

Szczecin, dnia 26 października 2015r.

WOA.7721.306.2014.MK

DECYZJA

Na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 Kodeksu postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 267 z późn. zm.) i art. 83 ust. 2 ustawy z dnia 7 lipca 1994r. Prawo budowlane (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 1409 z późn. zm.), po rozpatrzeniu odwołania wniesionego przez pana Zbigniewa Gelzoka, reprezentującego Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo Do Życia” oraz odwołania wniesionego przez radcę prawnego Dariusza Knerę, reprezentującego T-Mobile Polska S.A., od decyzji Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Koszalinie z dnia 21.08.2015r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, nakazującej T-Mobile Polska S.A. doprowadzenie przebudowanej stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32132 Łazy do stanu poprzedniego,

uchylam zaskarżoną decyzję w całości

i na podstawie art. 51 ust. 3 pkt 2 ustawy z dnia 7 lipca 1994r. Prawo budowlane (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 1409 z późn. zm.), nakazuję T-Mobile Polska S.A. rozbiórkę elementów samowolnej przebudowy stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 Łazy, zlokalizowanej na działce nr 57/7 w Łazach, gmina Mielno, poprzez zdemontowanie:

- 1) 6 anten sektorowych,**
- 2) konstrukcji wsporczych dla anten,**
- 3) 12 modułów radiowych dla anten sektorowych,**
- 4) radiolinii,**
- 5) kabli światłowodowych.**

Uzasadnienie

Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie, decyzją z dnia 21.08.2015r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, wydaną na podstawie art. 51 ust. 1 pkt 1 i ust. 3 pkt 2 ustawy z dnia 7 lipca 1994r. Prawo budowlane, nakazał T-Mobile Polska S.A. doprowadzenie przebudowanej stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 Łazy (omyłkowo wpisano BTS 32132 Łazy) do stanu poprzedniego, to jest wynikającego z projektu budowlanego zatwierdzonego decyzją Starosty Koszalińskiego z dnia 03.03.2009r. znak: AB-I-7351-34-261-08.

Od powyższej decyzji złożył odwołanie Prezes Zarządu Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo Do Życia” pan Zbigniew Gelzok, wnosząc o uchylenie zaskarżonej decyzji i nakazanie inwestorowi rozbiórki całości stacji bazowej telefonii komórkowej. Skarżący zarzuca ww. decyzji „*naruszenie art. 51 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 51 ust. 3 pkt 2 ustawy prawo budowlane poprzez nakazanie inwestorowi doprowadzenia inwestycji do stanu poprzedniego zgodnego z zatwierdzonym projektem budowlanym w sytuacji, w której w obiegu prawnym nie znajduje się już decyzja o pozwoleniu na budowę oraz zatwierdzająca projekt budowlany a inwestor wykonywał*

roboty budowlane w okresie, w którym WSA w Szczecinie II SA/Sz 86/13 wyrokiem z dnia 16.05.2013 roku wstrzymał wykonywanie decyzji, o której mowa powyżej”.

Od powyższej decyzji złożyła odwołanie także T-Mobile Polska S.A., reprezentowana przez radcę prawnego Dariusza Knerę, wskazując że „podejmowanie czynności w przedmiotowej sprawie przez Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego jest pozbawione podstaw faktycznych, albowiem wymiana urządzeń na stacji bazowej odbyła się w sposób zgodny z przepisami prawa, tym prawa budowlanego, dlatego też nie ma potrzeby doprowadzania wykonanych robót budowlanych do stanu zgodnego z prawem”. Zdaniem skarżącego w przedmiotowej sprawie nie doszło do przebudowy stacji, ale do instalowania urządzeń o wysokości nie przekraczającej 3m na obiekcie budowlanym, co w myśl art. 29 ust. 2 pkt 15 i art. 30 ust. 1 pkt 3 lit. b ustawy Prawo budowlane jest zwolnione z konieczności pozyskiwania pozwolenia na budowę jak i dokonywania zgłoszenia. Jak pisze skarżący „Organ sam ustalił, że dokonano wymiany 3 anten sektorowych, przeprowadzono rekonfigurację 3 anten sektorowych istniejących oraz zamontowano 12 modułów radiowych dla anten sektorowych [...]. Jednakże analizie poddano wyłącznie rozbudowę i przebudowę – organ w żaden sposób nie wyjaśnił, dlaczego nie uznaje, że prace wykonane przez Skarżącego polegają właśnie na wymianie, czyli demontażu starych i montażu w to miejsce nowych urządzeń anten”. W dalszej części odwołania skarżący wskazuje, że w każdym przypadku sprawę należy analizować indywidualnie, po czym wskazuje na orzecznictwo sądów administracyjnych w innych sprawach, przeczące twierdzeniom organu I instancji, a potwierdzające zdanie skarżącego. Skarżący informuje ponadto, że została złożona skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie, która do dnia dzisiejszego nie została rozpoznana, dotycząca decyzji zobowiązującej T-Mobile Polska S.A., do dostarczenia inwentaryzacji wraz z oceną techniczną oraz decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, a skarżący pozyskał od Gminy w Mielnie informację, że w niniejszej sprawie nie ma możliwości wydania żądanej przez organy decyzji, ponieważ ustawa o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, nie przewiduje możliwości wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięć już zrealizowanych. Skarżący kwestionuje uprawnienia organu do żądania przedstawienia decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach i wskazywania sposobu oraz zakresu wykonania kwalifikacji środowiskowej (ze względu na to, że uwzględnianie miejsc dostępnych dla ludności w kontekście możliwej zabudowy sąsiednich terenów, zgodnie z obowiązującym porządkiem prawnym jest niewykonalne, ponieważ teren nie jest objęty planem zagospodarowania przestrzennego).

