

Decyzja

Na podstawie art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021r. poz. 735 ze zm.), w związku z art. 71 ust. 2 pkt 2, art. 80 ust. 2 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2021r. poz. 247 ze zm.), po rozpatrzeniu wniosku z dnia 21.05.2021r. Inwestora - firmy PGE Energia Odnawialna S. A., ul. Ogrodowa 59A, 00-876 Warszawa reprezentowanej przez Pełnomocnika Pana Mirosława Kamińskiego, po przeprowadzeniu postępowania w sprawie oceny oddziaływania przedsięwzięcia na środowisko, po zasięgnięciu opinii Państwowego Powiatowego Inspektora Sanitarnego we Włoszczowie, Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Kielcach oraz Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie Dyrektora Zarządu Zlewni w Kielcach

o r z e k a m:

odmawiam wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach realizacji przedsięwzięcia polegającego na **„Budowie farmy fotowoltaicznej Ludwinów 2 o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów, gmina Włoszczowa, powiat włoszczowski, województwo świętokrzyskie”** ze względu na brak zgodności lokalizacji przedsięwzięcia z ustaleniami miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego zał. 1 dla miasta i gminy Włoszczowa przyjętego Uchwałą Nr XXVIII/233/2006 Rady Miejskiej we Włoszczowie z dnia 28 kwietnia 2006r. oraz Uchwałą Nr XXXI/244/06 Rady Miejskiej we Włoszczowie z dnia 13 września 2006r. ogłoszoną w Dz. Urz. Woj. Św. Nr 256 poz. 2952 i 2953 z dnia 6 października 2006r.

UZASADNIENIE

W dniu 25.05.2021r. firma PGE Energia Odnawialna S. A., reprezentowana przez Pełnomocnika Pana Mirosława Kamińskiego zwróciła się z wnioskiem do Burmistrza Gminy Włoszczowa o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach realizacji przedsięwzięcia polegającego budowie farmy fotowoltaicznej Ludwinów 2 o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów, gmina Włoszczowa.

Do wniosku dołączono załączniki wymienione w art. 74 ust. 1 ustawy z dnia 3 października 2008r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko tj.: kartę informacyjną przedsięwzięcia w czterech egzemplarzach uzupełnioną w dniu 26.07.2021r. wraz z zapisem w formie elektronicznej, poświadczoną przez właściwy organ kopię mapy ewidencyjnej obejmującej przewidywany teren, na którym będzie realizowane przedsięwzięcie, oraz obejmującej przewidywany obszar, o którym mowa w ust. 3a zdanie drugie tj. obszar znajdujący się w odległości 100 m od granic tego terenu a także działki, na których w wyniku realizacji, eksploatacji lub użytkowania przedsięwzięcia zostałyby przekroczone standardy jakości środowiska, lub działki znajdujące się w zasięgu zaznaczonego oddziaływania przedsięwzięcia, które może wprowadzić ograniczenia w zagospodarowaniu nieruchomości, zgodnie z jej aktualnym przeznaczeniem, mapę w postaci papierowej oraz elektronicznej,

w skali zapewniającej czytelność przedstawionych danych z zaznaczonym przewidywanym terenem, na którym będzie realizowane przedsięwzięcie, oraz z zaznaczonym przewidywanym obszarem, o którym mowa w ust. 3a zdanie drugie, wraz z wyznaczoną odległością, o której mowa w ust. 3 a pkt 1, pełnomocnictwo dla Pana Mirosława Kamińskiego oraz kserokopię pisma Burmistrza znak: FIP.6727.2.49.2021.GJ4 z dnia 01.03.2021r. dotyczącego zgodności przedmiotowego przedsięwzięcia z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego zalesień dla miasta i gminy Włoszczowa.

Zgodnie z art. 75 ust. 1 pkt 4 ustawy z dnia 3 października 2008r. *o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko*, organem właściwym do wydania decyzji w przedmiotowej sprawie jest Burmistrz Gminy Włoszczowa.

