

Wójt Gminy Kuślin
ul. Emilii Szczanieckiej 4
64-316 Kuślin

Kuślin, dnia 22 listopada 2012 r.

RS.6220.3.2012

DECYZJA

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeksu postępowania administracyjnego (t. j. Dz. U. z 2000 r., Nr 98, poz. 1071 ze zm.), po rozpatrzeniu wniosku firmy KOLDWind Management Sp. z o.o. Turkowo 15, 64-316 Kuślin oraz zgodnie z art. 28 K.p.a. po rozpatrzeniu wniosku firmy PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu

Wójt Gminy Kuślin

- 1. umarza postępowanie administracyjne firmy KOLDWind Management Sp. z o.o.**
w sprawie wniosku o przedłużenie ważności decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla inwestycji polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych,
jako bezprzedmiotowe.
- 2. odmawia PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. udziału w postępowaniu administracyjnym w charakterze strony** w sprawie przedłużenia ważności decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla inwestycji polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych

UZASADNIENIE

W dniu 12 marca 2012r. do Wójta Gminy Kuślin wpłynął wniosek firmy KOLDWind Management Sp. z o.o. Turkowo 15, 64-316 Kuślin z dnia 08 marca 2012r. o przedłużenie ważności decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla inwestycji polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych. Spółka powołując się na art. 72 ust. 4 ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2008 Nr 199, poz. 1227 ze zm.) zwróciła się o przedłużenie o 2 lata decyzji Wójta Gminy Kuślin z dnia 09 czerwca 2008r. W uzasadnieniu wniosku firma wskazała iż warunki określone w ww. decyzji nie uległy zmianie, etapy planowania i przygotowania inwestycji

przebiegają zgodnie z zaplanowaną kolejnością, jednocześnie informując iż poszczególne etapy prac uległy każdorazowo przedłużeniu. Najbardziej długotrwałym procesem według inwestora było uzyskanie wiążącej umowy na przyłączenie do sieci 110 kV mocy rzędu 100 MW. W związku z szeregiem nowych warunków przyłączeniowych, oraz obawą inwestora iż nie zdąży on uzyskać pozwolenia na budowę w ciągu 4 lat od uprawomocnienia się decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach zwrócił się o przedłużenie terminu ważności decyzji.

Pismem z dnia 20 kwietnia 2012 r. znak 407-CM/rk/cs KOLDWind Management Sp. z o.o. uzupełniła swój wniosek i przedstawiła harmonogram dotychczas wykonanych czynności, na potwierdzenie etapowego charakteru inwestycji. W wyniku przeprowadzonej analizy i interpretacji wniosku wraz z jego uzupełnieniem, Wójt Gminy Kuślin wydał dnia 17 maja 2012r. decyzję znak RŚ.6220.3.2012 w której odmówił przedłużenia ważności decyzji z dnia 09.06.2008r. o środowiskowych uwarunkowaniach z uwagi na fakt iż nie można zakwalifikować realizacji przedsięwzięcia jako etapowe. Wyraził on stanowisko że etapowość musi dotyczyć samej realizacji inwestycji, a więc budowy.

W dniu 11 czerwca 2012 r. KOLDWind Management Sp. z o.o. reprezentowana przez radcę prawnego Karolinę Barańkiewicz – Sokal von Zanthier Kancelaria Prawnicza sp. k. złożyła odwołanie od decyzji z dnia 17 maja 2012 r. W odwołaniu zarzucono naruszenie art. 10 § 1 K.p.a. poprzez niepoinformowanie strony o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów a także art. 72 ust 4 ustawy z dnia 03 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2008 Nr 199, poz. 1227 ze zm.) poprzez błędne zajęcie stanowiska w formie decyzji oraz naruszenie prawa materialnego poprzez uznanie, iż etapowość w myśl art. 72 ust 4 zdanie 1 musi odnosić się do samej budowy. W dniu 19 czerwca 2012 r. zostało złożone w Urzędzie Gminy w Kuślinie pismo skarżące – uzupełnienie odwołania z dnia 05 czerwca 2012 r. w którym zarzuca się tut. Organowi naruszenie art. 64 § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego poprzez niewezwanie do złożenia wyjaśnień w sprawie etapowości realizacji planowanego przedsięwzięcia oraz że nie uległy zmianie warunki określone w decyzji środowiskowej.

Pismem z dnia 21 czerwca 2012 r. Wójt Gminy Kuślin przesłał odwołanie wraz z uzupełnieniem do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Poznaniu.