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie, po rozpatrzeniu odwołania w oparciu o akta sprawy, stwierdza co następuje:

Do Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Koszalinie wpłynął w dniu 03.06.2014r. wniosek o wszczęcie postępowania, złożony przez Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo Do Życia”, w którym powiadomiono organ nadzoru budowlanego, że przy stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 na działce nr 57/7 w Łazach, gm. Mielno, były w tym czasie prowadzone roboty budowlane, a następnie w dniu 24.07.2014r. wpłynęła informacja z dnia 18.07.2014r. od T-Mobile Polska S.A., że przy ww. stacji bazowej w maju i czerwcu 2014r. były prowadzone prace polegające na montażu urządzeń radiowych na istniejących

wspornikach, które to prace nie wymagały pozyskiwania żadnych pozwoleń ani uzgodnień zgodnie z art. 29 ust. 2 pkt 15 ustawy Prawo budowlane.

PINB w Koszalinie przeprowadził w dniu 07.08.2014r. kontrolę stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 Łazy, podczas której pełnomocnik T-Mobile Polska S.A. pan Michał Chyła oświadczył, że w maju i czerwcu 2014r. wykonano prace przy stacji polegające na: zainstalowaniu modułów radiowych 12 szt. bezpośrednio na wspornikach wieży, zainstalowaniu radiolinii, zdemontowaniu kabli tradycyjnych i zastąpieniu ich przez światłowodowe oraz wymianie anten sektorowych, zaś PINB w Koszalinie potwierdził zgodność ww. oświadczenia ze stwierdzonym w trakcie kontroli stanem faktycznym.

Postanowieniem z dnia 16.09.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie wszczął postępowanie w sprawie montażu urządzeń radiowych i anten sektorowych o innych parametrach niż zainstalowane pierwotnie na istniejącym maszcie stacji bazowej telefonii komórkowej nr BTS 32137 Łazy, na działce nr 57/7 obręb Łazy, ponieważ w ocenie organu, prace te mogły wpłynąć na zwiększenie równoważnej mocy promieniowanej izotropowo i przekroczenie progów określonych w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz. U. z 2010r. nr 213, poz. 1397 z późn. zm.).

Następnie Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie wydał decyzję z dnia 01.12.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, na podstawie art. 51 ust. 1 pkt 2 i ust. 7 ustawy z dnia 7 lipca 1994r. Prawo budowlane, w związku z przebudową stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 Łazy bez wymaganego prawem pozwolenia, w której nałożył na T-Mobile Polska S.A. obowiązek wykonania określonych czynności, w terminie do 28.02.2015r., w celu doprowadzenia wykonanych robót budowlanych do stanu zgodnego z prawem. Ostatecznie Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie, po przeprowadzeniu postępowania odwoławczego, decyzją z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK (zaskarżoną przez T-Mobile Polska S.A. do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie), ustalił że ww. czynności mają polegać na dostarczeniu do PINB w Koszalinie:

- 1) inwentaryzacji budowlanej zrealizowanych robót (część opisowa i graficzna) wraz z oceną techniczną ich wykonania sporządzoną przez osobę posiadającą odpowiednie uprawnienia budowlane,
- 2) decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dotyczącej przedmiotowej inwestycji (przebudowa stacji bazowej), wydanej na podstawie przepisów ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 1235 z późn. zm.).

W dniu 26.02.2015r. do PINB w Koszalinie wpłynęło pismo pana Romana Grinholca, pełnomocnika T-Mobile Polska S.A. z dnia 25.02.2015r., z następującymi załącznikami:

- 1) kopią wniosku, złożonego przez pana Romana Grinholca w Urzędzie Gminy Mielno w dniu 26.02.2015r., dotyczącego przedsięwzięcia polegającego na modernizacji stacji bazowej telefonii komórkowej nr 32137 Łazy, zlokalizowanej na terenie działki nr 57/7 przy ul. Mieleńskiej w Łazach, „o ustalenie konieczności wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dotyczącej przedmiotowej inwestycji, wydanej na podstawie przepisów ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko”;

2) „Inwentaryzacją budowlaną powykonawczą stacji bazowej 32137 Łazy, ul. Mieleńska, dz. 57/7” sporządzoną przez mgr inż. Grzegorza Wasylczyszyna w sierpniu 2014r., która zawiera:

