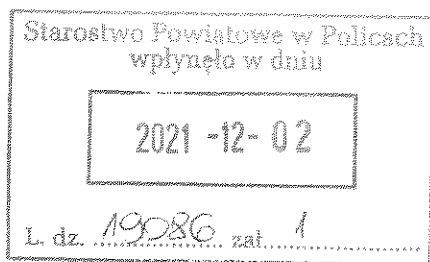




WOJEWODA
ZACHODNIOPOMORSKI



YN

02.12.2021

[Signature]

Szczecin, 02 grudnia 2021 r.

Znak: AP-2.7840.271.2021.JKO

POSTANOWIENIE

Na podstawie art. 138 § 1 pkt 2 i art. 144 w związku z art. 101 § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735), po rozpatrzeniu zażalenia pana Marcina Bachórza, działającego z upoważnienia P4 Sp. z o.o., na postanowienie Starosty Polickiego z dnia 15 października 2021 r., znak: AB.6740.25.W.2021.JN, w przedmiocie zawieszenia z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie złożonego w dniu 20 sierpnia 2021 r. wniosku o pozwolenie na budowę stacji bazowej telefonii komórkowej P4 SZC0201A – wieży typu BOT-E3 54 o wysokości całkowitej 55,95 m n.p.t., na terenie działki nr ewid. 343, położonej w Brzózkach, gm. Nowe Warpno,

orzeka się:

**uchylić postanowienie Starosty Polickiego z 15 października 2021 r.,
znak: AB.6740.25.W.2021.JN oraz umorzyć postępowanie w przedmiocie zawieszenia
postępowania.**

UZASADNIENIE

W dniu 20 sierpnia 2021 r. do Starostwa Powiatowego w Policach wpłynął wniosek Pana Marcina Bachórza, działającego z upoważnienia P4 Sp. z o.o., o pozwolenie na budowę stacji bazowej telefonii komórkowej P4 SZC0201A – wieży typu BOT-E3 54 o wysokości całkowitej 55,95 m n.p.t., na terenie działki nr ewid. 343, położonej w Brzózkach, gm. Nowe Warpno.

Starosta Policki, działając na podstawie art. 77 Kodeksu postępowania administracyjnego, pismem z dnia 23 września 2021 r., znak: AB.6740.25.W.2021.JN zwrócił się do Burmistrza Nowego Warpna o udzielenie informacji, czy w sprawie decyzji z dnia 28 listopada 2019 r. znak: BUA.6733.01.2019.KW, o ustaleniu lokalizacji celu publicznego dla przedmiotowej inwestycji, toczy się jakiegokolwiek postępowanie administracyjne lub sądowe.

Następnie organ I instancji, postanowieniem z dnia 15 października 2021 r., znak: AB.6740.25.W.2021.JN zawiesił, działając z urzędu, postępowanie w sprawie udzielenia pozwolenia na budowę. Jak wynika z uzasadnienia postanowienia Starosty Polickiego, dla inwestycji objętej wnioskiem o udzielenie pozwolenia na budowę przedmiotowego zamierzenia budowlanego, Burmistrz Nowego Warpna decyzją z dnia 28 listopada 2019 r., Nr 1/2019 (znak: BUA.6733.01.2019.KW) ustalił lokalizację celu publicznego. Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Szczecinie, decyzją z 15 kwietnia 2020 r. znak: SKO/WJ/420/5031/2019, utrzymało

w mocy decyzję organu I instancji. Do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego wpłynęła skarga na powyższą decyzję Samorządowego Kolegium Odwoławczego, w przedmiocie której postępowanie dotyczące pozwolenia na budowę nie zostało zakończone. Tym samym Starosta Policki, na podstawie art. 97 § 1 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego, zawiesił postępowanie w sprawie wydania pozwolenia na budowę do czasu rozpatrzenia przez Wojewódzki Sąd Administracyjny zagadnienia wstępnego.

Na postanowienie Starosty Polickiego zażalenie w terminie ustawowym wniósł Marcin Bachórz, pełnomocnik P4 Sp. z o.o.. W opinii skarżącego organ I instancji błędnie przyjął możliwość, że decyzja o ustaleniu lokalizacji celu publicznego dla przedmiotowej inwestycji może zostać uchylona, wskazując na fakt, że decyzja Burmistrza Nowego Warpna z 28 listopada 2019 r., nr 01/2019, znak BUA.6733.01.2019.KW jest decyzją ostateczną i pozostaje w obiegu prawnym. W związku z powyższym skarżący wnosi o uchylenie postanowienia Starosty Polickiego znak AB.6740.25.W.2021.JN z dnia 15 października 2021 r. o zawieszeniu postępowania z urzędu.

