



ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2023 r. poz. 40 ze zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr LXVI/406/2023 Rady Gminy Kondratowice z dnia 31 maja 2023 r. w sprawie przystąpienia do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego „Farma wiatrowa Podgaj- Karczyn”.

Uzasadnienie

Rada Gminy Kondratowice, na sesji w dniu 31 maja 2023 r., podjęła uchwałę Nr LXVI/406/2023 w sprawie przystąpienia do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego „Farma wiatrowa Podgaj- Karczyn”, zwaną dalej również „uchwałą”.

Uchwała wpłynęła do Wojewody Dolnośląskiego w dniu 6 czerwca 2023 r.

W toku badania legalności uchwały Organ Nadzoru stwierdził jej podjęcie z istotnym naruszeniem art. 7 ust. 2 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz.U. z 2021 r. poz. 724 ze zm.) w związku z art. 14 ust. 1 i 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, w związku z art. 2 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz. U. z 1997 r. Nr 78, poz. 483 ze zm.), polegającym na naruszeniu zasad prawidłowej legislacji przy ustalaniu granic obszaru objętego projektem planu miejscowego poprzez niewskazanie w uzasadnieniu do projektu uchwały informacji w zakresie maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej, maksymalnej średnicy wirnika wraz z łopatami i maksymalnej liczby elektrowni wiatrowych, które zostaną określone w tym planie.

Rada Gminy Kondratowice uchwałą Nr LXVI/406/2023 przystąpiła do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania „Farma wiatrowa Podgaj- Karczyn”.

Granice terenu objętego planem naniesiono na załącznik graficzny do uchwały.

Do uchwały załączono także uzasadnienie, z którego wynika, że projekt uchwały został przygotowany w związku ze złożonym wnioskiem, a celem rozpoczęcia prac na planem jest wprowadzenie możliwości lokalizacji elektrowni wiatrowych, zgodnie ze Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Kondratowice. Nie zachodzi potrzeba zmiany Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Kondratowice. W uzasadnieniu wskazano także, że umożliwienie lokalizacji odnawialnych źródeł energii wpisuje się w ogólnoswiatowe dążenie do maksymalizacji działań chroniących środowisko naturalne. Zaznaczono również, że wpłynie to pozytywnie na dochody Gminy Kondratowice, poprzez wpływ z podatków.

Organ nadzoru wskazuje także, że projekt uchwały wraz z jego uzasadnieniem, przekazany w toku postępowania nadzorczego do organu nadzoru, jest tożsamy z podjętą uchwałą.

W podstawie prawnej uchwały Rady Gminy Kondratowice wskazano art. 18 ust. 1 pkt 15 ustawy o samorządzie gminnym, stanowiący ogólną kompetencję dla rady gminy do podejmowania uchwał oraz art. 14 ust. 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym. Zgodnie z art. 14 ust. 1 i 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, w celu ustalenia przeznaczenia terenów, w tym dla inwestycji celu publicznego, oraz określenia sposobów ich zagospodarowania i zabudowy rada gminy podejmuje uchwałę o przystąpieniu do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego. Integralną częścią tej uchwały jest załącznik graficzny przedstawiający granice obszaru objętego projektem planu.

Zauważyć należy, że uchwała o przystąpieniu do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wszczyna procedurę planistyczną, której etapy regulowane są w art. 17 ustawy i która zamyka się podjęciem – zgodnie z art. 20 ust. 1 ustawy – miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego.

Poza powyższą regulacją ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, wskazać należy także na pominiętą w uchwale Rady Gminy Kondratowice, ustawę o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych.

Zgodnie z art. 1 ust. 1 tej ustawy określa ona: 1) warunki i tryb lokalizowania, budowy i przebudowy elektrowni wiatrowych; 2) zasady i sposób konsultowania ze społecznością lokalną lokalizowania elektrowni wiatrowych; 3) zasady lokalizowania nowej zabudowy mieszkaniowej w sąsiedztwie elektrowni wiatrowych; 4) zasady lokalizowania, budowy i przebudowy sieci elektroenergetycznych najwyższych napięć w sąsiedztwie elektrowni wiatrowych; 5) zasady partycypacji mieszkańców gminy w korzyściach wynikających z lokalizacji elektrowni wiatrowych; 6) zasady bezpiecznej eksploatacji elementów technicznych elektrowni wiatrowych. Ustawa będzie więc miała zastosowanie do uchwały przystąpieniowej Rady Gminy Kondratowice, która rozpoczyna procedurę sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania „Farma wiatrowa Podgaj-Karczyn”.

Z art. 7 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych wynika, że plan miejscowy, na podstawie którego ma być lokalizowana elektrownia wiatrowa: 1) określa maksymalną całkowitą wysokość elektrowni wiatrowej, maksymalną średnicę wirnika wraz z łopatom i maksymalną liczbę elektrowni wiatrowych; 2) sporządza się co najmniej dla obszaru położonego w granicach gminy, w której jest lokalizowana elektrownia wiatrowa, znajdującego się w odległości, o której mowa w art. 4 ust. 1.(ust. 1). Równocześnie w art. 7 ust. 2 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych ustawodawca wprowadził wymóg, by w uzasadnieniu dołączanym do projektu uchwały w sprawie przystąpienia do sporządzania planu miejscowego, przewidującego lokalizację elektrowni wiatrowej zamieścić w szczególności maksymalną całkowitą wysokość elektrowni wiatrowej, maksymalną średnicę wirnika wraz z łopatom oraz maksymalną liczbę elektrowni wiatrowych, które zostaną określone w tym planie.

