

Bydgoszcz, dnia 31 maja 2017r.

**KUJAWSKO-POMORSKI
WOJEWÓDZKI INSPEKTOR
NADZORU BUDOWLANEGO
w Bydgoszczy**

WINB-WOP.7722.34.2017.AA

POSTANOWIENIE

Na podstawie art. 123 w związku z art. 144 i art. 138 §1 pkt 2 oraz art. 97 §1 pkt 4 ustawy z dnia 14.06.1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r, poz. 23 ze zm.) oraz art. 83 ust. 2 ustawy z dnia 07.07.1994r. Prawo budowlane (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r., poz. 290 ze zm.) po rozpatrzeniu zażalenia *Pana Adama Wieczorek* z dnia 07.04.2017r. (wpływ do tut. organu 04.05.2017r.), reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Zbigniewa Gelzok na postanowienie Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim z dnia 29.03.2017r., znak: PINB-7141/27/10-17KS, którym *na wniosek pp. Elżbiety i Andrzeja Antoszewskich z dnia 27.03.2017r.*, zawieszono *postępowanie w sprawie odstępstwa od pozwolenia na budowę, z dnia 24.10.1983r., znak: GTK-8381/80/83, budynku gospodarczego na działce numer 256, w miejscowości Aleksandrowie Kuj, ul. Osińska 41, dokonanego przez Państwo Elżbietę i Andrzeja Antoszewskich zam. w Aleksandrowie Kuj, ul. Osińskiej 41, do czasu ostatecznego rozstrzygnięcia przed organami sądowno-administracyjnymi decyzji Starosty Aleksandrowskiego z dnia 18 stycznia 2017r., znak: AB.6742.3.2016 dotyczącej niezbędności wejścia na teren sąsiedniej nieruchomości (działka oznaczona nr ewid. 257 karta mapy 32) położonej przy ul. Osińskiej w Aleksandrowie Kujawskim należącej do Państwa Adama i Zofii Wieczorek celem wykonania przez Państwo Elżbietę i Andrzeja Antoszewskich robót budowlanych, tj. skuciu 5-6 cm cokołu fundamentu wraz z ławami fundamentowymi budynku gospodarczego od strony działki 257 karta mapy 32 przy ul. Osińskiej w Aleksandrowie Kuj.,*

p o s t a n a w i a m
uchylić zaskarżone postanowienie w całości
i umorzyć postępowanie w zakresie zawieszenia postępowania.

UZASADNIENIE

Z przedmiotowych akt wynika, że Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim prowadzi postępowanie administracyjne w sprawie odstępstwa od decyzji o pozwoleniu na budowę z dnia 24.10.1983r., znak: GTK-8381/80/83 (ustalającej miejsce i warunki inwestycji oraz zatwierdzającej plan realizacyjny inwestycji i udzielającej Panu Andrzejowi Antoszewskiemu pozwolenia na budowę budynku mieszkalnego jednorodzinnego, wolnostojącego budynku gospodarczego i ogrodzenia na działce nr ewid. 1774 – obecnie działka nr 256, przy ul. Osińskiej 41 w Aleksandrowie Kujawskim). Postępowanie niniejsze dotyczy budynku gospodarczego zlokalizowanego na ww. działce o nr ewid. 256 przy ul. Osińskiej 41 w Aleksandrowie Kuj., której współwłaścicielami są Państwo Elżbieta i Andrzej Antoszewscy.

Organ I instancji decyzją z dnia 31.08.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS nałożył *na Państwo Elżbietę i Andrzeja Antoszewskich zam. w Aleksandrowie Kuj, ul. Osińska 41, właścicieli budynku gospodarczego na działce nr 256 w miejscowości Aleksandrowie Kuj, ul. Osińska 41, odbiegającego w sposób istotny od warunków pozwolenia na budowę –*

decyzja GTK-8381/80/83 dnia 24.10.1983r. wydana przez Urząd Rejonowy w Aleksandrowie Kujawskim, obowiązek przedstawienia i wykonania w terminie do 31.10.2016r.:

