

Określenie
7.03.2017
P

Łódź, 27.02.2017r.

**Łódzki Wojewódzki Inspektor
Nadzoru Budowlanego**
90-113 Łódź, ul. Traugutta 25
tel. 42 637-47-33, fax. 42 639-98-79

**WOP.7721.0138.2017.WA
L.dz.515.17**

DECYZJA NR 68 /2017

Na podstawie art. 138 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2016r., poz. 23),

po rozpatrzeniu

odwołania T-Mobile Polska S.A. – reprezentowanej przez adwokata Mikołaja Pomina, wniesionego od decyzji Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Radomsku Nr 232/2016 z dnia 01 grudnia 2016r., znak: PINB.7355/69/TF/2015, którą - na podstawie art.48 ust.1 ustawy z dnia 07 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz.U. z 2013 r., poz.1409 z późn.zm.) nakazano T-Mobile Polska S.A. z/s w Warszawie, ul. Marynarska 12 rozbiórkę stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku przy ul. L. Czarnego, wykonanej bez wymaganego pozwolenia na budowę,

orzekam

uchylić w całości decyzję Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Radomsku Nr 232/2016 z dnia 01 grudnia 2016r., znak: PINB.7355/69/TF/2015 i przekazać sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ I instancji.

UZASADNIENIE

W dniu 9 kwietnia 2009r. przedstawiciele Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Radomsku przeprowadzili oględziny na terenie działki o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego, w toku których ustalono, że „w niewielkiej odległości od trzonu wieży ciśnień” usytuowanej na spornej nieruchomości wykonane zostały dwie płyty betonowe o wysokości ok. 20 cm na podsypce z piasku o wymiarach ok. 2,50m x 2,50m każda, na których ustawiona została konstrukcja stalowa. Pismem z dnia 9 kwietnia 2009r. organ stopnia powiatowego zawiadomił o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie dotyczącej legalności wykonania fundamentu pod urządzenia stacji bazowej, zlokalizowanego na działce o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego. Następnie postanowieniem Nr 36/2009 z dnia 16 kwietnia 2009r. organ I instancji wstrzymał – na podstawie art. 48 ust. 2 i 3 ustawy Prawo budowlane - roboty budowlane prowadzone bez wymaganego pozwolenia na budowę związane z realizacją stacji bazowej telefonii cyfrowej sieci ERA nr 28/52, wykonywane na działce o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego oraz nałożył na Inwestora obowiązek przedłożenia dokumentów określonych w art. 48 ust. 3 tej ustawy w terminie do dnia 9 września 2009r. Organ II instancji postanowieniem Nr 255/2009 z dnia 15 lipca 2009r. stwierdził niedopuszczalność zażalenia wniesionego w/w akt administracyjny organu stopnia powiatowego.

W dniu 10 września 2009r. organ I instancji przeprowadził ponowne oględziny na terenie spornej budowy w toku których ustalono, że Inwestor, pomimo wstrzymania robót budowlanych, kontynuował prace budowlane, wobec czego decyzją Nr 230/2009 z dnia 11 września 2009r. nakazał – na podstawie art. 50a pkt 1 ustawy Prawo budowlane – rozbiórkę stacji bazowej telefonii cyfrowej sieci ERA nr 28/52, realizowanej na działce

o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego. W wyniku rozpoznania odwołania Zobowiązanej, Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego decyzją Nr 419/2009 z dnia 30 października 2009r. uchylił decyzję organu I instancji i poprzedzając ją postanowienie Nr 36/2009 z dnia 16 kwietnia 2009r. oraz przekazał sprawę do ponownego rozpoznania Powiatowemu Inspektorowi Nadzoru Budowlanego w Radomsku. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi prawomocnym wyrokiem z dnia 25 maja 2010r., sygn. akt II SA/Łd 1105/09 oddalił skargę na powyższy akt administracyjny aprobując stanowisko organu II instancji dotyczące konieczności ustalenia przez organ I instancji zakresu robót budowlanych wykonanych przy spornej inwestycji oraz wyodrębnieniu z nich takich prac budowlanych, które nie wymagały ani zgłoszenia ani uzyskania pozwolenia na budowę oraz takich, które dla swej legalności wymagały dochowania obowiązków określonych w art. 28 ust. 1 albo art. 30 w/w ustawy.

W dniu 15 kwietnia 2010r. organ I instancji przeprowadził kolejne oględziny na terenie działki o nr ewid. 177/2 położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego, w ramach których ustalono, że Inwestor prowadzi roboty związane z montażem - na uprzednio wykonanej i umocowanej na betonowych blokach konstrukcji stalowej - dwóch szaf z urządzeniami stacji bazowej (wysokość szaf: 1- ok. 160cm, 2- 220cm).

