

Borzytuchom, dnia 04.10.2018r.

GG.5315.1.2018

**Szanowny Pan
Leszek Szachta
działający w imieniu
Grupy Mieszkańców Gminy Borzytuchom**

**ODPOWIEDŹ NA PETYCJĘ GRUPY MIESZKAŃCÓW W SPRAWIE SPRZECIWU
WOBEC BUDOWY STACJI BAZOWEJ TELEFONII KOMÓRKOWEJ
W MIEJSCOWOŚCI BORZYTUCHOM**

W odpowiedzi na petycję Grupy Mieszkańców reprezentowanych przez Pana Leszka Szachtę z dnia 05.07.2018 roku złożoną w Urzędzie Gminy w Borzytuchomiu w dniu 05.07.2018 roku w sprawie sprzeciwu wobec budowy stacji bazowej telefonii komórkowej na działce nr 293 gmina Borzytuchom, Wójt Gminy Borzytuchom, działając na podstawie art. 10 ust. 1 ustawy z dnia 11 lipca 2014 roku o petycjach (tekst jednolity Dz.U z 2018r. poz. 870), uprzejmie informuje jak poniżej.

Tutejszy organ wyjaśnia, że prowadził postępowanie w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego dla wspomnianej powyżej inwestycji, które zostało zakończone ostateczną decyzją administracyjną.

Przebieg postępowania przedstawiał się następująco:

- postępowanie w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego polegającej na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej operatora P4 spółka z o.o. na działce nr 293 gmina Borzytuchom, toczyło się w roku 2017, na wniosek inwestora z dnia 14.02.2017r.;
- informacja o wszczęciu postępowania była podawana do publicznej wiadomości poprzez obwieszczenie z dnia 16.02.2017r., zaś informacja o zakończeniu postępowania była podawana do publicznej wiadomości poprzez obwieszczenie z dnia 27.04.2017r.;
- podczas trwającej procedury możliwe było zgłaszanie uwag i wniosków do sprawy;
- decyzja ustalająca lokalizację inwestycji celu publicznego została wydana w dniu 27.04.2017r., możliwe było wniesienie odwołania w terminie 14 dni; - w przewidzianym terminie nie wpłynęło żadne odwołanie, decyzja uprawomocniła się 23.05.2017r.

Projekt decyzji w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego, zgodnie z obowiązującymi przepisami, został przygotowany przez urbanistę jako osobę posiadającą wiedzę specjalną z zakresu planowania i zagospodarowania przestrzennego. Zgodnie bowiem z art. 50 ust. 4 ustawy z dnia 27 marca 2003 roku o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tekst jednolity Dz.U z 2017r. poz. 1073 ze zm.) *sporządzenie projektu decyzji o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego powierza się osobie, o której mowa w art. 5, albo osobie wpisanej na listę izby samorządu zawodowego architektów posiadającej uprawnienia budowlane do projektowania bez ograniczeń w specjalności architektonicznej albo uprawnienia budowlane do projektowania i kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności architektonicznej.*

Powyższy wymóg prawny sporządzania projektu decyzji w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego przez osobę posiadającą wiedzę specjalną został wprowadzony przez ustawodawcę z tych względów, gdyż wójtowie i pracownicy urzędów gmin nie dysponują wiedzą fachową z zakresu planowania i zagospodarowania przestrzennego.

W niniejszej sprawie urbanista, przygotowując projekt decyzji, uznał, że dokumenty złożone przez inwestora są prawidłowe i nie wymagają uzupełnienia w tym w zakresie przedłożenia decyzji środowiskowej. Urbanista zatem zapewnił Wójta Gminy Borzytuchom, że nie ma konieczności przedłożenia decyzji środowiskowej, ponieważ zgodnie z dokumentacją przedłożoną przez inwestora, przedmiotowa inwestycja nie stanowi przedsięwzięcia mogącego potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko w rozumieniu przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko.

Dodać należy, że projekt decyzji w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego był uzgadniany w toku postępowania m.in. z Regionalnym Dyrektorem Ochrony Środowiska, Starostą Bytowskim oraz Zarządem Melioracji i Urządzeń Wodnych Województwa Pomorskiego. Żaden z organów uzgadniających projekt decyzji nie wniósł zastrzeżeń do projektu decyzji ustalającego lokalizację inwestycji celu publicznego.

Wobec powyższego Wójt Gminy Borzytuchom wydając przedmiotową decyzję w sprawie ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego polegającej na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej operatora P4 spółka z o.o. na działce nr 293 gmina Borzytuchom, działał w usprawiedliwionym przekonaniu, że ta decyzja jest prawidłowa. Wskazać dodatkowo należy, że w tamtym czasie nie było żadnych protestów przeciw inwestycji, wobec czego tutejszy organ był przeświadczony, że inwestycja nie jest sprzeczna z wolą mieszkańców Gminy.