- 1. projektu budowlanego zamiennego tegoż budynku gospodarczego, w czterech egzemplarzach, uwzględniającego zmiany wynikające z dotychczas wykonanych robót budowlanych w celu doprowadzenia wykonanych robót budowlanych do stanu zgodnego z prawem, sporządzonego przez osobę posiadającą odpowiednie kwalifikacje i przynależną do właściwej izby samorządu zawodowego,*
- 2. wykonania robót budowlanych polegających na skuciu 5-6 cm cokołu fundamentu wraz z ławami fundamentowymi budynku gospodarczego od strony działki 257 na całej szerokości elewacji tylnej tj. 8,10 m i do wysokości ok 1,10 od poziomu gruntu, mając na celu uregulowanie stanu prawnego nieruchomości, na których znajduje się budynek gospodarczy,*
- 3. wykonania robót budowlanych polegających na likwidacji – przesunięciu schodów zewnętrznych wraz z podestem stanowiących odrębne wejście na poddasze przedmiotowego budynku gospodarczego usytuowanych od strony działki nr 257 w odległości mniejszej niż 1,5m od granicy z tą działką.*

Od powyższej decyzji Państwo Zofia i Adam Wieczorek złożyli odwołanie.

Kujawsko – Pomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego, decyzją z dnia 20.10.2016r., znak: WINB-WOP.7721.136.2016.AB utrzymał w mocy w/w decyzję z dnia 31.08.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS.

Ponadto z akt sprawy wynika, że decyzją z dnia 14.10.2016r., znak: DOA.7110.417.2016.PCE/KKL Główny Inspektor Nadzoru Budowlanego uchylił w całości decyzję Wojewody Kujawsko – Pomorskiego z dnia 16.02.2016r., znak: WIR.I.7840.9.19.2016.IŚ, odmawiającą stwierdzenia na wniosek Pana Adama Wieczorek i Pani Zofii Wieczorek, nieważności decyzji Naczelnika Miasta Aleksandrowa Kujawskiego z dnia 24.10.1983r., znak: GTK-8381/80/83 i przekazał sprawę do ponownego rozpatrzenia przez Wojewodę.

Z kolei Państwo Elżbieta i Andrzej Antoszewscy złożyli wniosek z dnia 27.10.2016r. do Starostwa Powiatowego w Aleksandrowie Kujawskim o umożliwienie wejścia na teren działki sąsiedniej tj. nr 257, celem wykonania ww. robót budowlanych polegających m.in. na skuciu 5-6 cm cokołu fundamentu wraz z ławami fundamentowymi budynku gospodarczego od strony działki nr 257, na której częściowo znajduje się budynek gospodarczy. Jednocześnie Państwo Elżbieta i Andrzej Antoszewscy złożyli wniosek z dnia 28.10.2016r. do Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim o zawieszenie postępowania do czasu uzyskania decyzji pozwalającej na wejście na teren ww. działki sąsiedniej.

Z pisma Starosty Aleksandrowskiego z dnia 17.11.2016r., znak: AB.6742.2.2016 wynika, że wniosek ten pozostał bez rozpatrzenia z powodu nieuzupełnienia braków formalnych przez strony. Tym samym organ nadzoru budowlanego I instancji nie zawiesił postępowania na wniosek Państwa Elżbiety i Andrzeja Antoszewskich.

Natomiast z uwagi na toczące się postępowanie administracyjne w trybie nadzwyczajnym przez Wojewodę Kujawsko – Pomorskiego, dotyczące stwierdzenia nieważności w/w decyzji pozwolenia na budowę, zgodnie z art. 97 §1 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim uznał je za zagadnienie wstępne w stosunku do prowadzonego przed organem nadzoru I instancji przedmiotowego postępowania. Z uwagi na rozstrzygnięcie zagadnienia wstępnego, jakim jest ponowne rozpatrzenie wniosku Państwa Zofii i Adama Wieczorek o stwierdzenie nieważności decyzji Naczelnika Miasta Aleksandrowa Kujawskiego z dnia 24.10.1983r., znak: GTK-838/80/83, Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim, postanowieniem z dnia 18.11.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS zawiesił postępowanie.