Firma KOLDWind Management Sp. z o.o. pismem z dnia 29 czerwca 2012 r. złożyła uzupełnienie do wniosku wraz z załącznikami, o przedłużenie ważności decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla inwestycji polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych, w celu rozwiania wszelkich wątpliwości odnośnie charakteru etapowego

planowanej inwestycji. Wójt Gminy Kuślin dnia 03 lipca 2012 r. przesłał do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Poznaniu uzupełnienie do wniosku o przedłużenie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

Jednocześnie firma KOLDWind Management Sp. z o.o. w dniu 02 lipca 2012 r. złożyła wniosek o stwierdzenie etapowości inwestycji polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych. Wójt Gminy Kuślin podtrzymując swoje stanowisko w tej sprawie w postanowieniu z dnia 20 lipca 2012 r. na podstawie art. 72 ust. 4 ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2008 Nr 199, poz. 1227 ze zm.) odmówił stwierdzenia etapowości inwestycji, polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych o mocy 2,495 MW każda, wraz z infrastrukturą towarzyszącą (drogi, sieci i obiekty stacji przekaźnikowej, związane z realizacją przedsięwzięcia) na gruntach wsi: Trzcianka, Wymysłowo, Śliwno, Turkowo w gminie Kuślin oraz stacji przekaźnikowej na działkach nr ew. 812, 813, 814, 815, 840, 841, 843 położonych na gruntach gminy Duszniki.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Poznaniu decyzją z dnia 21 sierpnia 2012 r. znak SKO.OŚ.405.187.2012 uchyliło zaskarżoną decyzję w całości i przekazało sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ I instancji, wskazując na naruszenie przepisów art. 10 § 1 K.p.a. a także na nieprawidłowe zajęcie stanowiska w formie decyzji naruszając tym samym art. 72 ust 4 ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko, który mówi iż zajęcie stanowiska następuje w drodze postanowienia. Kolegium zajęło stanowisko iż cała konstrukcja ustawowa mówi o czasie wykorzystania decyzji do złożenia jej wraz z wnioskiem o pozwolenie na budowę, nie należy mylić jej z „ważnością decyzji”. Według SKO terminy zawarte w art. 72 ust 3 i 4 nie oznaczają, że decyzja po upływie 4 lub 6 lat straciła ważność, zgodnie z tym decyzja o środowiskowych uwarunkowaniach jest ważna zawsze, jeśli została wydana zgodnie z prawem i nie stwierdzono jej nieważności. W sprawie zarzutu skarżącego dotyczącego art. 64§2 K.p.a. Kolegium stanęło na stanowisku iż Wójt nie mógł wezwać strony do przedłożenia stanowiska w sprawie przebiegu etapowego, gdyż sam je miał dopiero zająć, wydając stanowisko negatywne bądź pozytywne.

Wójt Gminy Kuślin biorąc pod uwagę powyższe, a także dokonując analizy wniosku firmy KOLDWind Management Sp. z o.o. wraz z nadesłanymi uzupełnieniami w odniesieniu do decyzji z dnia 09 czerwca 2008r. oraz zapisami Raportu o oddziaływaniu przedsięwzięcia

na środowisko ze stycznia 2008r. postanowił umorzyć postępowanie administracyjne, gdyż na podstawie art. 72 ust. 4 ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2008 Nr 199, poz. 1227 ze zm.) w dniu 20 lipca 2012 r. wydał już postanowienie o odmowie stwierdzenia etapowości inwestycji, polegającej na budowie 34 elektrowni wiatrowych o mocy 2,495 MW każda, wraz z infrastrukturą towarzyszącą.

Jednocześnie w toku postępowania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Poznaniu wpłynęło pismo PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu złożone przez pełnomocnika radcę prawnego Marcina Makowskiego w sprawie stanowiska strony postępowania w przedmiocie złożonego zażalenia na postanowienie Wójta Gminy Kuślin z dnia 17 maja 2012r. znak RŚ.6220.3.2012 wraz z załącznikami i odpisem pisma skierowanego do RDOŚ w Poznaniu o zajęcie stanowiska w sprawie. Firma PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. wskazuje, iż winna posiadać przymiot strony ze względu na posiadanie tytułu prawnego w postaci użytkowania działki nr 78, która położona jest 375 m od działki 317 na której planuje się postawienie turbiny wiatrowej.

