



SKO V 428/190/5/08

Bielsko Białe 13.02.2008r.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bielsku-Białej na posiedzeniu w dniu 13.02.2008r. w składzie orzekającym :

Przewodniczący : mgr Krystyna Stoczek
Członek : mgr Magdalena Szymańska-Słonec
Członek : mgr Jarosław Pająk

po rozpatrzeniu odwołania Ogólnopolskiego Stowarzyszenia Przeciwdziałania Elektrosmazeniom „Prawo do życia” z siedzibą w Rzeszowie ul. Bracka 16A 4-251 Rybnik od decyzji Wójt Gminy Goleszów z dnia 27.11.2007r.nr. ROŚ 7624/S/4/2007.

w przedmiocie : umorzenia postępowania administracyjnego w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zgody na realizację przedsięwzięcia polegającego na montażu trzech anten sektorowych pracujących w paśmie 900 MHz, na istniejącej wieży antenowej.

działając na podstawie art.17, 18, 21 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych (Dz. U. Nr 79, poz. 856), art. 138 §2 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. Nr38 poz. 230 ze zm) art.46, 48, 56 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001r. Prawo ochrony środowiska (Dz. U. Nr. 05.130.1087 z późn zm.).

- uchyla zaskarżoną decyzję i przekazuje sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ I instancji

UZASADNIENIE

Decyzją z dnia 27.11.2007r. organ I instancji umorzył postępowanie wszczęte na wniosek Polskiej Telefonii Komórkowej „Centertel” sp. z o.o. w sprawie wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia polegającego na montażu trzech anten sektorowych pracujących w paśmie 900 MHz, na istniejącej wieży antenowej na działce nr. 2457/3 położonej w Lesznie Górnej Gm. Goleszów.

Przyczyną umorzenia postępowania była zmiana rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Odwołując się strona podniosła między innymi, że nie został jej zapewniony czynny udział podczas postępowania oraz, że przedmiotowe przedsięwzięcie

wpływie negatywnie na zdrowie ludzi , a także wskazał na naruszenie przepisów ustawy prawo ochrony środowisko.

Po rozpatrzeniu sprawy Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Bielsku Białej postanowiło uchylić zaskarżoną decyzję i przekazać sprawę do ponownego rozpatrzenia stwierdzając :

Zgodnie z art. 46 ust. 1 pkt. 1 ustawy prawo ochrony środowiska realizacja planowanego przedsięwzięcia mogącego znacząco oddziaływać na środowisko jest dopuszczalna po uzyskaniu decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Wymóg uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach obowiązuje w odniesieniu do wszystkich przedsięwzięć wymagających przeprowadzenia postępowania w sprawie oceny oddziaływania na środowisko , w rozumieniu ustawy prawo ochrony środowiska, dla których inwestor wystąpił bądź ma zamiar wystąpić z wnioskiem o wydanie którejkolwiek decyzji wymienionych w art. 46 ust. 4 pkt. 2-9 ustawy prawo ochrony środowiska.

Przedmiotem niniejszego postępowania jest przedsięwzięcie polegające na rozbudowie stacji bazowej telefonii komórkowej .

Należy zauważyć, że planowana inwestycja do czasu zmiany rozporządzenia kwalifikowała się do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, o których mowa w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Powyższe oznaczało , że w toku postępowania inwestycyjnego należało sporządzić raport oddziaływania na środowisko i po stosownych uzgodnieniach orzec w kwestii decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Dla niniejszej sprawy istotne jest, że z dniem 31.08.2007r. zmieniło się rozporządzenie Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

W związku z powyższą zmianą przedsięwzięcie polegające na modernizacji stacji bazowej telefonii komórkowej jest obecnie kwalifikowane jako przedsięwzięcie mogące znacząco oddziaływać na środowisko tylko w przypadkach wyliczonych enumeratywnie w § 2 ust. 1 pkt. 7 oraz w § 3 ust. 1 pkt. 8 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

W obecnym stanie prawnym kwalifikacji przedsięwzięcia polegającego na budowie bądź modernizacji stacji telefonii komórkowej do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko dokonuje się na podstawie równoważnej mocy promieniowania izotropowo wyznaczonej dla każdej anteny

przy czym istotna jest tu także odległość (mierzona od środka elektrycznego) od miejsc dostępnych dla ludności.