W toku ponownie toczącego się postępowania organ I instancji umożliwił stronom postępowania skorzystanie z uprawnienia przewidzianego w art. 10 § 1 Kpa, a następnie decyzją Nr 224/2010 z dnia 2 listopada 2010r. - wydaną na podstawie art. 48 ust. 1 ustawy Prawo budowlane - nakazał Polskiej Telefonii Cyfrowej Sp. z o.o. rozbiórkę stacji bazowej telefonii cyfrowej sieci ERA nr 28/52, realizowanej na działce o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego. Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego decyzją Nr 191/2011 z dnia 23 marca 2011r. uchylił w całości decyzję Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Radomsku Nr 224/2010, a sprawę przekazał organowi stopnia powiatowego do ponownego rozpoznania. Organ odwoławczy wyjaśnił w swej decyzji, że uchylenie inkryminowanego aktu administracyjnego podyktowane zostało tym, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku nie zastosował się do wytycznych zawartych w uprzedniej decyzji organu II instancji Nr 419/2009 z dnia 30 października 2009r., jak również wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi z dnia 25 maja 2010r. sygn. akt II SA/Łd 1105/09, a tym samym dopuścił się naruszenia art. 153 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. 153, poz. 1270 z późn. zm.). Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi prawomocnym wyrokiem z dnia 10 sierpnia 2011r., sygn. akt II SA/Łd 521/11 oddalił skargę wniesioną na decyzję organu nadzoru budowlanego szczebla wojewódzkiego Nr 191/2011 z dnia 23 marca 2011r.

W toku ponownie toczącego się postępowania organ I instancji postanowieniem Nr 17/2012 z dnia 19 marca 2012r. wstrzymał roboty budowlane związane z budową fundamentów pod stalową konstrukcję wsporczą urządzeń nadawczo-odbiorczych, wchodzących w skład stacji bazowej Polskiej Telefonii Cyfrowej, usytuowanych na działce o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku oraz nałożył na Inwestora - na podstawie art. 48 ust. 2 i 3 ustawy Prawo budowlane - obowiązek przedłożenia w terminie do dnia 31 lipca 2012r. dokumentów określonych w art. 48 ust. 3 tej ustawy. Z kolei postanowieniem Nr 37/2012 z dnia 5 września 2012r. organ I instancji uchylił w całości własne postanowienie Nr 17/2012 z dnia 19 marca 2012r., a następnie decyzją Nr 121/2012 z dnia 7 września 2012r. - wydaną na podstawie art. 48 ust. 1 ustawy Prawo budowlane - nakazał Polskiej Telefonii Cyfrowej S.A. rozbiórkę stacji bazowej Polskiej Telefonii Cyfrowej nr 28152, usytuowanej na działce o nr ewid. 177/2, obręb 27, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego. Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego decyzją Nr 45/2012 z dnia 9 listopada 2012r. uchylił w całości ~~zaskarżoną~~ decyzję organu podstawowego, a sprawę przekazał do ponownego ~~rozpoznania~~ Powiatowemu Inspektorowi Nadzoru Budowlanego

w Radomsku. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi postanowieniem z dnia 25 kwietnia 2013r., sygn. akt II SA/Łd 16/13 umorzył postępowanie sadowoadministracyjne zainicjowane skargą Stowarzyszenia Zwykłego „W obronie mieszkańców przed promieniowaniem PEM” z siedzibą w Radomsku, z uwagi na jej cofnięcie. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi uznał cofnięcie skargi za skuteczne, bowiem nie stwierdził, aby czynność ta zmierzała do obejścia prawa, jak również do utrzymania w mocy aktu administracyjnego dotkniętego wadą nieważności.

W toku ponownie toczącego się postępowania Stowarzyszenie Zwykłe „W obronie mieszkańców przed promieniowaniem PEM” pismem z dnia 10 sierpnia 2013r. powiadomiło organ I instancji o przeprowadzeniu na terenie działki o nr ewid.177/2 położonej w Radomsku prac m.in. przy szafach sterowniczych.

Pismem z dnia 5 września 2013r. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku zawiadomił strony postępowania o możliwości skorzystania z uprawnień przewidzianych w art. 10 § 1 Kpa. Następnie decyzją Nr 194/2013 z dnia 11 października 2013r. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku umorzył postępowanie w sprawie dotyczącej stacji bazowej Polskiej Telefonii Cyfrowej nr 28152 usytuowanej na działce o nr ewid. 177/2, obręb 27 w Radomsku przy ul. L. Czarnego. Od powyższej decyzji w ustawowym terminie odwołało się Stowarzyszenie Zwykłe „W Obronie mieszkańców przed promieniowaniem PEM” z siedzibą w Radomsku, które wskazało, że w sposób nieuprawniony doszło do próby rozstrzygnięcia sprawy związanej z wykonaniem na terenie działki o nr ewid. 177/2 położonej w Radomsku stacji bazowej w kilku odrębnych postępowaniach.

W wyniku rozpatrzenia w/w odwołania, Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego decyzją z dnia 18 kwietnia 2014 r., Nr 102/2014 uchylił decyzję organu I instancji Nr 194/2013 z dnia 11 października 2013r. i umorzył postępowanie organu I instancji prowadzone w przedmiocie legalności ław fundamentowych pod urządzenia nadawczo-odbiorcze stacji bazowej, zrealizowanych na terenie działki o nr ewid. 177/2, położonej w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego.

Decyzją z dnia 29 lipca 2014 r., znak DON/ORZ/7200/639/14 KAL Główny Inspektor Nadzoru Budowlanego odmówił stwierdzenia nieważności w/w decyzji Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego z dnia 18 kwietnia 2014 r., Nr 102/2014.

Decyzją z dnia 04 września 2014 r., znak DON/ORZ/7200/639/14 JZA(1) w wyniku ponownego rozpatrzenia sprawy Główny Inspektor Nadzoru Budowlanego utrzymał w mocy własną decyzję z dnia 29.07.2014 r., znak DON/ORZ/7200/639/14.