- a) opracowanie, którego przedmiotem jest „Projekt Wykonawczy Rozbudowy Stacji Bazowej, który obejmuje: instalacje anten sektorowych, montaż konstrukcji wsporczych oraz modułów radiowych na istniejącej wieży strunobetonowej typ $H=30m$ ”, autorstwa mgr inż. Krzysztofa Urody, opieczetowane jako „dokumentacja powykonawcza”,
- b) opracowanie, którego przedmiotem jest „rozbudowa stacji, która obejmuje: rekonfiguracja/instalacja anten sektorowych i radioliniowych, montaż konstrukcji wsporczych dla anten, instalacje modułów radiowych dla anten sektorowych”, wraz z „Informacją dotyczącą bezpieczeństwa i ochrony zdrowia dla rozbudowy stacji bazowej ŁAZY_32137/42137” i oświadczeniem autora mgr inż. Krzysztofa Urody z dnia 05.12.2013r. o treści: „Projekt budowlany »Rozbudowy Stacji Bazowej T-MOBILE ŁAZY_32137/42137« w miejscowości Łazy, przy ul. Mieleńskiej, dz. nr 57/7, gm. Mielno, woj. zachodniopomorskie, został sporządzony zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz zasadami wiedzy technicznej”, opieczetowane jako „dokumentacja powykonawcza”,
- c) oświadczenie kierownika budowy mgr inż. Grzegorza Wasylczyszyna z dnia 15.08.2014r. o zakończeniu robót wraz z oceną techniczną ich wykonania, złożone zgodnie z art. 57 ust.1 pkt 2 i ust. 2 ustawy Prawo budowlane, o treści: „OŚWIADCZAM, że przeprowadzona w dniu 08 maja 2014r. modernizacja stacji o oznaczeniu: 32137 ŁAZY została wykonana:
 - 1) zgodnie z projektem budowlanym, przepisami PB
 - 2) zgodnie z zasadami sztuki budowlanej,
 - 3) stan techniczny przeprowadzonych prac oceniam pozytywnie
 - 4) nie zachodzi potrzeba wykonania prób i poprawek, doprowadzono do należytego stanu i porządku teren stacji bazowej, a także – nie korzystano z terenu sąsiada”.

Następnie w dniu 07.04.2015r. do PINB w Koszalinie wpłynęło przekazane przez radcę prawnego Dariusza Knerę, reprezentującego T-Mobile Polska S.A., pismo z Urzędu Gminy w Mielnie z dnia 25.03.2015r. znak: RK.II.6220.2.2015.1, podpisane przez Sekretarza Gminy Henryka Bieńkowskiego, informujące że „stosownie do art. 72 ust. 2 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2013r. poz. 1235 z późn. zm.) informuję, że uzyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach jest wymagane dla przedsięwzięć mogących zawsze znacząco oddziaływać na środowisko oraz dla planowanych przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko. Ustawa o oś nie przewiduje możliwości wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięć już zrealizowanych”.

Po zawiadomieniu stron, pismem z dnia 29.07.2015r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, o możliwości przeglądania akt sprawy oraz wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie wydał, na podstawie art. 51 ust. 1 pkt 1 i ust. 3 pkt 2 ustawy Prawo budowlane, zaskarżoną decyzję z dnia 21.08.2015r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, w której nakazał T-Mobile Polska S.A. doprowadzenie przebudowanej stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 Łazy do stanu poprzedniego. Z uzasadnienia decyzji wynika, że zdaniem PINB w Koszalinie, inwestor jedynie częściowo wypełnił obowiązek nałożony na niego decyzją PINB w Koszalinie z dnia 01.12.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP oraz decyzją ZWINB

w Szczecinie z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK, przedkładając tylko inwentaryzację budowlaną wraz z oceną techniczną zrealizowanych robót. Niewykonany pozostał obowiązek, zapisany w punkcie 2 ww. decyzji, dostarczenia decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dotyczącej przedmiotowej inwestycji (przebudowy stacji bazowej), wobec czego zasadne jest zastosowanie przepisów art. 51 ust. 3 pkt 2 Prawa budowlanego i nakazanie przywrócenia obiektu do stanu poprzedniego, to jest wynikającego z projektu budowlanego zatwierdzonego decyzją Starosty Koszalińskiego z dnia 03.03.2009r. znak: AB-I-7351-34-261-08.

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie stwierdza, że zgodnie z ustaleniami stanu faktycznego, na działce nr 57/7 w miejscowości Łazy, gmina Mielno, została wybudowana stacja bazowa BTS 32137 Łazy, na podstawie decyzji Starosty Koszalińskiego z dnia 03.03.2009r. znak: AB-I-7351-34-261-08, zatwierdzającej projekt budowlany i udzielającej pozwolenia na budowę obejmującą budowę masztu, montaż anten, posadowienie kontenera technicznego i ułożenie linii kablowej zalicznikowej, w oparciu o decyzję Wójta Gminy Mielno o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego z dnia 27.08.2008r. znak: RG.I.2.7331-67/08 dla inwestycji polegającej na budowie stacji bazowej BTS 32137 w Łazach.

