**Uchwała nr XXIX/319/2020**

**Rady Gminy Świdnica**

**z dnia 21 września 2020r.**

**w sprawie** **rozpatrzenia wezwania do usunięcia naruszenia prawa**

Na podstawie art. 18 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r., poz. 713 z późn. zm.), w związku z art. 17 ust. 2 ustawy z dnia 7 kwietnia 2017 r. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania administracyjnego oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2017 r. poz. 935 z późn. zm.), **Rada Gminy Świdnica uchwala, co następuje:**

§ 1. Nie uwzględnia się wezwania do usunięcia naruszenia prawa polegającego na nieważności § 9 pkt 1 uchwały Nr XLVI/399/2009 Rady Gminy Świdnica z dnia 28 maja 2009 roku w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego obszaru położonego we wsi Słotwina (Dz. Urz. Woj. Dolnośląskiego z 2009 r., nr 117, poz. 2456) w zakresie, w jakim Rada Gminy Świdnica ustaliła dla terenu „U” obowiązujące normy poziomu hałasu jak dla terenów zabudowy mieszkaniowej jednorodzinnej z usługami.

§ 2. 1. Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Gminy Świdnica.

2. Zobowiązuje się Przewodniczącego Rady Gminy Świdnica do przedłożenia stanowiska Rady Gminy Świdnica wzywającemu .

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodnicząca Rady Gminy Świdnica

Regina Adamska

**UZASADNIENIE**

**do uchwały nr XXIX/319/2020**

**Rady Gminy Świdnica**

**z dnia 21 września 2020r.**

**w sprawie rozpatrzenia wezwania do usunięcia naruszenia prawa**

W dniu 27.08.2020 r. wzywający wniósł wezwanie do usunięcia naruszenia prawa polegającego na nieważności § 9 pkt 1 uchwały Nr XLVI/399/2009 Rady Gminy Świdnica z dnia 28 maja 2009 roku w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego obszaru położonego we wsi Słotwina w zakresie w jakim Rada Gminy Świdnica ustaliła dla terenu „U” obowiązujące normy poziomu hałasu jak dla terenów zabudowy mieszkaniowej jednorodzinnej z usługami.

W ocenie wzywającego, w § 9 Rada Gminy Świdnica wydała przepis prawa miejscowego z naruszeniem prawa kwalifikując tereny wyznaczone w planie miejscowym pod katem ich ochrony przed hałasem z naruszeniem upoważnień ustawowych zawartych w art. 40 ustawy z dnia 2 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r., poz. 713) i art. 114 a ust 1 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. Prawo ochrony środowiska czyniąc uchwałę sprzeczną z prawem, a w świetle art. 91 ust 1 ustawy o samorządzie gminnym nieważną..

Takie stanowisko wzywającego jest błędne i nieuzasadnione.

Zgodnie z art. 114 ust 1 i ust 2 ustawy Prawo ochrony środowiska, w brzmieniu obowiązującym w dniu podjęcia uchwały (dz. U. z 2008 r., Nr 25, poz. 150) przy sporządzaniu miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, różniąc tereny o różnych funkcjach lub różnych zasadach zagospodarowania, wskazuje się, które z nich należą do poszczególnych rodzajów terenów, o których mowa w art. 113 ust 2 pkt 1 ustawy. Stosownie do zapisów ust 2, jeżeli teren może być zaliczony do kilku rodzajów terenów uznaje się, że dopuszczalne poziomy hałasu powinny być ustalone jak dla przeważającego rodzaju terenu.

