

**UCHWAŁA NR LIII/376/18**  
**RADY MIEJSKIEJ W DOBCZYCACH**

z dnia 18 lipca 2018 r.

**w sprawie rozpatrzenia wniosku o podjęcie działań w celu dokonania zmiany w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego.**

Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2018 r., poz. 994 z późn. zm.), art. 241, 242 § 1 i 238 § 1 w związku z art. 247 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz.U. z 2017 r., poz. 1257 z późn. zm.), **Rada Miejska w Dobczycach uchwala, co następuje:**

§ 1. 1. Uwzględnia się wniosek z dnia 11 czerwca 2018 r. w zakresie w jakim postuluje on podjęcie działań w celu dokonania zmiany w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego miasta Dobczyce.

2. Uzasadnienie stanowiska zawiera załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady, który zawiadomi wnioskodawcę o sposobie załatwienia wniosku

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady  
Miejskiej w Dobczycach

  
**dr Tadeusz Bochnia**



### Uzasadnienie

Pismem z dnia 11 czerwca 2018 r. (data wpływu do Urzędu Gminy i Miasta Dobczyce 11.06.2018 r.) 1 (dalej: Wnioskodawca), złożył wniosek o cyt. *niezwłoczne podjęcie przez Radę Miejską w Dobczycach uchwały zmieniającej zapisy §43 uchwały nr XXVII/1648/16 Rady Miejskiej w Dobczycach z dnia 07.09.2016 r., w taki sposób by jasno wynikało z nich, że zwolnienie wskazane w §43 ust. 4 dotyczy również zakazów ustanowionych w §43 ust. 3 pkt 1* (dalej: wniosek). Równocześnie podał, że składa go w związku z nieprecyzyjnymi i kwestionowanymi przez Starostę Myślenickiego zapisami § 43 powołanej wyżej uchwały

Ponadto Wnioskodawca zwrócił się z prośbą o wyjaśnienie intencji Rady Miejskiej w Dobczycach przy formułowaniu postanowień §43 ust. 2-4 przedmiotowej uchwały, a w szczególności wzajemnej ich korelacji. Wskazał, że cyt.: *Powołując się na zapisy § 43 ust. 3 uchwały, Starosta Myślenicki w oparciu o art. 34 i art. 35 ustawy z dnia 7 lipca 1994r - Prawo budowlane, odmawia wydania pozwolenia na budowę, w terenach oznaczonych w miejscowym planie zagospodarowania symbolami 1-9M/z, mimo uzyskania i przedłożenia decyzji o zwolnieniu zakazów wynikających z art. 88l ust. 1 pkt 1 i 3 ustawy Prawo wodne, wydanej przez Regionalny Zarząd Gospodarki Wodnej w Krakowie. Jako podstawę swojego działania Starosta Myślenicki wskazuje brak literalnego związku pomiędzy §43 ust. 3 uchwały oraz §43 ust. 4 uchwały, w związku z czym w opinii Starosty Myślenickiego, brak jest możliwości uzyskania zwolnienia z zakazu ustalonego w §43 ust. 3 pkt 1 uchwały.*

W czasie posiedzenia połączonych Komisji Rady Miejskiej w Dobczycach (dalej: Rada Miejska) w dniu 11 czerwca 2018 r. Przewodniczący Rady Miejskiej skierował wniosek do Komisji Rewizyjnej.

W dniu 21 czerwca 2018 r. w czasie posiedzenia Komisji Rewizyjnej wyjaśniono i rozpatrzono podniesione we wniosku argumenty oraz wysłuchano wyjaśnień pracowników Referatu Gospodarowania Przestrzenią i Ochrony Środowiska, Rady Prawnego oraz pracowników Referatu Gospodarowania Przestrzeni i Ochrony Środowiska Urzędu Gminy i Miasta Dobczyce. Stanowisko Komisji Rewizyjnej zostało przedstawione na wspólnym posiedzeniu komisji Rady Miejskiej w dniu 16 lipca 2018 roku. Po rozpatrzeniu sprawy i zapoznaniu się z opinią Komisji Rewizyjnej, Rada Miejska stwierdza, co następuje:

Zgodnie z art. 241 k.p.a. przedmiotem wniosku mogą być w szczególności sprawy ulepszenia organizacji, wzmocnienia praworządności, usprawnienia pracy i zapobiegania nadużyciom, ochrony własności, lepszego zaspokajania potrzeb ludności.

