

**Strony zgodnie z rozdzielnikiem
Pozostali poprzez obwieszczenie**

Dotyczy: Protestu mieszkańców Wałbrzycha i Szczawna-Zdroju przeciwko stacji bazowej telefonii komórkowej nr WAL3037A, dla której wydano Decyzję Nr 9/2023 z dnia 05.06.2023 r. (znak BAB.6733.6.2023 ID 4507/2023) o lokalizacji inwestycji celu publicznego dla inwestycji polegającej na budowie stacji bazowej telefonii komórkowej nr WAL3037A, wraz z infrastrukturą towarzyszącą przy ul. Baczyńskiego 12 w Wałbrzychu (na działce nr 24/1, obr. nr 15 Konradów, z terenem oddziaływania obejmującym części działek nr 24/1 i 24/2, obr. nr 15 Konradów).

W związku z protestem mieszkańców Wałbrzycha i Szczawna-Zdroju przeciwko realizacji ww. inwestycji informujemy, że wpłynął on do tutejszego urzędu w dniu 23.08.2023 r., czyli pięć dni po dacie otrzymania (przypadającej na 18.08.2023 r.) Decyzji z dnia 27 lipca 2023 r. Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Wałbrzychu uchylającej zaskarżoną decyzję w całości i przekazującej sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ pierwszej instancji. W rozstrzygnięciu SKO stwierdziło, że analiza, o której mowa w przepisach prawa, nie została sporządzona przed projektem decyzji (ewidentnie myląc postępowanie w sprawie lokalizacji inwestycji celu publicznego z postępowaniem w sprawie wydania warunków zabudowy), a w aktach brakuje dokumentu pełnomocnictwa udzielonego przez wnioskodawcę, jednocześnie nakazując wyjaśnienie powyższych kwestii. Niniejsze bez wątpienia zostanie uczynione przy ponownym rozpatrzeniu spornej sprawy aby dokonać wszechstronnej i wnikliwej oceny materiału dowodowego z uwzględnieniem wszystkich okoliczności mogących mieć zastosowanie.

Natomiast odnosząc się do samego protestu należy zauważyć, że:

1. Organ jest zobowiązany do wydania decyzji na podstawie załączonych dokumentów (wniosku, analizy środowiskowej) oraz w świetle zliberalizowanych, obowiązujących przepisów Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 05.05.2022 r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz.U. z 2022 r., poz. 1071). Zmianie uległy m.in. przepisy dotyczące §2 ust. 1 pkt. 7 oraz §3 ust. 1 pkt 8 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 10.09.2019 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, w wyniku czego instalacja telekomunikacyjna nie zalicza się do przedsięwzięć, o których mowa w przepisach wydanych na podstawie art. 60 ustawy z dnia 3.10.2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, zatem brak jest podstawy prawnej dla dokonywania kwalifikacji pod względem oddziaływania na środowisko (w tym na zdrowie) tego typu instalacji. Powyższe zostało również potwierdzone w przywołanej decyzji Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Wałbrzychu.
2. Dla przedstawionej przez Inwestora konfiguracji anten obszary pól elektromagnetycznych o poziomach wyższych od granicznych, przewidzianych w przepisach prawa, będą wyłącznie w przestrzeni niedostępnej dla ludzi, a organ nie ma prawa kwestionować przedłożonych danych.
3. W Rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 10 września 2019 r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz.U. z 2019 r., poz. 1839 z późniejszymi zmianami), uchylono zarówno przepisy w §2 ust. 1 pkt. 7, jak i w §3 ust. 1 pkt. 8 (zmiana weszła w życie 04.06.2022 r.), mówiące o wyznaczaniu równoważnej mocy promieniowanej izotopowo, nie wprowadzając w zamian innego/nowego zapisu, zatem brak podstawy prawnej do rozstrzygnięcia powyższej kwestii.
4. Stacja bazowa telefonii komórkowej, wyposażona w anteny nadawcze i odbiorcze, wymaga zastosowania rozwiązań konstrukcyjnych związanych z wykonaniem jej na odpowiednio wysokim maszcie, który musi znacząco przewyższać istniejącą zabudowę. W przeciwnym razie w żadnym wypadku nie byłoby możliwe ustalenie lokalizacji takiego celu publicznego. Maszt antenowy zawsze będzie górował nad terenem lub

okoliczną zabudową, a tym samym wprowadzi jakąś dysharmonię w istniejącym sposobie zagospodarowania obszaru. Jednak taka okoliczność nie może stanowić podstawy do wydania decyzji odmownej. W postępowaniu toczącym się na wniosek o ustalenie lokalizacji inwestycji celu publicznego nie ma zastosowania tzw. zasada dobrego sąsiedztwa, wynikająca z art. 61 ust. 1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 977 z późniejszymi zmianami), ani też rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 26 sierpnia 2003 r. w sprawie sposobu ustalenia wymagań dotyczących nowej zabudowy i zagospodarowania w przypadku braku miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego (Dz.U. Nr 164, poz. 1588 z późniejszymi zmianami).

5. Zgodnie z orzecznictwem brak zachowania ładu przestrzennego rozumianego jako takie ukształtowanie przestrzeni, które tworzy harmonijną całość oraz uwzględnia w uporządkowanych relacjach wszelkie uwarunkowania i wymagania funkcjonalne, społeczno-gospodarcze, środowiskowe, kulturowe oraz kompozycyjno-estetyczne nie może stanowić samodzielnie podstawy do wydania decyzji odmownej, zwłaszcza, że jest to inwestycja celu publicznego, dla której nie prowadzi się tego typu analiz.
6. Protestujący powołując się na zasadę przezorności nie uzasadnili bliżej tego zarzutu. Należy domniemywać, że chodzi o przepisy art. 174 Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską. Stosowanie tej zasady powinno się przejawiać w należyтым wyjaśnieniu okoliczności sprawy, a więc prawidłowej kwalifikacji spornego przedsięwzięcia w aspekcie wymogów ochrony środowiska, co uczyniono (wskazania w punkcie 1).
7. Zgodnie z rozstrzygnięciem ww. decyzji Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Wałbrzychu ustalenie lokalizacji inwestycji celu publicznego nie jest uzależnione od zgody strony lub jej braku. W każdym postępowaniu administracyjnym działania organu nie mogą być sprzeczne z obowiązującymi przepisami, nawet jeśli lokalna społeczność wnosi protest przeciwko zamierzonej inwestycji.

Tutejszy organ dostrzega jak trudne kwestie porusza wniesiony protest, jednakże jego działania nie mogą być sprzeczne z obowiązującymi przepisami.

Lech Walusiak
Kierownik Biura Administracji
Architektoniczno-Budowlanej

Rozdzielnik:

1. Strony wg wykazu
2. BAB aa.

Sporządziła: A. Grzonkowska