Dla projektowanej inwestycji została także wydana decyzja Wójta Gminy Mielno z dnia 04.09.2008r. znak: RK.II.1.7624-9/08, umarżająca postępowanie w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację obiektu, w skład którego wchodziło 6 anten sektorowych, dla których zgodnie z „Analizą kwalifikującą przedsięwzięcie do sporządzenia raportu” z lipca 2008r. sporządzoną przez mgr inż. Edwarda Szczepaniuka, równoważna moc promieniowana izotropowo EIRP wynosiła:

- | | | |
|---------------|-------------|-----------|
| - antena AS-2 | azymut 90° | 3526,2 W |
| - antena AS-3 | azymut 90° | 1549,4 W |
| - antena AS-2 | azymut 230° | 3526,2 W |
| - antena AS-3 | azymut 230° | 1549,4 W |
| - antena AS-1 | azymut 350° | 2817,5 W |
| - antena AS-3 | azymut 350° | 1549,4 W. |

Po zakończeniu budowy, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie decyzją z dnia 27.01.2011r. znak: PINB.PD-7114/34/4/11, udzielił pozwolenia na użytkowanie stacji bazowej BTS 32137 Łazy wraz z budową masztu, montażem anten, posadowieniem kontenera technicznego i ułożeniem linii kablowej zalicznikowej.

Naczelnny Sąd Administracyjny, prawomocnym wyrokiem z dnia 10.07.2015r. sygn. akt II OSK 2887/13, oddalił skargę kasacyjną T-Mobile Polska S.A. w Warszawie, od wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie z dnia 16.05.2013r. sygn. akt II SA/Sz 86/13, uchylającego decyzję Wojewody Zachodniopomorskiego z dnia 02.06.2009r. znak: K-I.I-AN-7111-43/09, w przedmiocie zatwierdzenia projektu budowlanego i udzielenia pozwolenia na budowę, oraz poprzedzającą ją decyzję Starosty Koszalińskiego z dnia 03.03.2009r. znak: AB-I-7351-34-261-08. Tym samym decyzja zatwierdzająca projekt budowlany i udzielająca pozwolenia na budowę stacji bazowej BTS 32137 Łazy, na działce nr 57/7 z obrębu Łazy, obejmującą budowę masztu, montaż anten, posadowienie kontenera technicznego i ułożenie linii kablowej zalicznikowej, została wyeliminowana z obiegu prawnego.

Natomiast przedmiotem niniejszego postępowania administracyjnego są prace przy stacji bazowej BTS 32137 Łazy, które T-Mobile Polska S.A. wykonała w maju i czerwcu

2014r., bez uzyskania pozwolenia na budowę bądź dokonania zgłoszenia, polegające na wymianie 3 anten sektorowych, rekonfiguracji 3 anten sektorowych istniejących, montażu konstrukcji wsporczych oraz 12 modułów radiowych, zainstalowaniu radiolinii, zdemontowaniu kabli tradycyjnych i zastąpieniu ich przez światłowodowe. Zgodnie z „Kwalifikacją przedsięwzięcia przebudowa stacji bazowej telefonii komórkowej nr 32137 w Łazach” z dnia 06.02.2013r. sporządzoną przez mgr inż. Tomasza Holeksę i stwierdzającą, że rozpatrywane przedsięwzięcie nie zalicza się do przedsięwzięć mogących zawsze oraz potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko, równoważna moc promieniowana izotropowo EIRP dla 6 zmodernizowanych anten wynosi:

- antena S1 A1 azymut 90° 9814 W
- antena S1 A2 azymut 90° 7383 W
- antena S2 A1 azymut 230° 9814 W
- antena S2 A2 azymut 230° 7383 W
- antena S3 A1 azymut 350° 9814 W
- antena S3 A2 azymut 350° 7383 W.

Podstawową kwestię przy rozpatrywaniu niniejszej sprawy, którą było ustalenie czy wykonanie przedmiotowych robót budowlanych należy zakwalifikować jako:

- a) roboty budowlane polegające na instalowaniu urządzeń, w tym antenowych konstrukcji wsporczych i instalacji radiokomunikacyjnych, na obiektach budowlanych, które na podstawie art. 29 ust. 2 pkt 15 ustawy Prawo budowlane nie wymagają pozwolenia na budowę (o ile nie stanowią przedsięwzięcia, które wymaga przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko lub na obszar Natura 2000, zgodnie z art. 59 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko - tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 1235 z późn. zm., które wymagają pozwolenia na budowę na podstawie art. 29 ust. 3 ustawy Prawo budowlane), a także nie wymagają zgłoszenia właściwemu organowi (o ile wysokość instalowanych urządzeń nie przekracza 3m) zgodnie z art. 30 ust. 1 pkt 3 lit. b Prawa budowlanego,
- b) przebudowę (tzn. wykonywanie robót budowlanych, w wyniku których następuje zmiana parametrów użytkowych lub technicznych istniejącego obiektu budowlanego, z wyjątkiem charakterystycznych parametrów, jak: kubatura, powierzchnia zabudowy, wysokość, długość, szerokość bądź liczba kondygnacji), która wymaga pozwolenia na budowę na podstawie art. 28 ust. 1 ustawy Prawo budowlane, a w przypadku wykonywania bez pozwolenia - wymaga przeprowadzenia procedury naprawczej w trybie art. 50 i 51 tej ustawy,
- c) rozbudowę (tzn. wykonywanie robót budowlanych zmieniających powyższe parametry obiektu, w wyniku których powstaje nowa substancja budowlana), która wymaga pozwolenia na budowę na podstawie art. 28 ust. 1 ustawy Prawo budowlane, a w przypadku wykonywania bez pozwolenia - wymaga przeprowadzenia procedury naprawczej w trybie art. 48 tej ustawy,

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie rozstrzygnął w decyzji z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK, która jest decyzją ostateczną, ponieważ nie przysługuje od niej środek odwoławczy, natomiast nie jest decyzją prawomocną wobec złożenia przez T-Mobile Polska S.A. skargi z dnia 25.02.2015r. do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie, która nie została dotychczas rozpatrzona.