Kwestie podjęcia uchwały w sprawie zmiany planu zagospodarowania przestrzennego reguluje ustawa z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz. U 2017 r. poz. 1073 z póź.zm.), która w art. 14 ust. 4 wskazuje, że uchwałę o przystąpieniu do sporządzania miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, rada gminy podejmuje z własnej inicjatywy lub na wniosek wójta, burmistrza albo prezydenta miasta.

W myśl tych przepisów do właściwości Rady Miejskiej należy rozpatrzenie wniosku w zakresie podjęcia działań zmierzających do zmiany planu zagospodarowania przestrzennego.

Obligatoryjne elementy miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego wymienione zostały w art. 15 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym. Zgodnie z przepisami art. 15 ust. 2 pkt 7 tej ustawy, w miejscowym planie określa się obowiązkowo m.in. granice i sposoby zagospodarowania terenów lub obiektów podlegających ochronie, na podstawie odrębnych przepisów, terenów górniczych, a także obszarów szczególnego zagrożenia powodzią, obszarów osuwania się mas ziemnych, krajobrazów priorytetowych określonych w audycie krajobrazowym oraz w planach zagospodarowania przestrzennego województwa.

Granice obszarów szczególnego zagrożenia powodzią wyznaczone zostały na mapach zagrożenia powodziowego opracowanych przez Prezesa Krajowego Zarządu Gospodarki Wodnej przekazanych Burmistrzowi Gminy i Miasta Dobczyce przez Dyrektora Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej w Krakowie (dalej: RZGW) pismem z dnia 17.06.2015 r. znak ZP-ar-79/15.

Granice te zostały wprowadzone także do projektu planu miejscowego miasta Dobczyce (dalej: plan miejscowy), na etapie jego uzgadniania z Dyrektorem RZGW bowiem postanowieniem znak ZU-440-1-5.4-5673/15 z dnia 23.09.2015r. odmówił on uzgodnienia projektu planu w wersji, w której zasięg obszarów szczególnego zagrożenia powodzią wyznaczony na podstawie map zagrożenia powodziowego nie został

uwzględniony, lecz wynikał z opracowania pn. „Wyznaczenie obszarów bezpośredniego zagrożenia powodzią w zlewni Raby, jako integralny element studium ochrony przeciwpowodziowej”.

Zgodnie z treścią postanowienia znak ZU-440-1-5.4-5673/15 z dnia 23.09.2015r. warunkiem uzgodnienia projektu planu miejscowego było m.in. uwzględnienie w nim wyznaczonych na przekazanych mapach zagrożenia powodziowego obszarów wymienionych w obowiązującym wówczas art. 88d ust. 2 ustawy z dnia 18 lipca 2001 r. - Prawo wodne (Dz.U. 2017 r. poz. 1121) występujących na terenie objętym planem miejscowym oraz wprowadzenie do jego projektu zapisu, że na obszarach szczególnego zagrożenia powodzią obowiązują zakazy, nakazy, ograniczenia i dopuszczenia wynikające z tejże ustawy.

W związku z powyższym w § 16 ust. 1 i 3 planu miejscowego zagospodarowania przestrzennego dla Dobczyc przyjętym uchwałą nr XXVI/164/16 Rady Miejskiej w Dobczycach z dnia 7 września 2016 roku w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego miasta Dobczyce (Dz. Urz. Woj. Małop. z 2016 r., poz. 5355) ustalono:

*„§ 16. 1. Zgodnie z przepisami odrębnymi, wskazuje się obszar szczególnego zagrożenia powodzią, na którym prawdopodobieństwo wystąpienia powodzi jest średnie i wynosi raz na 100 lat oraz jest wysokie i wynosi raz na 10 lat, uwzględniony w oparciu o mapy zagrożenia powodziowego opracowane przez Prezesa KZGW. (...)*

*3. Na obszarze wskazanym w ust. 1 i ust. 2 obowiązują zakazy, nakazy, ograniczenia i dopuszczenia wynikające z przepisów odrębnych dotyczących ochrony przed powodzią.”*

Również rysunek planu miejscowego wskazuje m.in. na obszary zagrożenia powodzią.

