

**UCHWAŁA NR 214/XXXIV/21
RADY GMINY GRAJEWO**

z dnia 28 października 2021 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi dotyczącej realizacji zadań przez Wójta

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15, art. 18 b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r., poz. 1372) oraz art. 229 pkt 3, art. 238 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2021 r., poz.735, poz.1491) po zapoznaniu się z opinią Komisji Skarg, Wniosków i Petycji – uchwała się, co następuje:

§ 1. Stwierdza się, że skarga wniesiona przez skarżącą w imieniu syna i załączony protest mieszkańców z dnia 26.07.2021 r. na :

- 1) decyzję Wójta Gminy Grajewo o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia pod nazwą: „Budowa w obrębie Okół, w gminie Grajewo elektrowni fotowoltaicznej składającej się z wolnostojących paneli fotowoltaicznych wraz z infrastrukturą towarzyszącą, w tym przyłączem energetycznym i stacją transformatorową na działce 187/4 obręb Okół”,
- 2) decyzję Wójta Gminy Grajewo o ustaleniu warunków zabudowy Nr R.6730.15.2020 z dnia 31 marca 2021 r.

- są niezasadne.

§ 2. Uzasadnienie faktyczne i prawne odmownego załatwienia skargi i protestu zawiera załącznik do niniejszej uchwały.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Jan Dąbrowski

Uzasadnienie

Rada Gminy Grajewo po zapoznaniu się z opinią Komisji Skarg, Wniosków i Petycji z dnia 20 października 2021 r. dotyczącą badania skargi ustaliła, że:

wnoszone przez skarżącą i mieszkańców wsi Okół zarzuty są niezasadne.

Uzasadnienie

Komisja Skarg, Wniosków i Petycji po zapoznaniu się w dniu 20 października 2021 r. ze skargą skarżącą oraz protestem mieszkańców wsi Okół oraz zarzutami w nich podniesionymi, a następnie z dokumentami w przedmiotowej sprawie stwierdziła, że zarzuty skargi i protestu nie zasługują na uwzględnienie, o czym świadczą poniższe argumenty:

26.07.21 r. skarżąca w imieniu swojego syna wniosła skargę dołączając protest mieszkańców wsi Okół na Wójta Gminy Grajewo – do Rady Gminy Grajewo – w związku z:

- 1) wydaniem przez Wójta Gminy Grajewo decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia pod nazwą: „Budowa w obrębie Okół, w gminie Grajewo elektrowni fotowoltaicznej składającej się z wolnostojących paneli fotowoltaicznych wraz z infrastrukturą towarzyszącą, w tym przyłączem energetycznym i stacją transformatorową na działce 187/4 obręb Okół”,
- 2) wydaniem decyzji o warunkach zabudowy przez Wójta Gminy Grajewo dla ww. inwestycji.

Przedmiotowa skarga została uchwałą Nr 199/XXXI/21 Rady Gminy Grajewo z dnia 16 września 2021 r. przekazana do SKO w Łomży – w celu przeprowadzenia zgodnie z art. 235 i art. 236 Kpa postępowań administracyjnych tj. dotyczących ewentualnie wznowienia postępowania bądź stwierdzenia nieważności decyzji. Jednakże SKO w Łomży- pismo Nr SKO.028/1490/2021 z dnia 27.09.2021 r. (data wpływu 30.09.2021 r.) – nie podzieliło takiego stanowiska Rady Gminy Grajewo i uznało, że jest to typowa skarga z działu VIII Kpa- składana „pod kątem, czy Wójt Gminy słusznie postępuje z punktu widzenia społecznego pozwalając na budowę farmy fotowoltaicznej”.

- I. Odnośnie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach skarżąca zarzuciła m. in.: iż „interes grup biznesowych stał się ważniejszy niż zdrowie mieszkańców i cenne przyrodniczo obszary wsi”.

Jednocześnie skarżąca wskazuje, iż nowe brzmienie art. 74 ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (tj. art. 74 ust. 3a pkt 1) „wprowadza odległość 100 m od granicy terenu inwestycji – jako obszar oddziaływania inwestycji.” Należy jednak zauważyć, że zgodnie z art. 4 ustawy z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2019 r., poz. 1712) do spraw wszczętych na podstawie ustaw zmienianych w art. 1 i niezakończonych przed dniem wejścia w życie ww. ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe, a więc nie ma w tym przypadku zastosowania przepis o 100 m obszarze oddziaływania od granic realizowanego przedsięwzięcia. Dla wyjaśnienia należy dodać, iż w dniu 4 stycznia 2021 r. w wyniku postępowania wznowieniowego wszczętego na wniosek skarżącej, została wydana decyzja Wójta Gminy Grajewo Nr R.6220.21.2021 stwierdzająca wydanie z naruszeniem prawa ostatecznej decyzji Wójta Gminy Grajewo Nr R.6220.21.2019 z dnia 22 października 2019 r. o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia pod nazwą: „Budowa w obrębie Okół, w gminie Grajewo elektrowni fotowoltaicznej składającej się z wolnostojących paneli fotowoltaicznych wraz z infrastrukturą towarzyszącą, w tym przyłączem energetycznym i stacją transformatorową na działce 187/4 obręb Okół” w związku z tym, że strona bez swej winy nie brała udziału w postępowaniu i wskazująca, że nie uchyla się ww. decyzji ostatecznej mając na uwadze to, że brak udziału strony w postępowaniu nie miał wpływu na treść wydanej decyzji i w wyniku wznowionego postępowania zapadłaby decyzja odpowiadająca co do istoty wydanej decyzji ostatecznej. Skarżąca jako pełnomocnik wniosła na ww. decyzję skargę do SKO w Łomży. Decyzją Nr SKO.412/8/2021 z dnia 15 lutego 2021 r. Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Łomży utrzymało w mocy przedmiotową decyzję Wójta a skarżąca wniosła skargę na ww. decyzję do WSA w Białymstoku. Sąd po rozpatrzeniu skargi oddalił przedmiotową skargę i utrzymał w mocy decyzję