Na podstawie złożonego wniosku, a w szczególności zgodnie z treścią dołączonej karty informacyjnej przedsięwzięcia sporządzonej w maju 2021r. oraz uzupełnienia z dnia 23.07.2021r. (data wpływu 26.07.2021r.), ustalono, że planowane przedsięwzięcie polegać będzie na budowie farmy fotowoltaicznej o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 położonych w Ludwinowie, gm. Włoszczowa, a swoim zakresem obejmuje poniższe obiekty/elementy:

- panele fotowoltaiczne polikrystaliczne lub monokrystaliczne, zamontowane na konstrukcji stalowo – aluminiowej ocynkowanej systemowo bądź stalowej ocynkowanej systemowo, zakotwionej w gruncie lub stojącej na gruncie, w ilości do 6660 sztuk, każdy o mocy minimalnej 300 W,
- konstrukcje i elementy montażowe do instalacji paneli o wysokości konstrukcji do 4 m n.p.t.,
- falowniki DC/AC (inwertery), umieszczone na konstrukcji metalowej ocynkowanej lub kotwionej w gruncie, w ilości do 74 szt. x 27 kW (moc minimalna),
- 2 szt. stacji transformatorowo-rozdzielczych,
- sieci kablowe, teletechniczne i telekomunikacyjne, łączące poszczególne elementy farmy,
- pozostałą infrastrukturę techniczną, np. szafki kablowe, ogrodzenie.

Całkowita powierzchnia planowana do zajęcia przez przedsięwzięcie to wschodnia część wymienionych powyżej działek ewidencyjnych wynosząca 2,74 ha. Zgodnie z ewidencją gruntów są to grunty rolne oraz pastwiska.

Wobec powyższego stwierdzono, że wnioskowane przedsięwzięcie zostało wymienione w § 3 ust. 1 pkt 54 lit. a rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 10 września 2019r. w sprawie *przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko* (Dz. U. z 2019r. poz. 1839), tj. zabudowa przemysłowa, w tym zabudowa systemami fotowoltaicznymi, lub magazynowa, wraz z towarzyszącą jej infrastrukturą, o powierzchni zabudowy nie mniejszej niż 0,5 ha na obszarach objętych formami ochrony przyrody, o których mowa w art. 6 ust. 1 pkt 1-5, 8 i 9 ustawy z dnia 16 kwietnia 2004r. o ochronie przyrody, lub w otulinach form ochrony przyrody, o których mowa w art. 6 ust. 1 pkt 1-3 tej ustawy, przy czym zgodnie z § 1 ust. 2 pkt 2 w/w rozporządzenia przez powierzchnię zabudowy rozumie się powierzchnię terenu zajęłą przez obiekty budowlane oraz pozostałą powierzchnię przeznaczoną do przekształcenia, w tym tymczasowego w celu realizacji przedsięwzięcia. Dlatego zgodnie z treścią art. 71 ust. 2 ustawy *o udostępnieniu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko* (Dz. U. z 2021r., poz. 247 ze zm.), planowane przedsięwzięcie wymaga uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

W trybie art. 21 ust. 2 pkt 9 ww. ustawy z dnia 3 października 2008 r., podano informację o zamieszczeniu w „Publicznie dostępnym wykazie danych o dokumentach zawierających informacje o środowisku i jego ochronie” danych o wniosku dotyczącym wydania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach (nr karty 42/2021).

Zgodnie z art. 9, art. 10 § 1, art. 49 ustawy *Kodeks postępowania administracyjnego* zapewniono stronom udział w postępowaniu na każdym jego etapie. O wszczęciu postępowania zgodnie z art. 61 § 1 i § 4 Kpa oraz możliwości składania uwag i wniosków w przedmiotowej sprawie zawiadomiono strony postępowania obwieszczeniem z dnia 28.07.2021r., które ukazało się na tablicach ogłoszeń Urzędu Gminy Włoszczowa, na stronie BIP tut. Urzędu, a także w miejscu planowanej inwestycji za pośrednictwem sołtysa miejscowości Ludwinów. W trakcie prowadzonego postępowania nie wpłynęły żadne uwagi i zastrzeżenia.