Tutejszy organ (który na podstawie art. 110 KPA jest związany ww. decyzją od chwili jej doręczenia), stwierdził że doszło do przebudowy obiektu budowlanego jakim jest

stacja bazowa telefonii komórkowej, stanowiąca całość techniczno-użytkową wraz z instalacjami i urządzeniami. Faktycznie wykonane w 2014r. prace, polegające na wymianie 3 anten sektorowych, rekonfiguracji 3 anten sektorowych istniejących, montażu konstrukcji wsporczych oraz 12 modułów radiowych, zainstalowaniu radiolinii, zdemontowaniu kabli tradycyjnych i zastąpieniu ich przez światłowodowe, zmieniły parametry techniczne istniejącej stacji bazowej BTS 32137 Łazy. Ustawa Prawo budowlane nie definiuje pojęć „*parametr techniczny*” i „*parametr użytkowy*”, natomiast zgodnie z definicją zawartą w słowniku języka polskiego „*parametr – wielkość charakterystyczna dla danego materiału, procesu lub urządzenia*”, a zgodnie z definicją sformułowaną w słowniku wyrazów obcych „*parametry – wielkości liczbowe wyznaczające stan układu fizycznego lub charakterystyczne wielkości różnych urządzeń albo procesów*”. W ocenie ZWINB w Szczecinie, równoważna moc promieniowana izotropowo EIRP wyznaczona dla danej anteny jest wielkością charakterystyczną dla tego urządzenia, mającą wpływ m.in. na zakwalifikowanie lub niezakwalifikowanie przedsięwzięcia jako znacząco oddziałującego na środowisko i dlatego dokonana zmiana, polegająca na znacznym zwiększeniu równoważnej mocy promieniowanej izotropowo EIRP dla 6 zmodernizowanych anten, stanowi zmianę parametrów technicznych stacji bazowej telefonii komórkowej, przesądzającą o dokonaniu jej przebudowy.

Po ustaleniu, że T-Mobile Polska S.A. przystępując w maju i czerwcu 2014r. do przebudowy stacji bazowej BTS 32137 Łazy, bez uprzedniego uzyskania stosownego pozwolenia od Starosty Koszalińskiego, naruszyła przepis art. 28 ust. 1 ustawy Prawo budowlane, zgodnie z którym roboty budowlane można rozpocząć jedynie na podstawie decyzji o pozwoleniu na budowę, organy nadzoru budowlanego rozpoczęły postępowanie naprawcze w trybie art. 51 ustawy Prawo budowlane, który ma zastosowanie w przypadkach, innych niż określone w art. 48 ust. 1 lub w art. 49b ust. 1, wykonania robót budowlanych bez wymaganego pozwolenia na budowę albo zgłoszenia.

W pierwszej kolejności, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie ustalił, że przedmiotowa inwestycja, wobec braku miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenu objętego inwestycją, jest zgodna z decyzją Wójta Gminy Mielno o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego z dnia 27.08.2008r. znak: RG.I.2.7331-67/08, a zatem nie narusza aktów prawa miejscowego i przystąpił do procedury legalizacji samowolnie wykonanych robót.

Art. 51 ust. 7 ustawy Prawo budowlane: „*Przepisy ust. 1 pkt 1 i 2 oraz ust. 3 stosuje się odpowiednio, jeżeli roboty budowlane, w przypadkach innych niż określone w art. 48 albo w art. 49b, zostały wykonane w sposób, o którym mowa w art. 50 ust. 1*” nadaje organom uprawnienia, w przypadku rozpatrywania robót budowlanych, które już zostały wykonane i zakończone, do stosowania m.in. przepisów art. 51 ust. 1 pkt 2 tej ustawy mówiącego, że „*właściwy organ w drodze decyzji nakłada obowiązek wykonania określonych czynności lub robót budowlanych w celu doprowadzenia wykonywanych robót budowlanych do stanu zgodnego z prawem, określając termin ich wykonania*”, co stanowiło podstawę do wydania decyzji PINB w Koszalinie z dnia 01.12.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP oraz decyzji ZWINB w Szczecinie z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK, nakładających na T-Mobile Polska S.A. obowiązek wykonania niżej określonych czynności w celu doprowadzenia wykonanych robót budowlanych do stanu zgodnego z prawem, poprzez dostarczenie do Powiatowego Inspektoratu Nadzoru Budowlanego w Koszalinie, w terminie do dnia 28.02.2015r.:

- 1) inwentaryzacji budowlanej zrealizowanych robót (część opisowa i graficzna) wraz z oceną techniczną ich wykonania sporządzoną przez osobę posiadającą odpowiednie uprawnienia budowlane,
- 2) decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dotyczącej przedmiotowej inwestycji (przebudowa stacji bazowej), wydanej na podstawie przepisów ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r. poz. 1235 z późn. zm.).