Decyzją z dnia 18.08.2017r. Starosta Bytowski zatwierdził projekt budowlany i udzielił pozwolenia na budowę stacji bazowej telefonii komórkowej operatora P4 spółka z o.o. na działce nr 293 gmina Borzytuchom. Zgodnie z obowiązującymi przepisami Starosta Bytowski przed wydaniem decyzji o pozwoleniu na budowę jest zobowiązany dokonać analizy wpływu inwestycji na otoczenie z obszaru oddziaływania stacji bazowej oraz na środowisko, w rozumieniu przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko. Powyższy obowiązek Starosty jako organu administracji architektoniczno-budowlanej wynika m.in. z art. 35 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994 roku Prawo budowlane (tekst jednolity Dz.U z 2018r. poz. 1202 ze zm.). Wydając pozwolenie na budowę, Starosta również uznał, że brak jest konieczności przedłożenia przez inwestora decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Dopiero po przeszło roku od uprawomocnienia się decyzji o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego, w lipcu 2018 roku został złożony wniosek o wznowienie tego postępowania. Wójt Gminy Borzytuchom wydał postanowienie o wznowieniu postępowania, ponieważ uznał, że odmowa wznowienia postępowania administracyjnego zamknęłaby wnioskodawcy (mieszkańcowi Gminy Borzytuchom) możliwość merytorycznego przedstawienia swojego stanowiska oraz obrony swych praw w drugiej fazie postępowania wznowieniowego. Obecnie postępowanie w sprawie wznowienia postępowania jest w toku. Organ bada i wyjaśnia przyczyny wznowienia oraz prawidłowość wcześniejszego postępowania (w tym czy było konieczne wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach). Na chwilę obecną nie wiadomo jakie rozstrzygnięcie zapadnie, zależy to od wyników postępowania.

Jednocześnie Wójt Gminy Borzytuchom informuje, że nie organem właściwym do wydania decyzji administracyjnej w sprawie nakazania inwestorowi usunięcia stacji bazowej telefonii komórkowej z działki nr 293 lub w sprawie nakazania zmiany lokalizacji stacji bazowej telefonii komórkowej z dotychczasowej na nową lokalizację. Ponadto działka na której jest zlokalizowana inwestycja, stanowi własność prywatną, a nie gminną.

Wskazać należy, że organy Gminy muszą działać zgodnie z obowiązującymi przepisami w ramach prawem przypisanych uprawnień. Podjęcie przez Wójta oraz Urząd Gminy działań niezgodnych z obowiązującymi przepisami, pomimo nawet, że działania te byłyby zgodne z wolą mieszkańców, mogłoby grozić Gminie Borzytuchom surowymi konsekwencjami. W przypadku takich bezprawnych działań, inwestor będący operatorem sieci komórkowej mógłby zażądać od Gminy wysokich odszkodowań.

Podnieść należy, że gminy nie posiadają instrumentów prawnych do wykonywania badań wpływu stacji bazowych telefonii komórkowych (w szczególności w zakresie pól elektromagnetycznych) na stan zdrowia mieszkańców, tak żeby te badania były wiążące dla inwestorów np. żeby wymuszały dokonanie zmian instalacji, a nawet usunięcie instalacji z danej lokalizacji. Jednakże pomimo tego Wójt oraz Urząd Gminy Borzytuchom będą starały się podejmować wszelkie prawem dopuszczalne działania w celu zapewnienia bezpieczeństwa stanu zdrowia mieszkańców, w tym w razie takiej konieczności będą interweniować u właściwych organów i instytucji państwowych. Podkreślić bowiem należy, że w Polsce obowiązują przepisy prawne oraz funkcjonują instytucje, których celem i zadaniem jest zapewnienie bezpieczeństwa ludzi przed polami elektromagnetycznymi. Organem posiadającym kompetencje w powyższym zakresie, a tym odnośnie dokonywania pomiarów oraz kontroli wyników pomiarów wysokości poziomów pól elektromagnetycznych, jest wojewódzki inspektor ochrony środowiska. Sprawdzenie dotrzymania standardów jakości środowiska określających dopuszczalne poziomy pól elektromagnetycznych przez instalacje stacji bazowych telefonii komórkowej następuje przez wykonanie pomiarów, o których mowa w art. 122a ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 roku Prawo ochrony środowiska (tekst jednolity Dz.U z 2018r. poz. 799 ze zm.). Pomiary te powinny być wykonywane (1) bezpośrednio po rozpoczęciu użytkowania instalacji lub urządzenia; (2) każdorazowo w przypadku zmiany warunków pracy instalacji lub urządzenia, w tym zmiany spowodowanej zmianami w wyposażeniu instalacji lub urządzenia, o ile zmiany te mogą mieć wpływ na zmianę poziomów pól elektromagnetycznych, których źródłem jest instalacja lub urządzenie. Wyniki pomiarów powinny zostać przekazane wojewódzkiemu inspektorowi ochrony środowiska i państwowemu wojewódzkiemu inspektorowi sanitarnemu. W celu zapewnienia właściwego wykonywania pomiarów w art. 147a ustawy Prawo ochrony środowiska wprowadzono obowiązek, zgodnie z którym prowadzący instalację oraz użytkownik urządzenia są obowiązani zapewnić wykonanie pomiarów wielkości emisji lub innych warunków korzystania ze środowiska przez laboratorium akredytowane.

