



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA OPOLSKIEGO

Opole, dnia wtorek, 7 września 2021 r.

Poz. 2261

ROZSTRZYGNIECIE NADZORCZE NR IN.I.743.59.2021.AB WOJEWODY OPOLSKIEGO

z dnia 6 września 2021 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372) oraz art. 28 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz. U. z 2021 r. poz. 741 ze zm.) **stwierdzam nieważność uchwały nr XXXII/321/2021 Rady Miejskiej w Korfantowie z dnia 28 lipca 2021 r. w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla części gruntów wsi Puszczyca w następującym zakresie:**

1. § 6 ust. 1 pkt 3 lit. b,
2. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 1MN - w tej części, która w projekcie planu wyłożonego do publicznego wglądu została oznaczona symbolem 1R,
3. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 3U,
4. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 3MU,
5. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 11MN – w tej części, która w projekcie planu wyłożonego do publicznego wglądu została oznaczona symbolem 4RM,
6. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 5RM – w tej części, która w projekcie planu wyłożonego do publicznego wglądu została oznaczona symbolem 1RU,
7. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 2RM – w tej części, która w projekcie planu wyłożonego do publicznego wglądu została oznaczona symbolem 7R,
8. Terenu oznaczonego na rysunku planu symbolem 1MU – w tej części, która w projekcie planu wyłożonego do publicznego wglądu została oznaczona symbolem 1R,
9. § 20 ust. 2 pkt 2, lit c.

UZASADNIENIE

Na sesji w dniu 28 lipca 2021 r. Rada Miejska w Korfantowie podjęła uchwałę nr XXXII/321/2021 w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wsi Puszczyca.

Zgodnie z art. 20 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym Burmistrz Korfantowa przedstawił Wojewodzie Opolskiemu w dniu 5 sierpnia 2021 r. przedmiotową uchwałę z dokumentacją prac planistycznych w celu oceny ich zgodności z przepisami prawa.

Po przeprowadzeniu czynności sprawdzających organ nadzoru pismem z dnia 18 sierpnia 2021 r., na podstawie art. 61 § 1 i 4 ustawy z 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r., poz. 735 ze zm.), w związku z art. 91 ust. 5 ustawy o samorządzie gminnym, zawiadomił przewodniczącego Rady Miejskiej w Korfantowie o wszczęciu postępowania nadzorczego. Pismem z dnia 19 sierpnia 2021 r. Przewodniczący Rady Miejskiej złożył wyjaśnienia wobec podniesionych zarzutów.

Analiza przedłożonej uchwały, dokumentacji prac planistycznych, a także złożonych wyjaśnień wykazała następujące naruszenia prawa skutkujące podjęciem niniejszego rozstrzygnięcia:

1. Art. 15 ust. 2 pkt 9 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz. U. z 2021 r., poz. 741) w związku z art. 2 pkt 1, art. 4 ust. 1 oraz art. 6 pkt 2 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 981).

Zapisem § 6 ust. 1 pkt 3 lit. b uchwały o treści:

3) Dopuszcza się (...)

b) lokalizację urządzeń wytwarzających energię z odnawialnych źródeł energii o mocy nie przekraczającej 100 kW za wyjątkiem instalacji o mocy przekraczającej 40 kW uzyskujących energię z wiatru na terenach o symbolach **MW**, **MN**, **MU**, **U**, **US** i **RM**,

stworzono prawną możliwość lokalizacji na terenach innych niż określone symbolami **MW**, **MN**, **MU**, **U**, **US** i **RM** instalacji o mocy większej niż 50 kW i mniejszej niż 100 kW, wytwarzających energię elektryczną z energii wiatru. Fakt ten skutkuje koniecznością uwzględnienia przepisów ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz. U. z 2020 r., poz. 981 ze zm.). Zgodnie z art. 2 pkt 1 tej ustawy, instalacja odnawialnego źródła energii, składająca się z części budowlanej stanowiącej budowlę w rozumieniu prawa budowlanego oraz urządzeń technicznych, w tym elementów technicznych, w której energia elektryczna jest wytwarzana z energii wiatru, o mocy większej niż moc mikroinstalacji w rozumieniu art. 2 pkt 19 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (instalacja odnawialnego źródła energii o łącznej mocy zainstalowanej elektrycznej nie większej niż 50 kW, przyłączoną do sieci elektroenergetycznej o napięciu znamionowym niższym niż 110 kV albo o mocy osiągalnej cieplnej w skojarzeniu nie większej niż 150 kW, w której łączna moc zainstalowana elektryczna jest nie większa niż 50 kW) – określona została jako **elektrownia wiatrowa**, dla której obowiązują ustalone w ustawie zasady lokalizacji. Zasady te określa art. 4: Odległość, w której mogą być lokalizowane i budowane:

- 1) elektrownia wiatrowa – od budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, oraz
 - 2) budynek mieszkalny albo budynek o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa – od elektrowni wiatrowej
- **jest równa lub większa od dziesięciokrotności wysokości elektrowni wiatrowej** mierzonej od poziomu gruntu do najwyższego punktu budowli, wliczając elementy techniczne, w szczególności wirnik wraz z łopatami (całkowita wysokość elektrowni wiatrowej).

Analiza przestrzenna obszaru planu uwzględniająca dopuszczoną wysokość zabudowy oraz jej istniejące i planowane przeznaczenie wykazała, że lokalizacja elektrowni wiatrowych o mocy do 100 kW narusza przepisy art. 4 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych – z powodu nieuwzględnienia wymaganych odległości od budynków mieszkalnych albo budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa. I tak na terenach rolniczych oznaczonych symbolem **R** dopuszczono maksymalną wysokość zabudowy i budowli (a do nich zaliczyć należy instalacje wiatrowe) do 7 m (§ 21 ust. 3, pkt f), co skutkować powinno zakazem realizacji budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w skład którego wchodzi funkcja mieszkaniowa, w odległości 70 m od linii rozgraniczających te tereny. Przepisy ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych warunkują ponadto możliwość lokalizacji nowych instalacji wiatrowych zachowaniem odpowiedniej odległości (w przypadku terenów **R** jest to 70 m) od istniejących budynków mieszkalnych i innych o funkcji mieszanej z funkcją mieszkaniową. Dopuszczenie na terenach rolniczych elektrowni wiatrowych bez wskazania ich dokładnej lokalizacji, która odpowiadałaby wymogom art. 4 przywołanej ustawy, istotnie zatem narusza przepisy prawa powszechnie obowiązującego. Prawidłowo ukształtowane przeznaczenie terenów objętych ustaleniami kontrolowanej uchwały, uwzględniać powinno zasięg oddziaływania każdej planowanej instalacji wiatrowej, tak by w odległości odpowiadającej jej dziesięciokrotności wysokości, nie znajdowała się zabudowa o funkcjach określonych w ustawie z dnia 20 maja 2016 r.

Jedynym sposobem doprowadzenia kontrolowanej uchwały do stanu zgodności z przepisami ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych jest usunięcie przepisu zawartego w § 6 ust. 1 pkt 3 lit. b uchwały. W ten sposób zostanie zniesiona możliwość lokalizacji na obszarze planu jakichkolwiek urządzeń wytwarzających energię z odnawialnych źródeł energii o mocy nie przekraczającej 100 kW, ale większej niż moc mikroinstalacji w rozumieniu art. 2 pkt 19 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii. Możliwość lokalizacji mikroinstalacji na terenach, na których plan ustala lokalizację budynków, wynika z art. 15 ust. 4 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym.

2. Art. 17 pkt 13 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym z powodu nie ponowienia w niezbędnym zakresie czynności określonych w art. 17 ustawy w związku z uwzględnieniem uwag złożonych do projektu planu.