Natomiast nieprawomocnym wyrokiem z dnia 22 stycznia 2015 r., sygn. akt II SA/Łd 1112/14 Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi oddalił skargę Stowarzyszenia Zwykłego „W Obronie mieszkańców przed promieniowaniem PEM” z siedzibą w Radomsku, na w/w decyzję Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego z dnia 18 kwietnia 2014 r., Nr 102/2014.

Pismem z dnia 14 lutego 2015 r. Stowarzyszenie Zwykłe „W Obronie Mieszkańców przed Promieniowaniem PEM” poinformowało powiatowy organ nadzoru budowlanego, że Polska Telefonia Cyfrowa T-Mobile oraz telefonia komórkowa ORANGE obie zlokalizowane na nieczynnej wieży ciśnień przy ul. Leszka Czarnego 9a w Radomsku wprowadziły i uruchomiły technologie najnowszej generacji LTE 4G, które są dostępne dla użytkowników internetu, co spowodowało, że zmienił się stan mocy anten obu stacji bazowych. Żadna z wymienionych telefonii nie zgłosiła modernizacji stacji bazowych do Starostwa lecz przebudowali je bez obowiązującego zgłoszenia.

Wnioskiem z dnia 14 lutego 2015 r. Ogólnopolskie Stowarzyszenie Przeciwdziałania Elektrosmakażeniom „Prawo do życia” wniosło o wszczęcie z urzędu postępowania w sprawie montażu anten wchodzących w skład stacji bazowej telefonii cyfrowej sieci T-Mobile nr

28/52 w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego 9 lub o dopuszczenie organizacji do udziału w postępowaniu, jeżeli zostało ono wszczęte.

Postanowieniem z dnia 08 maja 2015 r., Nr 84/2015 Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku odmówił wszczęcia postępowania z urzędu w sprawie wniosku z dnia 14.02.2015 r. w sprawie montażu anten wchodzących w skład stacji bazowej telefonii cyfrowej sieci T-Mobile nr 28/52 w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego 9 z uwagi na to, iż nie jest to uzasadnione celami statutowymi w/w organizacji oraz z innych uzasadnionych przyczyn. W wyniku rozpatrzenia zażalenia Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia” na w/w postanowienie Nr 84/2015, Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego postanowieniem z dnia 25.09.2015 r., Nr 242/2015 utrzymał w mocy postanowienie organu I instancji. Prawomocnym wyrokiem z dnia 29.01.2016 r., sygn. akt II SA/Łd 995/15 Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi oddalił skargę Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektroskażeniom „Prawo do życia”

Natomiast pismem z dnia 18.05.2015 r. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku zawiadomił o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie dotyczącej legalności dokonanych zmian w obiekcie stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. nr 28152 (systemu antenowego, urządzeń sterujących, urządzeń zasilających lub nadawczo-odbiorczych) usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego.

Postanowieniem z dnia 06.07.2015 r., nr 131/2015 Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku po rozpatrzeniu wniosku Stowarzyszenia Zwykłego „W obronie mieszkańców przez promieniowaniem PEM” z/s w Radomsku ul. Leszka Czarnego 11/2 dopuścił to Stowarzyszenie do udziału na prawach strony w postępowaniu w sprawie legalności dokonanych zmian w obiekcie stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. nr 28152 (systemu antenowego, urządzeń sterujących, urządzeń zasilających lub nadawczo-odbiorczych) usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego znak PINB 7355/69/TF/2015 ponieważ taki udział jest uzasadniony statutowymi celami w/w organizacji i wymaga tego interes społeczny.

W dniu 22 lipca 2015 r. przedstawiciele organu I instancji przeprowadzili oględziny w sprawie legalności dokonanych zmian w obiekcie stacji bazowej telefonii cyfrowej T – Mobile, których celem, jak wskazał organ I instancji jest wykonanie „możliwe dokładnej dokumentacji fotograficznej stacji bazowej telefonii komórkowej operatora T-Mobile (...). W oględzinach nie uczestniczył pełnomocnik operatora. Dostęp na wieżę był niemożliwy. Ze względu na brak dostępu oraz niebezpieczeństwo jakie może spowodować przebywanie w niewielkiej odległości od anten nadawczych stacji, aby wyjaśnić czy dokonano ich wymiany należy żądać od operatora inwentaryzacji obecnie znajdujących się modeli anten na wieży oraz ze względu na skompilowany charakter inwestycji innych urządzeń wchodzących w skład stacji bazowej T-Mobile. Przedstawiciel Stowarzyszenia wniósł o wydanie decyzji lokalizacyjnej oraz ochrony środowiska dla stacji T-Mobile”.

Postanowieniem z dnia 17.08.2015 r., Nr 148/2015, działając na podstawie art. 81c ust.1 ustawy Prawo budowlane nałożył na T-Mobile Polska S.A. z/s w Warszawie ul. Marynarska 12, repr. przez P. Mikołaja Pomina dostarczenia w terminie do dnia 30 września 2015 r. inwentaryzacji powykonawczej obiektu stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. /systemu antenowego, urządzeń sterujących, urządzeń zasilających i nadawczo-odbiorczych, usytuowanego na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego sporządzonej przez osobę posiadającą odpowiednie uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności architektonicznej i konstrukcyjno-budowlanej z aktualny wpisem na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego. W opracowaniu należy zawrzeć dane o istniejącym systemie antenowym i zastosowanych urządzeniach takie jak m.in. typy anten wraz z ich danymi technicznymi, azymuty kierunku działania anten,

wysokości położenia środków elektrycznych anten, dane techniczne urządzeń sterujących, zasilających i nadawczo-odbiorczych.

