

**POWIATOWY INSPEKTOR
NADZORU BUDOWLANEGO**
dla powiatu poznańskiego,
ul. Zielona 8
61-851 Poznań
PINB/WOA/430/149/2013/14487
za dowodem doręczenia

DECYZJA

Na podstawie art. 48 ust. 1 i art. 48 ust. 4 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (*tekst jednolity Dz. U. z 2013r. poz. 1409, ze zmianami*) i art. 104 Ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (*tekst jednolity: Dz. U. z 2013 r. poz. 267 ze zmianami*) w sprawie zgodności z przepisami prawa budowy stacji bazowej telefonii komórkowej zrealizowanej na działce nr ewidencyjny 77/2 położonej przy ul. 11 Listopada 69 w Luboniu, gm. Luboń.

n a k a z u j ę

inwestorowi: T-Mobile Polska S.A.
ul. Marynarska 12, 02-647 Warszawa

rozbiórkę stacji telefonii bazowej telefonii komórkowej zrealizowanej na działce nr ewidencyjny 77/2 położonej przy ul. 11 Listopada 69 w Luboniu, gm. Luboń

UZASADNIENIE

Na podstawie kontroli przeprowadzonej przez pracowników Powiatowego Inspektoratu Nadzoru Budowlanego dla powiatu poznańskiego, w dniu 9 grudnia 2013 r. ustalono, iż na działce nr ewidencyjny 77/2 zlokalizowany jest budynek mieszkalno-usługowo-biurowy. Na dachu budynku zainstalowana jest stacja bazowa telefonii komórkowej T-Mobile, składająca się z trzech masztów, na których zamieszczone są anteny oraz urządzenia telekomunikacyjne związane ze stacją. Stację zrealizowano wg oświadczenia obecnego na wizji przedstawiciela T-Mobile Polska S.A. około 8 lat temu. Dodatkowo w sierpniu 2013 roku wymieniono trzy anteny sektorowe na anteny innego typu, demontaż istniejących szaf i wymiana ich na nowszego typu. Wg oświadczenia przedstawiciela T-Mobile Polska S.A. ww. roboty nie wymagały zgłoszenia zamiaru wykonania robót do Starosty Poznańskiego (montaż urządzeń do 3 metrów).

W dniu 30 grudnia 2013 r. Starosta Poznański poinformował Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego dla powiatu poznańskiego, iż w w archiwalnych rejestrach nie odnaleziono informacji o dokonaniu zgłoszenia oraz złożeniu wniosku w sprawie wydania pozwolenia na budowę ww. inwestycji.

W dniu 17 lutego 2013 r. przedstawiciel T-Mobile Polska S.A. Pan Adam Czerwiński przesłał do PINB dla powiatu poznańskiego dokumentację dotyczącą zrealizowanej stacji bazowej telefonii komórkowej. Stacja bazowa znajduje się na dachu budynku mieszkalno-biurowego o wysokości ok. 7 m. Z przekazanej dokumentacji nadto wynika, iż przedmiotowa stacja bazowa składa się z trzech balastowych słupków antenowych rozlokowanych na narożnikach dachu. Dodatkowo w jej skład wchodzi dwie szafy - siłownia i TRM, wsporniki anten, drabinka wjazdowa oraz drogi kablowe.

Organ nadzoru budowlanego stwierdził, że roboty budowlane, w wyniku których powstał przedmiotowy obiekt tj. stacja bazowa telefonii komórkowej miały charakter budowy w rozumieniu art. 3 pkt 6 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane, zgodnie z którym przez budowę należy rozumieć wykonywanie obiektu budowlanego w określonym miejscu, a także odbudowę, rozbudowę, nadbudowę obiektu budowlanego. Natomiast zgodnie z art. 3 pkt 3) Prawa budowlanego zrealizowaną stacją bazową telefonii komórkowej jako całość należy uznać za budowlę, a tym samym za obiekt budowlany dla którego realizacji koniecznym było uprzednie uzyskanie decyzji o pozwoleniu na budowę. Ze względu na powyższe budowa przedmiotowej stacji bazowej telefonii komórkowej nie była zwolniona z obowiązku uzyskania pozwolenia na budowę, wynikającego z art. 28 ust. 1 Prawa budowlanego. Powyższe potwierdza również orzecznictwo sądów administracyjnych w szczególności w sprawach II OSK 498/12, II OSK 2004/11, II OSK 1013/11 oraz II OSK 616/12.

Jak wynika z ustaleń dokonanych przez pracowników Powiatowego Inspektoratu Nadzoru Budowlanego dla powiatu poznańskiego podczas kontroli w dniu 9 grudnia 2013 r. oraz w związku z informacją Starostwa

Powiatowego w Poznaniu z dnia 11 marca 2011r. przedmiotowe roboty budowlane wykonano bez pozwolenia na budowę.

