

*Npłynęto  
29.08.2013*

SKO.4020.OC/408/13

## DECYZJA

Na podstawie art. . 61a w związku z art. 157 § 1 i 2 Kodeksu postępowania administracyjnego i art. 2 ustawy z dnia 12 października 1994r. o samorządowych kolegiach odwoławczych /Dz. U. z 2001r. Nr 79, poz. 856 z późn. zm./

Skład Orzekający Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Białej Podlaskiej:

- Zbigniew Jastrząb - przewodnicząca składu
- Bożena Bilkiewicz – Bańka - członek sprawozdawca
- Mariola Ostaniewicz - członek

po rozpatrzeniu na posiedzeniu w dniu 23 sierpnia 2013r. wniosku **Stowarzyszenia „Nad Piwonią” z siedzibą w Koczergach. 21- 200 Parczew, Koczergi 53A** o stwierdzenie nieważności decyzji Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r. Nr NPP.6220.28.2011 w sprawie środowiskowych uwarunkowań na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie dwóch elektrowni wiatrowych wraz z drogami wewnętrznymi, placami manewrowymi oraz infrastrukturą towarzyszącą (liniami elektroenergetycznymi SN, kablami sterowania i telekomunikacyjnymi, dwiema stacjami kontenerowymi pomiarowymi i niezbędnymi urządzeniami elektroenergetycznymi) oraz przebudowie drogi wraz z towarzyszącymi elementami infrastruktury drogowej - przewidzianego do realizacji na działkach nr 214/1, 964, 246, 326, 325, 327 i 965, 185, 305 położonych w miejscowości Koczergi gmina Parczew

**orzeka:**

*odmówić wszczęcia postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności opisaney wyżej decyzji Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r. Nr NPP.6220.28.2011*

## Uzasadnienie

Burmistrz Parczewa decyzją z dnia 28 marca 2013r. ustalił środowiskowe uwarunkowania na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie dwóch elektrowni wiatrowych wraz z drogami wewnętrznymi, placami manewrowymi oraz infrastrukturą towarzyszącą (liniami elektroenergetycznymi SN, kablami sterowania i telekomunikacyjnymi, dwiema stacjami kontenerowymi pomiarowymi i niezbędnymi urządzeniami elektroenergetycznymi) oraz przebudowie drogi wraz z towarzyszącymi elementami infrastruktury drogowej. Podał, że planowane przedsięwzięcie przewidziano do realizacji na działkach położonych w miejscowości Koczergi. Wskazał, że na działce nr 214/1 przewidziano realizację elektrowni wiatrowej nr 1, na działkach nr 964 i nr 965 przewidziano zjazd z drogi, na działce nr 246 przewidziano oddziaływanie rotora, na działce nr 326 kolejną elektrownię wiatrową nr 2 zaś na działkach nr 325 i nr 327 kolejnego rotora. Organ I instancji wskazał, że przedsięwzięcie obejmie przebudowę

drogi i wykonanie elementów infrastruktury drogowej na działkach nr 185, nr 305, nr 964 i nr 965.

W załączniku do wydanej decyzji zamieścił charakterystykę przedsięwzięcia oraz miejsce jego realizacji.

Odwołanie od powyższej decyzji złożyli wspólnie [REDAKOWANE]

[REDAKOWANE] Wspólne odwołanie wniosły także [REDAKOWANE]. Od powyżej decyzji z dnia 28 marca 2013r. odwołanie wniosło także Stowarzyszenie „Nad Piwonią” z siedzibą w Koczergach. Wszyscy skarżący wnieśli o uchylenie zaskarżonej decyzji i przekazanie sprawy do ponownego rozpatrzenia Burmistrzowi Parczewa. W odniesieniu do żądań zawartych w odwołaniach Kolegium orzekło w ramach odrębnego postępowania zakończonego decyzją Kolegium z dnia 22 sierpnia 2013r. SKO.4020.OC/433/13).

