

**ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR IB-I.4131.9.2018.PPAR
WOJEWODY LUBUSKIEGO**

z dnia 11 października 2018 r.

w sprawie stwierdzenia nieważności uchwały Nr LXXIII.1003.2018 Rady Miasta Zielona Góra z dnia 28 sierpnia 2018 r. w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego pomiędzy ul. Dąbrówki, ul. Jedności i ul. Polną w Zielonej Górze.

Działając na podstawie art. 91 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 994 z późn. zm.) stwierdzam nieważność uchwały nr LXXIII.1003.2018 Rady Miasta Zielona Góra z dnia 28 sierpnia 2018 r. w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego pomiędzy ul. Dąbrówki, ul. Jedności i ul. Polną w Zielonej Górze w części obejmującej:

- § 2 pkt 6 uchwały;
- § 2 pkt 8 uchwały.

Uzasadnienie

Rada Miasta Zielona Góra na sesji w dniu 28 sierpnia 2018 r., działając na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 5 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym oraz art. 20 ust. 1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym podjęła uchwałę nr LXXIII.1003.2018 w sprawie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego pomiędzy ul. Dąbrówki, ul. Jedności i ul. Polną w Zielonej Górze .

Wójt, burmistrz albo prezydent miasta ma obowiązek przedstawienia wojewodzie uchwały w sprawie planu miejscowego wraz z załącznikami oraz dokumentacją prac planistycznych w celu oceny ich zgodności z przepisami prawnymi (art. 20 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym). W dniu 11 września 2018 r. Prezydent Miasta Zielona Góra przedłożył Wojewodzie Lubuskiemu ww. uchwałę wraz z załącznikami i dokumentacją prac planistycznych celem oceny zgodności z przepisami prawnymi.

W myśl art. 28 ust. 1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1073 z późn. zm.) istotne naruszenie zasad sporządzania planu miejscowego, istotne naruszenie trybu jego sporządzania, a także naruszenie właściwości organów w tym zakresie stanowi podstawę do stwierdzenia nieważności uchwały rady gminy w całości lub w części.

W ocenie organu nadzoru, w przedmiotowej sprawie, doszło do istotnego naruszenia zasad sporządzania planu miejscowego, co na mocy ww. przepisu skutkuje koniecznością wyeliminowania uchwały, w części wskazanej na wstępie, z obrotu prawnego.

Pojęcie zasad sporządzania planu zagospodarowania przestrzennego należy wiązać ze sporządzeniem aktu planistycznego, a więc z zawartością aktu planistycznego (część tekstowa, graficzna i załączniki), zawartych w nim ustaleń, a także standardów dokumentacji planistycznej (por. J. Dziedzic – Bukowska, U.p.z.p. Komentarz, LexisNexis 2014, s. 249, wyroki NSA z dnia 11 września 2008 r., sygn. akt II OSK 215/08; z dnia 25 maja 2009 r., sygn. akt II OSK 1778/08).

Wojewoda Lubuski zarzuca zaskarżonej uchwale istotne naruszenie zasad sporządzania planu miejscowego w związku z błędnym zdefiniowaniem wskaźnika powierzchni zabudowy oraz przeznaczenia podstawowego.

Zgodnie z § 4 pkt 6 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 26 sierpnia 2003 r. w sprawie wymaganego zakresu projektu miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego (Dz.U. 2003 r. Nr 164, poz. 1587) wielkość powierzchni zabudowy należy określić w stosunku do powierzchni działki lub terenu. Rada Miasta Zielona Góra w § 2 pkt 8 uchwały zdefiniowała pojęcie wielkości powierzchni zabudowy jako parametr określony w procentach, będący ilorazem sumy powierzchni zabudowy, liczonej na poziomie parteru w zewnętrznym obrysie murów wszystkich budynków położonych w granicach nieruchomości, do jej powierzchni.

Przytoczony powyżej przepis dotyczący wielkości powierzchni zabudowy odnosi się do powierzchni działki lub terenu. Należy jednak zwrócić uwagę, że ww. rozporządzenie nie było aktualizowane wraz ze zmianami ustawy. W dniu 21 października 2010 r. weszła w życie zmiana ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym w art. 15 ust. 2 pkt 6 skutkiem czego, zgodnie z ww. ustawą parametry urbanistyczne powinny odnosić się do działki budowlanej. Biorąc pod uwagę przyjętą hierarchię aktów prawnych, przepisy niższej rangi należy analogicznie dostosować do regulacji wynikających z ustawy, a mianowicie wielkość powierzchni zabudowy powinna być liczona w stosunku do działki budowlanej.

Pojęcie „nieruchomości” nie jest pojęciem tożsamym z pojęciem „działki budowlanej”. Nieruchomość może bowiem składać się z jednej lub kilku działek gruntu. W art. 2 pkt 12 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym wskazane zostało, iż działką budowlaną jest nieruchomość gruntowa lub działka gruntu, której wielkość, cechy geometryczne, dostęp do drogi publicznej oraz wyposażenie w urządzenia infrastruktury technicznej spełniają wymogi realizacji obiektów budowlanych wynikające z odrębnych przepisów i aktów prawa miejscowego. Zgodnie z art. 46 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1025 z późn. zm.) nieruchomościami są części powierzchni ziemskiej stanowiące odrębny przedmiot własności (grunty), jak również budynki trwale z gruntem związane lub części takich budynków, jeżeli na mocy przepisów szczególnych stanowią odrębny od gruntu przedmiot własności. Przyjęte w uchwale odniesienie do pojęcia nieruchomości jest zbyt szerokie.

Zgodnie z wyżej cytowanymi przepisami z zakresu planowania przestrzennego, określane w planie miejscowym parametry urbanistyczne powinny odnosić się do działki budowlanej, a nie jak ustaliła rada gminy do nieruchomości.

Stanowisko organu nadzoru w zakresie błędnego definiowania przez Radę Miasta Zielona Góra wskaźnika powierzchni zabudowy znajduje potwierdzenie w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. z dnia 6 lipca 2018 r. sygn. akt II SA/Go 352/18 „...obowiązujące przepisy nie uprawniają do zwarcia w planie miejscowym (...) odniesień do powierzchni nieruchomości”.

W przedmiotowym planie miejscowym rada miasta zawarła również definicję przeznaczenia podstawowego, która brzmi następująco: obowiązujące przeznaczenie, wraz z niezbędnym zagospodarowaniem oraz funkcjami i obiektami towarzyszącymi, odnoszące się do każdej nieruchomości i powierzchni całkowitej wszystkich obiektów istniejących i projektowanych w jej granicach (§ 2 pkt 6). W przypadku, gdy nieruchomość tworzyły będą dwie działki budowlane położone na terenach o innym przeznaczeniu, zastosowanie wyżej cytowanej definicji przeznaczenia podstawowego nie będzie możliwe. Definicja przeznaczenia podstawowego powinna zostać zdefiniowana w stosunku do działki budowlanej.

Z uwagi na powyższe, kwestionowana uchwała w sposób istotny narusza obowiązujący porządek prawny. Organ nadzoru zdecydował zatem stwierdzeniu nieważności

przedmiotowej uchwały w takiej części, która pozwala na pozostawienie w obrocie prawnym uchwały w pozostałym zakresie.

Zgodnie z art. 92 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu gminy wstrzymuje jej wykonania z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wielkopolskim. Skargę należy wnieść w terminie 30 dni od daty doręczenia rozstrzygnięcia, za pośrednictwem organu, który skarżone orzeczenie wydał.

z up. Wojewody
Lubuskiego
Dyrektor Wydziału
Infrastruktury

Katarzyna Kis