Organ I instancji nie znalazł podstaw do zmiany lub uchylenia swojego postanowienia w trybie art. 132 k.p.a. w zw. z art. 144 k.p.a. i przekazał zażalenie wraz z aktami sprawy Wojewodzie Zachodniopomorskiemu.

Wojewoda Zachodniopomorski po zapoznaniu się z zażaleniem oraz aktami sprawy zważył, co następuje:

Zaskarżone rozstrzygnięcie Starosty Polickiego zapadło na podstawie art. 97 § 1 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego, zgodnie z którym *organ administracji publicznej zawiesza postępowanie gdy rozpatrzenie sprawy i wydanie decyzji zależy od uprzedniego rozstrzygnięcia zagadnienia wstępnego przez inny organ lub sąd*. Cytowany przepis procedury administracyjnej wskazuje zatem na jedną z obligatoryjnych przesłanek zawieszenia postępowania administracyjnego. Oznacza to, że zaistnienie omawianej przesłanki zobowiązuje organ do podjęcia działania wskazanego w hipotezie normy prawnej. Przechodząc do analizy pojęcia zagadnienia wstępnego, zagadnienie wstępne definiowane jest jako zagadnienie o charakterze prawnym, dotyczącym kwestii materialnych, jak i procesowych. Nie jest zatem możliwe w ramach zagadnienia wstępnego dokonywać wyjaśnień stanu faktycznego sprawy. Niezależnie od powyższego, w doktrynie prawniczej przyjmuje się, że zagadnienie wstępne występuje, gdy spełnione zostaną łącznie następujące warunki:

- wyłonienie się zagadnienia wstępnego w toku postępowania;
- rozstrzygnięcie zagadnienia wstępnego należy do innego organu administracji lub sądu;
- zagadnienie wstępne wymaga uprzedniego rozstrzygnięcia, tzn. przed rozpatrzeniem sprawy i wydaniem decyzji;
- istnieje zależność między uprzednim rozstrzygnięciem, a rozpatrzeniem sprawy i wydaniem decyzji („*Kodeks postępowania administracyjnego. Komentarz*”, red. prof. zw. dr hab. Roman Hauser, prof. zw. dr hab. Marek Wierzbowski, wydanie 4, 2017 r.).

Reasumując zagadnieniem wstępnym jest zagadnienie prawne, o charakterze materialnym bądź procesowym, powstałym w toku postępowania administracyjnego w sprawie indywidualnej,

podlegające rozpatrzeniu przez inny organ lub sąd, nie będące uprzednio rozstrzygnięte w sposób ostateczny, a stanowiące podstawę do wszczęcia odrębnego postępowania oraz pomiędzy zagadnieniem wstępnym, a rozpatrzeniem sprawy i wydaniem decyzji musi istnieć ścisła zależność. W orzecznictwie sądów administracyjnych podkreśla się, że zagadnieniem wstępnym w rozumieniu art. 97 § 1 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego, uzasadniającym zawieszenie postępowania, nie jest sam fakt toczenia się przed innym organem lub sądem postępowania, którego wynik może mieć wpływ na treść decyzji w postępowaniu właściwym, lecz jest nim określona w przepisach prawa materialnego przesłanka wydania decyzji administracyjnej, której rozstrzygnięcie wykracza poza kompetencje organu administracji publicznej prowadzącego postępowanie właściwe (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gdańsku z dnia 22 lipca 2021 r., sygn. akt II SA/Gd 285/21).

Starosta Policki w uzasadnieniu postanowienia z dnia 15 października 2021 r., znak: AB.6740.25.W.2021.JN, za kluczowy uznał fakt, że wobec tożsamesgo założenia budowlanego na działce nr 343 położonej w Brzózkach, toczy się postępowanie prowadzone przez Starostę Polickiego znak: AB.6740.5.W.2018.BP. Jak wskazano w postanowieniu organ zmierza do wydania decyzji o umorzeniu ww. postępowania na wniosek strony. W związku ze wskazanym wyżej postępowaniem administracyjnym, prowadzone było postępowanie przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym, w przedmiocie skargi na decyzję Samorządowego Kolegium Odwoławczego (znak: SKO/Ma/420/2784/2017 z 29 września 2017 r.), utrzymującą w mocy decyzję Burmistrza Nowego Warpna z dnia 13 czerwca 2017 r. nr 03/2017, znak: BUA.6733.03.2017.KW o ustaleniu inwestycji celu publicznego. Wojewódzki Sąd Administracyjny, wyrokiem z dnia 19 kwietnia 2018 r., sygn. akt II SA/Sz 1430/17, uchylił ww. decyzję. Następnie Naczelny Sąd Administracyjny, wyrokiem z dnia 19 kwietnia 2018 r., sygn. akt IISK 2405/18, oddalił skargę kasacyjną inwestora – P4 Sp. z o.o.. W ocenie Organu I instancji należało analogicznie przyjąć za prawdopodobne uchylenie decyzji Burmistrza Nowego Warpna z dnia 28 listopada 2019 r. nr 01/2019 znak: BUA.6733.01.2019.KW o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego dla przedmiotowego założenia, tym samym zawiesić toczące się postępowanie dla przedmiotowej inwestycji.