Przy piśmie z dnia 02.11.2015 r. Stowarzyszenie Zwyczajne „W obronie Mieszkańców przez Promieniowaniem PEM” przekazało do organu I instancji egzemplarz kwalifikacji przedsięwzięcia z m-ca października 2015 r. stacji bazowej telefonii komórkowej ORANGE, w którym podano również aktualne nowe typy anten oraz ich moce, stacji bazowej telefonii komórkowej T-Mobile, wybudowane na nieczynnej wieży ciśnień, działka nr 177/2 obręb 27 przy ul. Leszka Czarnego 9a w Radomsku.

Pismem z dnia 05.11.2015 r. organ I instancji wystąpił do Urzędu Miasta Radomsko, celem pozyskania dokumentacji dotyczącej Kwalifikacji Przedsięwzięcia Stacji Bazowej Orange z października 2015 r. usytuowanej na tej samej nieruchomości oraz dalszych rozstrzygnięć w tym zakresie, tj. stanowiska RDOŚ, Inspektora Sanitarnego lub postanowień/decyzji Prezydenta Miasta.

W odpowiedzi na w/w pismo Prezydent Miasta Radomska przekazał w/w Klasyfikację Przedsięwzięcia oraz opinię Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Łodzi z dnia 30.10.2015 r., znak WOOS-I.4240.569.2015.MŁ.3/JCH, z której wynika, iż dla przedsięwzięcia polegającego na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej ORANGE zlokalizowanej na istniejącej wieży ciśnień przy ul. Leszka Czarnego 9a w Radomsku istnieje potrzeba przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko. Nadto, Prezydent Miasta Radomska poinformował, że oczekuje na opinię Wojewódzkiego Inspektora Sanitarnego w Łodzi w kwestii konieczności sporządzenia raportu oddziaływania inwestycji na środowisko.

Pismem z dnia 26.01.2016 r. powiatowy organ nadzoru budowlanego poinformował strony postępowania o możliwości zapoznania się z aktami sprawy i wypowiedzenia się do zebranych dowodów i materiałów.

Następnie Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku decyzją z dnia 17.02.2016 r., Nr 29/2016, znak PINB.7355/69/TF/2015 nakazał T-Mobile S.A. rozbiorę stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2, obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego wykonanej bez wymaganego pozwolenia na budowę.

W wyniku rozpatrzenia odwołania T-Mobile Polska S.A. – reprezentowanej przez adwokata Mikołaja Pomina, Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego decyzją z dnia 19.05.2016 r., Nr 159/2016 uchylił w całości w/w decyzję organu I instancji przekazał sprawę do ponownego rozpatrzenia.

W dniu 14.06.2016 r. do organu stopnia powiatowego wpłynęło zawiadomienie Głównego Urzędu Nadzoru Budowlanego z dnia 02.06.2016 r. o wszczęciu postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności decyzji Wojewody Łódzkiego z dnia 27 sierpnia 2008 r., Nr 67/2008, znak IA/PT.7111-II-75/652.650/RS/08, uchylającej w całości decyzję Starosty Radomszczańskiego z dnia 24 lipca 2008 r., znak GB.I.7352/143/JP/2008 (wnoszącej sprzeciw w sprawie zgłoszenia robót budowlanych objętych wnioskiem Polskiej Telefonii Komórkowej Sp z o.o. w Warszawie z dnia 18 lipca 2008 r., dotyczącego zamiaru wykonania robót budowlanych, polegających na montażu urządzeń wchodzących w skład stacji bazowej telefonii komórkowej sieci ERA nr 28/52 w Radomsku przy ul. Leszka Czarnego 9) i umarzającej postępowanie w I instancji ze względu na jego bezprzedmiotowość.

Postanowieniem z dnia 06.07.2016 r., Nr 69/2016, znak PINB.7355/69/TF/2015 Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku wstrzymał T-Mobile Polska S.A. z/s Warszawa ul. Marynarska 12 budowę stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego wykonanej bez wymaganego pozwolenia na budowę i nałożył na T-Mobile S.A. z/s w Warszawie ul. Marynarska 12 obowiązek przedłożenia w terminie do dnia 15 października 2016 r.:

- cztery egzemplarze projektu budowlanego T-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego wraz z opiniami,

uzgodnieniami, pozwoleniami i innymi dokumentami wymaganymi przepisami szczególnymi oraz zaświadczeniem, o którym mowa w art.12 ust.7, aktualnym na dzień opracowania projektu,

- oświadczenia, pod rygorem odpowiedzialności karnej, o posiadanym prawie do dysponowania nieruchomością na cele budowlane,

- ostatecznej decyzji Prezydenta Miasta Radomska o warunkach zabudowy i zagospodarowania terenu dotyczącej budowy stacji bazowej t-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego.

Wnioskiem z dnia 15 lipca 2016 r. Stowarzyszenie Zwyczajne „W Obronie Mieszkańców przed Promieniowaniem PEM” wystąpiło do organu I instancji, na podstawie art.31 § 1 pkt 1 oraz 2 Kpa o wszczęcie z urzędu postępowania o wymierzenie inwestorowi kary za nielegalne użytkowanie stacji bazowej telefonii cyfrowej T-Mobile na istniejącej wieży ciśnień przy ulicy Leszka Czarnego w Radomsku.