Uchwałą nr XLVI/399/2009 z dnia 28 maja 2009 roku w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego obszaru położonego we wsi Słotwina Rada Gminy Świdnica w par. 5 ust. 1 tabela nr 1 - przeznaczenie terenów l.p. 3, ustaliła dla ternu oznaczonego na rysunku planu symbolem 1.U, w tym dla działki nr 18 obręb Słotwina, jako podstawowe przeznaczenie terenu zabudowę usługową oraz przeznaczenie dopuszczalne na powierzchni do 50% terenu działki m.in. pod zabudowę mieszkaniową. Mając na uwadze, iż dla terenu 1.U ustalono kilka rodzajów przeznaczeń, w tym funkcję usługową i m.in. funkcję mieszkaniową na powierzchni do 50% terenu, bez wskazania funkcji przeważającej, zgodnie z delegacją art. 114 ust. 2 w/w ustawy oraz zapisami rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 14 czerwca 2007 r. w sprawie dopuszczalnych poziomów hałasu w środowisku, w par. 9 pkt 2 uchwały na terenach oznaczonych symbolem U ustalono jako obowiązujące dopuszczalne poziomy hałasu jak dla terenów zabudowy mieszkaniowej jednorodzinnej z usługami, kierując się potrzebą zapewnienia należytej ochrony środowiska przed hałasem dla współistniejących różnych funkcji tego terenu.

Nadmienić należy, iż działki położone w obszarze oznaczonym na rysunku w/w planu miejscowego Symbolem 1.U stanowią nieruchomości zabudowane budynkami zarówno gospodarczymi, jak i mieszkalnymi, w związku z czym jedynym kryterium umożliwiającym ich współistnienie jest zachowanie dopuszczalnego poziomu hałasu jak dla terenów mieszkaniowo-usługowych.

W powyższych kwestiach rozstrzygał Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu w wyroku z dnia 12 listopada 2019 r. (syg. Akt II SA/Wr340/19), który stwierdził, że „teren zabudowy usługowej z dopuszczoną funkcja mieszkaniową, na której co więcej znajduje się budynek mieszkalny, stale zamieszkany mieści się w zakresie pojęcia terenów faktycznie zagospodarowanych pod zabudowę mieszkaniowo-usługową”, a co do treści art. 113 ust 2 pkt 1 ustawy Prawo ochrony środowiska podkreśla, że wolą ustawodawcy było ustalenie limitów poziomów hałasów, dla faktycznie zagospodarowanych, które łączą się z przebywaniem na tych terenach ludzi. I dalej w ocenie Sądu „… nie można stracić z pola widzenia dopuszczalnego terenu w postaci funkcji mieszkaniowej, która co istotne – faktycznie jest realizowana.”. W tych ramach znajduje się działka nr 18 w obrębie Słotwina – zabudowana budynkiem mieszkalnym, stale zamieszkanym.

Cytowane wyżej przepisy prawa wyraźnie wskazują, że kompetencje wynikające z przedmiotowych norm ustawodawca powierzył radzie gminy. Zapisy ustawy Prawo ochrony środowiska potwierdzają, że zakwalifikowanie terenów wyznaczonych w planie miejscowym do odpowiedniej grupy terenów chronionych przed hałasem należy do kompetencji rady gminy. Rada Gminy Świdnica uchwalając w dniu 28 maja 2009 r. miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego obszaru położonego we wsi Słotwina nie przekroczyła swoich uprawnień ustawowych, a przepis § 9 pkt 1 został uchwalony zgodnie z zapisami ustawy Prawo ochrony środowiska upoważniający do takiego działania i jego treść, na dzień jego ustanowienia, jest zgodna z obowiązującym w tym zakresie przepisami prawa. Ponadto, niniejsza uchwała wraz z dokumentacją planistyczną została przekazana do organu nadzoru zgodnie z art. 90 ust 1 ustawy, a organ nadzoru dokonując jej oceny zgodności z prawem nie stwierdził sprzeczności uchwalonego aktu prawa miejscowego z prawem skutkującego jego nieważnością

Reasumując, tutejszy organ nie znajduje podstaw prawnych i formalnych do wezwania o usunięcie naruszenia prawa polegającego na nieważności § 9 pkt 1 uchwały Nr XLVI/399/2009 Rady Gminy Świdnica z dnia 28 maja 2009 roku w sprawie uchwalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego obszaru położonego we wsi Słotwina w zakresie w jakim Rada Gminy Świdnica ustaliła dla terenu „U” obowiązujące normy poziomu hałasu jak dla terenów zabudowy mieszkaniowej jednorodzinnej z usługami.

 Kierownik Działu Inwestycji

i Infrastruktury Technicznej

 KATARZYNA MIŁKOWSKA

Sporządził: A. Madej

Projekt nie budzi zastrzeżeń:

Anna Sapińska-Maćkowiak