Uchwała Nr VII/91/2007
Rady Miejskiej w Będzinie
z dnia 27 kwietnia 2007 roku

w sprawie: r o z p a t r z e n i a w e z w a n i a Polskiej Telefonii Cyfrowej Sp. z o.o do usunięcia naruszenia interesu prawnego w trybie art. 101 ustawy o samorządzie gminnym.

Na podstawie art.18 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. Z 2001 r. nr 142, poz. 1591 z późniejszymi zmianami)

na wniosek Prezydenta Miasta Będzina

Rada Miejska w Będzinie
uchwala :

§ 1

1. Po rozpatrzeniu – uwzględnić w całości wezwanie Polskiej Telefonii Cyfrowej Sp. z o.o złożonego w trybie art. 101 ustawy o samorządzie gminnym do usunięcia naruszenia interesu prawnego w związku z uchwałą Nr XLI/460/2005 Rady Miejskiej w Będzinie z dnia 27 czerwca 2005 roku w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Będzina, dla terenu położone w dzielnicy Śródmieście opublikowaną w Dzienniku Urzędowym Województwa Śląskiego nr 92, poz. 2529.
2. Poinformować Polską Telefonię Cyfrową Sp. z o.o o podjętych działaniach przez Radę Miejską w związku z podjętą uchwałą nr III/26/2006 Rady Miejskiej w Będzinie z dnia 28 grudnia 2006 r. w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Będzina dla terenu położonego w dzielnicy Śródmieście.
3. Celem działań jak wyżej jest weryfikacja ustaleń /tekstu/ planu , w tym **§ 110** p. cyt. „zakaz lokalizacji stacji bazowych telefonii komórkowej" , co jest zgodne z **§ 4** uchwały nr III/26/2006 Rady Miejskiej w Będzinie z dnia 28 grudnia 2006 r. cyt. „celem zmiany planu zagospodarowania przestrzennego jest m. in. umożliwienie lokalizacji stacji bazowych telefonii komórkowej wolnostojących i montowanych na obiektach publicznych i usługowych".

§ 2

Wykonanie uchwały powierza się Prezydentowi Miasta.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

RADCA PRAWNY
mgr Iwona [illegible]

URBANISTA MIEJSKI
mgr inż. arch. Bożena Konieczny

PRZEWODNICZĄCY
Rady Miejskiej w Będzinie
mgr Waldemar Szydło

U z a s a d n i e n i e:

W dniu 15.02. 2007 r. Polska Telefonia Cyfrowa sp. z o.o z siedzibą w Warszawie wystąpiła z wezwaniem do usunięcia naruszenia interesu prawnego w związku z ustaleniami planu przestrzennego na terenie Śródmieścia
W treści wezwania podniesiono kwestie:

1. tekstu planu **§ 110** /w związku z **§ 32/**, w których to w p. 5) ustalono cyt. „zakaz lokalizacji stacji bazowych telefonii komórkowej"
2. wynikające z powyższych zapisów ograniczenie /zakaz/ co do prowadzenia działalności gospodarczej
3. ograniczeń co do lokalizacji stacji bazowej telefonii komórkowej wynikających z przepisów ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o lecznictwie uzdrowiskowym, uzdrowiskach i obszarach ochrony uzdrowiskowej oraz o gminach uzdrowiskowych
4. kwestie braku negatywnego wpływu na zdrowie ludzi potwierdzone pismem z dnia 18 kwietnia 2006 r. Ministerstwa Środowiska

Jednocześnie wskazano i wykazano, że:

5. przedmiotowa uchwała stanowi niedopuszczalne ograniczenie prowadzenia działalności gospodarczej z tytułu art. 22 Konstytucji
6. naruszenie interesu prawnego wskazując art. 6 ust. 2 pkt 2 ustawy o zagospodarowaniu przestrzennym

Wnioskodawca podniósł również kwestie:

7. iż budowana stacja bazowa telefonii komórkowej jest inwestycją celu publicznego wskazując na art. 1 ust. 2 pkt 9 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, gdzie uwzględnia się między innymi potrzeby interesu publicznego, wnioskodawca w tej kwestii wskazał na art. 2 pkt 5 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym oraz art. 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o gospodarce nieruchomościami
8. posiadania interesu prawnego wyrażającego się poprzez niemożliwość prowadzenia działalności gospodarczej
9. wskazał również na art. 32 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym tj obowiązku /spoczywającym na Prezydencie/ aktualizowania dokumentów planistycznych oraz podejmowania działań wskazując treść art. 27. .

Poinformował jednocześnie, iż n/n wezwanie nie jest wnioskiem o zmianę planu.

