

**ŚLĄSKI WOJEWÓDZKI INSPEKTOR
NADZORU BUDOWLANEGO**

40-015 Katowice, ul. Francuska 8

Telefon: 32 209 78 72

WINB-WOA.7721.390.2015.DP

Katowice, dn. 7 września 2015 r.

W dalszej korespondencji proszę
powołać się na znak sprawy.

DECYZJA

Na podstawie art. 138 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2013 r., poz. 267 z późn. zm.), po rozpatrzeniu wniesionego w ustawowym terminie przez Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektroskażeniom „PRAWO DO ŻYCIA” odwołania z dnia 6 lipca 2015 r. od decyzji Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego dla miasta Jastrzębie Zdrój z dnia 30 czerwca 2015 r., znak: PINB.401.3.3015, umarzającej postępowanie administracyjne w sprawie rozbudowy stacji bazowej telefonii komórkowej P4-JAS2010_C wraz z wewnętrzną linią zasilającą WLZ, znajdującej się na działce nr 3649/62 położonej przy ul. Wodzisławskiej 2 w Jastrzębiu Zdroju,

orzekam o

uchyleniu zaskarżonej decyzji i przekazaniu sprawy do ponownego rozpatrzenia przez organ pierwszej instancji.

UZASADNIENIE

Pismem z dnia 16 marca 2015 r. Prezes Zarządu Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia” - Zbigniew Gelzok wystąpił do Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego dla miasta Jastrzębie Zdrój o interwencję w sprawie stacji bazowej telefonii komórkowej spółki P4 przy ul. Wodzisławskiej 2 w Jastrzębiu Zdroju.

Pismem z dnia 1 kwietnia 2015 r. powiatowy organ nadzoru budowlanego poinformował o wszczęciu postępowania w sprawie rozbudowy stacji bazowej telefonii komórkowej P4-JAS2010_C wraz z wewnętrzną linią zasilającą WLZ, znajdującej się na działce nr 3649/62 położonej przy ul. Wodzisławskiej 2 w Jastrzębiu Zdroju.

Dnia 30 kwietnia 2015 r. przeprowadzone zostały oględziny, podczas których ustalono, że „(...) 1) Na wieży telefonii komórkowej znajduje się 9 anten sektorowych i 1 antena radiolinii. Zarządca stacji przedłożył dokumentację powykonawczą antenowej konstrukcji wspanie stacja bazowa JAS2010C (datowana na dzień 20 kwietnia 2015 r.) (...) 2) 3 anteny sektorowe i 1 antena radiolinii zostały zrealizowane w ramach pozwolenia na budowę o sygn. Ar.6740.8.2011 z dnia 05.04.2011 roku. PINB wydał pozwolenie na użytkowanie stacji bazowej telefonii komórkowej P4 JAS2010_C w ramach której były zrealizowane w/w anteny - decyzja nr 7/2014 z dnia 16.01.2014 r. o sygn. 409.262.2013. 3) Inwestor oświadcza, że instalacja urządzeń telekomunikacyjnych poniżej 3 m wysokości do czego zalicza się wykonane roboty budowlane dot. 6 anten sektorowych stosownie do normy art. 29 ust. 2 pkt 15 Pb w zw. z art. 30 ust. 1 pkt 3) lit. b nie wymaga ani pozwolenia na budowę ani zgłoszenia robót budowlanych. 4) Ponadto inwestor oświadcza, że po montażu dodatkowych 6 anten sektorowych rozpatrywana instalacja radiokomunikatywna nadal nie zalicza się do przedsięwzięć mogących zawsze lub mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko, zatem nie wymaga uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach. Zostało także zgłoszone: aktualizacja danych instalacji po wprowadzeniu zmiany nieistotnej do Prezydenta Miasta Jastrzębie-Zdrój. (...)”.

W załączeniu do pisma z dnia 11 maja 2015 r., działając z upoważnienia Prezydenta Miasta Jastrzębie Zdrój, Naczelnik Wydziału Ochrony Środowiska i Rolnictwa Urzędu Miasta Jastrzębie Zdrój przekazał kopię zgłoszeń przedmiotowej instalacji, jej zmian oraz posiadanych sprawozdań z badan pola magnetycznego.

