

z dnia 26 listopada 2021 r.

**w sprawie rozpatrzenia skargi**

Na podstawie art. 18 b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2021 r. poz. 1372 i 1834) oraz art. 229 pkt 3 oraz art. 238 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735 i 1491) uchwała się, co następuje:

**§ 1.** Po rozpatrzeniu skargi Stowarzyszenia CZYSTA OKOLICA z dnia 27 października 2021 r. na działalność Wójta Gminy Krzyżanów w zakresie niewywiązywania się przez Wójta Gminy Krzyżanów z obowiązku określonego art. 30 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym w związku z art. 6 pkt 2 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz. U. z 2021 r. poz. 724) poprzez nieprzedstawienie Radzie Gminy Krzyżanów projektu uchwały w sprawie zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, która wdrażałaby w życie przepisy w/w ustawy uznaje skargę za bezzasadną z przyczyn określonych w uzasadnieniu, stanowiącym załącznik do uchwały.

**§ 2.** Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Gminy Krzyżanów do powiadomienia skarżącego o sposobie załatwienia skargi poprzez przesłanie odpisu uchwały wraz z załącznikiem.

**§ 3.** Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

**PRZEWODNICZĄCY**  
**RADY GMINY**  
*Wielki*  
**Wiesław Czekaj**

## UZASADNIENIE

W dniu 27 października 2021 r. (data wpływu 29 października 2021 r.) do Urzędu Gminy Krzyżanów wpłynęła skarga na działalność Wójta Gminy Krzyżanów w zakresie niewywiązywania się przez Wójta Gminy Krzyżanów z obowiązku określonego art. 30 ust. 2 ustawy o samorządzie gminnym w związku z art. 6 pkt 2 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych (Dz. U. z 2021 r. poz. 724) zwanej dalej „ustawą odległościową”. Zarzuty stawiane w skardze dotyczą nieprzedstawienia Radzie Gminy Krzyżanów projektu uchwały w sprawie zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, która wdrażałaby w życie przepisy ustawy odległościowej – to jest nowelizacji miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego gminy Krzyżanów poprzez uwzględnienie, iż odległość elektrowni wiatrowych od budynku mieszkalnego albo budynku o funkcji mieszanej, w której skład wchodzi funkcja mieszkaniowa musi być równa lub większa od dziesięciokrotności wysokości elektrowni wiatrowej mierzonej od poziomu gruntu do najwyższego punktu budowli, wliczając elementy techniczne, w szczególności wirnik wraz z łopatom (całkowita wysokość elektrowni wiatrowej).

Zgodnie z art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego, organem właściwym do rozpatrzenia skargi dotyczącej działalności Wójta w zakresie zadań własnych gminy jest Rada Gminy. Uchwalanie i zmiana miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego jest zadaniem własnym gminy.

Na podstawie treści art. 18b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym w celu rozpatrzenia skargi na działalność Wójta Rada Gminy powołuje Komisję Skarg, Wniosków i Petycji.

W dniu 23 listopada 2021 r. Komisja Skarg, Wniosków i Petycji dokonała analizy treści skargi, przeprowadziła czynności wyjaśniające oraz przygotowała projekt uchwały wraz z uzasadnieniem w temacie rozpatrzenia skargi jako bezzasadnej.

Rada Gminy Krzyżanów podziela opinię Komisji i uznaje wniesioną w dniu 29 października 2021 r. skargę za bezzasadną, uzasadniając to w następujący sposób:

Przed złożeniem niniejszej skargi do Urzędu Gminy wpłynęło złożone przez skarżącego wezwanie do zaprzestania naruszenia prawa z dnia 23 sierpnia 2021 r. Pismem z dnia 1 września 2021 r. Wójt Gminy Krzyżanów zwrócił się do Stowarzyszenia CZYSTA OKOLICA o sprecyzowanie charakteru żądania, gdyż na podstawie jego treści nie można było tego ustalić. W odpowiedzi na to pismo, w dniu 29 września 2021 r. Stowarzyszenie CZYSTA OKOLICA wskazało, że zobowiązanie narusza ogólne zasady wynikające z konstytucji i kodeksu postępowania administracyjnego oraz wyjaśniło, że wezwanie skierowane do organów gminy ma stanowić asumpt do podjęcia przez nie odpowiednich działań, do których są one zobowiązane ex lege.

Z prowadzonej korespondencji wnioskować można, iż pisma adresowane przez skarżącego do gminy dotyczą podjęcia działań w celu zaprowadzenia w przepisach prawa miejscowego, tj. Uchwały Nr XXVI/219/2014 Rady Gminy Krzyżanów z dnia 27 czerwca 2014r. w sprawie uchwalenia zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, stanu zgodnego z przepisami prawa powszechnie obowiązującego na terenie całego państwa, czyli ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych.

Wobec powyższego Wójt pismem z dnia 5 października 2021 r. poinformował iż obecny stan prawny nie obliguje gminy do działań w żądanym zakresie.

W odpowiedzi na powyższe Stowarzyszenie CZYSTA OKOLICA złożyło skargę na działanie Wójta Gminy Krzyżanów w zakresie wyżej wskazanym.

