

PREZYDENT MIASTA KRAKOWA

Kraków, dnia

2312.2019

WS-08.6222.1.400.2019.AS

DECYZJA

Na podstawie art. 152 ust. 4a pkt 2 w związku z art. 76 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2019 r., poz. 1396 ze zm.)

wnoszę sprzeciw

wobec zgłoszenia instalacji wytwarzającej pole elektromagnetyczne KRA0668\_D zlokalizowanej na ul. Podchorążych 2 w Krakowie, objętej wnioskiem P4 Sp. z o.o., ul. Taśmowa 7, 02-677 Warszawa, z dnia 27 listopada 2019 r. (data wpływu: 28 listopada 2019 r.).

Uzasadnienie

Pismem z dnia 27 listopada 2019 r. (data wpływu: 28 listopada 2019 г.) P4 Sp. z o.o., z siedzibą przy ul. Taśmowej 7 w Warszawie, działająca przez pełnomocnika\*, przedłożyła wniosek obejmujący zgłoszenie instalacji wytwarzającej pola elektromagnetyczne KRA0668\_D, umiejscowionej na dachu budynku przy ul. Podchorążych 2 w Krakowie.

Zgodnie z art. 76 ust. 1 i 2 pkt 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska (Dz. U. z 2019 r., poz. 1396 z późn. zm., dalej cyt. jako Poś) nowo zbudowany obiekt budowlany nie może być oddany do użytkowania, jeżeli nie spełnia wymagań ochrony środowiska, w tym poprzez zastosowanie odpowiednich rozwiązań technologicznych, które wynikają z ustaw bądź decyzji.

Pomimo zmian zaistniałych w treści art. 29 ust. 2 pkt. 15 ustawy z dnia 7 lipca 1994 roku Prawo budowlane (Dz.U. z 2019 roku, poz. 1196) wraz z wejściem w życie dnia 25 października br. ustawy z dnia 30 sierpnia 2019 r. o zmianie ustawy o wspieraniu rozwoju i sieci telekomunikacyjnych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019 r. poz. 1815) aktualny pozostaje pogląd wyrażony w orzecznictwie Naczelnego Sądu Administracyjnego, mówiący o tym, że realizacja stacji bazowej telefonii komórkowej wymaga decyzji o pozwoleniu na budowę, stąd nie może znaleźć zastosowanie przepis art. 29 ust. 2 pkt 15 Prawa budowlanego oraz związany z nim art. 30 ust. 1 pkt 3 lit. b. Wedle wyroku NSA z dnia 12 kwietnia 2018 г. (IIOSK 1389/16), stacja bazowa „Stanowi (...) całkowicie odrębny od budynku obiekt budowlany składający się z urządzeń sterujących, antenowych konstrukcji wsporczych i samych anten. Tworzy, więc w stosunku do budynku, na którym ma być posadowiona samodzielną i odrębną całość techniczno-użytkową.

Całość ta składa się z szeregu poszczególnych elementów, połączonych w taki sposób, aby zgodnie z wymogami techniki nadawały się do określonego użytku. Oznacza to, że realizacja (...) stacji bazowej, która obejmuje budowę masztów i montaż na nich anten sektorowych oraz montaż urządzeń sterujących, zdecydowanie wykracza poza pojęcie instalacji, o jakiej mowa w art. 2 9 ust. 2 pkt 15 Prawa budowlanego i co za tym idzie wraz odpowiednim okablowaniem wymaga uzyskania pozwolenia na budowę na podstawie art. 28 ust. 1 Prawa budowlanego. Przypomnieć, bowiem należy, iż w obowiązującym Prawie budowlanym zasadą jest, że rozpoczęcie i prowadzenie robót budowlanych może nastąpić po uprzednim uzyskaniu przez inwestora decyzji o pozwoleniu na budowę, z czego wynika, iż wszelkie wyjątki od tej zasady nie mogą być wykładane rozszerzająco." (por. w szczególności wyroki Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 13 grudnia 2017 г. II OSK 527/17, z dnia 15 grudnia 2017 г. II OSK 596/17, z dnia 19 stycznia 2018 г. II OSK 848/16, z dnia 12 kwietnia 2018 г. II OSK 1389/16, z dnia 20 marca 2019 г. II OSK 1161/17, z dnia 10 kwietnia 2019 г. II OSK 1324/17 oraz z dnia 11 lipca 2019 г. II OSK 2245/17).

Jak wynika z powziętych informacji z Wydziału Architektury i Urbanistyki Urzędu Miasta Krakowa, pod wskazanym adresem tj. ul. Podchorążych 2 w Krakowie, nie zostały wydane żadne pozwolenia na budowę oraz nie wpłynęły wnioski dotyczące zgłoszeń zamiaru budowy przedmiotowej stacji bazowej telefonii komórkowej.

Wobec powyższego, niniejsza instalacja nie spełnia ww. wymagań ochrony środowiska, ze względu na brak wymaganej decyzji o pozwoleniu na budowę, zgodnie z art. 28 ust. 1 ustawy Prawo budowlane.

Według art. 152 ust. 4 pkt 1 Poś - do rozpoczęcia eksploatacji instalacji nowo zbudowanej lub zmienionej w sposób istotny można przystąpić, jeżeli organ właściwy do przyjęcia zgłoszenia w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia nie wniesie sprzeciwu w drodze decyzji. Jedną z przesłanek wniesienia sprzeciwu dla instalacji wymagającej zgłoszenia, jest brak spełnionych wymagań ochrony środowiska, wyrażonych w art. 76 ust. 2 pkt 1 i 2 Poś (art. 152 ust. 4a pkt 2 tejże ustawy).

