



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO

Katowice, dnia 20 marca 2015 r.

Poz. 1674

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR IFIII.4131.1.8.2015 WOJEWODY ŚLĄSKIEGO

z dnia 6 marca 2015 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tekst jedn.: Dz. U. z 2013 r., poz. 594 ze zm.) oraz z art. 28 ust. 1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tekst jedn.: Dz. U. z 2015 r., poz. 199)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr 25/IV/15 Rady Gminy Poczesna z dnia 29 stycznia 2015 r. w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego – strefa X obejmująca sołectwa: Kolonia Poczesna, Zawodzie oraz fragment sołectwa Poczesna, w części zawartej w:

- § 50 pkt 3 w brzmieniu: „w granicach występowania domniemanych pozostałości zespołów dworskich i folwarcznych ze strefami obserwacji archeologicznej - OW2 nakaz prowadzenia badań archeologicznych przed przystąpieniem do prac ziemnych, zgodnie z przepisami odrębnymi;”
- § 53 pkt 6 w brzmieniu: „w granicach występowania domniemanych pozostałości zespołów dworskich i folwarcznych ze strefami obserwacji archeologicznej - OW2, prowadzenie badań archeologicznych przed przystąpieniem do prac ziemnych, zgodnie z przepisami odrębnymi;”.

Uzasadnienie

Rada Gminy Poczesna w dniu 29 stycznia 2014 r. podjęła uchwałę Nr 25/IV/15 w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego – strefa X obejmująca sołectwa: Kolonia Poczesna, Zawodzie oraz fragment sołectwa Poczesna, po stwierdzeniu, iż powyższy plan nie narusza ustaleń Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Poczesna, przyjętego uchwałą Nr 166/XIX/12 Rady Gminy Poczesna z dnia 19 lipca 2012 r.

Stosownie do przepisu art. 20 ust. 2 wspomnianej ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, zwanej dalej ustawą, Wójt Gminy Poczesna przekazał w dniu 5 lutego 2015 r. organowi nadzoru wymienioną na wstępie uchwałę wraz z załącznikami i dokumentacją prac planistycznych w celu zbadania zgodności powyższej uchwały z przepisami prawa.

Pismem z dnia 2 marca 2015 r. tut. organ nadzoru wszczął postępowanie nadzorcze oraz poinformował gminę o możliwości złożenia wyjaśnień.

Oceniając przedmiotową uchwałę tutejszy organ związany był przepisem art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o zmianie ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, ustawy o Państwowej Inspekcji Sanitarnej oraz ustawy o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (Dz. U. Nr 130, poz. 874), zgodnie z którym do miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, w stosunku do którego podjęto uchwałę o przystąpieniu do sporządzenia lub zmiany planu, a postępowanie nie zostało zakończone do dnia wejścia w życie ustawy, stosuje się przepisy dotychczasowe. Tej samej treści normę zawiera również art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 6 sierpnia 2010 r. o zmianie ustawy o gospodarce nieruchomościami oraz ustawy o planowaniu

i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz. U. nr 155, poz. 1043). Z kolei nowela wprowadzona ustawą z dnia 5 stycznia 2011r. o zmianie ustawy - Prawo wodne oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. nr 32, poz. 159) – zawiera w art. 20 postanowienie, że do spraw niezakończonych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe. W związku z tym zarówno procedurę, jak i zapisy planu należy ocenić stosując przepisy w brzmieniu obowiązującym przed dniem wejścia w życie wymienionych nowelizacji.

W toku badania legalności uchwały Nr 25/IV/15 pod względem jej zgodności z prawem organ nadzoru stwierdził, że przedmiotowa uchwała została podjęta z naruszeniem zasad sporządzania planu miejscowego, wymienionych w art. 15 ustawy.

Ustalając regulacje zawarte w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego, rada gminy związana jest bowiem postanowieniami art. 15 ustawy, co oznacza, iż obligatoryjnie wprowadza do planu zapisy wymienione w art. 15 ust. 2 ustawy oraz, że samodzielnie może określać treść regulacji objętej planem miejscowym wyłącznie w granicach upoważnienia zawartego w art. 15 ust. 3 ustawy, w którym zawarto katalog dopuszczalnych ustaleń planu.

Pismem z dnia 2 marca 2015 r. tut. organ nadzoru wszczął postępowanie nadzorcze oraz poinformował gminę o możliwości złożenia wyjaśnień.

Kwestionowane przez organ nadzoru ustalenia tekstu planu miejscowego, zatwierdzonego uchwałą Nr 25/IV/15, zwanego dalej planem lub planem miejscowym, zawarte w **§ 50 pkt 3** o treści: „*w granicach występowania domniemanych pozostałości zespołów dworskich i folwarcznych ze strefami obserwacji archeologicznej - OW2 nakaz prowadzenia badań archeologicznych przed przystąpieniem do prac ziemnych, zgodnie z przepisami odrębnymi;*” oraz w **§ 53 pkt 6** w brzmieniu: „*w granicach występowania domniemanych pozostałości zespołów dworskich i folwarcznych ze strefami obserwacji archeologicznej - OW2, prowadzenie badań archeologicznych przed przystąpieniem do prac ziemnych, zgodnie z przepisami odrębnymi;*”, stanowią ustalenia szczegółowe odpowiednio dla terenów lasów ochronnych, oznaczonych symbolem **ZLO** (od 1ZLO do 6ZLO) oraz dla terenów zieleni niskiej, oznaczonych symbolem **ZI** (od 1ZI do 6ZI). Powyższe ustalenia są odmienne od ustaleń w tym samym zakresie, zawartych w **§ 12 pkt 2** części ogólnej planu, dotyczącej zasad ochrony dziedzictwa kulturowego i zabytków o treści: „*domniemane pozostałości zespołów dworskich i folwarcznych ze strefami obserwacji archeologicznej OW2, w których roboty ziemne mogą podlegać ograniczeniom związanym z koniecznością prowadzenia badań archeologicznych, zgodnie z przepisami odrębnymi;*”, co do poprawności których tut. organ nadzoru nie ma zastrzeżeń. Stwierdzenie nieważności uchwały Nr 25/IV/15 w części, w zakresie wymienionych powyżej ustaleń § 50 pkt 3 i § 53 pkt 6 spowoduje, iż na terenach objętych strefami obserwacji archeologicznej, oznaczonymi symbolem OW2, będą obowiązywały wyłącznie ustalenia § 12 pkt 2 tekstu planu wraz z odpowiednimi ustaleniami rysunku planu.

