

**UCHWAŁA NR XI/110/19
RADY MIEJSKIEJ ORZESZE**

z dnia 29 sierpnia 2019 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na Burmistrza Miasta Orzesze

Na podstawie art.18 ust.2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990r. o samorządzie gminnym (tekst jednolity Dz.U. z 2019r. poz.506 z późn. zm.) w związku z art.229 pkt 3 i art.237 § 1, 3, 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. - Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity Dz.U. z 2018r. poz.2096 z późn.zm.) po rozpatrzeniu przez Komisję Skarg, Wniosków i Petycji

Rada Miejska Orzesze uchwala

§ 1. 1. W zakresie spraw, które nie dotyczą toczących się postępowań z zakresu prawa wodnego i ustawy o odpadach uznać za bezzasadną skargę przekazaną dnia 26.07.2019r. przez Wojewodę Śląskiego, w związku z pismem z dnia 12.07.2019r. złożonym przez Pana R.R. skarżącego się na:

- niszczenie własności należącej do Gminy Orzesze poprzez zasypanie terenów zielonych przy ul.Wiejskiej w Orzeszu,
- zniszczenie rowu melioracyjnego znajdującego się przy działkach na ul.Wiejskiej,
- nieprzestrzeganie Ustawy Prawo Wodne poprzez zasypanie odpływu drewnu odprowadzającego wody z terenu nieruchomości znajdującej się w Orzeszu przy ul.Dębowej,
- łamanie Ustawy Kodeks Postępowania Administracyjnego,
- wydanie rzekomo ustnej zgody na wysyp gliny bez zachowania obowiązujących procedur, brak jakiegokolwiek dokumentacji dotyczącej wysypu gliny.

2. W podnoszonych w skardze kwestiach dotyczących zakłócenia stosunków wodnych oraz wydania zgody na wysyp gliny, bez zachowania obowiązujących procedur i braku dokumentacji, skarga została przekazana do właściwych organów a Rada przyjmuje wyjaśnienie Burmistrza, że sprawy są przedmiotem wszczętych postępowań.

§ 2. Szczegółowe uzasadnienie zajętego stanowiska w sprawie stanowi załącznik nr 1 do niniejszej uchwały.

§ 3. Zobowiązać Przewodniczącą Rady Miejskiej Orzesze do zawiadomienia Skarżącego o sposobie załatwienia skargi.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady
Miejskiej

mgr inż. Jan Mach

Uzasadnienie

Pismem z dnia 23.07.2019r. (wpływ do Urzędu Miejskiego dnia 26.07.2019r.) Wojewoda Śląski przekazał Radzie Miejskiej Orzesze skargę mieszkańca zawierającą zarzuty pod adresem Burmistrza Miasta Orzesze.

Po zapoznaniu się ze sprawą oraz stanowiskiem Komisji Skarg, Wniosków i Petycji zajęтым na posiedzeniu w dniu 21.08.2019r. Rada uzgodniła stanowisko w poszczególnych kwestiach poruszonych w skardze.

1. Niszczenie własności należącej do Gminy Orzesze, t.j. zasypanie terenów zielonych przy ul.Wiejskiej w Orzeszu, gliną nawiezioną przez prywatnego inwestora z terenu Orzesza w dniu 05.07.2018r. - Pozwolenie na bezprawną wysyp gliny.

Obecnie toczy się postępowanie administracyjne prowadzone przez Wójta Gminy Wiry w zakresie art.234 ust.3 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. Prawo wodne tj. w sprawie nakazania właścicielowi gruntu przywrócenia stanu poprzedniego lub wykonania urządzeń zapobiegających szkodom, ustalając termin wykonania tych czynności. W dokumentacji przekazanej Wójtowi Gminy Wiry zostały załączone wszystkie pisma Burmistrza Miasta Orzesze dotyczące zgłoszonego przez skarżącego zakłócenia stosunków wodnych poprzez nawiezenie ziemi na nieruchomości nr 128/4 oraz 127/4 położonych w Orzeszu–Zawadzie przy ul.Wiejskiej. Wszelkie dokumenty potwierdzające zasadność lub legalność nawiezenia ziemi na powyższe nieruchomości nie mogą stanowić jakiegokolwiek dowodu w sprawie wszczętej zgodnie z art.234 ust.3 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. Prawo wodne czyli w postępowaniu o stwierdzenie zakłócenia stosunków wodnych na przedmiotowym terenie. Ponadto Burmistrz Miasta Orzesze wyjaśnił, że zgodnie ze wskazanym powyżej artykułem (nakazanie właścicielowi gruntu przywrócenie stanu poprzedniego lub wykonanie urządzeń zapobiegających szkodom.), zachowanie jakie miało miejsce na nieruchomości stanowiącej własność Gminy Orzesze nie zmieniło ani kierunku, ani natężenia odpływu znajdujących się na gruntach sąsiednich wód opadowych lub roztopowych ani kierunku odpływu wód ze źródeł – ze szkodą dla gruntów sąsiednich. Należy dodać, że jedną z przesłanek w przedmiotowym postępowaniu jest konieczność wykazania szkody wyrządzonej na gruncie. Tym samym skarżący jednoznacznie winien wskazać szkody powstałe na swoim gruncie powstałe na skutek wyrównania terenu na nieruchomościach nr 128/4 oraz 127/4, czego w toku prowadzonego przez Wójta Gminy Wiry postępowania nie uczynił do chwili obecnej. Aby organ prowadzący postępowanie mógł zastosować środki prawne, o których mowa w art.234 ust.3 Prawo wodne, muszą wystąpić łącznie wszystkie trzy przesłanki zawarte w w/w przepisie prawa. Natomiast w przypadku braku choć jednej z przesłanek to sytuacja taka musi skutkować odmową wydania decyzji nakazującej właścicielowi gruntu przywrócenie stanu poprzedniego lub wykonanie urządzeń zapobiegających szkodom. W związku z powyższym do momentu niewskazania powstałych na nieruchomościach stanowiących własność skarżącego szkód powstałych na skutek prowadzonych przez Burmistrza Miasta Orzesze działań związanych z wyrównaniem terenu, postępowanie administracyjne w przedmiotowej sprawie chociażby z tego powodu zdaniem tego organu jest bezprzedmiotowe, a organ prowadzący winien wydać decyzję odmawiającą wydania decyzji w sprawie przywrócenia stanu wody na gruncie w postępowaniu wszczętym na wniosek skarżącego.

2. Zniszczenie rowu melioracyjnego znajdującego się przy działkach nr 127/4, 128/4 przy ul.Wiejskiej.

Zarzut również należy uznać za bezzasadny z uwagi na brak jakichkolwiek podstaw do twierdzenia, iż którykolwiek z rowów melioracyjnych znajdujących się w rejonie działek nr 127/4, 128/4 stanowiących własność Gminy Orzesze uległy zniszczeniu. Rów melioracyjny, o którym mowa składa się z dwóch wydzielonych geodezyjnie działek o numerach 70 oraz 71 przylegających do nieruchomości wskazanych wyżej stanowiących własność Gminy Orzesze. W trakcie oględzin w dniu 29.03.2019 r. oraz ze sporządzonego na tę okoliczność protokołu nie wynika, by zostały one w jakikolwiek sposób zasypane. Nie ulega wątpliwości, że przedmiotowe rowy melioracyjne z uwagi na brak prowadzonych przez dłuższy okres czasu prac melioracyjnych były porośnięte gęstą trawą,

a ich dna zamulone, stąd nie kwestionuje się również stwierdzenia, że przedmiotowe rowy wymagały przeprowadzenia stosownych robót związanych z ich konserwacją, które zostały ujęte w planie na rok 2019. Teren nieruchomości 127/4 oraz 128/4, na wniosek skarżącego został wykupiony przez Gminę Orzesze w dniu 03.08.2015r. W akcie notarialnym stanowiącym dokument potwierdzający nabycie od skarżącego przedmiotowych nieruchomości nie ma wzmianki o istniejących drenach odprowadzających wodę z nieruchomości stanowiących własność skarżącego. Ponadto z dostępnych map uzbrojenia powyższego terenu nie wynika również jakoby na przedmiotowych nieruchomościach znajdowały się urządzenia wodne w postaci drenów odprowadzających wodę do rowu melioracyjnego o nr geodezyjnym 70. Nie wskazano również odpowiedzialnego za wykonanie fragmentu rowu na nieruchomości 127/4 będącym przedłużeniem odprowadzenia wód z rzekomego drenu. Burmistrz Miasta Orzesze w piśmie z dnia 30.04.2019r. skierowanym do Wójta Gminy Wyry ustosunkował się do zapisów z protokołu oględzin przeprowadzonych w dniu 29.03.2019r. o możliwości odtworzenia fragmentu rowu melioracyjnego położonego na nieruchomości nr 127/4 wyłącznie na odcinku od ujścia do rowu melioracyjnego (nr geod.70) do miejsca, w którym zlokalizowany był wylot drenu. Odcinek, o którym mowa zgodnie z twierdzeniami skarżącego był fragmentem rowu odprowadzającego wody z terenu jego nieruchomości. Jednakże z przeprowadzonych analiz ortofotomapy z okresu lat od 2012 do 2017r. wynika, że przedmiotowy odcinek powstał dopiero w tymże okresie. W związku z czym twierdzenie jakoby wskazywane urządzenie wodne istniało we wskazanym miejscu od kilkudziesięciu czy nawet stu lat staje się bezpodstawne.

3. Nieprzestrzeganie Ustawy Prawo Wodne, m.in. art.234 ust.1 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. - (Dz.U. 2017 poz.1566 ze zm.), poprzez zasypanie odpływu drenu odprowadzającego wody z terenu nieruchomości znajdującej się w Orzeszu przy ul.Dębowej.

Mimo istniejącego sporu zgodnie ze zobowiązaniem Burmistrza Miasta Orzesze zawartym w piśmie z dnia 30.04.2019r. o odtworzeniu fragmentu urządzenia służącego do odprowadzania wód z drenu odprowadzającego wody z nieruchomości stanowiących własność skarżącego oraz planu wykonywania prac konserwacyjnych na rowach w 2019r., przystąpiono w dniu 31.07.2019r. do wykonywania robót konserwacyjnych rowu melioracyjnego o numerze geodezyjnym 70 oraz 71, a także powyżej wspomnianego fragmentu urządzenia. W trakcie robót polegających na odtworzeniu fragmentu w/w urządzenia na nieruchomości nr 127/4, w odcinku od ujścia do rowu melioracyjnego (nr geod. 70) do miejsca, w którym zlokalizowany był wylot zasypanego „drenu” (zgodnie ze szkicem, na którym skarżący wskazał wylot „drenu” ze swojej nieruchomości przy piśmie z dnia 18.09.2018r.) natrafiono na miejsce w którym miał znajdować się przedmiotowy „dren”, jednakże po odkryciu wylotu ujawniono że nie jest to „dren” lecz rura odprowadzająca ścieki bytowe. W związku z czym odstąpiono od dalszych prac oraz wezwano na miejsce Straż Miejską w Orzeszu, która została powiadomiona o nielegalnym odprowadzaniu ścieków bytowych do środowiska. W związku z powyższym prace na nieruchomości nr 127/4 zostały wstrzymane a teren zabezpieczony i otaśmowany przez Straż Miejską w Orzeszu. Podczas prac konserwacyjnych w dniu 31.07.2019r. jednoznacznie wykazano, że przedstawiany przez skarżącego dren nie stanowi odprowadzenia wód z terenu jego nieruchomości, a jest instalacją służącą do odprowadzania ścieków bytowych. W związku z powyższym zarzut o nieprzestrzeganiu zapisów art.234 ust.1 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. Prawo Wodne uznaje się za bezzasadny. Jak już wcześniej wspomniano przedmiotowy przepis stanowi, że właściciel gruntu, o ile przepisy ustawy nie stanowią inaczej, nie może zmieniać kierunku i natężenia odpływu znajdujących się na jego gruncie wód opadowych lub roztopowych ani kierunku odpływu wód ze źródeł – ze szkodą dla gruntów sąsiednich oraz odprowadzać wód oraz wprowadzać ścieków na grunty sąsiednie. Tym samym wykładnia przedmiotowego przepisu jasno stanowi, że w tym przypadku to nie Burmistrz Miasta Orzesze narusza przepisy prawa a sam skarżący poprzez odprowadzanie wód nie z drenu tylko rury, a w szczególności odprowadzanie i wprowadzanie ścieków na grunty sąsiednie t.j. nieruchomość nr 127/4 stanowiącą własność Gminy Orzesze. Przepisy prawa jasno określają zakaz wprowadzania ścieków bytowych i ścieków przemysłowych do urządzeń przeznaczonych do odprowadzania wód opadowych lub roztopowych będących skutkiem opadów atmosferycznych, a także odprowadzanie ścieków poprzez urządzenia drenarskie. W związku z powyższym zasadnym byłoby wszczęcie postępowania z urzędu, w myśl przepisu art.234 ust.1 ustawy Prawo Wodne i z zakresu odprowadzania wód i ścieków na grunty sąsiednie. W myśl

powyższego przedmiotowy zarzut uważa się za bezzasadny.

4. Łamanie Ustawy Kodeks Postępowania Administracyjnego, co zostało stwierdzone Postanowieniem Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Katowicach z dnia 20.08.2018r.

Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Katowicach postanowieniem z dnia 20 sierpnia 2018r. nr SKO.OS/41.9/419/2018/12269/KS wskazało, że organ pierwszej instancji – Burmistrz Miasta Orzesze dopuścił się beczynności w przedmiotowej sprawie. W związku z powyższym organ wyższego stopnia wyznaczył Burmistrzowi Miasta Orzesze dodatkowy termin załatwienia sprawy – do dnia 31 października 2018r. oraz nakazał ustalenie osób winnych niezakończonemu postępowaniu w terminie i podjąć środki zapobiegające naruszaniu terminów załatwiania spraw w przyszłości. Ponadto stwierdzono, że niezakończonemu postępowaniu w terminie nie miało miejsca z rażącym naruszeniem prawa. Z historii sprawy wynika, że w dniu 06.07.2018r. skarżący wystąpił do Burmistrza Miasta Orzesze z wnioskiem o interwencję w sprawie zasypania działek nr 127/4 oraz 128/4 zlokalizowanych w Orzeszu–Zawadzie przy ul.Wiejskiej. Po dekretacji przedmiotowe pismo trafiło do Wydziału Komunalnego, w którym zostało ono przetrzymane przez okres, który uniemożliwił właściwej komórce organizacyjnej Urzędu Miejskiego w Orzeszu na terminową odpowiedź. Odpowiedź na wniosek skarżącego nastąpiła w dniu 07.08.2018r. W tym samym dniu do tut. Urzędu Miejskiego wpłynęło ponaglenie skarżącego na beczynność organu pierwszej instancji. Tym samym zgodnie z obowiązującymi przepisami Kodeks Postępowania Administracyjnego, organ przekazał przedmiotowe ponaglenie Samorządowemu Kolegium Odwoławczemu w Katowicach celem rozpatrzenia. Na posiedzeniu w dniu 20 sierpnia 2018r. organ odwoławczy postanowił jak wspomniano już wcześniej. W myśl tego postanowienia Burmistrz Miasta Orzesze w dniu 27 sierpnia 2018r. przeprowadził rozmowę dyscyplinującą z Naczelnikiem Wydziału Komunalnego, przy czym odstąpił od nałożenia kary porządkowej z Kodeksu Pracy z uwagi na dotychczasowe nienagane wykonywanie obowiązków służbowych a także fakt, że Naczelnik Wydziału Komunalnego uprzednio złożył pismo o przejściu na emeryturę z dniem 29.10.2018r. oraz z uwagi na fakt iż przekroczenie terminu nie było znaczne. Wypełniając pozostałe zalecenia organu odwoławczego przedmiotowa sprawa została przekazana do Referatu Ochrony Środowiska, Rolnictwa, Leśnictwa i Szkód Górniczych celem podjęcia postępowania administracyjnego z zakresu art.234 ust.3 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. Prawo wodne, czyli wszczęcia postępowania o stwierdzenie zakłócenia stosunków wodnych na przedmiotowym terenie. Po dokonaniu rozpoznania sprawy wskazanej we wniosku skarżącego, postanowiono zgodnie z art.26 § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. - Kodeks postępowania administracyjnego o wystąpieniu do organu wyższego stopnia z wnioskiem o wyłączenie Burmistrza Miasta Orzesze i wyznaczenie innego organu do przeprowadzenia postępowania w przedmiotowej sprawie. Biorąc pod uwagę, że właścicielem nieruchomości w zakresie obejmującym postępowanie administracyjne jest Miasto Orzesze, które pozostaje stroną postępowania, rozpatrywanie przedmiotowej sprawy przez Burmistrza Miasta Orzesze mogłoby wywołać wątpliwość co do bezstronności pracowników Urzędu Miejskiego Orzesze w trakcie prowadzonego postępowania administracyjnego. Postanowieniem Nr SKO.OSW/41.9/587/2018/15532/BL z dnia 13 listopada 2018r., Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Katowicach przychyliło się do wniosku Burmistrza Miasta Orzesze i wyłączyło go od prowadzenia przedmiotowego postępowania administracyjnego, tym samym wyznaczając Wójta Gminy Wyry do jej załatwienia. Całość dokumentacji potrzebnej do rozpatrzenia sprawy zgodnie z przepisami art.234 ust.3 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. Prawo wodne zostały przekazane Wójtowi przy piśmie z dnia 27.11.2018r., który w dniu 04.03.2019r. wszczął postępowanie administracyjne zgodnie z wnioskiem skarżącego. W związku z powyższym uważa się za wypełnienie w pełni postanowień Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Katowicach z dnia 20.08.2018r. a zarzut o dalszym łamaniu ustawy Kodeks Postępowania Administracyjnego stwierdza się za bezzasadny z uwagi na bycie stroną w przedmiotowym postępowaniu a nie organem go prowadzącym mającym wpływ na jego terminowość.

5. Wydanie rzekomo ustnej zgody na wysyp gliny, bez zachowania obowiązujących procedur, brak jakiegokolwiek dokumentacji dot. wysypu gliny.

Burmistrz Miasta Orzesze wyjaśnił, że nie planuje na terenie działek nr 127/4 oraz 128/4 prowadzenia jakichkolwiek prac inwestycyjnych. Nadmieniał również, że podnoszona szkodliwość uporządkowania terenu w/w działek poprzez nawiezienie ziemi na teren powyższych działek jest znikoma, a wręcz można śmiało stwierdzić, że nieszkodliwa. Ponadto Burmistrz Miasta Orzesze jest w posiadaniu opinii geotechnicznej gruntu, z którego to wykorzystano materiał do wyrównania przedmiotowego terenu. Z opinii jasno wynika, że ziemia wykorzystana na jej potrzeby zawiera śladowe ilości gliny a pozostałe jej elementy to gleba, piasek oraz pył, w związku z czym nie można twierdzić jednoznacznie, że na przedmiotowy teren nawieziono wyłącznie glinę. Zasadność skargi w powyższym punkcie wyjaśni postępowanie z zakresu odpadów, podobnie jak w przypadku punktu 1, gdzie postępowanie administracyjne prowadzone jest przez Wójta Gminy Wyry w zakresie art.234 ust.3 ustawy z dnia 20 lipca 2017r. Prawo wodne tj. w sprawie nakazania właścicielowi gruntu przywrócenia stanu poprzedniego lub wykonania urządzeń zapobiegających szkodom, ustalając termin wykonania tych czynności.

Mając na uwadze powyższe i rozpatrując skargę w zakresie kompetencji Rady Miejskiej uznano skargę za bezzasadną, z jednoczesnym przyjęciem wyjaśnienia Burmistrza, że sprawy poruszone w skardze dotyczące zakłócenia stosunków wodnych oraz wydania zgody na wysyp gliny, bez zachowania obowiązujących procedur i braku dokumentacji, zostały przekazane do właściwych organów i są przedmiotem wszczętych postępowań.