W przedmiotowej sprawie instalacja objęta zgłoszeniem nie spełnia wymogów określonych w art. 76 ust. 2 pkt 2 Prawa ochrony środowiska, wskazujących na konieczność zastosowania odpowiednich rozwiązań technologicznych, wynikających z ustaw lub decyzji. Nie można bowiem w omawianym przypadku mówić o prawidłowym zastosowaniu odpowiednich rozwiązań technologicznych, zwłaszcza wynikających z decyzji, skoro nie zostało wydane pozwolenie na budowę, tj. decyzja kluczowa z punktu widzenia realizacji stacji bazowej. W decyzji o pozwoleniu na budowę organ administracji architektoniczno-budowlanej, w razie potrzeby określa szczególne warunki zabezpieczenia terenu budowy i prowadzenia robót budowlanych. Ponadto zgodnie z art. 35 ust. 1 pkt 1 ustawy - Prawo budowlane przed wydaniem decyzji o pozwoleniu na budowę lub odrębnej decyzji o zatwierdzeniu projektu budowlanego organ administracji architektoniczno-budowlanej sprawdza zgodność projektu budowlanego z wymaganiami ochrony środowiska. Regulacje prawa budowlanego i prawa ochrony środowiska przenikają się wzajemnie i w tym właśnie świetle interpretować należy również treść art. 76 ustawy Poś. Nie sposób prawidłowo ocenić instalacji z punktu widzenia wymogów ochrony środowiska, gdy brak jest podstawowych informacji na jej temat zawartych w szczególności w decyzjach z zakresu prawa budowlanego i zagospodarowania przestrzennego.

W takim stanie rzeczy brak jest możliwości milczącego załatwienia sprawy, co uzasadnia

wniesienie sprzeciwu wobec zgłoszenia.

Mając na uwadze powyższe, orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie

Zgodnie z przepisami ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U.

z 2018 r. poz. 2096 ze zm., dalej cyt., jako „k.p.a.”):

1. Od niniejszej decyzji stronom służy prawo wniesienia odwołania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Krakowie (ul. Lea 10, 30-048 Kraków) za pośrednictwem Prezydenta Miasta Krakowa - Wydziału Kształtowania Środowiska Urzędu Miasta Krakowa (os. Zgody 2,31-949 Kraków), w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia (art. 129 k.p.a.).
2. W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania, składając stosowne oświadczenie organowi, który decyzję wydał, nie później niż w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji (art. 127a § 1 k.p.a.).
3. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna (art. 127a § 2 k.p.a.). Skutkiem zrzeczenia się odwołania jest niemożność zaskarżenia decyzji do organu odwoławczego i wniesienia skargi do sądu administracyjnego.
4. Decyzja podlega wykonaniu przed upływem terminu do wniesienia odwołania, jeżeli jest zgodna z żądaniem wszystkich stron lub jeżeli wszystkie strony zrzekły się prawa do wniesienia odwołania (art. 130 § 4 k.p.a.).

Otrzymują:

1. \* pełnomocnik P4 sp. z o. o.
2. WS-08 a/a.

Informacja o przetwarzaniu danych osobowych

Zgodnie z art. 13,14,15 i 21 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (EU) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r.

w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych

oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (tzw. RODO) informujemy, że:

1. Administratorem, czyli podmiotem decydującym o tym, jak będą wykorzystywane Pani dane osobowe, jest Prezydent Miasta Krakowa z siedzibą PI. Wszystkich Świętych 3-4,31-004 Kraków.
2. Pani dane osobowe będą przetwarzane przez Urząd Miasta Krakowa w celu ustalenia wpływu inwestycji na środowisko w ramach zarządzania środowiskiem.
3. Ma Pani prawo do żądania od administratora dostępu do Swoich danych osobowych, ich sprostowania, ograniczenia przetwarzania, a także prawo do przenoszenia danych.
4. Ma Pani prawo, z przyczyn związanych z Swoją szczególną sytuacją, w dowolnym momencie wnieść sprzeciw wobec przetwarzania Pani danych osobowych.
5. Pani dane osobowe będą przetwarzane do czasu załatwienia sprawy dla potrzeb, której te dane zostały zebrane, a następnie będą przechowywane przez okres wynikający z obowiązujących przepisów prawa.
6. Ma Pani prawo do wniesienia skargi w związku z przetwarzaniem przez nas Pani danych do organu nadzorczego, którym jest Prezes Urzędu Ochrony Danych Osobowych.
7. Podanie danych osobowych jest wymogiem ustawowym i ma charakter obowiązkowy.
8. Konsekwencją niepodania danych jest brak możliwości rozpatrzenia sprawy.
9. Podstawę prawną przetwarzania Pani danych stanowią przepisy ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r.- Prawo ochrony środowiska oraz ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego.

Dane kontaktowe Inspektora Ochrony Danych:

adres e-mail: iodiaum.krakow.pl.

adres pocztowy: ul. Wielopole 17a, 31-072 Kraków

\*) wyłączenie jawności w zakresie danych osobowych na podstawie przepisów Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (EU) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (tzw. RODO), jawność wyłączyła: Agnieszka Stronkowska – Inspektor w Referacie Ochrony Wód, Klimatu Akustycznego i Ochrony Przed Polami Elektromagnetycznymi Wydziału Kształtowania Środowiska UM