

STAROSTA STAROGARDZKI
ul. Kościuszki 17
83-200 Starogard Gdański

Nr rej 59/06

KKF 24
17.08.2012

Starogard Gdański 2012-09-14

DECYZJA NR AB.7351-12/130/10

Na podstawie art. 36a, art. 80 ust.1 pkt 1, art. 81 ust.1 pkt 2, art 82 ust.1 i 2 ustawy z dnia 7 lipca 1994r. – Prawo budowlane (tekst jednolity: Dz. U. Nr 243 z 2010r. Poz. 1623 ze zmianami), na podstawie art. 163 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. Nr 98 z 2000r. poz.1071 z późniejszymi zmianami), na podstawie art. 12 ust 4 i 6 ustawy z dnia 22 stycznia 2010r. o zmianie ustawy o odpadach oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 28, poz. 145) i na podstawie Zarządzenia Nr 46/2012 Starosty Starogardzkiego w Starogardzie Gdańskim z dnia 16 sierpnia 2012r. w sprawie upoważnień do wydawania decyzji administracyjnych, postanowień i zaświadczeń oraz ich podpisywania po rozpatrzeniu wniosku Zakładu Utylizacji Odpadów Komunalnych „Stary Las” Sp. z o. o. z dnia 11.06.2010r.,

zmieniam

ostateczną decyzję Starosty Starogardzkiego o pozwoleniu na budowę nr AB-7351/II/1/05 z dnia 27.05.2005r., wydaną na rzecz Gminy Miejskiej Starogard Gdański przeniesioną decyzją AB-7351/157/05 StM z dnia 18.08.2005r. na rzecz Zakładu Utylizacji Odpadów Komunalnych „Stary Las” Sp. z o. o.

w części dotyczącej:

- 1) Ustalenia wysokości roszczeń na kwotę 2.000.000,00 zł (słownie: dwa miliony złotych).
- 2) Wniesienia gwarancji bankowej, ze stwierdzeniem w treści niniejszej gwarancji, że w przypadku wystąpienia negatywnych skutków w środowisku w wyniku nie wywiązania się przez podmiot z obowiązków, stwierdzonych przez organ do tego powołany lub sąd, bank ureguje zobowiązania na rzecz organu wydającego pozwolenie tj. Starosty Starogardzkiego z siedzibą przy ulicy Kościuszki 17 w Starogardzie Gdańskim.
- 3) Złożenia gwarancji bankowej do tut. organu administracji w terminie 90 dni od dnia otrzymania niniejszej decyzji.

Uzasadnienie

W dniu 11.06.2010r. Zakład Utylizacji Odpadów Komunalnych „Stary Las” Sp. z o. o. złożył wniosek o zmianę pozwolenia na budowę, zgodnie z art. 12 ust 4 ustawy z dnia 22 stycznia 2010r. o zmianie ustawy o odpadach oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 28, poz 145).

W dniu 02.07.2010r. organ administracji w związku z brakiem jednoznacznych przepisów prawa zwrócił się do Ministra Środowiska z prośbą o zajęcie stanowiska. W dniu 02.07.2010r. organ zawiesił postępowanie do czasu uzyskania odpowiedzi od Ministra. Dnia 22.03.2011r. wpłynęła odpowiedź na pismo, co skutkowało podjęciem zarządzonego postępowania. Dnia 10.03.2011r. Starosta Starogardzki zawiadomił strony o wszczęciu postępowania na wniosek Zarządzającego składowiskiem tj. Zakładu Utylizacji Odpadów Komunalnych „Stary Las” Sp. z o. o. dnia 17.03.2011r. nałożono na inwestora postanowieniem nr AB.7351-12/130/10 obowiązek usunięcia uchybień. W wyznaczonym terminie nie usunął braków, zatem Starosta Starogardzki wydał w dniu 14.04.2011r. decyzję zmieniającą nr AB.7351-12/130/10. Od danej decyzji odwołała się Spółka, zarzucając naruszenie art 10, 77 K.p.a oraz 12 ust 4-6 ustawy z dnia 22 stycznia 2010r. o zmianie ustawy o odpadach. W dniu 16.06.2012 roku Wojewoda Pomorski uchylił decyzję Starosty Starogardzkiego i przekazał sprawę do ponownego rozpatrzenia.

Biorąc powyższe Starosta Starogardzki w dniu 19.06.2012 skierował do Inwestora postanowienie o złożenie wyjaśnień. W dniu 29.06.2012r. wpłynęła odpowiedź na postanowienie.

Starosta Starogardzki odnosząc się do złożonego w dniu 29.06.2012r. pisma w sprawie postanowienia nr AB.7351-12/130/10 z dnia 19.06.2012r o nałożeniu na inwestora obowiązku uzupełnienia projektu wniosku stwierdza, że Inwestor odniósł się do wszystkich punktów postanowienia podając sposób wyliczenia kwoty podanej we wniosku z dnia 11.06.2010r. Wskazał kwotę poniesioną na budowę zakładu utylizacji odpadów komunalnych, podał rodzaj oraz ilość

przyjmowanych odpadów, określił ilość i sposób zagospodarowania odcieków, przedłożył dokumentację geologiczną, wyniki badań wód powierzchniowych i podziemnych, odniósł się również do uszczelnienia kwater oraz użytkowania obiektu budowlanego.

W dniu 08.08.2012r. zgodnie z art 10 i 77 K.p.a. poinformowano o możliwości zapoznania się ze zgromadzonym materiałem dowodowym. W wyznaczonym terminie nie wpłynęły, żadne uwagi i wnioski do tut. organu administracji.

Zatem rozpatrując ponownie sprawę organ I instancji, wziął pod uwagę wszystkie wytyczne zawarte w decyzji Wojewody Pomorskiego w Gdańsku nr W.II.7840.173.2011.2012.SA z dnia 30.05.2012r.

Należy zauważyć, że do pozwolenia na budowę składowiska odpadów stosuje się przepisy Prawa budowlanego z dodatkowymi wymaganiami wynikającymi w tym konkretnym przypadku z Ustawy o odpadach z dnia 27 kwietnia 2001r. Jednym z wymogów jest konieczność określenia w pozwoleniu na budowę wysokości i formy zabezpieczenia, obowiązek dotyczy zarówno podmiotów, które uzyskały pozwolenie na użytkowanie, jak i tych którzy uzyskali pozwolenie na budowę i rozpoczęli budowę a nie mieli w pozwoleniu na budowę określonej wysokości i formy zabezpieczenia. Nowelizacja ustawy o odpadach art. 12 ust 4 (Dz. U. Nr 28, poz. 145) umożliwiła zarządzającemu składowiskiem, który nie ma określonej w decyzji o pozwoleniu na budowę wysokości i formy zabezpieczenia, wystąpienie z wnioskiem o zmianę decyzji w tym zakresie w terminie do 3 miesięcy od daty wejście w życie ustawy. Termin złożenia wniosku o zmianę decyzji o pozwoleniu na budowę przez Inwestora został dotrzymany.

W danym przypadku z uwagi na brak przepisów prawnych określających, sposób wyliczenia wysokości roszczeń Starosta Starogardzki posłużył się opracowaniem wykonanym na zamówienie Ministra Środowiska „Sposób ustanowienia i zabezpieczenia roszczeń w związku z budową i eksploatacją składowisk odpadów oraz przy wydawaniu decyzji w zakresie gospodarowania odpadami” - opracowany przez dr Joannę Bukowską, dr Grzegorza Dobrzańskiego, dr Joannę Ejdyś.

Zatem wyznaczenie wysokości roszczeń, oparto o wytyczne pkt 3.2.4 tabeli nr 5 w/w opracowania wynika, że dla składowisk wysokość danej kwoty stanowi w przypadku składowisk odpadów komunalnych wynosi do 7,5% kosztów inwestycyjnych, jednak nie więcej niż 2.000.000,00 (słownie: dwa miliony złotych). Jak wynika z otrzymanego pisma nakłady poniesione przez Zakład Utylizacji Odpadów Komunalnych „Stary Las” Sp. z o. o. na budowę składowiska wyniosły 66,5mln zł. Należy przyjąć, że podana przez Zarządzającego kwota stanowi kwotę wyjściową, od której należy wyliczyć wysokość roszczeń.

Artykuł 3 ust 3 pkt 16 Ustawy o odpadach z dnia 27 kwietnia 2001r. (Dz. U. 2010 r. Nr 185 poz. 1243 ze zmianami) określa składowisko odpadów jako obiekt budowlany. Zgodnie z Prawem budowlanym art 3 ust 1 lit a-c przez obiekt budowlany rozumie się budynek wraz z instalacjami i urządzeniami technicznymi; budowlę stanowiącą całość techniczno-użytkową wraz z instalacjami i urządzeniami oraz obiekty małej architektury. Zatem nie można się zgodzić z zaproponowaną przez Inwestora kwotą tj 12.958.700zł poniesioną na budowę zapewne tylko pewnej części składowiska, jako kwoty wyjściowej do wyliczenia wysokości roszczeń. W tym przypadku powinno się uwzględnić kwotę poniesioną na budowę całego obiektu budowlanego tj. 66,5 mln zł, od której wyliczyć należy 7,5%. Otrzymana kwota to 4.987.500,00 zł (cztery miliony dziewięćset osiemdziesiąt siedem tysięcy pięćset złotych). W danym przypadku kwota ta jest większa od przyjętej kwoty granicznej (tabela nr 5-opracowania), gdzie wysokość nie powinna być wyższa niż 2.000.000,00zł (dwa miliony złotych). Z uwagi na umowne ograniczenie wprowadzone w danym opracowaniu mówiącym o wyliczeniu roszczeń, Starosta Starogardzki przyjął kwotę graniczną z tabeli nr 5 za minimalną, czyli ustalił wysokość roszczeń na 2.000.000,00zł (słownie: dwa miliony złotych). Dana kwota zdaniem Starosty Starogardzkiego jest kwotą minimalną, która zabezpieczy roszczenia do pokrycia szkód, które mogą wystąpić w środowisku w związku z awarią danej instalacji. Należy wskazać, że w wyniku przeprowadzenia czynności kontrolnych przez Komendanta Powiatowego Straży Pożarnej w Starogardzie Gdańskim dana inwestycja uzyskała negatywne stanowisko, co zostało uwidocznione w piśmie PZ-5564/22-2/2012 z dnia 13.06.2012r., w którym to wniesiono sprzeciw w sprawie użytkowania przedmiotowego obiektu. W dniu 20.06.2012r. kontrolując ponownie teren zakładu, Komendant PSP w Starogardzie Gdańskim wniósł uwagi w zakresie ochrony przeciwpożarowej z koniecznością ich usunięcia w celu prawidłowego zapewnienia podstawowego poziomu bezpieczeństwa pożarowego. Zapewne negatywne opinie Komendanta PSP w Starogardzie, skutkowało warunkowym pozwoleniem na użytkowanie PINB/7114/48/3/2012 z dnia 29 czerwca 2012r. Zakładu Utylizacji Odpadów Komunalnych wydanym przez Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego w Starogardzie Gdańskim.

Fakt zarówno braku zapewnienia prawidłowego funkcjonowania instalacji ochrony p.poż jak i warunkowe użytkowanie, wręcz wymuszają i skłaniają aby kwota zabezpieczenia była kwotą maksymalną podaną w opracowaniu dotyczącym wyznaczenia kwoty roszczeń. Ponadto na terenie zakładu będą składowane odpady niebezpieczne jak azbest oraz odpady niebezpieczne powstające

podczas segregacji odpadów komunalnych. Z otrzymanej odpowiedzi na postanowienie wynika również, że na części obszaru w utworach czwartorzędowych zalegają na niewielkiej głębokości ok 5m wody podziemne, istnieje potencjalna możliwość zanieczyszczenia danej warstwy wodonośnej. Powyższe czynniki miały również wpływ na wysokość wyznaczonej kwoty roszczeń.

Kolejnym krokiem jest wyznaczenia, formy wniesienia danej gwarancji. Ponownie przepisy Prawa budowlanego nie określają w jakiej formie ma dane zabezpieczenie zostać złożone. Jednak przepisach ustawy Prawo Ochrony Środowiska z dnia 27 kwietnia 2001r. (Dz. U. 2008r. Nr 25 poz 150) w art 187 ust 2 znajdujemy formy złożenia zabezpieczenia jako depozyt na wyznaczone konto, gwarancja bankowa lub gwarancja ubezpieczeniowa. Zatem przepisy danej ustawy potraktowano jako posiłkowe celem wyznaczenia formy zabezpieczenia, z uwagi na brak jakichkolwiek wytycznych w Prawie budowlanym.

W danej sytuacji również organ decyduje jaka forma będzie najbardziej dogodna. W pierwszym przypadku wniesienie depozytu przez Inwestora na wskazane konto bankowe, może być znacznym obciążeniem Spółki, z uwagi na konieczność zaangażowania własnych środków finansowych, na co wskazał w decyzji uchylającej Wojewoda Pomorski. Dany sposób wydaje się najbardziej niekorzystny z punktu Inwestora jednak najbardziej korzystny z punktu organu administracji. Jedną z form zabezpieczenia jest również polisa ubezpieczeniowa o którą wnioskował inwestor, jednak w danym przypadku wypłacenie kwot uzależnione jest od spełnienia warunków na które, organ administracji nie ma wpływu. Zatem niedopełnienie przez inwestora któregoś warunku może skutkować brakiem możliwości wypłacenia ubezpieczenia (np. ochrony p.poż) na co wskazał organ II instancji.

Ostatnią formą jest gwarancja bankowa, która nie będzie powodować zamrożenia środków finansowych. W danym przypadku to bank będzie gwarantem wypłacenia danej kwoty. Gwarancja bankowa nie jest również uzależniona od innych ustaleń, ma zabezpieczyć beneficjenta gwarancji nie tylko przed niewypłacalnością, lecz również przed koniecznością długoterminowego dochodzenia roszczeń. Zatem wydaje się, że dana gwarancja będzie pośrednim rozwiązaniem dającym możliwość wypłaty roszczeń. Jednak należy zaznaczyć, że w ocenie organu administracji najbardziej korzystną formą pozostaje depozyt, jednak z uwagi na konieczność zaangażowania środków finansowych Spółki, może to doprowadzić do utraty płynności finansowej na co wskazywano również w odpowiedzi do pkt 2 postanowienia nr AB.7351-12/130/10 z dnia 19.06.2012r.

Termin wniesienia gwarancji bankowej określono zgodnie z art 12 ust 6 ustawy z dnia 22 stycznia 2010r.o zmianie ustawy o odpadach oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 28, poz. 145) na 90 dni licząc od dnia otrzymania niniejszej decyzji zmieniającej pozwolenie na budowę.

Przepisy art. 36a ustawy z dnia 7 lipca 1994r. – Prawo budowlane (tekst jednolity: Dz. U. Nr 243 z 2010r. Poz. 1623 ze zmianami) określają, że organ administracji może zmienić pozwolenie na budowę, jeżeli następuje istotne odstępianie od zatwierdzonego projektu lub innych warunków pozwolenia na budowę.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji decyzji.

Od decyzji niniejszej przysługuje odwołanie do Wojewody Pomorskiego w Gdańsku za pośrednictwem Starosty Starogardzkiego w Starogardzie Gdańskim w terminie 14 dni od dnia doręczenia.

Z UP. Starosty
Piotr Szulc
Z-od Nadzelnika Wydz. Budown.
i Ochrony Przeciwniejszej

Otrzymują:

1. Zarząd Zakładu Utylizacji Odpadów Komunalnych „Stary Las” Sp. z o. o.
Stary Las 9, 83-200 Starogard Gdański
2. Prezydenta Miasta Starogard Gdański
ul. Gdańska 6, 83-200 Starogard Gdański
3. Wójta Gminy Starogard Gdański
ul. Sikorskiego 9, 83-200 Starogard Gdański
4. Wojewoda Pomorski Wydział Ochrony Środowiska
ul. Okopowa 21/27. 80-810 Gdańsk
5. PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.
ul. Morska 24, 81-333 Gdynia
6. Powiatowy Inspektor Nadzoru Budowlanego
ul. Mickiewicza 9, 83-200 Starogard Gdański
7. a/a (sl)