W/w plan zagospodarowania przestrzennego został uchwalony przed wejściem w życie ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych. Zgodnie z art. 15 ust. 2 tej ustawy plany miejscowe obowiązujące w dniu wejścia w życie ustawy zachowują moc. W odniesieniu do terenów objętych obowiązującym planem miejscowym ustawodawca zapewnił zachowanie minimalnych odległości elektrowni wiatrowej od budynku mieszkalnego wprowadzonych tą ustawą w inny sposób niż zmiana planu miejscowego. Zgodnie z przepisem art. 15 ust. 3 w/w ustawy jeżeli w takim planie miejscowym przewiduje się lokalizację elektrowni wiatrowej, organ administracji architektoniczno-budowlanej odmawia wydania pozwolenia na budowę, a organ prowadzący postępowanie w sprawie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach odmawia zgody na realizację przedsięwzięcia, jeżeli ta inwestycja nie spełnia tych wymogów. Zacytowane powyżej przepisy wyraźnie oznaczają, że gminy nie mają obowiązku dostosowywać zapisów dotychczasowych planów do ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, a jednocześnie jest zagwarantowana realizacja jej zapisów.

Naczelny Sąd Administracyjny, w przywołanym przez Stowarzyszenie CZYSTA OKOLICA wyroku z dnia 15 września 2016 r. sygn. akt II OSK 3017/14, rzeczywiście zajęła stanowisko, że „nie jest do zaakceptowania sytuacja, aby po zmianie przepisu ustawy, w zapisach planu zagospodarowania przestrzennego pozostawały i były stosowane przepisy sprzeczne z obowiązującymi ustawami.” Jednakże NSA wskazał, że „instrumentem służącym do eliminacji tych niezgodności jest wykładnia przepisów planu miejscowego dokonywana przy uwzględnieniu nowych regulacji prawnych.” Dlatego też w rozpatrywanej sprawie NSA nie znalazł podstaw do stwierdzenia nieważności planu.

W tym miejscu należy zauważyć, że procedura zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego jest szczegółowo uregulowana ustawą o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym. Obejmuje ona szereg czynności, które niosą za sobą spore koszty finansowe dla gminy. Skoro ustawodawca nie nałożył na gminy obowiązku dostosowania planów do zapisów ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych to gminy nie mają podstawy do wydatkowania środków na ten cel.

Biorąc pod uwagę konstytucyjną zasadę legalizmu – organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa - Gmina Krzyżanów nie ma podstawy prawnej do przystąpienia do zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wyłącznie w celu dostosowania go do zapisów ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych.

W przypadku przystąpienia w przyszłości do zmiany innych postanowień tego miejscowego planu, zapisy w zakresie odległości elektrowni wiatrowych od budynków mieszkalnych również zostaną dostosowane do przepisów ustawy.

Biorąc pod uwagę powyższe nie można zgodzić się z tezami zawartymi w skardze oraz pismach Stowarzyszenia CZYSTA OKOLICA, że brak obowiązku rewizji planów zagospodarowania przestrzennego po dniu wejścia w życie ustawy odległościowej niepotrzebnie absorbuje uwagę organów architektoniczno-budowlanych, organów prowadzących postępowanie w sprawie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach i naraża właścicieli nieruchomości na lokalizację elektrowni wiatrowych w niedopuszczalnej odległości od ich zabudowań. To wolą ustawodawcy na organy administracji architektoniczno-budowlanej a nie na gminy zostały nałożone obowiązki w zakresie zapewnienia zgodności lokalizacji elektrowni wiatrowej z wymogami ustawy o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych i w ten sposób wykluczona jest lokalizacja elektrowni w niedopuszczalnej odległości od zabudowań.

Odnosząc się do pisma z dnia 29 września 2021 r. należy wskazać, że poprzez wystosowanie wezwania z dnia 1 września 2021 r. nie nastąpiło naruszenie zasad ogólnych określonych w kodeksie postępowania administracyjnego, a wręcz przeciwnie. Wobec uchylecia przepisów regulujących konieczność wezwania do usunięcia naruszenia prawa przed zaskarżeniem do sądu administracyjnego aktów prawa miejscowego pismo z dnia 23 sierpnia 2021 r. „Wezwanie do zaprzestania naruszenia prawa” budziło wątpliwości co do jego charakteru. W takiej sytuacji, zgodnie z utrwalonym orzecznictwem sądowo-administracyjnym, organ jest zobowiązany wezwać do sprecyzowania żądania, aby zapewnić realizację zasad określonych w art. 7 i art. 9 Kodeksu postępowania administracyjnego.

Ze wskazanych wyżej powodów Rada Gminy Krzyżanów zdecydowała uznać złożoną skargę za bezzasadną i podjęła uchwałę o treści jak powyżej.

Zgodnie z art. 239 Kodeksu postępowania administracyjnego w przypadku gdy skarga, w wyniku jej rozpatrzenia, została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności - organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy - bez zawiadamiania skarżącego.

PRZEWODNICZĄCY  
RADY GMINY  
  
Wiesław Czekał