Z uwagi na powyższe zgodnie z art. 64 ust. 1, 2 i 4 ustawy z dnia 3 października 2008r *o udostępnieniu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko* Organ prowadzący postępowanie pismem z dnia 28.07.2021r. wystąpił do Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Kielcach, Państwowego Powiatowego Inspektora Sanitarnego we Włoszczowie oraz Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie Dyrektora Zarządu Zlewni w Kielcach o opinię w przedmiocie potrzeby przeprowadzenia oceny oddziaływania przedsięwzięcia na środowisko, a w przypadku stwierdzenia takiej potrzeby – co do zakresu raportu o oddziaływaniu przedsięwzięcia na środowisko. W powyższym piśmie skierowanym do Organów opiniujących tutejszy Organ wskazał, że na terenie planowanego przedsięwzięcia obowiązuje miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego, którego kserokopię przekazał jako załącznik.

Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie Dyrektor Zarządu Zlewni w Kielcach opinią znak: KR.ZZŚ.1.435.129.2021.MN z dnia 12.08.2021r., wyraził opinię, że przedsięwzięcie p.n.: „Budowa farmy fotowoltaicznej Ludwinów 2 o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów, gmina Włoszczowa, powiat włoszczowski, województwo świętokrzyskie” *nie wymaga przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko, przy uwzględnieniu wskazanych w nim warunków.*

Państwowy Powiatowy Inspektor Sanitarny we Włoszczowie opinią sanitarną NZ.9022.5.25.2021 z dnia 16.08.2021r. wyraził opinię, że dla przedsięwzięcia polegającego na: „Budowie farmy fotowoltaicznej Ludwinów 2 o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów, gmina Włoszczowa, powiat włoszczowski, województwo świętokrzyskie”- *nie zachodzi konieczność przeprowadzenia oceny oddziaływania na środowisko.*

Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska w Kielcach pismem z dnia 13.08.2021r., znak: WOO-II.4220.269.2021.KS.1, po przeanalizowaniu pisma Burmistrza Gminy Włoszczowa znak: FIP.6727.2.49.2021.GJ4 z dnia 01.03.2021r. przedłożonego do wniosku przez Inwestora, zwrócił się do tut. Organu o ponowne przeanalizowanie zgodności lokalizacji przedsięwzięcia p.n.: „Budowa farmy fotowoltaicznej Ludwinów 2 o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów, gmina Włoszczowa, powiat włoszczowski, województwo świętokrzyskie” z ustaleniami miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego zalesień dla miasta i gminy Włoszczowa przyjętego Uchwałą Nr XXVIII/233/2006 Rady Miejskiej we Włoszczowie z dnia 28 kwietnia 2006r. (Dz. Urz. Woj. Świąt. z 2006r. Nr 256 poz. 2953 ze zm.).

W odpowiedzi na powyższe pismo, tut. Organ ponownie przeanalizował zgodność planowanej lokalizacji farmy fotowoltaicznej na częściach działek oznaczonych w ewidencji gruntów nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego zalesień dla miasta i gminy Włoszczowa zatwierdzonym Uchwałą Nr XXVIII/233/2006 Rady Miejskiej we Włoszczowie z dnia 28 kwietnia 2006r. oraz Uchwałą Nr XXXI/244/06 Rady Miejskiej we Włoszczowie z dnia 13 września 2006r. ogłoszoną w Dz. Urz. Woj. Świąt. Nr 256 poz. 2952 i 2953 z dnia 6 października 2006r. Pismem z dnia 27.08.2021r. tut. Organ przekazał pismo znak: FIP.6727.2.294.2021.GJ4 z dnia

26.08.2021r. do Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Kielcach oraz pozostałych Organów opiniujących.

Zgodnie z cytowanym wyżej planem miejscowym w/w działki częściowo – planowane przedsięwzięcie, znajdują się w terenach oznaczonych symbolem: „ZDL- tereny leśne - planowane”. Dla terenów leśnych planowanych oznaczonych jako ZDL ustala się:

1. Podstawowa funkcja terenu: teren leśny.
2. Podstawowe elementy zagospodarowania terenu stanowią:
 - 1) lasy i bory,
 - 2) śródleśne enklawy łąk, pastwisk lub gruntów ornych, halizny i płazowizny,
 - 3) inne grunty leśne,
 - 4) ciek i oczka wodne, rowy melioracyjne,
 - 5) wszelkie naturalne formy przyrodnicze,
 - 6) drogi wewnętrzne, linie podziału przestrzennego lasu.
3. Dopuszczalne zagospodarowanie terenu stanowią:
 - 1) tymczasowe obiekty budowlane przeznaczone wyłącznie na cele gospodarki leśnej,
 - 2) ciągi piesze i ścieżki rowerowe,
 - 3) elementy infrastruktury technicznej.
4. Obowiązuje zakaz budowy obiektów kubaturowych z wyłączeniem wymienionych w ust. 3 pkt 1.