<u>Po szczegółowym przeanalizowaniu wezwania stwierdza się co następuje:</u>

1.)Ustawa o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym wskazując swój **przedmiot** stanowi, że polityka przestrzenna to zasady kształtowania zakresów i sposobów postępowania w sprawach przeznaczenia terenów na określone cele oraz ustalenia zasad ich zagospodarowania i zabudowy. Zaś **celem** polityki przestrzennej jest stwarzanie dogodnych warunków dla rozwoju gospodarczego terytorium.
Podstawą tych działań powinien być oczywiście **ład przestrzenny i zrównoważony rozwój**.

2.)Z przepisów oraz orzecznictwa:

- nie wynika aby organy gminy dysponowały jakimś szczególnym władztwem i mogły **w sposób uznaniowy** rozstrzygać w sprawach przeznaczenia i zagospodarowania terenów;
- nie wynika również, iż gmina ustalając przeznaczenie i zasady zagospodarowania graniczącą z autonomią planistyczną **ma swobodę** w kształtowaniu tych zasad.

Swoboda ta jest bowiem **ograniczona**:

- przepisami ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, gdzie treść planu zagospodarowania przestrzennego, który jest aktem prawa miejscowego, powinna odpowiadać wymaganiom określonym w przepisach prawa materialnego –wskazując art. 1 ust.2 ustawy o zagospodarowaniu przestrzennym,
- przewidziano możliwość ograniczenia praw, lecz tylko przy zaistnieniu okoliczności wskazanych art. 31 ust.3. Konstytucji, a ograniczeń tych można dokonywać tylko i wyłącznie w drodze ustawy.

Reasumując Gminy działają jedynie jako organy administracji publicznej, które wykonując swoje zadania - działają w granicach oraz na podstawie prawa /art.7 Konstytucji/.

3.)Miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego muszą być zgodne z

- innymi ustawami regulującymi określone sprawy szczegółowe z zakresu gospodarki przestrzennej,
- muszą być zgodne także z przepisami konstytucji patrz j.w. , a gminy muszą się kierować zadami określonymi w art. 1 ust. 1 i 2 ustawy o zagospodarowaniu przestrzennym.

4.)Wskazując na wyjaśnienia wg p. 2 realizacja inwestycji /w tym stacji bazowych telefonii komórkowej/ **może być ograniczona** pod warunkiem uzasadnienia tego różnymi względami, między innymi:

- względami zdrowotnymi
- ładem przestrzennym
- ochroną walorów krajobrazowych, konserwatorskich i innymi.

I tak:

A. kierując się **względami zdrowotnymi** należy uznać, iż:

Polskie przepisy i procedury zabezpieczają ludność przed szkodliwym oddziaływaniem pola elektromagnetycznego emitowanego przez stacje bazowe telefonii komórkowej.
Ostre kryteria ochronne regulowane są w Polsce dwoma aktami prawnymi i jedną Polską normą i są to:

1. rozporządzenie Ministra Ochrony Środowiska, Zasobów Naturalnych i Leśnictwa z dnia 11 sierpnia 1988 r. w sprawie szczegółowych zasad ochrony przed promieniowaniem szkodliwym dla ludzi i środowiska, dopuszczalnych poziomów promieniowania, jakie mogą występować w

2. środowisku, oraz wymagań obowiązujących przy wykonywaniu pomiarów kontrolnych promieniowania /Dz.U. nr 107, poz.676/
3. rozporządzenie Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 29 listopada 2002 r. w sprawie dopuszczalnych stężeń i natężeń czynników szkodliwych dla zdrowia w środowisku pracy-zał. 2/E: Pola i promieniowanie elektroenergetyczne z zakresu częstotliwości 0 Hz-300 GHz /Dz.U. nr 217, poz. 1833
4. PN-T-06580:2002 Ochrona pracy w polach i promieniowaniu elektromagnetycznym w zakresie częstotliwości od 0 Hz do GHZ .