Zauważyć należy, że elektrownie wiatrowe mogą być lokalizowane wyłącznie na podstawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego (art. 3 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych), z wyjątkiem elektrowni wiatrowych stanowiących mikroinstalacje w rozumieniu art. 2 pkt 19 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii - Dz.U. z 2022 r. poz.1378 ze zm. (art. 4 pkt 2 lit. b ustawy z dnia 9 marca 2023 r. o zmianie ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych oraz niektórych innych ustaw, która weszła w życie w dniu 24 kwietnia 2023 r. -Dz. U. z 2023 poz. 553).

Zasady wyznaczania odległości związanych z lokalizacją elektrowni wiatrowych zostały określone w art. 5 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, z zastrzeżeniem odmiennych reguł w przypadku sieci elektroenergetycznych najwyższych napięć (art. 4a ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych) oraz form ochrony przyrody (art. 4c ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych). Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego może dopuścić mniejszą niż 10H odległość elektrowni wiatrowej od budynku mieszkalnego/budynku o funkcji mieszanej (art. 2 pkt 6 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych), ale nie mniej niż 700 metrów (art. 4 ust. 1 tej ustawy w brzmieniu nadanym nowelizacją z dnia 9 marca 2023 r.). W tym celu konieczne jest ustalenie na etapie procedowania miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego informacji wskazanych w art. 7 ust. 1 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych w brzmieniu nadanym nowelizacją z dnia 9 marca 2023 r., przy czym wymagane informacje muszą, zgodnie z art. 7 ust. 2 tej ustawy, zostać zawarte już w uzasadnieniu do projektu uchwały w sprawie przystąpienia do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego. Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego musi zostać sporządzony przynajmniej dla takiego obszaru gminy, w której jest lokalizowana elektrownia wiatrowa, a który znajduje się w odległości wskazanej w art. 4 ust. 1 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (art. 7 ust. 1 pkt 2 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych w brzmieniu nadanym nowelizacją z dnia 9 marca 2023 r.).

Mając powyższe na uwadze oraz ze względu na fakt, iż miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego ma na celu zlokalizowanie elektrowni wiatrowych, brak zamieszczenia w uzasadnieniu do przedmiotowej uchwały, wymaganych art. 7 ust. 2 ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, informacji odnośnie: maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej, maksymalnej średnicy wirnika wraz z łopatom i maksymalnej liczby elektrowni wiatrowych, które zostaną określone w tym planie, stanowi istotne naruszenie prawa i jest podstawą do stwierdzenia nieważności uchwały Nr LXVI/406/2023 w sprawie

przystąpienia do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego „Farma wiatrowa Podgaj-Karczyn”.

O ile na załączniku graficznym wskazano orientacyjnie 10 lokalizacji, to brak w uzasadnieniu do uchwały jakichkolwiek informacji odnośnie maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej i maksymalnej średnicy wirnika wraz z łopatami, uniemożliwia zweryfikowanie poprawności wyznaczonych granic terenu objętego uchwałą o przystąpieniu do sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego „Farma wiatrowa Piotrowice-Karszów”.

Gmina, jako podmiot posiadający osobowość prawną (art. 165 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. - Dz. U. Nr 78, poz. 483), art. 2 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym), ma pełną zdolność prawną oraz możliwość podejmowania prawnie skutecznych działań mających na celu powstanie określonych skutków prawnych. Jako osoba prawna, działa ona przez swoje organy, którymi, zgodnie z art. 11a ust.1 ustawy są rada gminy oraz wójt (burmistrz, prezydent miasta). Przepisy ustawy determinują sytuację prawną oraz zakres kompetencji, kierunków oraz prawnych form działania tych organów. W świetle art. 7 Konstytucji RP organy władzy publicznej działają w granicach i na podstawie prawa. Rada Gminy ma obowiązek, zgodnie z art. 7 Konstytucji RP, działać na podstawie i w granicach prawa, a także musi przestrzegać zakresu upoważnienia, udzielonego jej przez ustawę. Oznacza to, że elementy wskazane w przepisie kompetencyjnym należy zrealizować w pełnym zakresie. Niedopuszczalne jest pozostawienie pewnych regulacji do rozwinięcia poza uchwałą, w przypadku gdy możliwości takiej nie przewidziano wprost w przepisie kompetencyjnym. Takie stanowisko organu nadzoru potwierdza także Naczelny Sąd Administracyjny, który stwierdził, że: „opierając się na konstrukcji wad powodujących nieważność można wskazać rodzaje naruszeń przepisów, które trzeba zaliczyć do istotnych, skutkujących nieważnością uchwały organu gminy. Do nich należy naruszenie przepisów wyznaczających kompetencję do podejmowania uchwał” (wyrok NSA z dnia 14 kwietnia 2000 r., I SA/Wr 1789/99).

Rada Gminy Kondratowice nie uwzględniła w uchwale Nr LXVI/406/2023 przepisów ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, poprzez niewskazanie w projekcie uzasadnienia do uchwały informacji w zakresie maksymalnej całkowitej wysokości elektrowni wiatrowej, maksymalnej średnicy wirnika wraz z łopatami i maksymalnej liczby elektrowni wiatrowych, które zostaną określone w tym planie, co stanowi podstawę do stwierdzenia nieważności uchwały w całości.

Mając na uwadze powyższe należało orzec jak na wstępie.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu za pośrednictwem organu nadzoru – Wojewody Dolnośląskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Wojewoda Dolnośląski

Jarosław Obremski