SKO wyrokiem sygn. akt II SA/Bk 230/21 z dnia 27 maja 2021 r. Od przedmiotowego wyroku WSA skarżąca nie wniosła skargi do NSA, stąd decyzja o uwarunkowaniach środowiskowych jest prawomocna i podlega wykonaniu. Wójt przy rozpatrywaniu wniosku w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach ma obowiązek rozpatrzyć wnioski inwestora zgodnie z obowiązującymi przepisami, mając na uwadze stanowiska stron, opinie organów uzgadniających. Same protesty mieszkańców nie mogą być podstawą do wydania decyzji odmownej, co potwierdza orzecznictwo sądów administracyjnych.

II. Odnośnie decyzji Wójta Gminy Grajewo o warunkach zabudowy dla przedmiotowego zamierzenia inwestycyjnego polegającego na budowie elektrowni fotowoltaicznej o łącznej mocy do 1MW wraz z infrastrukturą towarzyszącą, na terenie obejmującym działkę nr 187/4 w miejscowości Okół, gmina Grajewo – skarżąca wskazuje w szczególności, iż „budowa farmy fotowoltaicznej służącej dla celów zarobkowych (przetwarzanie energii elektrycznej i jej sprzedaż) zalicza się do zabudowy przemysłowej i powinna spełniać wymogi dobrego sąsiedztwa określone w art. 61 ust. 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym” i wnosi „o powtórne rozpatrzenie sprawy ze względu na niezgodność z obowiązującym prawem. Niedopuszczalne w jej ocenie jest pominięcie głosów mieszkańców oraz zagrożeń jakie niesie planowana inwestycja”. Celem decyzji o warunkach zabudowy jest przesądzenie o dopuszczalnym w świetle porządku planistycznego sposobie zagospodarowania terenu, dla którego nie obowiązuje miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego. Decyzja o warunkach zabudowy stanowi wyłącznie informację o tym, jaki obiekt i pod jakimi warunkami inwestor może na określonym terenie zrealizować. Uzyskanie takiej decyzji nie jest równoznaczne z pozwoleniem na budowę planowanej inwestycji. Planowaną inwestycję zaliczono do odpowiedniego rodzaju zabudowy i odpowiedniej kategorii urządzeń. W decyzji oraz jej uzasadnieniu, wyjaśniono na podstawie jakich regulacji prawnych zostały ustalone warunki zabudowy na realizację wnioskowanego zamierzenia inwestycyjnego. Budowa elektrowni fotowoltaicznych należy do instalacji odnawialnego źródła energii. W myśl przepisu art. 2 pkt 13 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii, instalacja odnawialnego źródła energii oznacza - instalację stanowiącą wyodrębniony zespół: a) urządzeń służących do wytwarzania energii opisanych przez dane techniczne i handlowe, w których energia jest wytwarzana z odnawialnych źródeł energii, lub, b) obiektów budowlanych i urządzeń stanowiących całość techniczno-użytkową służących do wytwarzania biogazu rolniczego a także połączony z tym zespołem magazyn energii, w tym magazyn biogazu rolniczego. W ustawie z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o odnawialnych źródłach energii brak jest przepisów przejściowych, co oznacza, że jej przepisy weszły w życie 29 sierpnia 2019 r. W aktualnym stanie prawnym, w którym wprost wymieniono w art. 61 ust. 3 upzp obok urządzeń infrastruktury technicznej instalacje odnawialnego źródła energii, nie budzi wątpliwości, biorąc pod uwagę charakter planowanego przedsięwzięcia, że przedmiotowa inwestycja polegająca na budowie farmy fotowoltaicznej o łącznej mocy do 1 MW wraz z niezbędną infrastrukturą techniczną stanowi instalację odnawialnego źródła energii (farma fotowoltaiczna), o której mowa w art. 61 ust. 3 upzp, a zatem oczywistym jest, że ma do niej zastosowanie wyłączenie od wymogu spełnienia przesłanek z art. 61 ust. 1 pkt 1 i 2 upzp tj. spełnienia wymogu warunku tzw. dobrego sąsiedztwa i dostępu wnioskowanego terenu do drogi publicznej. Powyższe potwierdza orzecznictwo sądowe m.in. wyrok WSA w Bydgoszczy sygn. akt II SA/Bd 755/20 z dnia 16 września 2020 r.).

Reasumując należy stwierdzić, że:

- 1) przedmiotowa decyzja Wójta Gminy Grajewo o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia polegającego na budowie farmy fotowoltaicznej została wydana zgodnie z obowiązującym prawem, po analizie stanowisk stron. Powyższe potwierdza postępowanie administracyjne i administracyjnosądowe. Decyzja środowiskowa została utrzymana w mocy wyrokiem WSA w B-stoku sygn. akt. II SA/Bk 230/21 z dnia 27 maja 2021 r.-jest więc prawomocna i podlega wykonaniu.
- 2) natomiast decyzja R.6730.15.2020 Wójta Gminy Grajewo o warunkach zabudowy z dn. 31.05.2021 r. w związku z wniesionym przez skarżącą odwołaniem do SKO w Łomży (po przywróceniu wyrokiem WSA w Białymstoku terminu do wniesienia odwołania) będzie przedmiotem postępowania odwoławczego, które oceni jej prawidłowość.

Rada Gminy Grajewo po zapoznaniu się z zebrany w sprawie materiałem stwierdza, że stanowisko skarżącej oraz protest mieszkańców są niezasadne.