Należy zwrócić uwagę, że postępowanie na wniosek Pana Marcina Bachórza, działającego z upoważnienia P4 Sp. z o.o., o pozwolenie na budowę stacji bazowej telefonii komórkowej P4 SZC0201A – wieży typu BOT-E3 54 o wysokości całkowitej 55,95 m n.p.t., na terenie działki nr ewid. 343, położonej w Brzózkach, gm. Nowe Warpno, prowadzone jest w oparciu o decyzji Burmistrza Nowego Warpna z dnia 28 listopada 2019 r. nr 01/2019 znak: BUA.6733.01.2019.KW o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego. W piśmie z 28 września 2021 r. Burmistrz Nowego Warpna poinformował Starostę Polickiego, że w przedmiocie powyższej decyzji prowadzone jest postępowanie przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym w Szczecinie, w związku ze skargą na decyzję Samorządowego Kolegium Odwoławczego, utrzymującą w mocy decyzję Burmistrza Nowego Warpna z dnia 28 listopada 2019 r. nr 01/2019 znak: BUA.6733.01.2019.KW. Wskazać należy, że Wojewódzki Sąd Administracyjny nie wstrzymał wykonania decyzji i zawiesił toczące się postępowanie w sprawie skargi na decyzję Samorządowego Kolegium Odwoławczego. Tym samym decyzja Burmistrza Nowego Warpna

z dnia 28 listopada 2019 r. nr 01/2019 znak: BUA.6733.01.2019.KW o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego jest ostateczna i pozostaje w obiegu prawnym.

W niniejszej sprawie, rolą organu odwoławczego rozpatrującego zażalenie na postanowienie w sprawie zwieszenia postępowania jest jedynie ocena prawidłowości zastosowania przez Starostę Polickiego przepisu art. 97 § 1 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego. W związku z faktem, że decyzja o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego dla przedmiotowej inwestycji jest decyzją ostateczną, uznać należy, że w przedmiotowej sprawie nie występuje zagadnienie wstępne. Ewentualne wyeliminowanie z obiegu prawnego decyzji lokalizacyjnej, na skutek orzeczenia sądu administracyjnego, stanowić będzie podstawę do wzruszenia decyzji o pozwoleniu na budowę.

Zgodnie z art. 138 § 1 pkt 2 k.p.a. organ odwoławczy uchyla zaskarżoną decyzję w całości albo w części i w tym zakresie orzeka co do istoty sprawy albo uchylając tę decyzję - umarza postępowanie pierwszej instancji w całości lub w części. Przepis ten na mocy art. 144 k.p.a. stosuje się odpowiednio do postanowień.

Mając powyższe na uwadze orzeka się jak w sentencji.

Niniejsze postanowienie jest ostateczne w administracyjnym toku postępowania.

Pouczenie

Stronie niezadowolonej z rozstrzygnięcia podjętego w niniejszym postanowieniu przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie w terminie 30 dni od dnia doręczenia niniejszego postanowienia. Skargę wnosi się za pośrednictwem Wojewody Zachodniopomorskiego, ul. Wały Chrobrego 4, 70-502 Szczecin. Wniesienie skargi wymaga uiszczenia opłaty w kasie lub na rachunek Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie w wysokości wg norm przepisanych. Strona, która nie jest w stanie ponieść kosztów sądowych w całości bądź w części, może zwrócić się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie z wnioskiem o częściowe bądź całkowite zwolnienie od obowiązku ponoszenia kosztów sądowych. Z tych samych przyczyn strona może zwrócić się o ustanowienie adwokata albo radcy prawnego – prawo pomocy.

Z up. Wojewody Zachodniopomorskiego

Radca generalny

Elżbieta Piasecka

Podpis elektroniczny zweryfikowany w dniu

02. GRU. 2021

ważny/nieważny/brak możliwości weryfikacji

podpis

SEKRETARKA

Alina Krawczyk

Otrzymują:

1. Starosta Policki
2. Marcin Bachórz – pełnomocnik P4 Sp. z o.o.
3. Gmina Nowe Warpno
4. aa. – WaiGP ZUW