



30.11.2018
2342
Rogoz

30.11.18
T. Soska
B. Chmielenska

Decyzja nr 3591/OS/2018

Organ wydający Marszałek Województwa Śląskiego

DYREKTOR
J. Ciołek
Jerzy Górak

Na podstawie art. 104 § 1 i art. 107 § 1 i art. 155, art. 162 § 2 i 3 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2018 r., poz. 2096),

po rozpatrzeniu wniosku znak DYR./687/2018 Pana Jerzego Góraka - Dyrektora Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Sosnowcu z siedzibą przy ul. 3 Maja 41 w Sosnowcu, w sprawie zmiany orzeczenia decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmienionej decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku, w zakresie terminu wykonania nasadzeń zastępczych, orzekam:

1. **Uchylam decyzję Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku**, znak OS-ZD.7120.195.2017.MK, w części punktu 1 nadając mu ostateczne brzmienie:
„1. Zmieniam orzeczenie decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, znak OS-RK.7120.00022.2016.MK, w podpunktach 1.2, 2.2 i 3.2, nadając im brzmienie:
«1.2) Usunięcie drzew jak w punkcie 1 decyzji i odroczenie na okres 3 lat opłaty naliczonej jak w podpunkcie 1.1 decyzji uzależniam od wykonania nasadzeń zastępczych na terenie działek geodezyjnych o numerach 407/8, 407/9 i 407/4, położonych w rejonie ul. Hubala Dobrzańskiego w Sosnowcu - w liczbie 23 sztuk drzew z gatunków takich jak lipa szerokolistna, modrzew europejski, sosna czarna lub klon srebrzysty. Obwody pni drzew na wysokości 1 m winnym wynosić przynajmniej 14 cm.»
«2.2) Usunięcie drzew i krzewów jak w punkcie 2 decyzji i odroczenie na okres 3 lat opłaty naliczonej jak w podpunkcie 2.1 decyzji uzależniam od wykonania nasadzeń zastępczych na terenie działek geodezyjnych o numerach 407/8, 407/9 i 407/4, położonych w rejonie ul. Hubala Dobrzańskiego w Sosnowcu - w liczbie 52 sztuk drzew z gatunków takich jak lipa szerokolistna, modrzew europejski, sosna czarna lub klon srebrzysty oraz 40 m² krzewów z gatunku jałowiec płózący. Obwody pni drzew na wysokości 1 m winny wynosić przynajmniej 14 cm; wiek krzewów powinien wynosić minimum 5 lat.»
«3.2) Usunięcie drzew jak w punkcie 3 decyzji uzależniam od wykonania nasadzeń zastępczych na terenie działek geodezyjnych o numerach 407/8, 407/9 i 407/4, położonych w rejonie ul. Hubala Dobrzańskiego w Sosnowcu - w liczbie 34 sztuk drzew z gatunków takich jak lipa szerokolistna, modrzew europejski, sosna czarna lub klon srebrzysty. Obwody pni drzew na wysokości 1 m winnym wynosić przynajmniej 14 cm.»”
2. **Zmieniam orzeczenie decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku**, znak OS-RK.7120.00022.2016.MK, w podpunktach 1.1, 1.3, 2.1, 2.3 i 3.3 nadając im brzmienie:
„1.1) Za usunięcie drzew jak w punkcie 1 decyzji naliczam powiększoną o 100% opłatę w wysokości 392 931,78 zł /słownie: trzystadziwieńdziesiątdwutysiącedziewięćsettrzydzieścijedenzłoty siedemdziesiątosięmgroszy/ - zgodnie z załącznikiem numer 1 do decyzji -

której płatność odraczam na okres 3 lat od dnia upływu terminu wskazanego do wykonania nasadzeń zastępczych, tj. do dnia 30 listopada 2023 roku. Pobranie lub umorzenie powyższej opłaty uzależnione będzie od zachowania żywotności przez nasadzenia zastępcze jak w podpunkcie 1.2 decyzji.”

„1.3) Nasadzenia drzew jak w podpunkcie 1.2 decyzji należy dokonać w terminie do 30 listopada 2020 roku. O nasadzeniu drzew należy poinformować Wydział Ochrony Środowiska Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego w terminie 14 dni od dnia dokonania powyższej czynności, powołując się na numer i znak niniejszej decyzji.”

„2.1) Za usunięcie drzew i krzewów jak w punkcie 2 decyzji naliczam opłatę w wysokości 369 188,76 zł /słownie: trzystasześćdziesiątdziewięćtysięcstoosiemdziesiątosiemzłotyhsiedemdziesiątsześćgroszy/ - zgodnie z załącznikiem numer 2 do decyzji - której płatność odraczam na okres 3 lat od dnia upływu terminu wskazanego do wykonania nasadzeń zastępczych, tj. do dnia 30 listopada 2023 roku. Pobranie lub umorzenie powyższej opłaty uzależnione będzie od zachowania żywotności przez nasadzenia zastępcze jak w podpunkcie 2.2 decyzji.”

„2.3) Nasadzenia drzew i krzewów jak w podpunkcie 2.2 decyzji należy dokonać w terminie do 30 listopada 2020 roku. O nasadzeniu drzew i krzewów należy poinformować Wydział Ochrony Środowiska Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego w terminie 14 dni od dnia dokonania powyższej czynności, powołując się na numer i znak niniejszej decyzji.”

„3.3) Nasadzenia drzew jak w podpunkcie 3.2 decyzji należy dokonać w terminie do 30 listopada 2020 roku. O nasadzeniu drzew należy poinformować Wydział Ochrony Środowiska Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego w terminie 14 dni od dnia dokonania powyższej czynności, powołując się na numer i znak niniejszej decyzji.”

- 3. Pozostała treść decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmienionej decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku pozostaje bez zmian.**

Uzasadnienie

Wnioskiem znak DYR./687/2018 z dnia 8 października 2018 roku (data wpływu do Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego: 15 października 2018 roku), Pan Jerzy Górak - Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Sosnowcu z siedzibą przy ul. 3 Maja 41 w Sosnowcu, wystąpił o zmianę orzeczenia decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmienionej decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku, w zakresie terminu wykonania nasadzeń zastępczych, zezwalającej Miejskiemu Ośrodkowi Sportu i Rekreacji w Sosnowcu na usunięcie 109 sztuk drzew oraz 40 m² krzewów z terenu nieruchomości położonej przy ul. Hubala Dobrzańskiego (działka geodezyjna numer 407/8) w Sosnowcu. Powyższą decyzją naliczono Miejskiemu Ośrodkowi Sportu i Rekreacji w Sosnowcu opłatę w łącznej wysokości 762 120,54 zł, której płatność odroczone na okres trzech lat od daty wskazanej w zezwoleniu na wykonanie nasadzeń zastępczych, tj. do dnia 30 kwietnia 2020 roku. Wnioskiem znak DIR/117/2017 z dnia 17 lutego 2017 roku ówczesny dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Sosnowcu - Pan Rafał Łydek, wystąpił o zmianę powyższej decyzji w zakresie terminu wykonania nasadzeń, gatunków drzew i krzewów przeznaczonych do wykonania nasadzeń oraz rozszerzenia terenu przeznaczonego pod wykonanie nasadzeń o działkę geodezyjną numer 407/4. Występując z powyższym wnioskiem strona wskazała, iż nie jest w stanie wykonać nasadzeń w terminie do 30 kwietnia 2017 roku z uwagi na fakt, iż na terenie wskazanym do wykonania nasadzeń w tym czasie będą prowadzone prace budowlane związane z „budową Kompleksu Rekreacyjno-Sportowego MOSiR przy ul. Hubala Dobrzańskiego w Sosnowcu”. Dodatkowo wskazano, iż zgodnie z planowanym harmonogramem realizacji inwestycji wskazanym jest dokonanie nasadzeń w końcowej fazie jej realizacji, czyli z końcem 2018 roku. Dodano również, iż planowany termin rozpoczęcia robót

budowlanych to drugi kwartał 2017 roku. Uznając powyższe argumenty Marszałek Województwa Śląskiego przychylił się do prośby strony i zmienił swoją decyzję we wnioskowanym zakresie. Wnioskiem znak DYR./687/2018 z dnia 8 października 2018 roku Pan Jerzy Górak - Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Sosnowcu wystąpił z o ponowną zmianę orzeczenia decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmienionej decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku, w zakresie terminu wykonania nasadzeń zastępczych. Wniosek uargumentowano tym, iż na terenie przeznaczonym do wykonania nasadzeń zastępczych planowana jest realizacja inwestycji polegającej na budowie kompleksu rekreacyjno-sportowego. Poinformowano również, iż w chwili obecnej trwa postępowanie przetargowe w celu wyłonienia wykonawcy prac. Pismem znak DIR/769/2018 z dnia 21 listopada 2018 roku Pan Jerzy Górak - Dyrektor Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji w Sosnowcu uzupełnił wcześniej złożony wniosek o dokumentację szczegółowo opisującą zamierzenie inwestycyjne, które będzie realizowane na terenie wskazanym do wykonania nasadzeń, tj.: specyfikację istotnych warunków zamówienia oraz załącznik mapowy, na którym naniesiono planowane prace budowlane oraz lokalizację nasadzeń zastępczych, które należy wykonać na podstawie decyzji Marszałka Województwa Śląskiego Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmienionej decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku. Z powyższej dokumentacji wynika, iż nasadzenia zastępcze znajdują się bezpośrednio w strefie planowanych prac bądź w jej bliskim sąsiedztwie (zabudowa nawierzchniami utwardzonymi oraz sieciami uzbrojenia terenu). Ponadto uwzględnić należy, iż prace będą wykonywane przez ciężki sprzęt budowlany, któremu również należy zabezpieczyć miejsce do manewrowania. Dodatkowo część nasadzeń zaplanowana jest w strefie gdzie mają powstać nowe trawniki oraz renowacji mają zostać poddane trawniki już istniejące. Z przyczyn oczywistych powyższe prace mogą zostać wykonane dopiero po zakończeniu budowy. Biorąc pod uwagę powyższe tutejszy Organ mając na względzie ważny interes strony, która zarządza terenem gdzie realizowane są roboty budowlane oraz fakt, iż przedmiotowa inwestycja jest inwestycją celu publicznego i ma służyć społeczeństwu, a jej realizacja następuje z funduszy publicznych, rozstrzygnął na korzyść strony i zmienił swoją decyzję Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmienioną decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku, zgodnie z żądaniem strony. W tym miejscu należy jednak zwrócić uwagę na fakt, iż nasadzenia zastępcze stanowią rekompensatę za powstały w środowisku ubytek po usunięciu drzew. Aby taka rekompensata była skuteczna nasadzenia zastępcze winny być zrobione jak najszybciej, co umożliwi nowym drzewom przejęcie funkcji przyrodniczych i krajobrazowych po drzewach usuniętych. Składając wniosek o usunięcie drzew kolidujących z założeniem inwestycyjnym strona winna być już przygotowana do realizacji tej inwestycji, a jednym z jej ściśle zaplanowanych etapów musi być wykonanie nasadzeń zastępczych. Biorąc pod uwagę powyższe stwierdzić należy, iż zmiana warunków wykonania decyzji zezwalającej na usunięcie drzew oraz uzależniającej to zezwolenie od wykonania nasadzeń zastępczych, jest sytuacją wyjątkową, rozpatrywaną indywidualnie oraz zależy od uznania organu ją wydającego. Konsekwencją powyższego jest to, iż zmiana decyzji a więc jej wzruszenie nie jest obowiązkiem organu, który ją wydał, a więc strona składając wniosek o taką zmianę musi mieć świadomość, iż może on zostać rozpatrzony negatywnie bądź też wymagać przeprowadzenia postępowania dowodowego. To z kolei powoduje, iż złożenie wniosku o zmianę decyzji winno nastąpić z odpowiednim wyprzedzeniem, gdyż upływanie terminów określonych zezwoleniem, o którego zmianę wniesiono, całkowicie uniemożliwia spełnienie żądania strony oraz wymaga wydania rozstrzygnięcia o wygaśnięciu takiej decyzji.

Z uwagi na fakt, iż decyzja Nr 1399/OS/2016 z dnia 28 czerwca 2016 roku, zmieniona została decyzją Nr 1048/OS/2017 z dnia 30 marca 2017 roku w zakresie terminu wykonania nasadzeń, gatunków drzew i krzewów przeznaczonych do wykonania nasadzeń oraz rozszerzenia terenu przeznaczonego pod wykonanie nasadzeń o działkę geodezyjną numer 407/4, koniecznym stało się jej uchylenie w zakresie obejmującym zmianę terminu wykonania nasadzeń zastępczych. Powyższa konieczność wynika z faktu, iż nie mogą równocześnie pozostawać w obiegu prawnym dwie decyzje dotyczące jednego przedmiotu, a rozstrzygające na dwa różne sposoby.

W myśl art. 10 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego organy administracji publicznej obowiązane są zapewnić stronom czynny udział w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji umożliwić im wypowiedzenie się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych

żądań. W związku z powyższym zawiadomiono strony o przysługującym im prawie. Miejski Ośrodek Sportu i Rekreacji w Sosnowcu przed wydaniem decyzji złożył dodatkowe wyjaśnienia celem uszczegółowienia zakresu inwestycji, z którą kolidują nasadzenia zastępcze.

Art. 155 Kodeksu postępowania administracyjnego stanowi, że decyzja ostateczna, na mocy której strona nabyła prawo, może być w każdym czasie za zgodą strony uchylona lub zmieniona przez organ administracji publicznej, który ją wydał, jeżeli przepisy szczególne nie sprzeciwiają się uchyleniu lub zmianie takiej decyzji i przemawia za tym interes społeczny lub słuszny interes strony.

Zgodnie z art. 162 Kodeksu jw. organ administracji publicznej, który wydał decyzję w pierwszej instancji, stwierdza jej wygaśnięcie, jeżeli decyzja: 1) stała się bezprzedmiotowa, a stwierdzenie wygaśnięcia takiej decyzji nakazuje przepis prawa albo gdy leży to w interesie społecznym lub w interesie strony; 2) została wydana z zastrzeżeniem dopełnienia przez stronę określonego warunku, a strona nie dopełniła tego warunku (§1). Organ administracji publicznej, o którym mowa w § 1, uchyla decyzję, jeżeli została ona wydana z zastrzeżeniem dopełnienia określonych czynności, a strona nie dopełniła tych czynności w wyznaczonym terminie (§2). Organ stwierdza wygaśnięcie decyzji lub uchyla decyzję na podstawie przepisów § 1 i 2 w drodze decyzji (§ 3).

Biorąc pod uwagę powyższe orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie

Stronom przysługuje prawo odwołania od decyzji do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Katowicach, w terminie 14 dni od daty otrzymania decyzji, za pośrednictwem Marszałka Województwa Śląskiego. Przed upływem terminu do wniesienia odwołania decyzja nie ulega wykonaniu, a wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje jej wykonanie. W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania wobec organu administracji publicznej, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

Nie pobrano opłaty skarbowej na podstawie art. 7 pkt 2 ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (Dz.U. z 2018 r., poz. 1044 z późn. zm.).

7 lip. MARSZAŁKA WOJEWÓDZTWA

Witold Klirz
Kierownik Wydziału
Wydział Ochrony Środowiska



Otrzymują strony:

- Miejski Ośrodek Sportu i Rekreacji w Sosnowcu

ul. 3 Maja 41, 41-200 Sosnowiec

(list polecony za zwrotnym potwierdzeniem odbioru)

- Gmina Sosnowiec - Prezydent Miasta Sosnowca

al. Zwycięstwa 21, 41-200 Sosnowiec

(WŚR.II.6131.551.2015.AR) (ePUAP)

Kopia: aa - 2x