Przepisami odrębnymi, o których mowa § 16 ust. 3 planu miejscowego była obowiązująca w czasie uzgadniania i uchwalania planu ustawa z dnia 18 lipca 2001 r. Prawo wodne. Zgodnie z brzmieniem art. 88l ust. 1 tej ustawy na obszarach szczególnego zagrożenia powodzią zabroniono wykonywania robót oraz czynności utrudniających ochronę przed powodzią lub zwiększających zagrożenie powodziowe, w tym:

1) wykonywania urządzeń wodnych oraz budowy innych obiektów budowlanych, z wyjątkiem dróg rowerowych;

2) sadzenia drzew lub krzewów, z wyjątkiem plantacji wiklinowych na potrzeby regulacji wód oraz roślinności stanowiącej element zabudowy biologicznej dolin rzecznych lub służącej do wzmocnienia brzegów, obwałowań lub odsypisk;

3) zmiany ukształtowania terenu, składowania materiałów oraz wykonywania innych robót, z wyjątkiem robót związanych z regulacją lub utrzymywaniem wód oraz brzegu morskiego, budową, przebudową lub remontem drogi rowerowej, a także utrzymywaniem, odbudową, rozbudową lub przebudową wałów przeciwpowodziowych wraz z obiektami związanymi z nimi funkcjonalnie oraz czynności związanych z wyznaczaniem szlaku turystycznego pieszego lub rowerowego.

Zgodnie natomiast z art. 88l ust. 2, przywołanej ustawy dyrektor regionalnego zarządu gospodarki wodnej mógł, w drodze decyzji, zwolnić od zakazów, o których mowa wyżej określając warunki niezbędne dla ochrony przed powodzią, jeżeli nie utrudniło to zarządzania ryzykiem powodziowym.

Mając na uwadze możliwość uzyskania wymienionych wyżej zwolnień, na obszarach dotychczas przeznaczonych pod zainwestowanie oraz na obszarach przewidzianych pod nowe zainwestowanie na podstawie *Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Miasta i Gminy Dobczyce*, w planie miejscowym wyznaczone zostały tereny zabudowy mieszkaniowej położone w obszarze szczególnego zagrożenia powodzią oznaczone na Rysunku planu symbolem 1-9M/z, dla których szczegółowe ustalenia zawarto w § 43 planu miejscowego:

*§ 43 1. Wyznacza się TERENY ZABUDOWY MIESZKANIOWEJ położone w obszarze szczególnego zagrożenia powodzią oznaczone na Rysunku planu symbolem 1-9M/z.*

*2. W terenach 1-9M/z obowiązują przepisy dotyczące obszaru szczególnego zagrożenia powodzią określone w § 16.*

*3. Ustala się podstawowe przeznaczenie terenów 1-9M/z pod utrzymanie istniejącej zabudowy. W terenach tych obowiązują następujące zasady:*

*1) obowiązuje zakaz realizacji nowej zabudowy oraz rozbudowy istniejącej zabudowy; dopuszcza się remont*

i przebudowę istniejącej zabudowy,

2) dopuszcza się zmianę funkcji na zabudowę mieszkaniowo-usługową lub usługową,

3) utrzymuje się istniejące w dniu wejścia planu w życie wskaźniki intensywności zabudowy, wskaźnik powierzchni biologicznie czynnej, wskaźnik powierzchni zabudowy.

4. W przypadku zwolnienia z zakazów wymienionych w § 16 obowiązują ustalenia:

1) dla terenu 1M/z – jak dla terenu 37MNU2,

2) dla terenu 2M/z – jak dla terenu 34MNU2,

3) dla terenu 3M/z – jak dla terenu 34MNU2,

4) dla terenu 4M/z – jak dla terenu 34MNU2,

5) dla terenu 5M/z – jak dla terenu 57MNU2,

6) dla terenu 6-9M/z – jak dla terenu 57MNU2.