Pismem z dnia 27 maja 2015 r. P4 Sp. z o.o. wypowiedziała się w przedmiotowej sprawie wskazując, iż w jej ocenie nie doszło do rozbudowy obiektu, lecz instalacji urządzeń na obiekcie już istniejącym. Strona przedstawiła na poparcie swojego twierdzenia orzecznictwo sądów administracyjnych oraz organów nadzoru budowlanego. Ponadto załączona została datowana na miesiąc kwiecień kwalifikacja przedsięwzięcia zgodnie z rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, sprawozdanie z dnia 15 kwietnia 2015 r. z badań nr CLBSP/0383/04/a/15/S pola elektromagnetycznego wykonanych dla potrzeb środowiska ogólnego.

Natomiast pismem z dnia 18 czerwca 2015 r. swoje stanowisko przedstawiło Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia”, w którym wskazano, również podpierając się orzecznictwem sądów administracyjnych oraz organów nadzoru budowlanego, iż przedmiotowa inwestycja wymagała uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, a orzecznictwo przywołane przez P4 Sp. z o.o. dotyczy budowy nowych stacji, a nie zwiększania mocy stacji bazowej już istniejącej.

Działając z upoważnienia Prezydenta Miasta Jastrzębie Zdrój, Naczelnik Wydziału Ochrony Środowiska i Rolnictwa Urzędu Miasta Jastrzębie Zdrój, pismem z dnia 26 czerwca 2015 r., poinformował, że nie wniósł sprzeciwu do zgłoszenia z dnia 27 lutego 2012 r. instalacji wytwarzającej pole elektromagnetyczne, ani do zgłoszeń z dnia 20 marca 2014 r., z dnia 16 grudnia 2014 r. oraz z dnia 18 kwietnia 2015 r. dotyczących wprowadzonych zmian w instalacji. Jednocześnie wskazano, że nie zwrócono się do tamtejszego organu z wnioskiem o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, na podstawie którego organ stwierdzałby konieczność uzyskania w/w decyzji dla realizacji stacji bazowej telefonii komórkowej.

Decyzją z dnia 30 czerwca 2015 r. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego dla miasta Jastrzębie Zdrój umorzył postępowanie w sprawie rozbudowy stacji bazowej telefonii komórkowej P4-JAS2010_C wraz z wewnętrzną linią zasilającą WLZ, znajdującej się na działce nr 3649/62 położonej przy ul. Wodzisławskiej 2 w Jastrzębiu Zdroju.

Od powyższej decyzji, pismem z dnia 6 lipca 2015 r., Prezes Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia” – Pan Zbigniew Gelzok wniósł odwołanie.

Po dokonaniu analizy akt sprawy, tutejszy organ nadzoru budowlanego stwierdził, co następuje:

Zaskarżoną decyzją powiatowy organ nadzoru budowlanego umorzył postępowanie w oparciu o art. 105 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego.

Zgodnie z dyspozycją art. 105 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego *„Gdy postępowanie z jakichkolwiek przyczyn stało się bezprzedmiotowe w całości albo w części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części.”*

Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 26 marca 1998 r., znak: II SA 70/98, stwierdził, iż *„Bezprzedmiotowość postępowania administracyjnego, o której mowa w art. 105 § 1 k.p.a., to brak przedmiotu postępowania. Tym przedmiotem jest zaś konkretna sprawa, w której organ administracji państwowej jest władny i jednocześnie zobowiązany rozstrzygnąć na podstawie przepisów prawa materialnego o uprawnieniach lub obowiązkach indywidualnego podmiotu. Sprawa administracyjna jest więc konsekwencją istnienia stosunku administracyjnoprawnego; takiej sytuacji prawnej, w której strona ma prawo żądać od organu administracyjnego skonkretyzowania jej*

indywidualnych uprawnień wynikających z prawa materialnego. Postępowanie w takiej sprawie staje się bezprzedmiotowe, jeżeli brakuje któregoś z elementów tego stosunku materialnoprawnego."

W ocenie tutejszego organu, zebrany w sprawie materiał dowodowy nie daje podstaw do umorzenia postępowania administracyjnego na obecnym jego etapie.

