



D. OSŁAŻYAN

P. Samicki-G.
P. Szczepowicz
08.10.13

Olsztyn, dnia 4 października 2013r.

WOJEWODA
WARMIŃSKO-MAZURSKI

PN.4131. 451 .2013

Rozstrzygnięcie nadzorcze

Na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2013r., poz.594), stwierdzam nieważność §5 ust.2 pkt 4 i §9 ust.6 zdanie drugie uchwały Nr LVI/427/2013 Rady Gminy Elk z dnia 27 sierpnia 2013r. w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenu położonego w obrębie 0031 Nowa Wieś Elcka obejmującego działkę nr 260/11.

Uzasadnienie

Rada Gminy Elk, powołując jako podstawę prawną art. 18 ust.2 pkt 5 ustawy o samorządzie gminnym oraz art.15 ust.2 w związku z art.20 i art. 27 ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz.U. z 2012r. poz.647 z późn.zm), podjęła w dniu 27 sierpnia 2013r. uchwałę Nr LVI/427/2013 w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenu położonego w obrębie 0031 Nowa Wieś Elcka obejmującego działkę nr 260/11.

W ocenie organu nadzoru zapisy §5 ust.2 pkt 4 i §9 ust.6 zdanie drugie uchwały naruszają obowiązujące prawo.

W §5 ust.2 pkt 4 uchwały stwierdzono, iż pod pojęciem „powierzchni biologicznie czynnej” należy rozumieć „powierzchnie gruntów rodzimych oraz wody powierzchniowe, a także 50% sumy powierzchni tarasów i stropodachów nie mniejszej niż 10m² urządzonych jako trawniki lub kwietniki na podłożu zapewniającym ich naturalną vegetację”.

Tymczasem definicję powierzchni biologicznie czynnej, a ściślej terenu biologicznie czynnego zawiera rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 12 kwietnia 2002r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie (Dz.U. z 2002r. Nr 75 , poz. 690 z późn.zm). W myśl §3 pkt 22 przywołanego rozporządzenia, teren biologicznie czynny to „teren z nawierzchnią ziemną urządzoną w sposób zapewniający naturalną vegetację , a także 50% powierzchni tarasów i stropodachów z taką nawierzchnią, nie mniej jednak niż

10m², oraz wodę powierzchniową na tym terenie". Taka definicja obowiązuje od dnia 8 lipca 2009r. w związku z wejściem w życie rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 12 marca 2009r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie warunków technicznych jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie (§1 pkt 1 lit.c rozporządzenia zmieniającego).

W §9 ust.6 zdanie drugie uchwały zawarto natomiast zapis o treści: *„W przypadku jednak natrafienia w trakcie robót ziemnych na znaleziska mogące świadczyć o ich charakterze kulturowym należy niezwłocznie powiadomić o tym fakcie Wojewódzki Urząd Ochrony Zabytków w Olsztynie, bezpośrednio lub za pośrednictwem Urzędu Gminy w Elku celem ustalenia ewentualnych prac ratowniczych”*.

Przywołany wyżej zapis §9 ust.6 dotyczy kwestii szczegółowo uregulowanych w art. 32 ustawy z dnia 23 lipca 2003r. o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (Dz.U. z 2003r. Nr 162, poz. 1568 z późn.zm). Powiela regulacje ustawowe, czyniąc to w sposób fragmentaryczny i jednocześnie zmodyfikowany.

Stosownie do treści §137 załącznika do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (Dz.U. z 2002r. Nr 100, poz. 908), w uchwale nie powtarza się przepisów ustaw, ratyfikowanych umów międzynarodowych i rozporządzeń. Przepis ten wskazuje na zasadę, że uchwała rady nie może regulować jeszcze raz tego, co zostało już wcześniej przez ustawodawcę unormowane i stanowi przepis powszechnie obowiązujący.

Powtarzanie regulacji ustawowych lub ich modyfikacja w akcie prawa miejscowego jest niedopuszczalna, gdyż trzeba liczyć się z tym, że powtórzony przepis będzie interpretowany w kontekście uchwały, w której go powtórzono, co może prowadzić do całkowitej lub częściowej zmiany intencji prawodawcy (vide: wyrok NSA z dnia 14 października 1999r. sygn.akt: II SA/Wr 1179/98, wyrok WSA we Wrocławiu z dnia 21 września 2011r. sygn.akt: II SA/Wr 479/11, wyrok WSA w Gliwicach z dnia 21 marca 2009r. sygn.akt: II SA/Gl 522/09).

Za niedopuszczalne i sprzeczne z prawem należy zatem uznać regulowanie w planie kwestii szczegółowo uregulowanych w ustawie o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami, jak to uczyniono w §9 ust.6 uchwały, jak i modyfikowanie regulacji zawartych w aktach wyższego rzędu – jak to uczyniono w przypadku definicji „powierzchni biologicznie czynnej” zawartej w §5 ust.2 pkt 4 uchwały.

Biorąc powyższe pod uwagę należało orzec jak na wstępie.

Niezależnie od powyższego należy wskazać, iż wątpliwości interpretacyjne może budzić zapis §5 ust.2 pkt 3 uchwały, stanowiący, iż przez „powierzchnie zabudowy” należy rozumieć *„sumę powierzchni zabudowy wszystkich budynków i budowli usytuowanych na działce budowlanej w odniesieniu do budynków, liczonej po ich zewnętrznym obrysie murów, a w przypadku podcieni z*

filarami oraz przejazdów – po obrysie ścian wyższych kondygnacji". Wprowadzenie w tym zapisie sformułowania „w odniesieniu do budynków” powoduje, iż zapis jest niejasny i niezrozumiały.

Należy także zauważyć, że na rysunku planu brak jest linii rozgraniczającej pomiędzy terenami 1MN i 3MN. Tereny te mają wprawdzie identyczne parametry zabudowy i zagospodarowania terenu, jednakże dla terenu oznaczonego jako 1MN obowiązują dodatkowo ustalenia wynikające z §5 ust.3 uchwały. Stąd też uzasadniony jest wniosek, iż zasady zagospodarowania terenów 1MN i 3MN są różne. Stosownie zaś do art. 15 ust.2 pkt 1 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, w planie określa się „*przeznaczenie terenów oraz linie rozgraniczające tereny o różnym przeznaczeniu lub różnych zasadach zagospodarowania*”. Tymczasem jedynie z ustaleń dotyczących nieprzekraczalnych linii zabudowy w odniesieniu do dróg można wywnioskować jak przebiega granica między tymi terenami.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie za pośrednictwem Wojewody Warmińsko-Mazurskiego, w terminie 30 dni licząc od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

Otrzymują:
Przewodniczący Rady Gminy Ełk
Wójt Gminy Ełk



WOJEWODA
WARMIŃSKO-MAZURSKI

Marian Podziewski