W odpowiedzi na w/w postanowienie Nr 69/2015 z dnia 06 lipca 2016 r. pełnomocnik T-Mobile Polska S.A. przy piśmie z dnia 21 lipca 2016 r. wyjaśnił, że na stacji nie były i nie są prowadzone żadne prace budowlane, a w szczególności budowa stacji bazowej. Strona podniosła, że stacja bazowa telefonii komórkowej T-Mobile polska S.A., zlokalizowana w Radomsku została wybudowana w oparciu o prawomocne decyzje administracyjne. Prezydent Miasta Radomska 22 stycznia 2008 r. uznał przedsięwzięcie za niewymagające uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację przedsięwzięcia (znak:TOS.7624/30/2007). Decyzją Nr 67/2008 z 27 sierpnia 2008 r. Wojewoda Łódzki uchylił sprzeciw Starosty Radomszczańskiego wobec zgłoszenia robót budowlanych i umorzył postępowanie, uznając że jest ono bezprzedmiotowe.

Natomiast pismem z dnia 26.08.2016 r. organ I instancji poinformował Stowarzyszenie Zwyczajne „W Obronie Mieszkańców przez promieniowaniem PEM”, że sprawa wniosku z dnia 18 lipca 2016 r. dotycząca wymierzenia inwestorowi kary za nielegalne użytkowanie stacji bazowej telefonii komórkowej T-Mobile, że brak jest możliwości wydania rozstrzygnięcia o treści, której żąda wnioskodawca.

W dniu 23 września 2016 r. do organu stopnia podstawowego wpłynął kolejny wniosek Stowarzyszenia Zwyczajnego w Obronie Mieszkańców przez promieniowaniem PEM z siedzibą w Radomsku o wszczęcie z urzędu postępowania o wymierzenie inwestorowi kary za nielegalne użytkowanie stacji bazowej telefonii cyfrowej T-Mobile na istniejącej wieży ciśnień przy ulicy Leszka Czarnego w Radomsku. Nadto, strona wniosła o rozpatrzenie wniosku zgodnie z prawem i dokonanie odmowy wszczęcia postępowania postanowieniem, o ile organ uzna stanowisko Ministra za wadliwe.

W odpowiedzi na w/w wniosek Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku poinformował wnioskodawcę, że *wniosek złożony w toku trwającego już postępowania rozstrzyga niniejszą informacją, iż w postępowaniu nie przewiduje możliwości wydania rozstrzygnięcia o treści, której żąda wnioskodawca.*

W odpowiedzi na wystąpienie powiatowego organu nadzoru budowlanego z dnia 17.10.2016 r. Urząd Miasta Radomska poinformował, że T-Mobile Polska S.A. nie wystąpiła z wnioskiem o wydanie decyzji o warunkach zabudowy i zagospodarowania terenu dla inwestycji polegającej na budowie stacji bazowej na terenie działki nr ewid. 177/2 obręb 27 przy ul. Leszka Czarnego w Radomsku.

W tak ustalonym stanie faktyczno-prawnym zaskarżoną decyzją z dnia 01.12.2016 r., Nr 232/2016 Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku nakazał T-Mobile Polska S.A. z/s w Warszawie, ul. Marynarska 12 rozbiórkę stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku przy ul. L. Czarnego, wykonanej bez wymaganego pozwolenia na budowę.

Odwwołanie od w/w decyzji, z zachowaniem ustawowego terminu wniosło T-Mobile Polska S.A. – reprezentowana przez adwokata Mikołaja Pomina, wnosząc o uchylenie

zaskarżonej decyzji i umorzenie postępowania. Strona skarżąca podniosła, że w uzasadnieniu skarżonej decyzji organ powołał się na kwalifikacji sporządzonej na potrzeby postępowania prowadzonego w sprawie innej inwestycji, aniżeli przedmiotowa, nie sporządzonej z inicjatywy organu i na potrzeby niniejszej sprawy. Nadto, argumentacja PINB w Radomsku sprowadzała się do tego, że anteny zamontowane na wieży ciśnień nie są tymi samymi antenami zadeklarowanymi w zgłoszeniu z 18 lipca 2008 r., ich moc jest wyższa, a nadto posiadają możliwość przechyłu o 8 %, co może spowodować nadmierne promieniowanie w miejscach dostępnych dla ludzi. Zakres postępowania ponownie ograniczył się do wpływu przedmiotowej inwestycji na środowisko, co należy do domeny innych organów do tego powołanych, a nie nadzoru budowlanego. Odpowiednie organy administracji z zakresu ochrony środowiska są uprawnione i wykwalifikowane do dokonywania oceny mocy i oddziaływania anten na przedmiotowej stacji bazowej na środowisko. Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego również zwracał uwagę, iż ewentualne postępowanie mające na celu weryfikację powyższego zagadnienia może prowadzić inspektor ochrony środowiska, a nie organy nadzoru budowlanego. Strona podniosła również, że nie miała możliwości wzięcia udziału w oględzinach stacji z udziałem autorów kwalifikacji, co narusza art.79 § 1 oraz art.84 § 1 Kpa, co uzasadnia konieczność uchylenia decyzji. Pełnomocnik Spółki T-Mobile podniósł również, że organ I instancji nieprawidłowo zakwalifikował prace, które mogłyby być ewentualnie przedmiotem niniejszego postępowania. Z materiałów zgromadzonych w niniejszej sprawie wynika, że zastrzeżenia budzą w zasadzie wyłącznie anteny zainstalowane na stacji bazowej. W ocenie strony odwołującej się nie istnieją podstawy, by decyzja nakazująca rozbiórkę obejmowała również pozostałe elementy stacji, co do których nie ma ograniczeń.

Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego po analizie zgromadzonego w sprawie materiału dowodowego stwierdza, co następuje:

Postępowanie przeprowadzone przed organem I instancji i zakończone zaskarżoną decyzją dotyczy – jak wynika z treści zawiadomienia z dnia 18 maja 2015r. – legalności dokonanych zmian w obiekcie stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. nr 28152 (systemu antenowego, urządzeń sterujących, urządzeń zasilających lub nadawczo-odbiorczych) usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego. Tymczasem z sentencji zaskarżonej decyzji wynika, że organ I instancji nakazał T-Mobile Polska S.A. z/s w Warszawie, ul. Marynarska 12 rozbiórkę stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. usytuowanej na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku przy ul. L. Czarnego, wykonanej bez wymaganego pozwolenia na budowę.

Podkreślić w tym miejscu jednakże należy, że z orzeczenia Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi z dnia 25 maja 2010r. sygn. akt II SA/Łd 1105/09 wynika, iż organy nadzoru budowlanego przy ocenie tej konkretnej inwestycji miały ustalić, jakie rodzaje robót budowlanych wymagały uzyskania pozwolenia na budowę albo zgłoszenia zamiaru ich wykonania, a w związku z tym przeprowadzić odrębne postępowania w odniesieniu do poszczególnych robót budowlanych.

W tym miejscu wskazać należy, że organ I instancji błędnie orzekł, co do przedmiotowej inwestycji jako całości, skoro jak wykazano wyżej w przedmiocie poszczególnych elementów stacji bazowej telefonii komórkowej wydane zostały ostateczne decyzje administracyjne, które podlegały ocenie organu wyższego stopnia, jak również ocenie sądów administracyjnych. Już powyższe czyni skarżoną decyzję wadliwą, a to wiąże się z koniecznością wyeliminowania jej z obrotu prawnego.

Kwestią fundamentalną w niniejszej sprawie jest ustalenie, czy w aktualnym stanie faktyczno-prawnym sprawy mamy do czynienia z robotami budowlanymi polegającymi na zamontowaniu urządzeń nadawczo-odbiorczych na istniejącej wieży ciśnień innych niż

objętych zgłoszeniem dokonany przez Polską Telefonię Cyfrową z dnia 18 lipca 2008r. w organie administracji architektoniczno-budowlanej. Podkreślić w tym miejscu należy, że Starosta Radomszczański decyzją z dnia 24 lipca 2008r., znak: GB.I.7352/143/JP/2008 wniósł sprzeciw w sprawie przyjęcia zgłoszenia robót budowlanych objętych zgłoszeniem inwestora z dnia 18 lipca 2008r., to decyzją Wojewody Łódzkiego Nr 67/2008 z dnia 27 sierpnia 2008r. decyzja Starosty Radomszczańskiego została uchylona w całości, a postępowanie organu I instancji umorzone. Powyższe oznacza, że Inwestor mógł przystąpić do legalnego wykonywania robót objętych zgłoszeniem z dnia 18 lipca 2008r. Na marginesie wskazać należy, że Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie wyrokiem z dnia 7 lutego 2012r., sygn. akt VII SA/Wa 1978/11, oddalił skargę na decyzję Głównego Inspektora Nadzoru Budowlanego z dnia 29 czerwca 2011r., znak: DOA/ORZ/7201/99-1/11, utrzymującą w mocy decyzję Głównego Inspektora Nadzoru Budowlanego z dnia 13 maja 2011r., którą umorzono postępowanie w sprawie stwierdzenia nieważności decyzji Wojewody Łódzkiego Nr 67/2008 z dnia 27 sierpnia 2008r. Naczelny Sąd Administracyjny wyrokiem z dnia 11 kwietnia 2014r., sygn. akt II OSK 1913/12 uchylił wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 7 lutego 2012r., sygn. akt VII SA/Wa 1978/11 oraz decyzję Głównego Inspektora Nadzoru Budowlanego z dnia 29 czerwca 2011r., znak: DOA/ORZ/7201/99-1/11.

Aktualnie sprawa legalności zgłoszenia z dnia 18 lipca 2008r. dokonanego w organie administracji architektoniczno-budowlanej, na przedmiotową inwestycję, ponownie zawisła przez Głównym Inspektorem Nadzoru Budowlanego, o czym świadczy znajdujące się w aktach przedmiotowej sprawy zawiadomienie z dnia 02.06.2016 r. o wszczęciu postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności decyzji Wojewody Łódzkiego z dnia 27 sierpnia 2008 r., Nr 67/2008, znak IA/PT.7111-II-75/652.650/RS/08, uchylającej w całości decyzje Starosty Radomszczańskiego z dnia 24 lipca 2008 r., znak GB.I.7352/143/JP/2008 (wnoszącej sprzeciw w sprawie zgłoszenia robót budowlanych objętych wnioskiem Polskiej Telefonii Komórkowej Sp z o.o. w Warszawie z dnia 18 lipca 2008 r., dotyczącego zamiaru wykonania robót budowlanych, polegających na montażu urządzeń wchodzących w skład stacji bazowej telefonii komórkowej sieci ERA nr 28/52 w radomsku przy ul. Leszka Czarnego 9) i umarzającej postępowanie w I instancji ze względu na jego bezprzedmiotowość.

Powyższa okoliczność ma istotny wpływ na wyniki sprawy, mimo to organ stopnia powiatowego zupełnie ją pomija, nie podejmując próby wyjaśnienia, czy Główny Inspektor Nadzoru Budowlanego wydał decyzję administracyjną kończącą postępowanie w w/w sprawie.