Zgodnie z dyspozycją art. 51 ust. 3 ustawy Prawo budowlane: „*Po upływie terminu lub na wniosek inwestora, właściwy organ sprawdza wykonanie obowiązku, o którym mowa w ust. 1 pkt 2, i wydaje decyzję:*

- 1) *o stwierdzeniu wykonania obowiązku albo*
- 2) *w przypadku niewykonania obowiązku - nakazującą zaniechanie dalszych robót budowlanych bądź rozbiórkę obiektu lub jego części, bądź doprowadzenie obiektu do stanu poprzedniego*”,

Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Koszalinie po upływie podanego terminu, przeanalizował dokumenty przedłożone przez T-Mobile Polska S.A. i stwierdził, że inwestor nie wykonał obowiązku dostarczenia decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie dodatkowo stwierdza, że T-Mobile Polska S.A. nie tylko nie przedłożył decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, dotyczącej przedmiotowej przebudowy stacji bazowej, ale w ogóle nie wystąpił w podanym terminie z wnioskiem do Wójta Gminy Mielno o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, co można byłoby uznać za spełnienie przez inwestora nałożonego obowiązku, niezależnie od ostatecznego sposobu rozpatrzenia tego wniosku przez Wójta Gminy Mielno. Wniosek złożony przez pana Romana Grinholza, reprezentującego T-Mobile Polska S.A. do Urzędu Gminy Mielno w dniu 26.02.2015r. „*o ustalenie konieczności wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dotyczącej przedmiotowej inwestycji*”, nie jest „wnioskiem o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach” skierowanym do Wójta Gminy Mielno, co praktycznie uniemożliwia właściwemu organowi wydanie stosownej decyzji, ponieważ zgodnie z art. 73 ust. 1 ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, postępowanie w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach wszczyna się na wniosek podmiotu planującego podjęcie realizacji przedsięwzięcia, a więc inwestora. Natomiast pismo z Urzędu Gminy w Mielnie z dnia 25.03.2015r. znak: RK.II.6220.2.2015.1, w którym Sekretarz Gminy Henryk Bieńkowski, wyraził opinię, że „*Ustawa o oś nie przewiduje możliwości wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięć już zrealizowanych*”, nie spełnia wymagań jakie powinna spełniać decyzja zgodnie z przepisami Kodeksu postępowania administracyjnego i nie rozstrzyga sprawy co do jej istoty, ani nie kończy jej w inny sposób.

Zgodnie z treścią art. 71 przywołanej ustawy, decyzję o środowiskowych uwarunkowaniach wydaje się dla planowanych przedsięwzięć:

- „1. *Decyzja o środowiskowych uwarunkowaniach określa środowiskowe uwarunkowania realizacji przedsięwzięcia.*
2. *Uzyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach jest wymagane dla planowanych:*

1) *przedsięwzięć mogących zawsze znacząco oddziaływać na środowisko;*

2) *przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko*”,

a zgodnie z art. 72 ust. 1 pkt 1 tej ustawy, uzyskanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach powinno poprzedzać uzyskanie decyzji o pozwoleniu na budowę oraz decyzji wydawanych w postępowaniu naprawczym dotyczącym samowoli budowlanych: *„Wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach następuje przed uzyskaniem: decyzji o pozwoleniu na budowę, decyzji o zatwierdzeniu projektu budowlanego, decyzji o pozwoleniu na wznowienie robót budowlanych oraz decyzji o pozwoleniu na zmianę sposobu użytkowania obiektu budowlanego lub jego części - wydawanych na podstawie ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. - Prawo budowlane”*.

Organy nadzoru budowlanego prowadzą obecnie postępowanie naprawcze, będące konsekwencją przeprowadzenia przez T-Mobile Polska S.A. inwestycji w sposób samowolny, z naruszeniem przepisów art. 28 ust. 1 ustawy Prawo budowlane, które ma na celu niejako zastąpić postępowanie, które prawidłowo powinno zostać przeprowadzone przed rozpoczęciem robót budowlanych, na etapie planowania inwestycji. Niedopuszczalna jest sytuacja, w której inwestor samowolnie wykonanych robót jest stawiany w korzystniejszej sytuacji niż inwestor wykonujący tożsame roboty budowlane zgodnie z prawem. W niniejszej sprawie, inwestor wybudował pierwotną inwestycję, która została zakwalifikowana jako przedsięwzięcie nie zaliczające się do przedsięwzięć mogących zawsze oraz potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko, dla której Wójt Gminy Mielno podjął rozstrzygnięcie przedstawione w decyzji z dnia 04.09.2008r. znak: RK.II.1.7624-9/08, umarzającej postępowanie w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację obiektu. Następnie inwestor samowolnie przeprowadził roboty budowlane, w wyniku których nastąpiła zmiana parametrów technicznych istniejącego obiektu, bez rozstrzygnięcia merytorycznego w ww. zakresie w decyzji Wójta Gminy Mielno o środowiskowych uwarunkowaniach.