Projekt kontrolowanej uchwały – zgodnie z art. 17 pkt 9 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym – wyłożony został do publicznego wglądu w okresie 17 maja 2021 – 18 czerwca 2021 r. Organ nadzoru odnotował następujące rozbieżności pomiędzy tym projektem, a treścią kontrolowanej uchwały:

- w uchwale końcowej nastąpiło powiększenie granic terenu **1MN** o sąsiednie grunty rolne położone w granicach terenu **1R** wyłożonego do publicznego wglądu,
- z terenu oznaczonego w projekcie planu symbolem **13 MN** wyodrębniono teren usług o symbolu **3U**,
- teren przeznaczony w projekcie planu pod usługi o symbolu **3U** otrzymał ostatecznie przeznaczenie o symbolu **3MU** jako teren zabudowy mieszkaniowo-usługowej,
- część terenu **4RM** została w uchwalonym planie włączona do terenu o symbolu **11MN**,
- teren, który w wyłożonym projekcie planu otrzymał symbol przeznaczenia **1RU** (teren obsługi produkcji w gospodarstwach rolnych, hodowlanych, ogrodniczych oraz gospodarstwach leśnych) został ostatecznie przekształcony na teren zabudowy zagrodowej o symbolu **5RM**,
- część terenu **7R** została włączona finalnie w granice terenu **2RM**,
- poszerzono teren **1MU** o przyległą działkę rolniczą położoną w granicach terenu **1R**,
- na terenach zabudowy zagrodowej **RM** w uchwalonym planie dopuszczono dodatkowo „możliwość obsługi pojazdów rolniczych i sprzętu rolniczego” poprzez dodanie lit. c w § 20 ust. 2 pkt 2.

Jak wskazuje przewodniczący Rady Miejskiej w wyjaśnieniach zawartych w piśmie z dnia 19 sierpnia 2021 r. – wprowadzone zmiany są efektem uwzględnienia uwag złożonych do wyłożonego projektu planu. W ocenie tutejszego organu nadzoru wprowadzone zmiany są na tyle istotne, że powinny skutkować ponowieniem procedury planistycznej w niezbędnym zakresie – w tym przypadku ponownym wyłożeniem skorygowanego projektu do publicznego wglądu. Wprowadzone zmiany należy uznać za istotne, bo dotyczą one istoty i celu sporządzania miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego czyli przeznaczenia terenów. Nie można się zatem zgodzić z argumentacją Gminy, że „zmiany te nie miały charakteru, który mógłby spowodować naruszenie interesów właścicieli sąsiednich nieruchomości lub prowadzić do konfliktów społecznych”. Skoro ustawodawca dopuścił możliwość składania w procedurze planistycznej wniosków i uwag do projektu planu przez wszystkie zainteresowane podmioty (vide art. 17 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym), a nie tylko przez właścicieli działek objętych jego ustaleniami, zatem należy stworzyć możliwość wypowiedzenia się co do wprowadzonych zmian wszystkim podmiotom, do których ustawodawca zalicza osoby fizyczne i prawne oraz jednostki organizacyjne nie posiadające osobowości prawnej. Udział społeczny w tworzeniu aktu prawa miejscowego, jakim jest miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego, stanowi fundamentalną zasadę demokratycznego państwa prawa. Naruszenie tej zasady polegające na niepełnym wypełnieniu dyspozycji art. 17 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym można ocenić tylko jako istotne naruszenie trybu sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego. Skutkiem tego naruszenia jest stwierdzenie nieważności uchwały w zakresie terenów, wobec których nie zachowano ustawowego trybu sporządzenia planu z udziałem społecznym.

W tym stanie rzeczy orzeczono jak na wstępie.

POUCZENIE

Na podstawie art. 98 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym niniejsze rozstrzygnięcie może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu, za moim pośrednictwem, w terminie 30 dni od daty jego doręczenia.

z up. Wojewody Opolskiego
Zastępca Dyrektora
Wydziału Infrastruktury i Nieruchomości

Magdalena Turek