Pomiary powinny uwzględniać zjawisko nakładania się pól elektromagnetycznych pochodzących z różnych anten wchodzących w skład instalacji. W rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 30 października 2003 roku w sprawie dopuszczalnych poziomów pól elektromagnetycznych w środowisku oraz sposobów sprawdzania dotrzymania tych poziomów (Dz.U. z 2003r. Nr 192, poz. 1883), a konkretnie w pkt 9 w załączniku nr 2 do tego rozporządzenia znajduje się bowiem zapis zgodnie z którym: „*Pomiary w otoczeniu*

instalacji wymienionych w ust. 7 niniejszego załącznika wykonuje się podczas pracy wszystkich urządzeń wytwarzających pola elektromagnetyczne w danym zakresie częstotliwości, (...) w warunkach odpowiadających charakterystykom eksploatacyjnym tych urządzeń; w przypadku możliwości eksploatacji w kilku rodzajach pracy - pomiary należy wykonać przy tym rodzaju pracy, przy którym występują pola elektromagnetyczne o najwyższym poziomie."

W przypadku jakichkolwiek wątpliwości co do rzetelności lub prawdziwości otrzymanych wyników pomiaru pól elektromagnetycznych, Wojewódzki Inspektorat Ochrony Środowiska dokonuje pomiarów instalacji lub zwraca się do Polskiego Centrum Akredytacji o zbadanie dochowania prawidłowości procedur przy dokonanych pomiarach.

Podkreślić należy, że w ustawie Prawo ochrony środowiska zawarto przepisy o odpowiedzialności cywilnej, karnej i administracyjnej za naruszenie przepisów ochrony środowiska w tym powyższego obowiązku w zakresie dokonywania pomiarów, między innymi art. 338a, który stanowi, że *„Kto, będąc obowiązany do wykonywania pomiarów pól elektromagnetycznych w środowisku, na podstawie art. 122a, nie wykonuje tych pomiarów, podlega karze aresztu albo ograniczenia wolności albo karze grzywny."*

Zgodnie z art. 123 ust. 2 ustawy Prawo ochrony środowiska do obowiązków wojewódzkiego inspektora ochrony środowiska należy prowadzenie okresowych badań poziomów pól elektromagnetycznych w środowisku. Sposób prowadzenia okresowych badań poziomów pól elektromagnetycznych określa rozporządzenie Ministra Środowiska z dnia 12 listopada 2007 roku w sprawie zakresu i sposobu prowadzenia okresowych badań poziomów pól elektromagnetycznych w środowisku. Zgodnie z tym rozporządzeniem punktami pomiarowymi mogą być również tereny wiejskie.

Wobec powyższego Wójt Gminy Borzytuchom wystąpi do Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska w Gdańsku z prośbą o to, żeby punkty pomiarowe zostały ustalone w Borzytuchomiu. Wójt chciałby, żeby powyższym badaniem była również objęta kwestia ewentualnego skumulowanego oddziaływania pól elektromagnetycznych emitowanych przez wszystkie stacje bazowe telefonii komórkowej na terenie wsi Borzytuchom.

Wójt, na etapie postępowania o wydanie decyzji w sprawie ustalenia inwestycji celu publicznego, nie jest uprawniony do rozważania, czy skutek zrealizowania określonej inwestycji celu publicznego na danym terenie wzrośnie albo zmaleje wartość nieruchomości sąsiednich. Nie jest uprawniony również do rozważania czy inwestycja celu publicznego może zahamować rozwój turystyki w Gminie lub czy znajduje się w pobliżu od osi

widokowych i wartościowych panoram. Podnieść bowiem należy, że zgodnie z art. 56 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym *nie można odmówić ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego, jeżeli zamierzenie inwestycyjne jest zgodne z przepisami odrębnymi. Przepis art. 1 ust. 2 nie może stanowić wyłącznej podstawy odmowy ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego.* Zamierzenie inwestycyjne w postaci budowy stacji bazowej telefonii komórkowej jest zgodne z przepisami odrębnymi a konkretnie ustawą z dnia 7 maja 2010 roku o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych. Zatem w świetle art. 56 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym takie wartości jak wymagania ładu przestrzennego, w tym urbanistyki i architektury; walory architektoniczne i krajobrazowe; wymagania ochrony środowiska, w tym gospodarowania wodami i ochrony gruntów rolnych i leśnych; prawo własności czy walory ekonomiczne przestrzeni (określone w art. 1 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym) nie mogą stanowić wyłącznej podstawy odmowy ustalenia lokalizacji inwestycji celu publicznego.

Z poważaniem

W O J T

dr Witold Cyba