



WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

Wrocław, dnia 15 lutego 2018 r.

NK-N.40.15.2018.SP1

Szanowni Państwo
**Wójtowie, Burmistrzowie,
Prezydenci Miast
Województwa Dolnośląskiego**

Wojewoda Dolnośląski – organ nadzoru nad działalnością samorządu gminnego, mając na uwadze zapytania jednostek samorządu terytorialnego, uprzejmie zwraca uwagę na poniższe zagadnienia dotyczące przepisów przejściowych ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych w zakresie planowania i zagospodarowania przestrzennego.

Ustawa z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 961), zwana dalej „ustawą”, określiła m.in. warunki lokalizacji elektrowni wiatrowych w sąsiedztwie istniejącej albo planowanej zabudowy mieszkaniowej. Wprowadziła zatem zmiany do systemu planowania i zagospodarowania przestrzennego. Ustawa weszła w życie w dniu 16 lipca 2016 r.

Art. 4 ust. 1 ustawy stanowi, że 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). Zgodnie z art. 6 pkt 1 i 2 ustawy, odległość określoną zgodnie z art. 4 uwzględniają organy gminy – przy sporządzaniu oraz uchwalaniu studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy albo jego zmiany, a także przy sporządzaniu oraz uchwalaniu albo przyjmowaniu planu miejscowego albo jego zmiany.

Zgodnie z art. 15 ust. 1 ustawy, studia uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy uchwalone przed dniem wejścia w życie ustawy zachowują ważność. Według art. 15 ust. 2 ustawy miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego obowiązujące w dniu wejścia w życie ustawy zachowują moc. Z kolei, art. 15 ust. 6 ustawy stanowi, że do projektów aktów, o których mowa w ust. 1, albo ich zmian, w stosunku do których przed dniem wejścia w życie ustawy dokonano wyłożenia, stosuje się przepisy dotychczasowe. Natomiast zgodnie z art. 15 ust. 7 ustawy, do projektów planów miejscowych albo ich zmian oraz inwestycji realizowanych na podstawie ustaleń tych planów, w stosunku do których przed dniem wejścia w życie ustawy: 1) dokonano wyłożenia, stosuje się przepisy dotychczasowe; 2) nie dokonano wyłożenia, stosuje się przepisy ustawy. Ustawodawca wskazał również w art. 15 ust. 8 ustawy, że w ciągu 36 miesięcy od dnia wejścia w życie ustawy dopuszcza się uchwalanie planów miejscowych przewidujących lokalizację budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, na podstawie przepisów dotychczasowych, zastrzegając jednocześnie, że przepisów ust. 8 nie stosuje się do planów miejscowych przewidujących lokalizację nowej elektrowni wiatrowej.

Kwestią związaną ze wskazanymi przepisami przejściowymi, która może budzić wątpliwości, jest możliwość zastosowania art. 15 ust. 8 ustawy, z uwzględnieniem ust. 9 tego artykułu, z pominięciem treści art. 15 ust. 7 ustawy. Analiza tych przepisów prowadzi do wniosku, że przepis art. 15 ust. 8 stanowi samoistną normę kompetencyjną do uchwalania planów miejscowych przewidujących lokalizację budynku mieszkalnego lub budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, na podstawie przepisów dotychczasowych.

W konsekwencji należy przyjąć, że **w ciągu 36 miesięcy od dnia wejścia w życie ustawy, tj. od dnia 16 lipca 2016 r., dopuszcza się uchwalanie planów miejscowych przewidujących lokalizację budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, na podstawie przepisów dotychczasowych** (z wyłączeniem planów przewidujących lokalizację nowej elektrowni wiatrowej), z pominięciem wymogu zachowania odległości, o której mowa w art. 4 ust. 1 ustawy, także w przypadku, gdy przed dniem wejścia w życie ustawy nie dokonano wyłożenia projektu planu miejscowego lub jego zmiany oraz w przypadku, gdy jeszcze nie rozpoczęto procedury planistycznej w celu przyjęcia planu miejscowego lub jego zmiany.