Zgodnie z § 11 ust. 3 cytowanego wyżej planu miejscowego ustalenia ogólne dotyczące zasad remontów, rozbudowy i budowy systemów infrastruktury technicznej dopuszczają lokalizację elementów infrastruktury technicznej jako elementów towarzyszących inwestycjom na terenach własnych.

Przedmiotowy plan miejscowy nie zawiera definicji „elementów infrastruktury technicznej”. W związku z powyższym za zasadne uznać należy posiłkowanie się dorobkiem orzecznictwa sądów administracyjnych, dotyczącym tego jak rozumieć pojęcie urządzeń infrastruktury technicznej, na gruncie ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (obecnie t.j.: z 2020 r. poz. 293 z późn. zm., dalej w skrócie: „u.p.z.p.”).

W kontekście art. 61 ust. 3 u.p.z.p. zagadnienie, czy farma fotowoltaiczna stanowi urządzenie infrastruktury technicznej jest zagadnieniem budzącym kontrowersje w orzecznictwie sądów administracyjnych. Z analizy tego orzecznictwa wynikają dwie przeciwstawne linie orzecznicze.

Według pierwszej linii orzeczniczej, co wskazał tut. Organ w piśmie z dnia 01.03.2021r. znak: FIP.6727.2.49.2021.GJ4 urządzenia infrastruktury technicznej to nie tylko urządzenia przesyłające energię elektryczną, ale także ją wytwarzające. Za reprezentatywne w tym zakresie uznać należy stanowisko wyrażone w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 27 września 2017 r. sygn. II OSK 158/16. W wyroku tym wskazano, że normatywne określenie „urządzenie infrastruktury technicznej” pochodzi z regulacji dotyczących opłat adiacenckich, historycznie zaś było to „urządzenie komunalne”, a później funkcjonowało także jako „urządzenie energetyczne” (w ustawie z dnia 29 kwietnia 1985 r. o gospodarce gruntami i wywłaszczaniu nieruchomości). Następnie kolejne akty prawne zaczęły odwoływać się do pojęcia „urządzenia infrastruktury technicznej” (np. art. 13 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. o zagospodarowaniu przestrzennym). Od tego momentu konieczne stało się definiowanie tego pojęcia również w kontekście planistycznym, na co wskazuje art. 61 ust. 3 u.p.z.p. W ocenie Naczelnego Sądu Administracyjnego przedstawionej w uzasadnieniu wskazanego powyżej wyroku jest oczywiste, że budowa określonych urządzeń elektrycznych ze swej istoty nie może nawiązywać do analogicznej zabudowy w sąsiedztwie. Ponadto, interpretacja pojęcia urządzeń infrastruktury technicznej, w tym urządzeń energetycznych, powinna uwzględniać rozwój w energetyce odnawialnych źródeł energii. Dlatego też przy

dokonywaniu wykładni pojęcia „urządzenie elektryczne” jako urządzenie infrastruktury technicznej na podstawie art. 61 ust. 3 u.p.z.p. konieczne jest zastosowanie wykładni funkcjonalnej i dynamicznej, uwzględniającej: po pierwsze cel, jakiemu ma służyć odwołanie się w tym przepisie do tego pojęcia; po drugie uwzględniającej, że następuje ewolucja techniczna i technologiczna urządzeń elektrycznych i coraz większy procent energii jest wytwarzany ze źródeł odnawialnych.