5. Wszelkie działania inwestycyjne w zakresie zagospodarowania terenów wymienionych w ust. 1 nie mogą naruszać ustaleń zawartych w Rozdziale 1 i 2."

Powyższe oznacza, że w przypadku uzyskania stosownej decyzji o zwolnieniu z zakazów o których mowa w przepisach szczególnych, którymi w chwili tworzenia planu i jego uchwalania były przepisy ustawy z dnia 18 lipca 2001 r. Prawo wodne, tereny te można zagospodarować zgodnie z zapisami, jakie określone zostały dla terenów zabudowy mieszkaniowej i usługowej (34MNU, 37MNU i 57MNU). Dla tych terenów, obowiązują w takim wypadku, odpowiednie ustalenia § 39 ust. 2, 3, 4, i 5 planu miejscowego, z odpowiednimi, zawartymi w nich elementami wymienionymi w art. 15 ust. 2 pkt 6 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, w miejsce określonych § 43 ust. 3 planu.

Wyżej przytoczone przepisy oznaczały, że jeżeli potencjalny inwestor chciałby na terenach zabudowy mieszkaniowej położonych w obszarze szczególnego zagrożenia powodzią (określonych jako 1-9M/z) zrealizować nową zabudowę np. budynek mieszkalny i uzyskał w drodze decyzji zwolnienie Dyrektora RZGW z zakazu takiej zabudowy (który wynikał pośrednio z treści art. 88l ust. 1 pkt 1, obowiązującej w czasie tworzenia i uchwalania planu miejscowego ustawy Prawo wodne), to wówczas dla terenów planowanej inwestycji w tych terenach nie obowiązywały:

a) przeznaczenie,

b) zasady zagospodarowania terenu,

c) zasady kształtowania zabudowy,

d) ograniczenia i zakazy ustalone w §43 ust. 3 planu miejscowego.

Dla terenu inwestycji w takim przypadku obowiązywało przeznaczenie, zasady zagospodarowania terenu, zasady kształtowania zabudowy ustalone dla terenów zabudowy mieszkaniowej i usługowej wskazanych odpowiednio w §43 ust. 4 pkt 1-6 planu miejscowego, przeznaczonych pod realizację nowej zabudowy. Czyli w miejsce ustalonych w §43 ust. 3 planu miejscowego zasad zagospodarowania terenów 1-9M/z należało wtedy stosować odpowiednie dla terenów zabudowy mieszkaniowej i usługowej przepisy §39 ust. 2-5 planu miejscowego.

Istotnym w sprawie jest, że w dniu 1 stycznia 2018 r. weszła w życie nowa ustawa z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (Dz. U. z 2017 poz. 1566 z późn. zm.). Ustaliła ona w art.77 ust. 1 pkt 3 nowe zakazy obowiązujące na obszarach szczególnego zagrożenia powodziowego tj. zakaz: a) gromadzenia ścieków, odchodów zwierzęcych, środków chemicznych, a także innych substancji lub materiałów, które mogą zanieczyścić wody, prowadzenia odzysku lub unieszkodliwiania odpadów, w szczególności ich składowania b) lokalizowania nowych cmentarzy. Przepisy nowej ustawy Prawo wodne nie określają takich zakazów, jakie obowiązywały na mocy poprzedniej ustawy. W związku z tym, w obecnym stanie prawnym właściwy organ Wód Polskich ustawy może zwolnić w drodze decyzji tylko z wymienionych wyżej zakazów.

Tak więc w obecnym stanie prawnym brak jest możliwości zwolnienia z innych niż wymienione wyżej zakazów. Tymczasem w planie miejscowym nadal jest zawarty, w §43 ust. 4, zapis wskazujący na możliwość realizacji zabudowy mieszkaniowej i usługowej, której warunkiem niezbędnym jest uzyskanie zwolnienia



z zakazów określonych dla terenów położonych na obszarze szczególnego zagrożenia powodzią.