Nadto, przed dokonaniem zgłoszenia Inwestor wystąpił do Prezydenta Miasta Radomska o zajęcie stanowiska, czy inwestycja, którą zamierzał wykonać należy do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko. Właściwy w tej sprawie organ pismem z dnia 22 stycznia 2008r. zajął negatywne stanowisko, tj. uznał, że inwestycja ta nie należy do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko.

Przy założeniu, że inwestor, T-Mobile (następca prawny Polskiej Telefonii Cyfrowej) prowadził roboty budowlane polegające na montażu nowych anten telekomunikacyjnych (innych niż objęte zgłoszeniem dokonany w organie administracji architektoniczno-budowlanej), należało dokonać oceny legalności tychże robót przez pryzmat przepisów ustawy Prawo budowlane z dnia 07.07.1994 r. Łódzki Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego wyjaśnia również, iż zgodnie z art.6 Ustawy o zmianie ustawy – Prawo budowlane oraz niektórych innych ustaw z dnia 20 lutego 2015 r.(Dz.U. z 2015 r., poz.443) „ Do spraw wszczętych i niezakończonych do dnia wejścia w życie niniejszej ustawy decyzją ostateczną stosuje się przepisy dotychczasowe”. W związku z powyższym w przedmiotowej sprawie zastosowanie będą miały przepisy w brzmieniu sprzed nowelizacji dokonanej ustawą o zmianie ustawy – Prawo budowlane oraz niektórych innych ustaw z dnia 20 lutego 2015 r. (Dz.U. z 2015 r., poz.443), skąd postępowanie zostało wszczęte w dniu 18 maja 2015 r., a w/w ustawa weszła w życie 28 czerwca 2015 r.

Stosownie do treści art. 29 ust. 2 pkt 15 ustawy Prawo budowlane, pozwolenia na budowę nie wymaga wykonywanie robót budowlanych polegających na instalowaniu urządzeń, w tym antenowych konstrukcji wsporczych i instalacji radiokomunikacyjnych, na obiektach budowlanych. Zaś w myśl art. 30 ust. 1 pkt 3 tiret b, zgłoszenia właściwemu organowi wymaga, z zastrzeżeniem ust. 3 wykonywanie robót budowlanych polegających na instalowaniu urządzeń o wysokości powyżej 3 m na obiektach budowlanych. Tym samym z obowiązku zgłoszenia zwolnione zostały te roboty budowlane, które polegają na instalowaniu na obiektach budowlanych urządzeń o wysokości poniżej 3 m.

W orzecznictwie Naczelny Sąd Administracyjny prezentowane jest stanowisko, że zakres prac, które zgodnie z Prawem budowlanym, powinny zostać wykonane przy realizacji określonego przedsięwzięcia (np. instalacji telefonii komórkowej) zawsze wynikają z konkretnej, ściśle zindywidualizowanej sytuacji, którą będzie z kolei kreowała wielkość danego urządzenia, jak i sposób oraz miejsce jego realizacji. Dokonując zatem kwalifikacji prawnej, czy dane roboty budowlane wymagają pozwolenia na budowę, czy jedynie zgłoszenia, nie można czynić tego automatycznie, niezależnie od szczegółowych, technicznych założeń projektu przedstawionego przez inwestora (zob. wyrok WSA w Białymstoku z 24 września 2015 r., II SA/Bk 502/15; por. w nieco odmiennych stanach faktycznych NSA w wyrokach: z dnia 1 października 2009 r., sygn. akt II OSK 1461/08; z 16 czerwca 2010 r., sygn. akt II OSK 1034/09). Nie zasługuje na aprobatę pogląd, że niezależnie od szczegółowych, technicznych danych, instalacje wykonywane na stacjach bazowych telefonii komórkowej w każdym przypadku podlegają zgłoszeniu w świetle treści art. 29 ust. 2 pkt 15 Prawa budowlanego.

Powiatowy organ nadzoru budowlanego dokonując oceny przedmiotowej inwestycji przez pryzmat przepisów ustawy Prawo budowlane, winien pozyskać stosowny materiał dowodowy, z którego wynikałaby kwalifikacja przedmiotowego przedsięwzięcia w zakresie wymagań ochrony środowiska, przy czym organ winien brać pod uwagę zjawisko kumulacji pól elektromagnetycznych (np. wyrok NSA z 19 stycznia 2016 r., II OSK 1162/14; wyrok NSA z 29 września 2015 r., II OSK 139/14). Dla prawidłowej oceny, czy dana inwestycja może potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko, niezbędne jest dokładne określenie parametrów zarówno poszczególnych anten, jak i całego przedsięwzięcia. Wykładnia systemowa § 3 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz. U. z 2010, nr 213, poz. 1397 ze zm.) prowadzi bowiem do wniosku, że celem ustawodawcy było wskazanie inwestycji, które potencjalnie znacząco mogą oddziaływać na środowisko, co oznacza, że rolą organów powołanych do ochrony środowiska jest ustalenie, w jaki sposób inwestycja (a nie poszczególne anteny) wpłynie na środowisko. Dla poczynienia prawidłowych ustaleń niezbędne jest zatem określenie nie tylko mocy poszczególnych anten, ale i rozważenia ewentualnego nakładania się (nachodzenia) wiązek promieniowania emitowanych przez poszczególne anteny. Nie można bowiem wykluczyć, że ewentualne nakładanie lub nachodzenie się wiązek spowoduje, iż moc promieniowania znacznie przekroczy wielkości dopuszczalne. Odmienna interpretacja § 3 ust. 1 pkt 8 rozporządzenia prowadziłaby do możliwości obejścia prawa przez potencjalnych inwestorów, co z pewnością nie było intencją ustawodawcy (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 29 września 2015 r., sygn. akt II OSK 139/14).