Natomiast w ramach drugiej, przeciwstawnej linii orzeczniczej wskazać można na wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 5 kwietnia 2017 r. sygn. II OSK 2022/15, w którym stwierdzono, że § 3 pkt 52 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 9 listopada 2010r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko w brzmieniu nadanym przez § 1 pkt 2 lit. a tiret 12 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 25 czerwca 2013r. zalicza wprost systemy fotowoltaiczne do zabudowy przemysłowej. Przywołane rozporządzenie w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko, mimo że stanowi akt wykonawczy do 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, ma zastosowanie na etapie rozpatrywania wniosku o warunki zabudowy. Pogląd ten został podtrzymany w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 24 kwietnia 2018 r. sygn. II OSK 2727/17, w którym skład orzekający wskazał, że realizacja inwestycji polegającej na budowie systemu fotowoltaicznego prowadzi w efekcie do faktycznej zmiany przeznaczenia terenu z przeważającej funkcji upraw rolnych na funkcję przemysłową. Za taką bowiem uznać należy produkcję (wytwarzanie) i sprzedaż energii elektrycznej. Realizacja tej inwestycji spowoduje zatem zmianę dotychczasowego sposobu zagospodarowania terenu i zmieni jego funkcję. Spowoduje, że powstanie teren zabudowany, wykorzystywany dla celów produkcyjnych, związanych z produkcją (wytwarzaniem) energii elektrycznej. Dlatego należy przyjąć, że elektrownia słoneczna, tj. wytwarzająca energię elektryczną ze źródła odnawialnego, instalacja fotowoltaiczna o mocy przekraczającej 100 kW, nie stanowi urządzenia infrastruktury technicznej, o którym mowa w art. 61 ust. 3 u.p.z.p.

Przedstawione powyżej stanowisko jest zbieżne z innymi poglądami, w których wyłączono możliwość zaliczenia elektrowni fotowoltaicznych do urządzeń infrastrukturalnych, o których mowa w art. 61 ust. 3 u.p.z.p (por. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia: 12 stycznia 2018 r. sygn. akt II OSK 794/16; z 24 kwietnia 2018 sygn. akt 2727/17; z 14 listopada 2018 r. sygn. akt II OSK 2758/16; z 9 grudnia 2020 r. sygn. II OSK 3705/19, a także wyrokami Wojewódzkich Sądów Administracyjnych: w Bydgoszczy z 16 lipca 2019 r. II SA/Bd 278/19; w Poznaniu z 28 listopada 2019 r. sygn. II SA/Po 291/19; w Gorzowie Wielkopolskim z 11 grudnia 2019 II SA/Go 660/19; we Wrocławiu z 27 lutego 2020 r. II SA/Wr 415/19). Zaakcentować także należy, że jak zauważył Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 9 grudnia 2020 r. sygn. II OSK 3705/19 stanowisko wykluczające urządzenia wytwarzające energię (elektrownie fotowoltaiczne) z kategorii urządzeń infrastruktury technicznej określonej w art. 61 ust. 3 u.p.z.p., znajduje potwierdzenie w nowelizacji tego przepisu dokonanej w drodze ustawy z dnia 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy o odnawialnych źródłach energii oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019 r. poz. 1524). Na mocy art. 4 pkt 2 ustawy nowelizującej zmieniającej m.in. u.p.z.p. z dniem 29 grudnia 2019 r. instalacje odnawialnego źródła energii w rozumieniu art. 2 pkt 13 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r., dodano jako kolejne obiekty zwolnione z wymogów spełnienia warunków wynikających z zasady dobrego sąsiedztwa. Posłużenie się przez ustawodawcę pojęciem instalacji odnawialnego źródła energii obok pojęcia urządzeń infrastruktury technicznej wyklucza możliwość utożsamiania tych pojęć. Zważywszy, że w świetle definicji zawartej w art. 2 pkt 13 ppkt a) ustawy z dnia 20 lutego 2015r. farma fotowoltaiczna mieści się w pojęciu instalacji odnawialnego źródła energii, to brak podstaw do tego, aby w dalszym ciągu, posiłkując się

orzecznictwem sprzed tej nowelizacji wywodzić, że elektrownie fotowoltaiczne stanowią urządzenia infrastruktury technicznej.

Zwrócić także należy uwagę na treść art. 10 ust. 2a i art. 15 ust. 3 pkt 3a u.p.z.p. W przepisach tych wprowadzone zostało odrębne unormowanie dotyczące urządzeń wytwarzających energię z odnawialnych źródeł energii o mocy przekraczającej 100 kW. Zgodnie z art. 10 ust. 2a u.p.z.p., jeżeli na obszarze gminy przewiduje się wyznaczenie obszarów, na których rozmieszczone będą urządzenia wytwarzające energię z odnawialnych źródeł energii o mocy przekraczającej 100 kW, a także ich stref ochronnych związanych z ograniczeniami w zabudowie oraz zagospodarowaniu i użytkowaniu terenu; w studium ustala się ich rozmieszczenie.