Kwestia sprawdzenia, czy przedmiotowa przebudowa stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 w Łazach stanowi przedsięwzięcie, które wymaga przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko, lub przedsięwzięcie wymagające przeprowadzenia oceny oddziaływania na obszar Natura 2000, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, pozostaje poza właściwością rzeczową organów nadzoru budowlanego. Przywołana ustawa określa w art. 75 ust. 1 pkt 4, że *„Organem właściwym do wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach jest wójt, burmistrz, prezydent miasta”*, a zatem Wójt Gminy Mielno zgodnie ze swoją właściwością rzeczową i miejscową, powinien rozstrzygnąć czy wykonanie w 2014r. robót budowlanych na przedmiotowym obiekcie spowodowało osiągnięcie progów określonych w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko i czy jest konieczne przeprowadzenie postępowania środowiskowego w tym zakresie. Wprawdzie „Kwalifikacja przedsięwzięcia przebudowa stacji bazowej telefonii komórkowej nr 32137 w Łazach” z dnia 06.02.2013r. sporządzona przez mgr inż. Tomasza Holeckę stwierdza, że rozpatrywane przedsięwzięcie nie zalicza się do przedsięwzięć mogących zawsze oraz potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko, jednakże organy nadzoru budowlanego nie posiadają kompetencji w zakresie weryfikacji powyższej kwalifikacji, a także sprawdzania sposobu jej wykonania.

Z powyższych względów tutejszy organ uznał, że w celu zbadania, czy wykonane roboty budowlane są zgodne z prawem, niezbędne jest przedłożenie przez inwestora decyzji

o środowiskowych uwarunkowaniach dotyczącej przedmiotowej przebudowy stacji bazowej, której T-Mobile Polska S.A. nie dostarczył do PINB w Koszalinie.

Ponadto Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie nie podziela zdania PINB w Koszalinie, że inwestor wypełnił obowiązek określony w punkcie 1 decyzji PINB w Koszalinie z dnia 01.12.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP oraz decyzji ZWINB w Szczecinie z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK. Przedłożona „Inwentaryzacja budowlana powykonawcza stacji bazowej 32137 Łazy, ul. Mieleńska, dz. 57/7” została przygotowana przez mgr inż. Grzegorza Wasylczyszyna w sierpniu 2014r., przez opieczętowanie jako „dokumentacja powykonawcza” wcześniejszych opracowań projektowych sporządzonych przez mgr inż. Krzysztofa Urodę, przy czym na marginesie należy zauważyć, że posiadający specjalistyczną wiedzę z zakresu projektowania stacji bazowych telefonii komórkowych, autor zakwalifikował przedmiotowe prace jako rozbudowę stacji bazowej.

Przedłożone opracowanie nie spełnia wymagań, szczególnie w zakresie dokonania przez osobę posiadającą odpowiednie uprawnienia budowlane oceny technicznej wykonania zrealizowanych robót. Oświadczenie kierownika budowy mgr inż. Grzegorza Wasylczyszyna z dnia 15.08.2014r., złożone zgodnie z art. 57 ust.1 pkt 2 i ust. 2 ustawy Prawo budowlane, zawierające wyłącznie lakoniczne stwierdzenie, że przeprowadzona w dniu 08 maja 2014r. modernizacja stacji o oznaczeniu 32137 Łazy została wykonana zgodnie z projektem budowlanym, przepisami Prawa budowlanego, zgodnie z zasadami sztuki budowlanej, a stan techniczny przeprowadzonych prac zostaje oceniony pozytywnie i nie zachodzi potrzeba wykonania prób i poprawek, w opinii tutejszego organu nie spełnia wymagań oceny technicznej wykonania zrealizowanych robót, na podstawie której zainteresowane strony postępowania, organy nadzoru budowlanego, czy też sądy administracyjne, zyskałyby pewność, że wykonane roboty budowlane są zgodne z prawem. W przypadku takiego przedsięwzięcia jak przebudowa stacji bazowej telefonii komórkowej, wymagającego specjalistycznej wiedzy, którego przeprowadzenie wzbudza wątpliwości właścicieli nieruchomości znajdujących się w obszarze oddziaływania tej stacji, obowiązek sporządzenia rzetelnej, przejrzystej i zrozumiałej oceny technicznej, popartej wykonaniem odpowiednich analiz, jest szczególnie istotny.

Biorąc pod uwagę powyższe, Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie stwierdza, że T-Mobile Polska S.A. nie wykonał obowiązku nałożonego na niego decyzją PINB w Koszalinie z dnia 01.12.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP oraz decyzją ZWINB w Szczecinie z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK i w niniejszej sprawie należało zastosować przepis art. 51 ust. 3 pkt 2 ustawy Prawo budowlane, który mówi, że *„Po upływie terminu lub na wniosek inwestora, właściwy organ sprawdza wykonanie obowiązku, o którym mowa w ust. 1 pkt 2, i wydaje decyzję - w przypadku niewykonania obowiązku - nakazującą zaniechanie dalszych robót budowlanych bądź rozbiórkę obiektu lub jego części, bądź doprowadzenie obiektu do stanu poprzedniego”*.