Po wniesieniu od powyższej decyzji odwołania Stowarzyszenie „Nad Piwonią” z siedzibą w Koczergach, wystąpiło równocześnie do tut. Kolegium o stwierdzenie nieważności opisanej wyżej decyzji Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r. Wnioskodawca zarzucił, że decyzja została podjęta z rażącym naruszeniem prawa – art. 156 § 1 pkt 2 Kodeksu postępowania administracyjnego bowiem została wydana z naruszeniem procedury wymaganej do wydania decyzji środowiskowej polegającym na niezapewnieniu społeczeństwu udziału w prowadzonym postępowaniu na zasadach określonych w ustawie z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko. W ocenie wnioskodawcy powyższe uchybienie spowodowało naruszenie zasad wynikających z art. 8 i art. 9 K.p.a. toteż procedura gwarantująca udział w postępowaniu winna być powtórzona. Wnioskodawca wskazał także na brak zgodności planowanego przedsięwzięcia z ustaleniami miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego Gminy Parczew zatwierdzonego uchwałą Nr XLVIII/299/2010 Rady Miejskiej w Parczewie z dnia 3 września 2010r. Zgodnie zapisami tego planu pod elektrownie wiatrowe przeznaczone zostały ściśle określone tereny jednakże z zapisów tych nie wynika możliwość budowy wirtualnej o długości sięgającej poza tereny oznaczone w planie pod budowę tych elektrowni. Zdaniem Stowarzyszenia organ I instancji dopuścił się rażącego naruszenia prawa uznając, że lokalizacja inwestycji zgodna jest z zapisami planu miejscowego.

Stowarzyszenie wskazało także, że organ I instancji w sposób nieuprawniony działając z urzędu dokonał przesunięcia terenu lokalizacji przedsięwzięcia na obszar działki nr 246, którego inwestor nie wskazał ani we wniosku o ustalenie środowiskowych uwarunkowań ani też w pismach składanych w toku postępowania.

W obszernym uzasadnieniu wniosku strona wskazała na szereg uchybień, które w jej ocenie wskazują, że wydana decyzja jest w sposób rażący sprzeczna z prawem toteż konieczne jest jej wyeliminowanie z obrotu prawnego.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze po przeanalizowaniu materiału dowodowego w sprawie doszło do przekonania, że brak jest podstaw do wszczęcia postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności decyzji Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r. . Nr NPP.6220.28.2011 w sprawie ustalenia środowiskowych uwarunkowań na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie dwóch elektrowni wiatrowych wraz z drogami wewnętrznymi, placami manewrowymi oraz infrastrukturą towarzyszącą.

W pierwszej kolejności Kolegium wyjaśnia, że postępowanie zostało zainicjowane wnioskiem Stowarzyszenia „Nad Piwonią” z siedzibą w Koczergach, które postanowieniem Burmistrza Parczewa z dnia 7 sierpnia 2012r. organ I instancji

zostało dopuszczone, na prawach strony. do udziału w postępowaniu dotyczącym ustalenia środowiskowych uwarunkowań dotyczących przedmiotowego przedsięwzięcia.

W dalszej kolejności Kolegium zauważa, że w dacie składania wniosku z dnia 22 kwietnia 2013r. o stwierdzenie nieważności decyzji Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r, decyzja ta była nieostateczna. Z uwagi na złożone od tej decyzji odwołania Kolegium w pierwszej kolejności analizowało przedmiotową decyzję w trybie postępowania odwoławczego. Zarówno odwołania jak i wnioski o stwierdzenie nieważności zmierzały do podważenia decyzji organu I instancji, a uwzględniając zakres badania sprawy w każdym z tych trybów, organ odwoławczy stanął na stanowisku, iż sprawę należy rozpatrzyć w trybie zwykłym odwoławczym. Z zastosowaniem przepisów kodeksu postępowania administracyjnego o odwołaniach. Tryb odwoławczy ma bowiem w przepisach kodeksu postępowania administracyjnego pierwszeństwo przed trybem nadzoru obejmującym m.in. stwierdzenie nieważności decyzji /art. 156 § 1 k.p.a./. Tok instancyjny, zgodnie z art. 15 K.p.a. jest regułą obowiązującą przy załatwianiu spraw. Zasadą jest, że jeżeli strona korzysta z toku instancyjnego, to do jego wyczerpania nie powinny być podejmowane działania zmierzające do usunięcia nieprawidłowości w decyzji środkami pozainstancyjnymi, w tym w drodze stwierdzenia jej nieważności. W świetle poglądów orzecznictwa sadowoadministracyjnego akceptowanych przez Kolegium w sytuacji, gdy w sprawie wniesione zostało odwołanie od decyzji I instancji organ odwoławczy nie może orzekać na podstawie art. 156 K.p.a., z uwagi na inny zakres i charakter jego działań jako organu odwoławczego oraz jako organu nadzoru (por wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego (do 2003.12.31) w Łodzi z dnia 14 marca 1997 r. I SA/Łd 190/96).

