

UCHWAŁA NR XXXIV/222/14
RADY MIEJSKIEJ W DĄBROWIE BIAŁOSTOCKIEJ

z dnia 25 marca 2014 r.

w sprawie załatwienia skargi na działalność Burmistrza Dąbrowy Białostockiej dotyczącej nieprzestrzegania prawa w związku z przebudową przepustu w ul. Armii Krajowej

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. 2013 r., poz. 594, poz. 645, poz. 1318) w związku z art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tj. Dz. U. 2013 r., poz. 267) po rozpatrzeniu skargi z dnia 18 lutego 2014 roku na działalność Burmistrza Dąbrowy Białostockiej, dotyczącej nieprzestrzegania prawa w związku z przebudową przepustu w ul. Armii Krajowej i stanowiska Komisji Rewizyjnej Rady Miejskiej w Dąbrowie Białostockiej, względem tej skargi, Rada Miejska uchwala, co następuje:

§ 1. 1. Powyższą skargę jako nieuzasadnioną z przyczyn określonych w uzasadnieniu stanowiącym załącznik do niniejszej uchwały, podlega odmownemu załatwieniu.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Miejskiej w Dąbrowie Białostockiej, zobowiązując go do przygotowania odpowiedzi i przesłania skarżącemu odpisu niniejszej uchwały wraz z załącznikiem.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Uzasadnienie

Po rozpatrzeniu skargi z dnia 18.02.2013 r. na działalność Burmistrza Dąbrowy Białostockiej dotyczącej niezgodnego z prawem wykonywania zadań przez Burmistrza Dąbrowy Białostockiej w zakresie realizacji budowy przepustu i osadnika w ulicy Armii Krajowej w Dąbrowie Białostockiej, Rada Miejska w Dąbrowie Białostockiej uznaje skargę za bezzasadną.

Wniesiona skarga obejmuje zarzut, iż Gmina Dąbrowa Białostocka nie dysponuje pozwoleniem wodnoprawnym uprawniającym do wykonywania urządzeń wodnych - przepustu.

W toku wyjaśniania sprawy ustalono, że Urząd Miejski w Dąbrowie Białostockiej posiada decyzję Starosty Sokólskiego z dnia 17.01.2011 r., na podstawie której udzielono pozwolenia wodnoprawnego na przebudowę przepustu i osadnika poprzez budowę separatora i podziemnego zbiornika rozsączającego w ulicy Armii Krajowej (OŚ. 6223/47/10) oraz decyzję Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego z dnia 22.12.2011 r. udzielającą pozwolenia na „wznowienie robót budowlanych przy przebudowie przepustu i osadnika poprzez budowę osadnika, separatora lamelowego i podziemnego zbiornika rozsączającego na działkach 642/7, 87/17, 317/9 w Dąbrowie Białostockiej.”

Ustawa prawo wodne w art. 135 (Dz. U z 2012 poz. 145) przewiduje trzy przyczyny wygaśnięcia pozwolenia wodnoprawnego. Są nimi: upływ czasu, na który pozwolenie było wydane, rezygnacja zakładu z uprawnień ustalonych w pozwoleniu oraz brak rozpoczęcia przez zakład wykonywania urządzeń wodnych w terminie 3 lat (od dnia 18.03.2011 r. t.j. zmiany art. 135 pkt. 3 w drodze ustawy z dnia 05.01.2011 r. obowiązywał 2- letni okres) od dnia, w którym pozwolenie na wykonanie tych urządzeń stało się ostateczne.

W decyzji Starosty Sokólskiego w punkcie IV stwierdzono, że Zgodnie z art. 135 pkt. 3 Prawa wodnego, jeżeli wnioskodawca nie rozpocznie wykonywania urządzenia wodnego w ciągu 2 lat od dnia, w którym pozwolenie wodnoprawne stało się ostateczne, pozwolenie wodnoprawne wygasa.

Ustawa prawo wodne nie reguluje pojęcia „rozpoczęcia wykonywania urządzeń wodnych”. W związku z tym, zgodnie z orzecznictwem sądów administracyjnych, należy w tym zakresie posilkować się ustawą prawo budowlane - „Wobec braku szczególnych unormowań w ustawie – Prawo wodne, fakt rozpoczęcia budowy należało ustalić przy uwzględnieniu okoliczności wymienionych w art. 41 ustawy – Prawo budowlane.” (wyrok NSA w sprawie II OSK 2185/10).

W myśl z art. 41 ust. 1 ustawy prawo budowlane (Dz. U. z 2013 r. Nr 1409), rozpoczęcie budowy następuje z chwilą podjęcia prac przygotowawczych na terenie budowy. Prace te zostały enumeratywnie wymienione w ustępie drugim przywołanego artykułu i należą do nich: wytyczenie geodezyjnie obiektów na terenie, wykonanie niwelacji terenu, zagospodarowanie terenu budowy wraz z budową obiektów tymczasowych, a także wykonanie przyłączy do sieci infrastruktury technicznej na potrzeby budowy.

Wykonanie urządzenia wodnego stanowi przeważnie część dużego przedsięwzięcia i tym samym, zgodnie ze stanowiskiem doktryny i orzecznictwa, niejednokrotnie rozpoczęcie budowy tego przedsięwzięcia zmierza do wykonania urządzenia wodnego. Powyższe prowadzi do wniosku, że moment rozpoczęcia budowy całej inwestycji należy utożsamiać z momentem rozpoczęcia wykonywania urządzeń wodnych.(II OSK 2185/10 – wyrok NSA z 02.02.2011 r.).