Orzekając w niniejszej sprawie organ I instancji ograniczył się tylko do przytoczenia w uzasadnieniu decyzji faktu iż zmieniło się omawiane rozporządzenie, co jest naruszeniem art. 107 kpa. Zawarte w decyzji rozstrzygnięcie powinno bowiem stanowić logiczną konsekwencję ustalonego w postępowaniu stanu faktycznego i jego oceny w świetle obowiązujących przepisów (w niniejszej sprawie w świetle znowelizowanego rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko).

W niniejszej sprawie ani z akt sprawy ani z treści uzasadnienia nie wynika na jakiej podstawie ustalono, że przedmiotowe przedsięwzięcie nie kwalifikuje się do przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko wymienionych w § 2 i § 3 omawianego rozporządzenia. Rozpatrując sprawę organ nie poczynił w tym zakresie żadnych ustaleń , co jest niezgodne z art. 80 kpa.

Stąd też rozpatrując ponownie sprawę organ winien w kontekście konkretnej sprawy dokonać własnych ustaleń w oparciu o ilość anten, ich moc, rozkład promieniowania itp.i wyjaśnić w świetle przedmiotowej sprawy , czy nie jest wymagane wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Dla przedmiotowej sprawy istotna jest także treść wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 21.01.2008r. nr. IV SA/Wa 2277/07, który w ocenie organu odwoławczego wyznacza linię orzeczniczą w kierunku sposobu stosowania § 2 ust. 1 pkt. 7 oraz w § 3 ust. 1 pkt. 8 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2004r. w sprawie określenia rodzajów przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko oraz szczegółowych uwarunkowań związanych z kwalifikowaniem przedsięwzięcia do sporządzenia raportu o oddziaływaniu na środowisko.

Zgodnie z powyższym wyrokiem miejsca dostępne dla ludności w stosunku do środka elektrycznego należy ustalać przez przyłożenie cyrkla do środka elektrycznego i zatoczyć okrąg o promieniu, którego długość będzie zależna od mocy anteny. Łuk wyznaczony w ten sposób będzie wyznaczał miejsca dostępne dla ludności.

Rozpatrując ponownie sprawę organ winien zapewnić stronom czynny udział zgodnie z art. 10 kpa przed wydaniem decyzji w celu umożliwienia wypowiedzenia się co do zebranego materiału dowodowego. Podkreślić należy, że przeprowadzenie tych czynności przed organem odwoławczym nie sanuje tego uchybienia proceduralnego organu I instancji.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Decyzja niniejsza jest ostateczna.

Stronie służy skarga na niniejszą decyzję do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach ul. Prymasa Stefana Wyszyńskiego 2, o ile naruszałaby prawo. Skargę wnosi się za pośrednictwem tut. Kolegium w dwóch egzemplarzach w terminie 30 dni od daty otrzymania decyzji.

Przewodniczący :



Członek :



Członek :



Otrzymują :

1. Pani Aleksandra Duraj
34-350 Węgierska Górka ul. Plażowa 12
2. Koźdon Janusz
Leszna Góra 88 43-445 Dziegiełów
3. Kuczera Ruta i Karol
Leszna Góra 7, 43-445 Dziegiełów
- ④ Wójt Gminy Goleszów
5. SKO a/a

Do wiadomości :

1. Wojewoda Śląski
ul. Jagiellońska 25
2. Państwowy Wojewódzki Inspektor Sanitarny w Katowicach
ul. Raciborska 25, 40-032 Katowice