W pierwszej kolejności należy wskazać, iż materiał dowodowy zebrany w niniejszej sprawie jest niekompletny. Otóż z akt sprawy wynika, że na budowę stacji bazowej, w ramach której to budowy realizowane były trzy anteny sektorowe oraz jedna antena radiolinii, zostało wydane w dniu 5 kwietnia 2011 r. pozwolenie na budowę o znaku: Ar.6740.8.2011. Następnie powiatowy organ nadzoru budowlanego wydał w dniu 16 stycznia 2014 r. pozwolenie na użytkowanie stacji bazowej telefonii komórkowej obejmującej w/w anteny. Akta sprawy zakończonych w/w decyzjami winny zostać załączone do akt niniejszego postępowania, celem dokładnego ustalenia stanu faktycznego, tj. zakresu robót, jaki w rzeczywistości został wykonany. Ponadto pozwoleń na ustalenie, jaki był stan spornej inwestycji, w dniu wydania pozwolenia na użytkowanie.

Przepis art. 3 pkt 1 ustawy - Prawo budowlane, w wersji obowiązującej w dacie realizowania inwestycji, zawierał legalną definicję obiektu budowlanego, przez który należało rozumieć także budowlę stanowiącą całość techniczno-użytkową wraz z instalacjami i urządzeniami. Obecnie przepis ten stanowi, że obiektem budowlanym jest budynek, budowla bądź obiekt małej architektury, wraz z instalacjami zapewniającymi możliwość użytkowania obiektu zgodnie z jego przeznaczeniem, wzniesiony z użyciem wyrobów budowlanych. Budowa stacji bazowej telefonii komórkowej w przedmiotowej sytuacji stanowi całość techniczno-użytkową. Poszczególne elementy składające się na stację bazową telefonii komórkowej nie mogą działać oddzielnie. Przez budowlę należy rozumieć każdy obiekt budowlany niebędący budynkiem lub obiektem małej architektury. Skoro zatem zrealizowana budowla stanowi całość techniczno-użytkową, to wymagała uzyskania pozwolenia na budowę, zgodnie z dyspozycją art. 28 ust. 1 ustawy - Prawo budowlane.

Ustalenie zakresu wykonania robót związanych z przedmiotową stacją bazową ma kluczowe znaczenie dla niniejszej sprawy. Zestawiając pierwotną dokumentację obejmującą pozwolenie na budowę i aktualny stan faktyczny, a następnie wnioskując, że owa stacja różni się w zakresie ilości i typów anten, co doprowadziło do zmiany parametrów obiektu, należy uznać, iż ma miejsce przebudowa albo rozbudowa stacji bazowej, a nie montaż urządzeń na istniejącym obiekcie budowlanym. Podobne stanowisko zaprezentował również Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 26 stycznia 2012 r., sygn. akt II OSK 2145/10, oddalającym skargę kasacyjną od wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z dnia 30 czerwca 2010 r., sygn. akt II SA/Gl 86/10, a ponadto Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach w wyroku z dnia 3 listopada 2014 r., sygn. akt II SA/Gl 470/14.

Reasumując: w przedmiotowej sprawie organ powiatowy winien w pierwszej kolejności pozyskać dokumentację dotyczącą wydanego pozwolenia na budowę oraz załączyć ją do akt sprawy wraz z aktami dotyczącymi pozwolenia na użytkowanie stacji bazowej, a następnie rozważyć przeprowadzenie postępowania legalizacyjnego odnośnie wykonanych robót w istniejącym obiekcie - stacji bazowej.

Mając na uwadze powyższe, orzeczono jak w sentencji.

Decyzja niniejsza jest ostateczna.

Pouczenie:

Na niniejszą decyzję przysługuje stronom - stosownie do przepisów art. 50-54 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2012 r. poz. 270 z późn. zm.) - skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, w terminie 30-tu dni od daty jej doręczenia, za pośrednictwem Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego. Skarga powinna czynić zadość wymaganiom pisma w postępowaniu sądowym, a ponadto zawierać wskazanie zaskarżonej decyzji; oznaczenie organu, którego działania skarga dotyczy; określenie naruszenia prawa lub interesu prawnego.

Z up. Śląskiego Wojewódzkiego
Inspektora Nadzoru Budowlanego

Tomasz Radziewski
Zastępca Śląskiego Wojewódzkiego
Inspektora Nadzoru Budowlanego