Mając powyższe na uwadze należy wskazać, że kluczową okolicznością dla oceny prawidłowości dokonanej przez Skład Orzekający w przedmiotowej sprawie rozstrzygnięcia był fakt, iż wnioskowana do weryfikacji w trybie nieważności decyzja Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r. stała się przedmiotem uprzedniej kontroli i oceny Kolegium w ramach postępowania odwoławczego. Samorządowe Kolegium Odwoławcze decyzją z dnia 22 sierpnia 2013r. uchyliło decyzję Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2013r. Nr NPP.6220.28.2011 w sprawie środowiskowych uwarunkowań na realizację przedsięwzięcia polegającego na budowie dwóch elektrowni wiatrowych wraz z drogami wewnętrznymi, placami manewrowymi oraz infrastrukturą towarzyszącą (liniami elektroenergetycznymi SN, kablami sterowania i telekomunikacyjnymi, dwiema stacjami kontenerowymi pomiarowymi i niezbędnymi urządzeniami elektroenergetycznymi) oraz przebudowie drogi wraz z towarzyszącymi elementami infrastruktury drogowej - przewidzianego do realizacji na działkach nr 214/1, 964, 246, 326, 325, 327 i 965, 185, 305 położonych w miejscowości Koczergi gmina Parczew i przekazało sprawę do ponownego rozpatrzenia organowi I instancji.

Zatem na dzień dzisiejszy w obrocie prawnym nie funkcjonuje decyzja Burmistrza Parczewa z dnia 28 marca 2012r. W ocenie Kolegium zaistniały w sprawie stan faktyczny, z którego wynika, że wnioskowana do weryfikacji decyzja została uchylona, musi skutkować przyjęciem stanowiska o braku możliwości (niedopuszczalności) prowadzenia przez organ administracji publicznej nadzwyczajnego postępowania administracyjnego w tej sprawie z powodu nieistnienia w sensie prawnym rozstrzygnięcia którego nieważność miałaby być stwierdzona.

W ocenie Kolegium ustalony stan faktyczny wypełnia dyspozycje art. 61a § 1 w związku z 157 § 2 K.p.a. w świetle którego odmowa wszczęcia postępowania w sprawie także dotyczącej stwierdzenia nieważności decyzji ma miejsce wtedy gdy żądanie zostało wniesione przez osobę nie będącą stroną w sprawie lub z innych

uzasadnionych przyczyn nie może być wszczęte. Ponieważ przepis art. 61a § 1 został zamieszczony w Dziale II Rozdziale 1. K.p.a., to co do zasady znajduje zastosowanie we wszystkich rodzajach postępowań uregulowanych w K.p.a., a zatem - wobec braku szczególnych uregulowań w tym zakresie w Rozdziale 13. - ma także zastosowanie w sprawach dotyczących oceny dopuszczalności żądania wszczęcia postępowania w sprawie stwierdzenia nieważności decyzji (art. 157 § 2 K.p.a.).

Przesłanką wydania postanowienia o odmowie wszczęcia postępowania może być zatem nie tylko brak legitymacji procesowej wnoszącego żądanie (przesłanka podmiotowa), ale również inne uzasadnione przyczyny. W ocenie Kolegium przez inne uzasadnione przyczyny, o których mowa w cytowanym przepisie należy rozumieć takie sytuacje, które w sposób oczywisty stanowią przeszkodę do wszczęcia postępowania, np. gdy w tej samej sprawie postępowanie administracyjne już się toczy albo w sprawie takiej zapadło już rozstrzygnięcie lub gdy w przepisach prawa brak jest podstawy materialnoprawnej do rozpatrzenia żądania w trybie administracyjnym.

Kolegium zobligowane było wydać postanowienie o odmowie wszczęcia postępowania bowiem zapadło już rozstrzygnięcie powodujące usunięcie z obrotu prawnego decyzji z dnia 28 marca 2013r. wskazanej we wniosku Stowarzyszenia „Nad Pivonią” z siedzibą w Koczergach, domagającego się stwierdzenia nieważności tej opisaney decyzji.

W takim stanie faktycznym i prawnym Samorządowe Kolegium Odwoławcze orzekło jak na wstępie.

Na niniejsze postanowienie zażalenie nie przysługuje ale strona niezadowolona z rozstrzygnięcia może wystąpić z wnioskiem do tut. Kolegium o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 7 dni od dnia doręczenia niniejszego postanowienia.

Otrzymują:

1. Stowarzyszenie „Nad Pivonią”
2. WINDPROJEKT Sp. z o.o. S.K.A
3. Burmistrz Parczewa
4. a/a

PREZES  
Samorządowego Kolegium Odwoławczego  
w Białej Podlaskiej  
*Zbigniew Jastrząb*

CZŁONEK  
Samorządowego Kolegium Odwoławczego  
w Białej Podlaskiej  
*Mariola Ostankiewicz*

CZŁONEK  
Samorządowego Kolegium Odwoławczego  
w Białej Podlaskiej  
*Bożena Białkiewicz-Bańka*