Tym samym wykluczenie „zakazem" możliwości realizacji tego typu inwestycji ze względów zdrowotnych w planie miejscowym wydaje się **być nie zasadne.**

B. Kierując się **względami ładu przestrzennego** należy uznać, iż:

1. ład przestrzenny to tak ukształtowanie przestrzeni, które tworzy harmonijną całość oraz uwzględnia w uporządkowanych relacjach wszelkie uwarunkowania i wymagania funkcjonalne, społeczno-gospodarcze, środowiskowe i kulturowe oraz kompozycyjno-estetyczne
2. pojęcie ładu przestrzennego ma charakter bardzo ogólny, gdzie ustawodawca prawdopodobnie, wprowadzając to pojęcie, również zdawał sobie z trudności, jakie mogą się pojawić w praktyce przy posługiwaniu się nim, skoro przewidział w art. 15 ust 2 pkt.2 przepis nakazujący obowiązkowe określenie w planie miejscowym **zasad ochrony i kształtowania ładu przestrzennego**
3. analiza ustaleń planu dla Śródmieścia w zakresie **zasad ochrony i kształtowania ładu przestrzennego –Rozdział II § 8** nie daje upoważnienia do negacji realizacji tego typu inwestycji tj. lokalizowania stacji bazowej telefonii komórkowej
4. również analiza Rozdziału III „Zasady ochrony środowiska, przyrody i krajobrazu kulturowego" nie upoważnia do negacji realizacji tego typu inwestycji tj. lokalizowania stacji bazowej telefonii komórkowej na terenie **„całego"** obszaru planu zagospodarowania przestrzennego"
5. Rozdział IV „ Zasady ochrony dziedzictwa kulturowego i zabytków dóbr kultury współczesnej" wprowadza zakaz lokalizacji **masztów telefonii** komórkowej wolnostojącej i montowanych na obiektach –patrz **§ 11p.3 pp 5)** co również nie upoważnia do jednoznacznej negacji realizacji tego typu inwestycji na terenie **„całego"** obszaru planu zagospodarowania przestrzennego".

Reasumując ustalenia planu dla Śródmieścia nie wykazują, iż ograniczenie to czyli „zakaz lokalizowania stacji bazowej telefonii komórkowej" jest na tyle ważne i znaczące, iż bezwzględnie wymaga to wprowadzenie tegoż ograniczenia.

Uwaga:
Oczywiście „jakieś" ograniczenie z pewnością winno być określone w cyt. rozdziałach ze względu na walory architektoniczne i krajobrazowe obszaru Śródmieścia /art.1 ust.2 pkt 2 u.p.z.p/ - natomiast nie przez negację możliwości inwestycyjnych lecz wprowadzenie zasadnych **ograniczeń**.
Progi terenowe **ograniczające przestrzenny rozwój**, progi strukturalne ograniczające od wewnątrz przestrzenny rozwój Śródmieścia winne wynikać **nie z zakazu** lecz z racjonalnego określenia zasad zagospodarowania tym obszarem oraz przy uwzględnieniu interesu publicznego i interesu prywatnego.

5.)Arbitralnie wprowadzony **zakaz lokalizowania stacji bazowej telefonii** komórkowej w treści ustaleń planu dla Śródmieścia niestety nie zabezpiecza:

1. terenów Śródmieścia pod rozwój podsystemów inżynieryjnych wykazanych powyżej
2. terenów pod publiczne funkcje lokalne lub ponadlokalne a do takich należy realizacja stacji bazowej telefonii komórkowej.

Reasumując niestety ustaleniami planu:

- nie zapewniliśmy równej dostępności do mediów na całym obszarze objętego planem Śródmieścia
- nie uwzględniliśmy zasady wyrównywania standardów obsługi dla wszystkich odbiorców
- nie zapewniliśmy również w materii działalności budowlano-inwestycyjnej sprzyjających warunków zapewniających korzystanie z przestrzeni w sposób odpowiadający potrzebom ładu przestrzennego **i rozwoju**, stosownie do wymagań ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym oraz innych ustaw.

6.)Powołany przez Wnioskodawcę czynnik wolności swobody gospodarczej znajduje odzwierciedlenie w Konstytucji, gdzie wskazano, iż „gospodarka rynkowa jest oparta na wolności działalności gospodarczej, własności prywatnej oraz solidarności, dialogu i współpracy partnerów społecznych" /art. 20 Konstytucji/.
Ten ostatni przepis stanowi punkt wyjścia do obowiązujących z mocy Konstytucji zasad ochrony praw wolności obywatelskich, wyrażonych w art. 24, 31 ust. 3 i art. 64 ust. 3 Konstytucji.

Z uwagi na wskazaną nieprawidłowość oraz analizę uzasadnienia wezwanie do usunięcia interesu prawnego przedmiotowej uchwały tj. uchwały Nr XLI/460/2005 Rady Miejskiej w Będzinie z dnia 27 czerwca 2005 roku w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Będzina, dla terenu położone w dzielnicy Śródmieście w **§ 110** gdzie w **p. 5**) ustalono cyt. **„zakaz lokalizacji stacji bazowych telefonii komórkowej"** jest z a s a d n e.

URBANISTA MIEJSKI

mgr inż. arch. Bożena Konieczny