Następnie Państwo Adam i Zofia Wieczorek złożyli zażalenie z dnia 04.11.2016r. na beczynność organu I instancji, zarzucając organowi niepodjęcie stosownych działań w związku z niewykonaniem przez inwestora postanowień ww. decyzji z dnia 31.08.2016r. Przy czym, organ II instancji postanowieniem z dnia 14.12.2016r., znak: WINB-WIK.771.6.28.2016.MC WINB-WIK.7641.135.2016.MC nie stwierdził beczynności, tym samym uznał zażalenie za bezzasadne.

Pan Zbigniew Gelzok działając w imieniu Pana Adama Wieczorek złożył zażalenie z dnia 29.11.2016r. na ww. postanowienie z dnia 18.11.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS zawieszające przedmiotowe postępowanie. Organ II instancji postanowieniem z dnia 09.01.2017r., znak: WINB-WOP.7722.83.MN utrzymał w mocy zaskarżone postanowienie organu I instancji.

W dniu 05.12.2016r. do powiatowego inspektoratu nadzoru budowlanego Państwo Elżbieta i Andrzej Antoszewscy, przedłożyli zgodnie z ww. decyzją z dnia 31.08.2016r. projekt budowlany zamienny dot. rzeczonyj budowy. Natomiast odnośnie wykonania obowiązku nałożonego w pkt 2 decyzji tj. skucia 5-6 cm cokołu fundamentu wraz z ławami fundamentowymi budynku gospodarczego od strony działki nr 257, oświadczyli, iż czekają na zgodę Pani Zofii Wieczorek na wejście na działkę nr 257.

Z kolei Wojewoda Kujawsko-Pomorski decyzją z dnia 20.12.2016r., znak: WIR.VIII.7840.115.2016.SB (WIR.I.7840.9.19.2016.IŚ) umorzył w całości postępowanie w sprawie z wniosku Pana Adama Wieczorek i Pani Zofii Wieczorek o stwierdzenie nieważności decyzji Naczelnika Miasta Aleksandrowa Kujawskiego z dnia 24.10.1983r., znak: GTK-8381/80/83, z uwagi na cofnięcie przez skarżących pismem z dnia 18.11.2016r., ww. wniosku z dnia 04.08.2014r. o stwierdzenie nieważności.

W związku z uprawomocnieniem się z dniem 10.01.2017r. powyższej decyzji Wojewody Kujawsko-Pomorskiego z dnia 20.12.2016r., Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim postanowieniem z dnia 11.01.2017r., znak: PINB-7141/27/10-17KS podjął przedmiotowe postępowanie administracyjne.

Następie postanowieniem z dnia 16.01.2017r., znak: PINB-7141/27/10-17KS organ I instancji przedłużył termin wykonania obowiązków nałożonych na Państwo Elżbietę i Andrzeja Antoszewskich decyzją z dnia 31.08.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS, do 31.03.2017r. z uwagi na brak możliwości wejścia na teren działki nr 257, które jest konieczne do wykonania obowiązku nałożonego w pkt 2 rzeczonyj decyzji. O przedłużeniu terminu wnioskowali Państwo E.A. Antoszewscy w piśmie z dnia 09.12.2016r. Nadto, w piśmie z dnia 02.01.2017r. Pani Elżbieta Antoszewska poinformowała, że przedłożyła projekt budowlany zamienny, zamurowała drzwi, zlikwidowała schody prowadzące na strych oraz wystąpiła do Starostwa Powiatowego w Aleksandrowie Kujawskim o wydanie decyzji na wejście na teren działki Państwa Zofii i Adama Wieczorków tj. nr 257 celem skucia 5-6 cm cokołu fundamentowego wraz z ławami.

Na ww. postanowienie z dnia 16.01.2017r., znak: PINB-7141/27/10-17KS dot. zmiany terminu, zażalenie z dnia 23.01.2017r. złożył Pan Zbigniew Gelzok – pełnomocnik Pana Adama Wieczorek. Organ II instancji postanowieniem z dnia 01.03.2017r., znak: WINB-WOP.7722.5.2017.MN stwierdził niedopuszczalność wniesionego zażalenia.