Zgodnie z wyjaśnieniami otrzymanymi w toku rozpatrywania skargi oraz wiedzą Rady prace związane z budową ulicy Armii Krajowej, która stanowi inwestycję, w ramach której ma być prowadzona budowa urządzenia wodnego w postaci separatora i podziemnego zbiornika rozsączającego objętego pozwoleniem wodnoprawnym, zostały rozpoczęte. Zgodnie więc ze stanowiskiem sądów administracyjnych należy stwierdzić, że brak jest podstaw do twierdzenia, że decyzja Starosty Sokólskiego z dnia 17.01.2011 r., na podstawie której udzielono pozwolenia wodnoprawnego na przebudowę przepustu i osadnika poprzez budowę separatora i podziemnego zbiornika rozsączającego w ulicy Armii Krajowej (OŚ. 6223/47/10) wygasa. Na podkreślenie zasługuje również fakt, że w decyzji z dnia 22.12.2011 r. Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego potwierdzono rozpoczęcie budowy ulicy Armii Krajowej oraz udzielono Gminie Dąbrowa Białostocka pozwolenia na wznowienie robót budowlanych przy przebudowie przepustu i osadnika poprzez budowę osadnika, separatora lamelowego i podziemnego zbiornika rozsączającego. Użycie sformułowania „wznowienie” świadczy jednoznacznie, że roboty w tym zakresie były prowadzone. Z uzasadnienia decyzji – pozwolenia na budowę – również jednoznacznie wynika, że roboty takie zostały rozpoczęte. W świetle powyższego stanowisko zaprezentowane przez Starostwo Powiatowe w Sokółce w piśmie z dnia 20.09.2013 r. dołączonym do skargi nie zasługuje na uznanie.

Ponadto w piśmie z dnia 05.03.2014 r. Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Sokółce, skierowanego do Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Białostockiej, jako odpowiedź na pismo Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Białostockiej z dnia 26.02.2014 r. Nr BGK.7331/20/04, potwierdzony został fakt obowiązywania pozwolenia na wznowienie robót budowlanych przy przebudowie przepustu i osadnika poprzez budowę osadnika, separatora lamelowego i podziemnego zbiornika rozsączającego na działkach 642/7, 87/17, 317/9 w Dąbrowie Białostockiej z dnia 22.12.2011 r. oraz możliwość podjęcia na jego podstawie niezbędnych działań. Skarga w tym zakresie jest bezzasadna.

Odnosząc się do zarzutu, że nikt nie uzgadniał ze Skarżącym "warunków i terminów ani też ewentualnej rekompensaty z tytułu wejścia na (...) działki 317/20 i 317/21", a decyzja PINB z dnia 22.12.2011 r. "nie wspomina i nie zezwala na rozbiórkę nasypu drogowego zlokalizowanego na działkach 317/20 i 317/21" stanowiących własność Skarżącego wskazać należy, że zgodnie z:

- art. 47 Prawa budowlanego pkt1. Jeżeli do wykonania prac przygotowawczych lub robót budowlanych jest niezbędne wejście do sąsiedniego budynku, lokalu lub na teren sąsiedniej nieruchomości, inwestor jest obowiązany przed rozpoczęciem robót uzyskać zgodę właściciela sąsiedniej nieruchomości, budynku lub lokalu (najemcy) na wejście oraz uzgodnić z nim przewidywany sposób, zakres i terminy korzystania z tych obiektów, a także ewentualną rekompensatę z tego tytułu.

- art. 47 Prawa budowlanego pkt 2. W razie niezgodnienia warunków, o których mowa w ust. 1, właściwy organ - na wniosek inwestora - w terminie 14 dni od dnia złożenia wniosku, rozstrzyga, w drodze decyzji, o niezbędności wejścia do sąsiedniego budynku, lokalu lub na teren sąsiedniej nieruchomości. W przypadku uznania zasadności wniosku inwestora, właściwy organ określa jednocześnie granice niezbędnej potrzeby oraz warunki korzystania z sąsiedniego budynku, lokalu lub nieruchomości.

W sprawie zakresu robót objętych pozwoleniem na wznowienie robót budowlanych przy przebudowie przepustu wypowiedział się Powiatowy Inspektorat Nadzoru Budowlanego w Sokółce w dniu 22.12.2011 r. zatwierdzając projekt budowlany zamienny budowy przepustu i osadnika w ulicy Armii Krajowej w Dąbrowie Białostockiej, uwzględniający budowę osadnika o średnicy 2,0 m i głębokości 4,2 m, separatora lamelowego substancji ropopochodnych o przepływie 10-100 [l/s] i podziemnego zbiornika rozsączającego o wym. 1,5 x 4,0 x 13,5 m zatwierdzonym decyzją PINB z dnia 22.12.2011 r.

Zarzut skarżącego w zakresie wyrażenia przez niego zgody na wejście na jego nieruchomości jest bezzasadny, gdyż w obecnej sytuacji nie podjęto jeszcze robót budowlanych wymagających zgody na wejście na jego nieruchomości. Dopiero po przeprowadzeniu stosownego postępowania oraz wyłonieniu wykonawcy możliwe będzie określenie ram czasowych oraz przestrzennych niezbędnych dla prawidłowego wykonania robót. Po przedstawieniu wymagań przez wykonawcę w tym zakresie Gmina Dąbrowa Białostocka będzie mogła wystąpić do Skarżącego o określenie warunków, na których będzie uprawniona do realizowania robót na jego nieruchomościach.

Na tym etapie sprawy skarga w tym zakresie jest bezzasadna.