Organ I instancji prowadząc postępowanie w niniejszej sprawie ponownie oparł się wyłącznie na Klasyfikacji Przedsięwzięcia oraz opinii Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Łodzi z dnia 30.10.2015 r., znak WOOŚ-I.4240.569.2015.MŁ.3/JCH, sporządzonej dla innego inwestora, tj. ORANGE POLSKA S.A. Tutejszy organ nie kwestionuje faktu, iż organ I instancji mógł posłużyć się w/w dokumentami w odniesieniu do rzeczony inwestycji, której inwestorem jest T-MOBILE (skoro zawierała ona również dane dotyczące przedmiotowych urządzeń), ale takie działanie należy uznać za

niewystarczające, ponieważ dokumentacja ta została sporządzona dla potrzeb odrębnego postępowania administracyjnego.

Z uzasadnienia skarżonej decyzji wynika, że organ stopnia powiatowego sam dokonał kwalifikacji przedmiotowej inwestycji przez pryzmat przepisów ochrony środowiska, mimo iż ustawa Prawo budowlane nie przyznaje takich kompetencji dla organów nadzoru budowlanego.

Nadto, mimo wskazań organu II instancji zawartych w decyzji kasacyjnej z dnia 01.12.2016 r., Nr 232/2016, co do konieczności podjęcia działań zmierzających do wyegzekwowania obowiązku nałożonego własnym postanowieniem z dnia 17.08.2015 r., Nr 148/2015, polegającego na przedłożeniu inwentaryzacji powykonawczej obiektu stacji bazowej T-Mobile Polska S.A. /systemu antenowego, urządzeń sterujących, urządzeń sterujących, urządzeń zasilających i nadawczo-odbiorczych, usytuowanego na działce nr ewid. 177/2 obręb 27 w Radomsku ul. Leszka Czarnego, organ stopnia powiatowego nie zastosował się do w/w wytycznych.

W rezultacie nie jest w sposób bezsporny ustalone, jaki obiekt powstał w wyniku realizacji inwestycji, w szczególności zaś, jakie anteny są aktualnie zamontowane i czy ich zamontowanie wymagało pozwolenia na budowę, czy też jedynie zgłoszenia dokonanego w organie administracji architektoniczno-budowlanej. Takie postępowanie musi być ocenione jako prowadzone z naruszeniem art. 7, art. 77 § 1 i art. 80 Kpa. Ponownie rozpoznając sprawę, organ weźmie pod uwagę powyższe rozważania i ustali, jakie przedsięwzięcie zostało zrealizowane, ze szczególnym uwzględnieniem rodzajów i parametrów anten oraz urządzenia sterującego. Organ zwróci również uwagę, aby stanowiska dotyczące poszczególnych elementów stacji przedstawiały osoby posiadające odpowiednie uprawnienia. Podkreślić w tym miejscu ponownie należy, że organy nadzoru budowlanego będą zobligowane do ustalenia, czy ten zakres inwestycji wymagał uzyskania stosownej decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, ale w oparciu o materiał dowodowy pozyskany od organów właściwych w sprawie ochrony środowiska, jak i samego inwestora.

Odnosząc się do treści odwołania, tutejszy organ stwierdza, iż miało ono wpływ na wynik sprawy w części dotyczącej zarzutów, co do niewłaściwie ustalonego stanu faktycznego sprawy.

Mając na uwadze powyższe orzeczono, jak w sentencji.

Niniejsza decyzja jest ostateczna w administracyjnym toku instancji.

POUCZENIE:

Zgodnie z art. 53 i art. 54 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2012r., poz. 270 z późn. zm.), stronom przysługuje prawo złożenia skargi na niniejszą decyzję do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi, za pośrednictwem Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego, w terminie 30 dni od dnia doręczenia niniejszego rozstrzygnięcia.



Łódzki Wojewódzki Inspektor
Nadzoru Budowlanego
Jolanta Podwyszecka

Handwritten signature or mark.

Otrzymują:

1. Pan Tadeusz Starostecki,
Amelin 7a, 97-500 Radomsko
- ② Stowarzyszenie Zwykłe
„W obronie mieszkańców przed promieniowaniem PEM”
ul. Leszka Czarnego 11, 97-500 R
adomsko
3. advokat Mikołaj Pomin – pełnomocnik T-Mobile S.A.
ul. Mateiki 48/49 m. 30, 60-767 Poznań
4. Gmina Miejska Radomsko,
ul. Tysiąclecia 5, 97-500 Radomsko
5. Radomszczańska Spółdzielnia Mieszkaniowa,
ul. Piastowska 10, 97-500 Radomsko
6. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Radomsku,
ul. L. Czarnego 22, 97-500 Radomsko + akta (4 segregatory)
7. Starostwo Powiatowe w Radomsku,
ul. L. Czarnego 22, 97-500 Radomsko
8. Prokuratura Rejonowa w Radomsku
ul. Tysiąclecia 3, 97-500 Radomsko (sprawa Ds.1202/15)
9. a/a
10. sekretariat