Pismem z dnia 23 października 2014 r. pełnomocnik inwestora sprecyzował, iż budowa stacji bazowej telefonii komórkowej została zakończona w dniu 11 lipca 2008 r. na dowód czego przedstawił oświadczenie właściciela nieruchomości.

Budowę obiektu budowlanego jakim jest w niniejszym przypadku stacja bazowa telefonii komórkowej – stosownie do art 28 ust. 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (*tekst jednolity Dz. U. z 2013r. poz. 1409, ze zmianami*) - można rozpocząć jedynie na podstawie ostatecznej decyzji o pozwoleniu na budowę. Konieczność uzyskania pozwolenia na budowę przedmiotu niniejszego postępowania została również potwierdzona w decyzjach WWINB znak WOA.7721.315.2014.MO i znak WOA.7721.78.2015.MO którymi uchylono poprzednie decyzje Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego dla powiatu poznańskiego z dnia 8 lipca 2014 r. i 30 stycznia 2015 znak PINB/WOA/430/149/2013/14487.

Mając niniejsze na uwadze, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego dla powiatu poznańskiego uznał, iż w niniejszej sprawie zastosowanie powinien znaleźć art. 48 ust. 2 i 3 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz. U. j.w.) i w dniu 15 maja 2015 r. wydał postanowienie PINB/WOA/430/149/2013/14487 nakazujące:

1. wstrzymać roboty budowlane prowadzone przy budowie stacji telefonii bazowej zrealizowanej na działce nr ewidencyjny 77/2 położonej przy ul. 11 Listopada 69 w Luboniu, gm. Luboń ;
2. przedstawić zaświadczenie Burmistrza Miasta Luboń o zgodności budowy z ustaleniami obowiązującego miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego;
3. w przypadku uzyskania powyższego zaświadczenia, dostarczyć:
 - 4 egzemplarze projektu budowlanego wraz z opiniami, uzgodnieniami, pozwoleniami oraz zaświadczeniem o wpisie projektanta na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego
 - oświadczenie o posiadanym prawie do dysponowania nieruchomością na cele budowlane.

-punkty 2 i 3 wykonać w terminie 1 miesiąca od dnia doręczenia przedmiotowego postanowienia.

Inwestor mimo upływu określonego terminu nie wykonał w jakimkolwiek zakresie postanowienia z dnia 15 maja 2015 r., w szczególności nie przedłożył jakichkolwiek żądanych przez organ nadzoru budowlanego dokumentów. Pismem z dnia 20 sierpnia 2015 r. organ nadzoru zwrócił się do pełnomocnika inwestora, o udzielenie wyjaśnień, w jaki sposób mają być potraktowane przez organ nadzoru złożone na wstępnym etapie postępowania (7 maja 2014 r.) dokumenty stanowiące wg opisu projekty wykonawcze instalacji urządzeń telekomunikacyjnych, w szczególności czy organ nadzoru ma je oceniać przez pryzmat wydanego w dniu 15 maja 2015 r. ww. postanowienia pod rygorem uznania, iż nie należy ich traktować jako przedłożonych w wykonaniu ww. postanowienia. Do dnia wydania niniejszej decyzji inwestor jednak nie ustosunkował się do treści ww. wezwania, ani nie przedłożył jakichkolwiek innych dokumentów.

Mając na uwadze powyższe należy wskazać, iż inwestor nie wykonał ciężących na nim obowiązków i nie przedłożył dokumentacji niezbędnej dla dokonania legalizacji samowolnie, bez pozwoleń wykonanej przezeń stacji bazowej telefonii komórkowej.

Zgodnie z treścią art. 48 ust. 1 ustawy prawo budowlane „*Właściwy organ nakazuje, z zastrzeżeniem ust. 2, w drodze decyzji, rozbiórkę obiektu budowlanego, lub jego części, będącego w budowie albo wybudowanego bez wymaganego pozwolenia na budowę.*” Natomiast zgodnie z art. 48 ust. 4 ww. ustawy, „*W przypadku niespełnienia w wyznaczonym terminie obowiązków, o których mowa w ust. 3, stosuje się przepis ust. 1.*” Mając zatem na uwadze fakt, iż inwestor nie wykonał obowiązków nałożonych postanowieniem z dnia 15 maja 2015 r. tj. nie przedłożył dokumentacji niezbędnej dla kontynuowania procedury legalizacji samowoli budowlanej polegającej na realizacji stacji bazowej telefonii komórkowej na działce nr ewidencyjny 77/2 położonej przy ul. 11 Listopada 69 w Luboniu, gm. Luboń organ nadzoru zobowiązany jest do orzeczenia nakazu rozbiórki przedmiotowego obiektu.