Wobec powyższego należy stwierdzić, że pomimo zapisów zawartych w §43 ust. 4 planu miejscowego, w sytuacji braku podstaw do uzyskania na mocy ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne zwolnień z zakazów zabudowy, które obowiązywały w momencie uchwalania planu miejscowego, nie ma możliwości realizacji nowej zabudowy na terenach określonych jako 1-9M/z.

Z uwagi na wskazaną wyżej zmianę obowiązujących przepisów, postanowienia planu miejscowego odnoszące się do terenów położonych na obszarze szczególnego zagrożenia powodzią wymagają dostosowania do obecnie obowiązujących regulacji. I w tym zakresie Rada Miejska uznaje za zasadne zainicjowanie działań zmierzających do zmiany planu miejscowego i doprowadzenia jego §43 do zgodności z obowiązującymi przepisami. A zatem w takim właśnie zakresie wniosek został uwzględniony.

W najbliższym czasie przeprowadzona zostanie ocena aktualności studium i planów miejscowych, w ramach której dokonuje się m.in. analizy zmian w zagospodarowaniu przestrzennym gminy, ocenia postępy w opracowywaniu planów miejscowych i opracowuje wieloletnie programy ich sporządzania w nawiązaniu do ustaleń studium oraz wniosków w sprawie sporządzenia lub zmiany planu miejscowego. Wyniki tych analiz, zgodnie z art. 32 o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, Burmistrz Gminy i Miasta Dobczyce przekaze Radzie Miejskiej, która podejmie uchwałę w sprawie aktualności studium i planów miejscowych, a w przypadku uznania ich za nieaktualne, w całości lub w części, podejmie działania zmierzające do ich zmiany.

Mając na uwadze powyższe, w tym dokonaną wykładnię §43 planu miejscowego, Rada Miejska nie znajduje uzasadnienia dla podjęcia działań zmierzających do żądanej wnioskiem tzw. punktowej zmiany planu miejscowego tylko w celu zmiany postanowienia jego §43 w taki sposób, by jasno wynikało z nich, że zwolnienie wskazane w §43 ust. 4 dotyczy również zakazów ustanowionych w §43 ust. 3 pkt 1.

Podkreślenia wymaga, że działania planistyczne poprzedzające podjęcie takiej uchwały wymagają przeprowadzenia pełnej procedury planistycznej, którą rozpocząć musi podjęcie przez Radę Miejską uchwały o przystąpieniu do sporządzenia/zmiany planu miejscowego, poprzedzonej przeprowadzeniem przez Burmistrza Gminy i Miasta Dobczyce analiz dotyczących zarówno zasadności przystąpienia do sporządzenia planu, jak i stopnia zgodności przewidywanych rozwiązań z ustaleniami Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego Miasta i Gminy Dobczyce. Tym samym nie jest możliwe podjęcie takiej uchwały „niezwłocznie”, czego żądał Wnioskodawca.

Dodać należy również, że wykładnię przepisu prawa miejscowego jakim jest miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego dokonaną przez organ wydający decyzję o pozwoleniu na budowę Wnioskodawca może kwestionować w toczącym się postępowaniu administracyjnym zgodnie z obowiązującymi przepisami.

W tym stanie rzeczy Rada Miejska uwzględnia wniosek w zakresie podjęcia działań w celu dokonania zmiany w miejscowym planie zagospodarowania przestrzennego miasta Dobczyce w celu dostosowania go do obowiązujących przepisów prawa.

Z uwagi na fakt, że, zgodnie z art. 247 k.p.a do wniosków stosuje się odpowiednio przepisy k.p.a. dotyczące skarg, w tym art. 238 k.p.a Rada poucza Wnioskodawcę o treści art. 239 k.p.a, który stanowi:

*Art. 239 § 1. W przypadku gdy skarga, w wyniku jej rozpatrzenia, została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności - organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy - bez zawiadamiania skarżącego.*

Przewodniczący Rady Miejskiej w Dobzyczach

  
dr Tadeusz Bochnia