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie stwierdza ponadto, że nałożony zaskarżoną decyzją obowiązek doprowadzenia przebudowanej stacji bazowej telefonii komórkowej BTS 32137 Łazy do stanu poprzedniego tj. do stanu wynikającego z projektu budowlanego zatwierdzonego decyzją Starosty Koszalińskiego z dnia 03.03.2009r. znak: AB-I-7351-34-261-08, nie uwzględnia obecnego stanu prawnego, jaki nastąpił po wydaniu w dniu 10.07.2015r. przez Naczelnego

Sąd Administracyjny wyroku uchylającego ww. decyzję o pozwoleniu na budowę. Z tego względu należało w niniejszej decyzji skorygować treść nałożonego na inwestora obowiązku.

Odnosząc się do argumentów podnoszonych w odwołaniu przez pana Zbigniewa Gelzoka, reprezentującego Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektrosmażeniom „Prawo Do Życia”, tutejszy organ stwierdza, że korygując w sentencji niniejszej decyzji treść nałożonego na T-Mobile Polska S.A. obowiązku, uwzględnił część argumentów skarżącego. Natomiast ustosunkowując się do wniosku o nakazanie inwestorowi rozbiórki całości stacji bazowej telefonii komórkowej, należy jeszcze raz podkreślić, że przedmiotem niniejszego postępowania administracyjnego są wyłącznie prace przy stacji bazowej BTS 32137 Łazy, które T-Mobile Polska S.A. wykonała w maju i czerwcu 2014r., bez uzyskania pozwolenia na budowę bądź dokonania zgłoszenia, polegające na wymianie 3 anten sektorowych, rekonfiguracji 3 anten sektorowych istniejących, montażu konstrukcji wsporczych oraz 12 modułów radiowych, zainstalowaniu radiolinii, zdemontowaniu kabli tradycyjnych i zastąpieniu ich przez światłowodowe, nie zaś pierwotne zamierzenie inwestycyjne, obejmujące wzniesienie masztu, montaż anten, posadowienie kontenera technicznego i ułożenie linii kablowej zalicznikowej, które może być objęte odrębnym postępowaniem administracyjnym.

Odnosząc się do argumentów podnoszonych w odwołaniu przez radcę prawnego Dariusza Knerę, reprezentującego T-Mobile Polska S.A., ZWINB w Szczecinie stwierdza, że analiza prowadząca do wniosków, że samowolnie wykonane przez inwestora prace, w wyniku których nastąpiła zmiana charakterystycznych parametrów istniejącego obiektu budowlanego, tj. znaczne zwiększenie równoważnej mocy promieniowanej izotropowo EIRP dla 6 zmodernizowanych anten, stanowiła przebudowę stacji bazowej BTS 32137 Łazy oraz że konieczne jest uzyskanie od właściwego organu rozstrzygnięcia w sprawie postępowania środowiskowego w tym zakresie, została przeprowadzona przez tutejszy organ na etapie prowadzenia postępowania odwoławczego od decyzji PINB w Koszalinie z dnia 01.12.2014r. znak: PINB.5160.53.2014.IP, zakończonego wydaniem decyzji ZWINB w Szczecinie z dnia 28.01.2015r. znak: WOA.7721.306.2014.MK. Decyzja ta jest ostateczna i pozostaje w obiegu prawnym w dniu wydania niniejszego rozstrzygnięcia, a zatem inwestor jest zobowiązany do wykonania określonego w niej obowiązku. Niniejsza decyzja wydana na podstawie art. 51 ust. 3 pkt 2 ustawy Prawo budowlane, jest prawną konsekwencją niespełnienia przez T-Mobile Polska S.A. obowiązków nałożonych uprzednią decyzją ZWINB w Szczecinie, wydaną na podstawie art. 51 ust. 1 pkt 2 i ust. 7 ustawy Prawo budowlane.

W świetle dokonanych ustaleń, Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Szczecinie stwierdza, że dokonane przez PINB w Koszalinie ustalenia dotyczące stanu faktycznego w przedmiotowej sprawie są jednoznaczne, natomiast merytoryczne rozstrzygnięcie zostało zweryfikowane w toku niniejszego postępowania odwoławczego i skorygowane w trybie przepisów art. 138 § 1 pkt 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, po uwzględnieniu wyroku NSA z dnia 10.07.2015r. sygn. akt II OSK 2887/13.

Biorąc pod uwagę powyższe, orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie

Niniejsza decyzja jest ostateczna w administracyjnym toku instancji.
Na decyzję stronom przysługuje prawo wniesienia skargi, zgodnie z art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tekst jednolity: Dz. U. z 2012r. poz. 270 z późn. zm.), do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie, za pośrednictwem Zachodniopomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Szczecinie, w terminie **30 dni** od dnia doręczenia niniejszej decyzji.

ZACHODNIOPOMORSKI WOJEWÓDZA
INSPEKTOR NADZORU BUDOWLANEGO
SZCZECIN

mgr inż. Ryszard Kabał

Otrzymują:

1. Radca prawny Dariusz Knera (pełnomocnik T-Mobile Polska S.A.),
ul. Świętokrzyska 91, 80-180 Gdańsk
- ② Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo Do Życia”,
ul. Bracka 16A, 44-251 Rybnik
3. Powiatowy Zarząd Dróg w Koszalinie.