Natomiast w dniu 10 października 2012r. PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu reprezentowana przez radcę prawnego Arkadiusza Wieczyńskiego zwróciła się do Wójta Gminy Kuślin o dopuszczenie na prawach strony do udziału w postępowaniu administracyjnym w sprawie przedłużenia ważności decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach dla przedsięwzięcia polegającego na budowie 34 elektrowni wiatrowych na terenie gminy Kuślin. Spółka w piśmie wniosła o prawidłowe określenie podmiotów będących uczestnikami niniejszego postępowania administracyjnego oraz przyznanie jej przymiotu uczestnika niniejszego postępowania.

W odniesieniu do katalogu stron postępowania Wójt Gminy Kuślin podziela zdanie Samorządowego Kolegium Odwoławczego zawarte w decyzji z dnia 21.08.2012r. znak SKO.OŚ.405.187.2012, iż krąg stron w przypadku niniejszego postępowania powinien być taki sam, jak w przypadku wydanej decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach, z uwzględnieniem ewentualnych przekształceń lub następstw podmiotowych. Ustawa o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko umożliwia udział społeczeństwa w każdym stadium prowadzonego postępowania administracyjnego, poprzez udział w składaniu uwag i wniosków na podstawie art. 29. Przy ustaleniu stron postępowania podczas wydawania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach z dnia 9 czerwca 2008r. ustalono iż

liczba stron przekracza 20, znalazł więc zastosowanie art. 74 ust 3 ustawy o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz.U.2008.199.1227), odnoszący się do art. 49 K.p.a. który mówi że strony mogą być zawiadamiane w sposób zwyczajowo przyjęty poprzez ogłoszenie. Nawiązując do powyższego a także do art. 10 K.p.a. zgodnie z którym pismem z dnia 4 października 2012r. Wójt Gminy Kuślin zapewnił możliwość wypowiedzenia się wszystkim zainteresowanym, w tym również mieszkańcom Gminy Duszniki poprzez wywieszenie ogłoszenia na tablicy ogłoszeń UG. Duszniki.

W kwestii dotyczącej przyznania Spółce PSWM Wielkopolska przymiotu strony firma powołuje się na zapis art. 28 K.p.a. według którego stroną jest każdy czyjego interesu prawnego bądź obowiązku dotyczy postępowanie albo kto żąda czynności organu ze względu na swój interes prawny lub obowiązek. Spółka wskazuje swój interes prawny w postaci użytkowania położonej w miejscowości Sędzinko działki nr 78, a także dzierżawy działek 79/1, 80/2 i 496. Natomiast orzecznictwo sądów administracyjnych wskazuje, iż przymiot strony w sprawach o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach mają podmioty posiadające tytuł prawny do nieruchomości położonych w bezpośrednim sąsiedztwie zamierzonego przedsięwzięcia, a oprócz tego inne podmioty, jeżeli ich nieruchomości mieszczą się w zasięgu planowanego przedsięwzięcia. (wyrok WSA w Krakowie z dnia 20 marca 2012r. II SA/Kr 1932/11). Według ustaleń Spółki PSWM Wielkopolska strefa oddziaływania przedmiotowej elektrowni wiatrowej FEW Kuślin swoim zasięgiem obejmie nieruchomości do których posiada prawo rzeczowe oraz prawa zobowiązaniowe, tym samym widzi swój interes prawny w toczącym się postępowaniu administracyjnym ponieważ instalacja FEW Kuślin ograniczać może Spółce korzystanie ze swych praw rzeczowych i zobowiązaniowych do nieruchomości. Spółka we wniosku jako potencjalne oddziaływanie wskazała przekroczenie norm hałasu względem działek do których posiada prawa rzeczowe i zobowiązaniowe. Wskazane działki znajdują się w dość znacznej odległości od terenu planowanej inwestycji, a ponadto oddzielone są pasem zieleni – lasem. Zgodnie z załączoną mapką obszar oddziaływania hałasu turbiny wiatrowej zlokalizowanej na działce nr ew. 317, na działki położone w gminie Duszniki mieści się w granicach norm hałasu określonych w rozporządzeniu Ministra Środowiska z dnia 1 października 2012r. poz. 1109. Izofona 40 dB stanowi normę dla zabudowy mieszkaniowej jednorodzinnej w porze nocnej. Jak wynika z załączonych ksiąg wieczystych przeznaczenie działek o nr ew. 78, 79/1, 80/2, 496 jest jako rola, rowy, łąka. W związku z tym nie odnoszą się do nich tak surowe normy ochrony przed hałasem, ponadto jak wynika z ujętych w Raporcie o oddziaływaniu przedsięwzięcia na

środowisko budowy 34 elektrowni wiatrowych o mocy 2,495 MW każda wraz z infrastrukturą towarzyszącą, obliczeń uciążliwości akustycznej projektowanych elektrowni wiatrowych wykazano, że ich działalność w porze dziennej oraz, przy założeniu maksymalnego obciążenia wszystkich elektrowni wiatrowych, nie powoduje przekroczenia ustalonej wielkości krytycznej w środowisku, w rejonie terenów wymagających ochrony przed hałasem. Dlatego też oddziaływanie FEW Kuślin nie ograniczy w żaden sposób możliwości do korzystania ze swych praw rzeczowych i zobowiązaniowych w stosunku do nieruchomości PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu.

Ponadto Wójt Gminy Kuślin pismem z dnia 26 października 2012r. zwrócił się do Wójta Gminy Duszniki z prośbą o wyjaśnienie czy firma KOLDWind Management Sp. z o. o. Turkowo 15, 64 – 316 Kuślin była stroną postępowania w postępowaniu administracyjnym gdzie w dniu 4.11.2010 r. znak RRG.7615-16/09 została wydana decyzja o środowiskowych uwarunkowaniach, dla przedsięwzięcia polegającego na budowie i eksploatacji farmy elektrowni wiatrowych w gminie Duszniki, powiat szamotulski, województwo wielkopolskie, z wniosku firmy PSWM Wielkopolska Sp. z o.o., ul. Staszica 2/17, 60 – 527 Poznań. Pismem z dnia 12 listopada 2012r. Urząd Gminy Duszniki odpowiedział iż KOLDWind Management Sp. z o. o. nie była stroną w postępowaniu, zakończonym decyzją środowiskową nr RRG.7615-16/09 z dnia 4.11.2010r. W świetle poczynionych ustaleń należy wnioskować iż skoro Spółka KOLDWind Management nie była stroną w postępowaniu prowadzonym przez Urząd Gminy Duszniki, instalacja FEW Duszniki nie oddziaływała na nią, to analogicznie instalacja FEW Kuślin nie oddziałuje na FEW Duszniki, a tym samym nie ogranicza praw Spółki PSWM Wielkopolska do użytkowania działek położonych w dość znacznej odległości.

Mając powyższe na uwadze należało orzec jak w sentencji niniejszej decyzji.

Pouczenie

Od niniejszej decyzji służy odwołanie do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Poznaniu, za pośrednictwem Wójta Gminy Kuślin, w terminie 14 dni od daty doręczenia niniejszej decyzji.



WÓJT GMINY
Jerzy Dziamski

Otrzymują:

1. **KOLDWind Management Sp. z o. o.**
Turkowo 15, 64 – 316 Kuślin
Pełnomocnik: Radca Prawny Karolina Barańkiewicz – Sokal
Von Zanthier Kancelaria Prawnicza sp. k. ul. Garbary 56, 61-758 Poznań
2. **PSWM Wielkopolska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu**
Pełnomocnik: Radca Prawny Arkadiusz Wieczyński
ul. Chorągwi Pancernej 80, 02-951 Warszawa

Do wiadomości

1. **Urząd Gminy Duszniki**
ul. Sportowa 1, 64-550 Duszniki
2. **Kamyszek Katarzyna, Sylwester**
Głuponie 91, 64-316 Kuślin
3. **Pawlak Marcin**
ul. Powst. Włkp. 21, 64-550 Duszniki
4. **Kucz Leszek**
Śliwno 75/11, 64-316 Kuślin
5. **Walkowiak Helena, Władysław**
Śliwno 31, 64-316 Kuślin
6. **Pigla Tadeusz Józef**
Śliwno 49A, 64-316 Kuślin
7. **Rolniczy Kombinat Spółdzielczy Głuponie**
Głuponie 64-316 Kuślin
8. **Steenbock Barbara Maria**
Turkowo 15, 64-316 Kuślin
9. **Szymankiewicz Krzysztof Dominik**
Turkowo 38, 64-316 Kuślin
10. **Torba Dorota, Józef**
Turkowo 37, 64-316 Kuślin
11. **Szukała Jolanta, Jarosław**
Turkowo 11, 64-316 Kuślin
12. **Torba Mirosław Tomasz**
Turkowo 37, 64-316 Kuślin
13. **Szukała Gracjan, Małgorzata**
ul. Nowotomyska 3, 64-550 Duszniki
14. Pozostałe strony zgodnie z art. 49 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2000 nr 98, poz. 1071 ze zm.)
15. BIP , tablica ogłoszeń Urzędu Gminy w Kuślinie
16. aa/IH