Po rozpatrzeniu wniosku Państwa Andrzeja i Elżbiety Antoszewskich, decyzją z dnia 18.01.2017r., znak: AB.6742.3.2016 Starosta Aleksandrowski rozstrzygnął o niezbędności wejścia na teren sąsiedniej nieruchomości, tj. dz. o nr ewid. 257 położonej przy ul. Osińskiej w Aleksandrowie Kujawskim należącej do Państwa Adama i Zofii Wieczorek celem wykonania robót budowlanych polegających na skuciu 5-6 cm cokołu fundamentu wraz z ławami fundamentowymi budynku gospodarczego od strony ww. działki nr 257. Od ww. decyzji z dnia 18.01.2017r., znak: AB.6742.3.2016 odwołanie złożyli Państwo Zofia i Adam Wieczorek. Wojewoda Kujawsko-Pomorski decyzją z dnia 27.03.2017r., znak: WIR.VIII.7840.1.35.2017.SB utrzymał w mocy zaskarżoną decyzję Starosty Aleksandrowskiego.

W tym miejscu wyjaśniam, iż ww. decyzja Wojewody z dnia 27.03.2017r. wpłynęła do powiatowego inspektoratu nadzoru budowlanego w dniu 03.04.2017r.

W związku z powyższym postanowieniem z dnia 29.03.2017r., znak: PINB-7141/27/10-17KS, organ I instancji zawiesił przedmiotowe postępowanie do czasu ostatecznego rozstrzygnięcia sprawy dot. niezbędności wejścia na teren działki o nr ewid. 257 oraz postanowieniem z dnia 29.03.2017r., znak: jw. przedłużył termin wykonania obowiązków nałożonych decyzją z dnia 31.08.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS do 3 miesięcy od daty ostatecznego rozstrzygnięcia decyzji Starosty Aleksandrowskiego z dnia 18.01.2017r., znak: AB.6742.3.2016 rozstrzygającej o niezbędności wejścia na teren sąsiedniej nieruchomości tj. dz. o nr ewid. 257.

Na ww. postanowienie zawieszające rzeczne postępowanie zażalenie złożył Pan Adam Wieczorek reprezentowany przez Pana Zbigniewa Gelzok.

Podstawę prawną zawieszenia zaskarżonego postanowienia stanowi art. 97 § 1 pkt 4 ustawy z dnia 14.06.1960r. Kodeks postępowania administracyjnego w myśl, którego - *organ administracji publicznej zawiesza postępowanie, gdy rozpatrzenie sprawy i wydanie decyzji zależy od uprzedniego rozstrzygnięcia zagadnienia wstępnego przez inny organ lub sąd.*

Z powyższego artykułu wynika, że warunkiem zawieszenia postępowania administracyjnego, jest pojawienie się w toku rozpoznania sprawy tzw. zagadnienia wstępnego. Ustawodawca nie zdefiniował tego pojęcia. W doktrynie i orzecznictwie przyjmuje się, że zagadnieniem wstępnym jest określona w przepisach prawa materialnego przesłanka wydania decyzji administracyjnej, której rozstrzygnięcie wykracza poza kompetencje danego organu administracji publicznej, przy czym rozstrzygnięcie tego zagadnienia jest koniecznym elementem podstawy rozpatrzenia sprawy i warunkiem wydania decyzji przez organ administracji publicznej.

Zatem w pierwszej kolejności niezbędne jest rozstrzygnięcie kwestii niebędącej w kompetencji danego organu administracyjnego, gdyż to warunkuje rozpoznanie sprawy administracyjnej. Powyższe oznacza, że organ nadzoru budowlanego I instancji jest zobligowany do zawieszenia postępowania administracyjnego na podstawie art. 97 § 1 pkt 4 ustawy z dnia 14.06.1960r. Kodeks postępowania administracyjnego tylko wtedy, gdy w sprawie wystąpi zagadnienie, którego brak rozstrzygnięcia wyklucza każde, zarówno pozytywne, jak i negatywne dla strony zakończenie postępowania administracyjnego.