Organ Nadzoru rozważył również, czy ustawodawca dopuszcza analogiczny okres przejściowy na uchwalanie studiów uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy, przewidujących przeznaczenie terenów pod funkcję mieszkaniową. Zgodnie z art. 15 ust. 6 ustawy, do projektów aktów, o których mowa w ust. 1, albo ich zmian, w stosunku do których przed dniem wejścia w życie ustawy dokonano wyłożenia, stosuje się przepisy dotychczasowe. Zdaniem Wojewody Dolnośląskiego, nie jest dopuszczalne uchwalanie studiów uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego wyznaczających nowe tereny pod funkcję mieszkaniową, na podstawie przepisów dotychczasowych, z pominięciem wymogu zachowania odległości, o której mowa w art. 4 ust. 1 ustawy, w przypadku, gdy przed dniem wejścia w życie ustawy nie dokonano wyłożenia projektu studium lub jego zmiany oraz w przypadku, gdy jeszcze nie rozpoczęto procedury planistycznej w celu przyjęcia studium lub jego zmiany.

Powyższe stanowisko zostało potwierdzone w odpowiedzi Podsekretarza Stanu w Ministerstwie Infrastruktury i Budownictwa, Pana Tomasza Żuchowskiego, z dnia 5 kwietnia 2017 r. na interpelację nr 11094 w sprawie przepisów przejściowych ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych.

Zgodnie z ww. stanowiskiem, w art. 6 pkt 1 ustawy wprowadzona została zasada, że organy gminy, sporządzając oraz uchwalając studia uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gmin, mają obowiązek uwzględniać w nich wymagania dotyczące zachowania odległości, o której mowa w art. 4 ust. 1 ustawy. Ustawodawca w przepisie przejściowym odnoszącym się do studiów, zawartym w art. 15 ust. 6 ustawy wskazał, że zasadę tę należy stosować do studiów, nad którymi prace nie zostały wszczęte przed dniem wejścia w życie ustawy, albo w dniu wejścia w życie ustawy sporządzony projekt studium nie został jeszcze wyłożony do publicznego wglądu. Zgodnie z tym przepisem do projektów studiów, albo ich zmian, w stosunku do których przed dniem wejścia w życie ustawy dokonano wyłożenia projektów studiów, albo ich zmian do publicznego wglądu, stosuje się przepisy dotychczasowe.

Ministerstwo Infrastruktury i Budownictwa nie widzi podstaw do stosowania przepisu art. 15 ust. 8 ustawy w zakresie uchwalania studiów, ponieważ przepis ten odnosi się do planów miejscowych, a nie studiów. Powyższe oznacza, że plany miejscowe (i tylko plany miejscowe) przewidujące lokalizację budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji

mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, można uchylać na podstawie dotychczas obowiązujących przepisów dotyczących ich uchwalania. Zdaniem Ministerstwa, rozwiązanie to zostało wprowadzone, aby regulacja zawarta w art. 15 ust. 6 ustawy nie była przepisem martwym. Stanowi ono regulację szczegółową w stosunku do ww. art. 15 ust. 7 pkt 1 ustawy. Brak regulacji art. 15 ust. 8 ustawy skutkowałby bowiem brakiem możliwości uchwalenia planu miejscowego w oparciu o studium uchwalone zgodnie z art. 15 ust. 6 ustawy.

Po wejściu w życie ustawy nie istnieje możliwość wszczęcia procedury sporządzenia bądź zmiany studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy, którego zapisy zezwalałyby na budowę zabudowy mieszkaniowej lub mieszanej, w skład której wchodzi funkcja mieszkaniowa, z pominięciem wymogu zachowania odległości, o której mowa w art. 4 ust. 1 ustawy.

Wojewoda Dolnośląski zaznacza, że obowiązujące przepisy prawa nie uprawniają organu nadzoru do wydawania obowiązujących interpretacji przepisów prawnych. W związku z tym, niniejsze pismo nie może być traktowane ani jako wiążąca wytyczna postępowania dla organów jednostek samorządu terytorialnego, ani jako podstawa do ubiegania się przez jakikolwiek podmiot do wydania oczekiwanego przez niego rozstrzygnięcia.

Z poważaniem

Z up. WOJEWODY DOLNOŚLĄSKIEGO

Małgorzata Hasiewicz
DYREKTOR WYDZIAŁU
Nadzoru i Kontroli

/podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym/