

Kalisz , dnia 19 lipca 2017r.

Za dowodem doręczenia

Nr SKO-4213/194/17

### **D E C Y Z J A**

Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Kaliszu.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w składzie :

Przewodniczący : Wiesława Gomułka – spr.

Członkowie : Krzysztof Sobociński

Iwona Chojnacka

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 19 lipca 2017r. odwołania T-Mobile Polska S.A. zastępowanej przez adwokata Mikołaja Pomina od decyzji Wójta Gminy Szczytniki z dnia 23 maja 2017r. Nr IOŚ.6733.17.2016.2017 w przedmiocie odmowy ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego - działając na podstawie art.1, 17 ust.1 i 18 ust. 1 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych (tekst jedn. Dz.U. z 2015r., poz.1659) oraz art. 17 pkt 1, 127 § 2 i art. 138 § 1 pkt 1 kodeksu postępowania administracyjnego

- o r z e k a -

**-zaskarżoną decyzję utrzymać w mocy.**

### **U z a s a d n i e n i e**

Zaskarżoną decyzją organ I instancji w wyniku ponownego rozpoznania sprawy nie uwzględnił wniosku T-Mobile SA z siedzibą w Warszawie przy ul. Marynarskiej 12, działającej przez pełnomocnika Patryka Woźniaka Atem Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu przy ul. Żeromskiego 9, i odmówił ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego polegającej na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej 67304 PKA\_Szczytniki\_Szczytniki 44667, polegającej na budowie kratownicowej stalowej wieży, zainstalowaniu sześciu anten sektorowych i trzech anten radioliniowych, budowie szaf telekomunikacyjnych , budowie ogrodzenia wraz z bramą wjazdową, budowie przyłącza elektroenergetycznego i kanalizacji kablowej, budowie utwardzenia terenu na terenie położonym w Szczytnikach oznaczonym w ewidencji gruntów

jak działka nr 173( obręb Szczytniki).

W uzasadnieniu rozstrzygnięcia stwierdzono, że realizacja inwestycji na terenie działki nr 173, obręb Szczytniki nie została uzgodniona przez Starostę Kaliskiego w zakresie ochrony gruntów rolnych. Również Wielkopolski Wojewódzki Konserwator Zabytków Poznaniu Delegatura w Kaliszu nie uzgodnił przedłożonego projektu decyzji. Ze względu na brak uzgodnień należało odmówić lokalizacji dla w/w inwestycji.

W odwołaniu wniesiono o rozpoznanie sprawy zgodnie z wnioskiem, tj. orzeczenie co do istoty sprawy i ustalenie lokalizacji przedmiotowej inwestycji względnie uchylenie decyzji i przekazanie sprawy organowi I instancji do ponownego rozpoznania. Rozstrzygnięciu organu I instancji zarzucono bezzasadność powołania się na odmowę uzgodnienia projektu decyzji przez Starostę Kaliskiego oraz Wielkopolskiego Wojewódzkiego Konserwatora Zabytków w Kaliszu. Jak wyjaśniono negatywne postanowienia zostały zaskarżone przez Inwestora i do czasu wydania decyzji przez organ I instancji nie zostały zakończone postępowania odwoławcze.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze po rozpoznaniu sprawy i przeprowadzonym postępowaniu wyjaśniającym zauważa co następuje:

Odwołanie nie zasługuje na uwzględnienie.

Zgodnie z przepisami art. 53 ust. 4 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym decyzję o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego w odniesieniu do obszarów i obiektów objętych formami ochrony zabytków, o których mowa w art. 7 ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami wydaje się po uzgodnieniu z wojewódzkim konserwatorem zabytków( art. 53 ust. pkt 2), a w odniesieniu do gruntów wykorzystywanych na cele rolne i leśne w rozumieniu przepisów o gospodarce nieruchomościami po uzgodnieniu z organami właściwymi w sprawach ochrony gruntów rolnych i leśnych ( art. 53 ust. 4 pkt 6).

Organem właściwym do uzgodnienia decyzji o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego (warunków zabudowy) w odniesieniu do gruntów wykorzystywanych na cele rolne jest organ określony w art. 5 ust.1 ustawy o ochronie gruntów rolnych i leśnych, a więc starosta.

Jak wynika z akt sprawy postanowieniem z dnia 20 kwietnia 2017r. Nr OSL.6123.10.31.2017 Starosta Kaliski odmówił uzgodnienia w zakresie ochrony gruntów rolnych przedłożonego projektu decyzji o ustaleniu lokalizacji stacji bazowej telefonii komórkowej w miejscowości Szczytniki na działce nr 173 o pow. 0.7900ha stanowiącej grunty orne klas : SII, BrIIIb, SIIIa wskazując ,że inwestycja nie spełnia warunku określonego w art. 7 ust.2a pkt 4 ustawy o ochronie gruntów rolnych i leśnych.

Wprawdzie w dacie orzekania przez organ I instancji postanowienie Starosty Kaliskiego nie miało waloru ostateczności, nie mniej jednak Kolegium

Odwoławcze postanowieniem z dnia 30 maja 2017r. Nr SKO-4213/126/17 nie uwzględniło zażalenia T-Mobile Polska SA i utrzymało w mocy postanowienie Starosty Kaliskiego o odmowie uzgodnienia lokalizacji stacji bazowej telefonii komórkowej na działce nr 173 ze względu na niespełnienie warunku określonego w art. 7 ust. 2a pkt 4 ustawy z dnia 3 lutego 1995r. o ochronie gruntów rolnych i leśnych ( t.j. Dz.U. z 2015r.,poz.782 ze zm.).

Wobec powyższego stwierdzić należy ,że przedłożony projekt decyzji o ustaleniu lokalizacji przedmiotowej inwestycji celu publicznego nie uzyskał akceptacji z uwagi na wymogi ustawy o ochronie gruntów rolnych i leśnych.

Skoro ustawodawca w przytoczonych wyżej przepisach uzależnia wydanie decyzji o ustaleniu lokalizacji inwestycji od uzgodnienia m.in. z organem właściwym w sprawie ochrony gruntów rolnych , to treść tego uzgodnienia ma istotne znaczenie przy wydaniu rozstrzygnięcia głównego w formie decyzji administracyjnej. Uzgodnienie ma charakter wiążący dla organu prowadzącego postępowanie w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji ( warunków zabudowy), a brak uzgodnienia oznacza, że projekt decyzji nie jest zgodny z przepisami objętymi właściwością organu uzgadniającego. W konsekwencji każda odmowa uzgodnienia ( przez organy wymienione w art. 53 ust.4) projektu decyzji skutkuje wydaniem decyzji odmownej.

Ustalenie lokalizacji przedmiotowej inwestycji pozostawałoby w sprzeczności z art. 50 ust.1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym w związku z art. 7 ust.2 i 2a ustawy o ochronie gruntów rolnych i leśnych ze względu na brak przeznaczenia gruntów planowanych do zabudowy, które stanowią użytki rolne II i III klasy, na cele nierolnicze.

Mając na uwadze powyższe Kolegium Odwoławcze orzekło jak w sentencji.

Decyzja niniejsza jest o s t a t e c z n a.

Stronom służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu w terminie 30-tu dni od daty otrzymania decyzji, za pośrednictwem tut. Kolegium Odwoławczego.

Jednocześnie Kolegium Odwoławcze informuje, że wpis w sprawach skarg w postępowaniu przed sądami administracyjnym z zakresu zagospodarowania przestrzennego wynosi 500zł.

Stosownie do art. 243 § 1 ustawy Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi strona może ubiegać się o przyznanie prawa pomocy. Wniosek o przyznanie prawa pomocy składa się do właściwego sądu administracyjnego na urzędowym formularzu. Urzędowe formularze wniosków o przyznanie prawa

pomocy są udostępniane nieodpłatnie w budynkach Naczelnego Sadu Administracyjnego oraz wojewódzkich sądów administracyjnych oraz w Biuletynie Informacji Publicznej tych sądów

( Krzysztof Sobociński )



( Wiesława Gonińska )

( Iwona Chojnacka )

Otrzymują:

1. T-Mobile Polska SA  
Ul. Marynarska 12, 06-674 Warszawa  
zastępowana przez adwokata  
Mikołaja Pomina  
Kancelaria Adwokacka  
Ul. J. Matejki 48/49 m.30, 60-544 Poznań
2. Atem Polska sp. z o.o.  
Patrik Woźniak pełnomocnik T-Mobile  
Ul. Żeromskiego 9, 60-544 Poznań
3. Jarosław Wierucki
4. Sołtys wsi Szczytniki  
Bogumił Bider  
Szczytniki 32, 62-865 Szczytniki  
- w celu obwieszczenia w trybie art. 49 k.p.a.
5. Wójt Gminy Szczytniki ( x3)  
- w celu obwieszczenia w trybie art. 49 k.p.a.  
- umieszczenia na stronie BIP Urzędu Gminy Szczytniki
6. Tablica ogłoszeń SKO i BIP SKO
7. a/a