W opinii tut. organu nadzoru Rada Gminy Poczesna podjęła uchwałę Nr 25/IV/15 z istotnym naruszeniem przepisów art. 15 ust. 2 pkt 4 ustawy, dotyczących obowiązkowego określenia w planie zasad ochrony dziedzictwa kulturowego i zabytków oraz dóbr kultury współczesnej, a także § 4 pkt 4 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 26 sierpnia 2003r. w sprawie wymaganego zakresu projektu miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego (Dz. U. z 2003r., Nr 164, poz. 1587), zwanego dalej rozporządzeniem.

Wprowadzenie ustaleń dotyczących stref ochronnych należy wprowadzić do kompetencji decyzyjnych rady gminy, jednak kompetencja ta nie oznacza pełnej dowolności i musi być zgodna z obowiązującym prawem. Powyższe upoważnienie nie obejmuje wymogu prowadzenia badań wyprzedzających w strefie ochrony archeologicznej. Wszelkie kompetencje i formy działania organów nadzoru konserwatorskiego zostały określone w ustawie z dnia 23 lipca 2003r. o ochronie zabytków i opiece nad zabytkami (Dz. U. z 2003r. Nr 162 poz. 1568), zwanej dalej ustawą o ochronie zabytków, a rada gminy nie posiada żadnych kompetencji do modyfikowania zakresu działania tych organów.

W myśl art. 7 pkt 4 ustawy o ochronie zabytków jedną z form ochrony zabytków są ustalenia ochrony w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego. Oznacza to prawo rady gminy do określenia w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego szczególnych zasad, na jakich poszczególne zabytki, zależnie od indywidualnych uwarunkowań, mogą być chronione. W świetle art. 7 Konstytucji RP organy władzy publicznej działają bowiem w granicach i na podstawie prawa. Oznacza to, iż każde działanie organu władzy, w tym także Rady Gminy Poczesna, musi mieć oparcie w obowiązującym prawie. Naczelną zasadą prawa administracyjnego jest bowiem zakaz domniemania kompetencji. Ponadto należy podkreślić, iż normy

kompetencyjne powinny być interpretowane w sposób ścisły, literalny. Wyznaczenie organowi określonych zadań nie jest równoznaczne z udzieleniem mu kompetencji do ustanawiania aktów normatywnych służących realizowaniu tych zadań.

Kwestia obowiązku przeprowadzenia badań archeologicznych uregulowana została w art. 31 ustawy o ochronie zabytków. Zgodnie z art. 31 ust. 1a pkt 2 tejże ustawy, osoba fizyczna lub jednostka organizacyjna, która zamierza realizować roboty ziemne lub dokonać zmiany charakteru dotychczasowej działalności na terenie, na którym znajdują się zabytki archeologiczne, co doprowadzić może do przekształcenia lub zniszczenia zabytku archeologicznego, jest obowiązana, z zastrzeżeniem art. 82a ust. 1, pokryć koszty badań archeologicznych oraz ich dokumentacji, jeżeli przeprowadzenie tych badań jest niezbędne w celu ochrony tych zabytków. Zgodnie zaś z art. 31 ust. 2 zakres i rodzaj niezbędnych badań archeologicznych ustala wojewódzki konserwator zabytków w drodze decyzji wyłącznie w takim zakresie, w jakim roboty budowlane albo roboty ziemne lub zmiana charakteru dotychczasowej działalności na terenie, na którym znajdują się zabytki archeologiczne, zniszczą lub uszkodzą zabytek archeologiczny. Z powyższego wynika, że obowiązek przeprowadzenia prac archeologicznych istnieje tylko wówczas, kiedy występuje ryzyko przekształcenia lub zniszczenia zabytku archeologicznego i o ile przeprowadzenie badań jest niezbędne w celu ochrony zabytków. Nie ma natomiast żadnego uzasadnienia prawnego nakładania na potencjalnych inwestorów nakazu przeprowadzania wyprzedzających badań archeologicznych.

Mając zatem powyższe na uwadze, **organ nadzoru postanowił stwierdzić nieważność uchwały Nr 25/IV/15 w części**. Zgodnie bowiem z art. 28 ustawy naruszenie zasad sporządzania studium lub planu miejscowego powoduje nieważność uchwały Rady Gminy w całości lub w części, a stwierdzenie nieważności wymienionych na wstępie przepisów nie przesądza o konieczności wyeliminowania całego aktu z obrotu prawnego.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje prawo złożenia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach za pośrednictwem organu nadzoru – Wojewody Śląskiego, w terminie 30 dni od jego otrzymania.

z up. WOJEWODY ŚLĄSKIEGO
Dyrektor Wydziału Infrastruktury

Bożena Goldamer-Kapała

Otrzymują:

1. Rada Gminy Poczesna, ul. Wolności 2, 42-262 Poczesna
2. a/a - UD