawigacyjnej lub radiolokacyjnej.

Dopiero określenie tych poszczególnych parametrów technicznych inwestycji i ustalenie okoliczności jej lokalizacji (np. wobec miejsc dostępnych dla ludzi) pozwoli na dokonanie kwalifikacji inwestycji i jej charakteru (por. wyroki NSA:

z 12 czerwca 2014 r., sygn. [II OSK 104/13](#); z 16 czerwca 2015 r., sygn. [II OSK 2706/13](#); z 29 września 2015 r., sygn. [II OSK 139/14](#) dostępne w internetowej Centralnej Bazie Orzeczeń Sądów Administracyjnych pod adresem: orzeczenia.nsa.gov.pl, dalej jako: "CBOSA").

Zatem dla prawidłowej oceny, czy dana inwestycja może potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko, niezbędne jest dokładne określenie parametrów zarówno poszczególnych anten jak i całego przedsięwzięcia. (por. wyroki NSA: z 16 czerwca 2015 r., sygn. [II OSK 2706/13](#); z 29 września 2015 r., sygn. [II OSK 139/14](#) - dostępne w CBOSA). Na organach administracji spoczywa także obowiązek ustalenia, czy wokół planowanego przedsięwzięcia, w granicach określonych przez odległości i kierunki zależne od wielkości zweryfikowanych parametrów, znajdują się miejsca dostępne dla ludności.

Należy zauważyć, że planowana inwestycja mogłaby kwalifikować się do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, dla których zgodnie z **§2 ust 1 pkt 7 i § 3 ust. 1 pkt.8** Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, sporządzenie raportu o oddziaływaniu na środowisko jest wymagane lub może być wymagane o ile osiągała by progi podane w powyższych przepisach.

W przedmiotowej sprawie decyzja została wydana bez podstawy prawnej ponieważ planowane przedsięwzięcie nie mieści się w katalogu przedsięwzięć wymienionych w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 10 września 2019r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko.

Biorąc pod uwagę fakt, że planowane przedsięwzięcie nie mieści się w katalogu przedsięwzięć wymienionych w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 10.09.2010r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko decyzja podlega stwierdzeniu nieważności jako wydane bez podstawy prawnej.

Mając powyższe na względzie orzeczono jak w sentencji.

Strona niezadowolona z niniejszej decyzji może zwrócić się do tutejszego Kolegium - w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji – z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy. Strona może w trakcie biegu powyższego terminu zrzec się wobec Kolegium prawa do wniesienia w/w wniosku, a z dniem doręczenia oświadczenia w tym zakresie przez ostatnią ze stron postępowania decyzja staje się ostateczna i prawomocna. Jeżeli strona nie chce skorzystać z prawa do zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy, może wnieść do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach skargę na decyzję w terminie 30 dni od dnia doręczenia postanowienia. Skargę wnosi się za pośrednictwem tutejszego Kolegium. Wpis stały od skargi wynosi

200 zł . Strona może ubiegać się przed w/w Sądem o przyznanie prawa pomocy, tj. zwolnienie od kosztów sądowych oraz ustanowienie pełnomocnika poprzez złożenie urzędowego formularza według wzoru stanowiącego załącznik do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 19 sierpnia 2015r. w sprawie określenia wzoru i sposobu udostępniania urzędowego formularza wniosku o przyznanie prawa pomocy w postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz sposobu dokumentowania stanu majątkowego, dochodów lub stanu rodzinnego wnioskodawcy (Dz. U. z 2015r., poz. 1257 z późn. zm.)

Otrzymują :

01. Mariusz Głos; pełnomocnik inwestora ; ul. Bolecińska 7; 32-552 Płaza
02. Wójt Gminy Milówka: e-puap
03. Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska w Katowicach; ul. Plac Grunwaldzki 8-10 ; 40-127 Katowice; e-puap
04. Państwowy Powiatowy Inspektor Sanitarny w Żywcu; ul. Krasińskiego 3;
05. Dyrektor Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie w Katowicach; ul. Pl. Grunwaldzki 8-10; 40-127 Katowice
06. pozostałe strony postępowania poprzez obwieszczenie, zgodnie z art.49 kpa (tablica ogłoszeń Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bielsku-Białej ; ul. 3-go Maja 1; Bielsko-Biała) oraz Biuletyn Informacji Publicznej Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Bielsku-Białej