Odnosząc się do twierdzeń pełnomocnika inwestora podnoszonych w niniejszej sprawie należy wskazać, iż z przedstawianą przez niego argumentacją dotyczącą kwalifikacji zrealizowanego przez inwestora przedsięwzięcia nie można się zgodzić. Przede wszystkim realizacja stacji bazowej telefonii komórkowej na budynku mieszkalnym w Luboniu nie może zostać potraktowana jako „instalacja urządzeń” lecz jako budowa samodzielnego obiektu budowlanego. Orzecznictwo sądowe w tej kwestii jednoznacznie wskazuje, że stacja bazowa telefonii komórkowej w świetle definicji zawartych w art. 3 Prawa budowlanego nie jest urządzeniem technicznym związanym z innym budynkiem lub budowlą lecz jest budowlą, stanowiącą wraz z masztowymi konstrukcjami wsporczymi, antenami, przewodami kablowymi, szafami kablowymi oraz zasilającymi te urządzenia instalacją elektryczną całość techniczno-użytkową. Organ nadzoru wskazuje, iż powyższe stanowisko prezentowane jest jednolicie w najnowszym orzecznictwie sądów administracyjnych. W szczególności WSA w Krakowie w orzeczeniu w sprawie II SA/Kr 957/11 wskazał, na wyraźnie zarysowane stanowisko w orzecznictwie sądowo-administracyjnym, zgodnie z którym stacja bazowa telefonii komórkowej wraz z realizacją masztów stabilizowanych linami (odciągami).

montażem anten wykracza poza pojęcie "instalacji na obiektach urządzeń budowlanych" i niezależnie od tego czy jest wykonana na budynku lub jako wolno stojące urządzenie wymaga uzyskania ostatecznej decyzji o pozwoleniu na budowę. Stacja bazowa nie jest elementem wyposażenia budynku przeznaczonego na pobyt ludzi, nie jest urządzeniem związanym z nim funkcjonalnie. Stanowi odrębny od budynku obiekt budowlany składający się z urządzenia przekaźnikowego, wieży antenowej i anten sektorowych i na jego wykonanie niezbędne jest uzyskanie pozwolenia na budowę (por. wyrok NSA z 25. 11. 2008 r. sygn. akt II OSK 1458/07). A zatem należy uznać, że wykonanie przedmiotowej stacji wymagało uzyskania przez inwestora pozwolenia na budowę. Należy także w całości podzielić stanowisko wyrażone w zaskarżonej decyzji, iż w rozpoznawanej sprawie budowlą w rozumieniu art. 3 ust. 3 Prawa budowlanego jest bazowa stacja telefonii komórkowej jako całość, a nie tylko jej poszczególne element. Takie stanowisko zostało również zaprezentowane w wyrokach NSA wydawanych w sprawach II OSK 498/12, II OSK 2004/11, II OSK 1013/11 oraz II OSK 616/12.

Dodatkowo należy wskazać, iż wbrew temu co twierdzi pełnomocnik inwestora maszty wchodzące w skład stacji bazowej telefonii komórkowej mają wysokość przekraczającą 3 metry. Jak wynika z „Projektu wykonawczego instalacji urządzeń telekomunikacyjnych” przedłożonego poprzednio przez inwestora przedmiotowe maszty mają wysokość całkowitą 3,5 metra zatem niezależnie od prezentowanego przez inwestora stanowiska podlegają one reglamentacji prawa budowlanego.

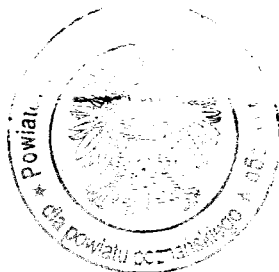
Mając na uwadze powyższe ponownie należy wskazać, iż inwestor zobowiązany był do przełożenia dokumentacji wskazanej w postanowieniu z dnia 15 maja 2015 r. wydanego w trybie art. 48 ust. 2 i 3 ustawy prawo budowlane. Inwestor przedmiotowego postanowienia nie wykonał.

Mając powyższe na uwadze orzeczono jak w sentencji

POUCZENIE

O wykonaniu obowiązku nałożonego niniejszą decyzją należy niezwłocznie na pisemnie powiadomić Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego.

Od powyższej decyzji przysługuje stronom prawo wniesienia odwołania w terminie 14 dni od daty jej otrzymania do Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Poznaniu za pośrednictwem Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego.



Z upoważnienia
POWIATOWEGO INSPEKTORA
NADZORU BUDOWLANEGO
dla powiatu poznańskiego
inż. Michał Śmiełowski
Z-ca Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego.

OTRZYMUJĄ:

1. Konrad Mielcarek, ul. Lipowa 49, 62-030 Luboń
2. adw. Mikołaj Pomin, Kancelaria Adwokacka, ul. Jana Matejki 48/49, 60-767 Poznań, - pełnomocnik T-Mobile Polska S.A.,
3. Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektrosmażeniom „Prawo do Życia”, ul. Bracka 16A, 44-251 Rybnik
4. PINB a/a

DO WIADOMOŚCI:

1. Urząd Miasta Luboń,
Plac Edmunda Bojanowskiego 2, 62-030 Luboń
2. SP-AB

Sprawa prowadzi: WOA/MWe tel.: 61 8593 452