Jak natomiast stanowi art. 15 ust. 3 pkt 3a u.p.z.p. w planie miejscowym określa się w zależności od potrzeb granice terenów pod budowę urządzeń, o których mowa w art. 10 ust. 2a, oraz granice ich stref ochronnych, związanych z ograniczeniami w zabudowie, zagospodarowaniu i użytkowaniu terenu oraz występowaniem znaczącego oddziaływania tych urządzeń na środowisko. Powyższe przepisy zostały wprowadzone do u.p.z.p. w drodze nowelizacji dokonanej na mocy ustawy z dnia 6 sierpnia 2010 r. o zmianie ustawy o gospodarce nieruchomościami oraz ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (Dz. U. z 2010 r. Nr 155, poz. 1043) zmieniającej u.p.z.p. z dniem 25 września 2010r.

Jak zauważył Naczelny Sąd Administracyjny w przywołanym już powyżej wyroku z dnia 9 grudnia 2020 r. sygn. II OSK 3705/19 regulacja przepisów art. 10 ust. 2a i art. 15 ust. 3 pkt 3a u.p.z.p. oznacza, że rozmieszczenie tego rodzaju urządzeń infrastruktury energetycznej należy do decyzji organów gminy w ramach władztwa planistycznego, przy czym ustalenia w tym przedmiocie są obligatoryjne w studium, a fakultatywne w planie miejscowym. Treść art. 10 ust. 2a i art. 15 ust. 3 pkt 3a u.p.z.p. świadczy o tym, że wolą ustawodawcy jest, aby inwestycje, w ramach których planuje się rozmieszczenie urządzeń wytwarzających energię z odnawialnych źródeł energii o mocy przekraczającej 100 kW, były realizowane przede wszystkim na podstawie ustaleń planu miejscowego.

Tutejszy organ podziela stanowisko wyrażone w drugiej linii orzecniczej, która nie zalicza instalacji fotowoltaicznych o mocy przekraczającej 100 kW do urządzeń infrastruktury technicznej. W związku z powyższym należy stwierdzić, iż planowana farma fotowoltaiczna na częściach działek oznaczonych w ewidencji gruntów nr 639/2, 640/6, 640/7 i 641/4, obręb Ludwinów jest niezgodna z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego zalesień dla miasta i gminy Włoszczowa, który nie przewiduje lokalizacji takich inwestycji. Dopuszczenie planowej inwestycji w świetle aktualnego orzecznictwa sądów administracyjnych doprowadziłoby do zmiany określonej w planie funkcji terenów leśnych – planowanych na funkcję przemysłową tj. produkcja energii z odnawialnych źródeł energii o mocy przekraczającej 100 kW, a tym samym uniemożliwiłoby realizację planowanej funkcji leśnej. Zgodnie ze stanowiskiem zaprezentowanym w wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z dnia 19 maja 2021r. II SA/GI 1424/20 aby przedmiotowa inwestycja mogła zostać uznana za zgodną z planem miejscowym powinna zostać zlokalizowana na terenie, na którym w planie miejscowym wprost przewidziano rozmieszczenie urządzeń wytwarzających energię z odnawialnych źródeł energii o mocy przekraczającej 100 kW.

W dniu 14.09.2021r. do tut. Organu wpłynęło postanowienie Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Kielcach znak: WOO-II.4220.269.2021.KS.2 wyrażające opinię, że dla przedsięwzięcia pod nazwą „Budowa farmy fotowoltaicznej Ludwinów 2 o łącznej mocy do 2 MW na działkach ewidencyjnych nr 639/2, 640/1, 640/6 i 641/4 obręb Ludwinów, gmina Włoszczowa, powiat włoszczowski, województwo świętokrzyskie”, planowanego przez PGE Energia Odnawialna S. A., ul. Ogrodowa 59A, 00-876 Warszawa (działającą za pośrednictwem Pełnomocnika Pana Mirosława Kamińskiego) nie istnieje konieczność przeprowadzenia oceny

oddziaływania na środowisko z uwagi na zapisy miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego zalesień dla miasta i gminy Włoszczowa przyjętego Uchwałą Nr XXVIII/233/2006 Rady Miejskiej we Włoszczowie z dnia 28 kwietnia 2006r. (Dz. Urz. Woj. Świąt. 2006r. Nr 256 poz. 2953 ze zm.).