Przenosząc powyższe na grunt niniejszej sprawy tut. organ stwierdza, iż organ nadzoru budowlanego I instancji słusznie uznał za zagadnienie wstępne postępowanie odwoławcze toczące się przed Wojewodą Kujawsko-Pomorskim w związku z wniesieniem odwołania przez Panią Zofię i Pana Adama Wieczorek od decyzji Starosty Aleksandrowskiego z dnia 18.01.2017r., znak: AB.6742.3.2016 rozstrzygającej o *niezbędności wejścia na teren sąsiedniej nieruchomości (działka oznaczona nr ewid. 257 karta mapy 32) położonej przy ul. Osińskiej w Aleksandrowie Kujawskim należącej do Państwa Adama i Zofii Wieczorek celem wykonania robót budowlanych polegających na skuciu 5-6 cm cokołu fundamentu wraz z ławami fundamentowymi budynku gospodarczego od strony działki 257 karta mapy 32 przy ul. Osińskiej w Aleksandrowie Kujawskim.*

Powyższe jest niezbędne do wykonania obowiązków nałożonych decyzją z dnia 31.08.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS. Zatem organ I instancji słusznie zawiesił postępowanie.

Niemniej jednak w związku z decyzją Wojewody Kujawsko-Pomorskiego z dnia 27.03.2017r., znak: WIR.VII.7840.1.35.2017.SB utrzymującej w mocy ww. decyzję Starosty Aleksandrowskiego z dnia 18.01.2017r., znak: AB.6742.3.2016, w myśl art. 97 §2 Kodeksu postępowania administracyjnego, *gdy ustąpią przyczyny uzasadniające zawieszenie postępowania, o których mowa w § 1 pkt 1-4, organ administracji publicznej podejmie postępowanie z urzędu lub na żądanie strony*, Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor Nadzoru Budowlanego w Bydgoszczy stwierdza, że ustała przesłanka zawieszająca

przedmiotowe postępowanie. W związku z tym tut. organ postanawia uchylić i umorzyć postępowanie w zakresie zawieszenia postępowania, ponieważ organ II instancji orzeka na podstawie aktualnego stanu faktycznego i prawnego.

Odnosząc się do zarzutów zawartych w zażaleniu, tut. organ stwierdza, iż ww. art. 97 §1 pkt 4, będący podstawą prawną zaskarżonego postanowienia dotyczy zawieszenia postępowania z urzędu, a nie na wniosek strony. Państwo Elżbieta i Andrzej Antoszewscy pismem z dnia 27.03.2017r. wnioskowali o zawieszenie rzeczonego postępowania, co zostało zawarte w zaskarżonym postanowieniu. Niemniej jednak przesłanką do zawieszenia było ww. zagadnienie wstępne, które zostało rozpatrzone. Nadto wyjaśniam, iż podstawę prawną ww. decyzji z dnia 31.08.2016r., znak: PINB-7141/27/10-16KS stanowi art. 51 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 07.07.1994r. Prawo budowlane, a nie wskazany w zażaleniu art. 51 ust. 5 ustawy Prawo budowlane.

Mając powyższe na względzie, postanowiono jak w sentencji.

Postanowienie niniejsze jest ostateczne w administracyjnym toku postępowania.

Na podstawie art. 3 §1 ustawy z dnia 25.07.2002r.– Prawo o ustroju sądów administracyjnych (Dz. U. 2016r., poz. 1066), oraz art. 53 §1, art. 54 §1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tekst jednolity: Dz. U. 2016 r., poz. 718 ze zm.), stronom przysługuje, za pośrednictwem Kujawsko-Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Nadzoru Budowlanego, prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Bydgoszczy, przy ul. Jana Kazimierza 5, w terminie 30 dni od dnia doręczenia niniejszego postanowienia.

Z Łp. KUJAWSKO-POMORSKIEGO
WOJEWÓDZKIEGO INSPEKTORA
NADZORU BUDOWLANEGO
Adam KOLINSKI
Z-ca Wojewódzkiego Inspektora

Otrzymują:

1. Pani Elżbieta Antoszevska
2. Pan Andrzej Antoszewski
3. Pani Zofia Wieczorek
- ④ Pan Adam Wieczorek *poprzez pełnomocnika Pana Zbigniewa Gelzok,*
5. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego w Aleksandrowie Kujawskim,
(wraz z aktami sprawy znak: PINB-7141/27/10-16KS-1 teczka)
6. a/a WINB-WOP

Do wiadomości

7. Urząd Miasta Aleksandrów Kujawski
8. Starostwo Powiatowe w Aleksandrowie Kujawskim