Pismem z dnia 29.09.2021r. Państwowy Powiatowy Inspektor Sanitarny we Włoszczowie podtrzymał swoje stanowisko wyrażone w opinii sanitarnej NZ.9022.5.25.2021 z dnia 16.08.2021r. analizując w zakresie swoich kompetencji przedłożone przez tut. Organ materiały dot. zgodności planowanego przedsięwzięcia z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego zalesień dla miasta i gminy Włoszczowa.

Również Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie Dyrektor Zarządu Zlewni w Kielcach pismem z dnia 04.10.2021r. podtrzymał swoje stanowisko wyrażone w opinii znak: KR.ZZŚ.1.435.129.2021.MN z dnia 12.08.2021r.

Zgodnie z art. 10 § 1 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego zawiadomiono strony postępowania o zebranych dokumentach i materiałach przed wydaniem decyzji obwieszczeniem z dnia 11.10.2021r. oraz obwieszczeniem z dnia 02.11.2021r., gdyż obwieszczenie z dnia 11.10.2021r. nie zostało skutecznie podane przez Sołtysa stronom postępowania. W wyznaczonym terminie nie wpłynęły żadne wnioski ani uwagi.

W rozpatrywanej sprawie kluczowe znaczenie ma ocena zgodności projektowanego przedsięwzięcia z miejscowym planem zagospodarowania przestrzennego zalesień obowiązującym dla terenu, na którym Inwestor planuje budowę instalacji fotowoltaicznej.

Istotne jest w tej sprawie ustalenie, czy elektrownia fotowoltaiczna jest urządzeniem infrastruktury technicznej, której realizacji plan nie zakazuje, czy też jest to zabudowa o charakterze przemysłowym, która w świetle postanowień planu miejscowego jest zakazana.

Zgodnie z §3 ust. 1 pkt 54 lit. a rozporządzenia wykonawczego do ustawy o oś do przedsięwzięć mogących potencjalnie znacząco oddziaływać na środowisko zalicza się następujące rodzaje przedsięwzięć: zabudowa przemysłowa, w tym zabudowa systemami fotowoltaicznymi. Skoro więc na potrzeby wydania decyzji środowiskowej zabudowa systemami fotowoltaicznymi została zaliczona do zabudowy przemysłowej, to choć uczyniono to w akcie niższej rangi aniżeli ustawa, to nie można wywodzić, że już na gruncie ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym czy ustawy o gospodarce nieruchomościami, elektrownie fotowoltaiczne są urządzeniami infrastruktury technicznej i dla potrzeb postępowania środowiskowego należy przyjmować inną wykładnię przepisów obowiązującego prawa – co wskazuje Wojewódzki Sąd Administracyjny w Łodzi w wyroku z dnia 21 kwietnia 2021r. sygn. II SA/Łd 798/20.

Biorąc pod uwagę powyższe należy stwierdzić, że przedmiotowa inwestycja nie może być zrealizowana.

W tym stanie rzeczy należało orzec, jak na wstępie.

P o u c z e n i e

Od niniejszej decyzji przysługuje stronom odwołanie do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Kielcach za pośrednictwem Burmistrza Gminy Włoszczowa w terminie 14 dni od daty doręczenia decyzji.

Otrzymują:

1. Pan Mirosław Kamiński – Pełnomocnik Inwestora,
2. Strony postępowania zawiadomione w drodze obwieszczenia dokonanego w trybie art. 49 Kpa (art. 74 ust. 3 ustawy z dnia 3 października 2008r.),

3. a/a

Do wiadomości:

1. Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska w Kielcach,
2. Państwowy Powiatowy Inspektor Sanitarny we Włoszczowie,
3. Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie
Dyrektor Zarządu Zlewni w Kielcach
4. PGE Energia Odnawialna S.A.

Sporz.: