

Projekt nr 2

Uchwała Nr
Rady Miejskiej w Mikołajkach
z dniar.

w sprawie uznania skargi na działalność Burmistrza Miasta Mikołajki za bezzasadną.

Na podstawie art. 18b ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (t.j. Dz.U. z 2023r. poz. 40), w związku z art. 229 pkt 3 ustawy z 14.06.1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz.U. z 2022 r. poz. 2000 ze zm.), Rada Miejska w Mikołajkach uchwała, co następuje:

§ 1. Wniesioną w dniu 6 lutego 2023r. skargę członków Stowarzyszenia „Kompas” Komitet Obrony Mikołajek Przed Administracją Samorządową na działalność Burmistrza Miasta Mikołajki uznaje się za bezzasadną.

§ 2. Uzasadnienie dla sposobu rozpatrzenia skargi stanowi załącznik nr 1 do niniejszej uchwały.

§ 3. O sposobie rozpatrzenia skargi Przewodniczący Rady Miejskiej w Mikołajkach zawiadomi stronę skarżącą.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący RM
Antoni Rakus

Uwagi formalno - prawne
nie wnoszę

RADCA PRAWNY

Dawid Kowojek

Załącznik nr 1
do Uchwały Nr
Rady Miejskiej w Mikołajkach
z dniar.

W dniu 6 lutego 2023 roku do Rady Miejskiej w Mikołajkach wpłynęło pismo Stowarzyszenia „Kompas”. Przedmiotowe pismo zostało skierowane pod obrady Komisji ds. skarg, wniosków i petycji Rady Miejskiej w Mikołajkach. Na posiedzeniu komisji w dniu 24.02.2023r. członkowie komisji uznali, że przedmiotowe pismo zawiera znamiona skargi na działalność Burmistrza Miasta Mikołajki.

Podczas posiedzenia komisji wyjaśnień w przedmiotowej sprawie udzielili:

- Piotr Jakubowski Burmistrz Miasta Mikołajki;
 - Piotr Czujada – Referat Utrzymania Infrastruktury Publicznej i Ochrony;
- oraz pisemnie Katarzyna Patermann.

W trakcie analizy treści przedstawionych w piśmie zarzutów skierowanych do Burmistrza Miasta Mikołajki przez stowarzyszenie Kompas, w zakresie zaniechania obowiązków wynikających z pobierania opłat za zajęcie pasa drogowego, drogi gminnej ul. Plac Wolności w Mikołajkach, przez podmioty prowadzące ogródki gastronomiczne stwierdzono, że opłaty za zajęcie pasa drogowego, pobierane są zgodnie ze stawką wynikającą z uchwały nr XII/153/2019 Rady Miejskiej w Mikołajkach z dnia 29 listopada 2019 r. w sprawie ustalenia wysokości stawek opłaty za zajęcie 1m² pasa drogowego dróg gminnych publicznych na cele niezwiązane z budową, przebudową, remontem, utrzymaniem i ochroną dróg. Opłaty wynikające z wydanych decyzji na zajęcie pasa drogowego ul. Plac Wolności w Mikołajkach (działka oznaczona nr geod 200/7 obręb miasto Mikołajki), wyliczone zostały na podstawie pomiarów wykonanych przez uprawnionego geodetę.

Podczas posiedzenia komisji członkowie zapoznali się z treścią decyzji Burmistrza Miasta Mikołajki w przedmiocie zezwolenia na zajecie pasa drogowego i naliczenia opłat za zajecie pasa drogowego dla przedsiębiorców wskazanych w piśmie Stowarzyszenia Kompas.

Odnosząc się do kolejnego zarzutu, mianowicie zaniechania pobierania przez Burmistrza opłaty, o której mowa w art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (t.j. Dz. U. z 2023 r. poz. 70) od podmiotów prowadzących ogródki gastronomiczne, również uznano go za niezasadny jako nie mającego oparcia w przepisach prawa. Zgodnie z zapisami w/w ustawy, cyt.: „*Rada gminy może wprowadzić opłatę targową. Opłatę targową pobiera się od osób fizycznych, osób prawnych oraz jednostek organizacyjnych nieposiadających osobowości prawnej, dokonujących sprzedaży na targowiskach, z zastrzeżeniem ust. 2b.*”. Zatem nie ma obowiązku pobierania opłaty od podmiotów świadczących wyłącznie usługi kulinarne. Jak podkreśla się bowiem w orzecznictwie *podmioty świadczące wyłącznie usługi gastronomiczne nie podlegają opłacie targowej. Jedynie sprzedaż towaru (rzeczy) rodzi po stronie podmiotów dokonujących tego rodzaju czynności obowiązek uiszczenia opłaty targowej.*” (vide: Wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z 21 czerwca 2017 r., sygn. akt I SA/Gl 202/17).

„(...) usługi gastronomiczne w swoim zakresie obejmują także zawieranie umów sprzedaży, gdyż sprzedawca ostatecznie przenosi na nabywcę własność posiłku i mu ten posiłek wydaje, a nabywca odbiera posiłek i płaci cenę. Jednak usługa gastronomiczna zawiera w sobie także przygotowanie posiłku i jego podanie. Innymi słowy usługa gastronomiczna jest pojęciem zakresowo szerszym od sprzedaży i składa się z wielu czynności, w skład których wchodzi także sprzedaż. Podmioty świadczące wyłącznie usługi gastronomiczne nie podlegają opłacie targowej.” (vide: Wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Szczecinie z 13 grudnia 2018 r., sygn. akt I SA/Sz 702/18).

Odnosnie zarzutów: *”Każda informacja od mieszkańców dotyczy albo spraw o zabarwieniu niegospodarności, korupcyjnym lub zwyczajnie przestępczym (na szkodę mieszkańców Miasta). Pewnym novum w tym zakresie jest jednak uzyskana przez nas informacja o wydaniu przez Burmistrza Mikołajek indywidualnej decyzji o warunkach zabudowy w okolicy zjazdu do Lubiewa – pracownikowi jego sekretariatu lub jego małżonkowi (nie wiemy, kto to dokładnie jest). Wg. Mieszkańca tej miejscowości, wymieniony pracownik pobudował domki w strefie chronionej przyrodniczo (na torfowisku). Zniszczył przy tym ten teren i spowodował jego degradację przyrodniczą. Najciekawszą wiadomością o tej sprawie jest ta, że pracownik ten wcześniej odkupił od Miasta, za bezcen, na tzw. Poprawę warunków, gruntu, które następnie sprzedał za cenę rynkową. Nie wiemy czy to prawda. Jednak prosimy o sprawdzenie tej informacji przez właściwą komisję Rady Miejskiej w Mikołajkach. To byłoby straszne, gdyby okazało się, nie dość, że nas wykorzystano, to jeszcze za tak zarobioną „kasę” - zniszczono nam przyrodę!”*

Decyzje o warunkach zabudowy wydawane są na wniosek zainteresowanego jej uzyskaniem podmiotu. Proces określa ustawa o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (t. j. Dz. U. z 2022 poz. 503 ze zm.). Wnioskodawcą może być każda osoba fizyczna czy prawna, która złoży stosowny wniosek wraz z załącznikami. Aby złożyć wniosek nie trzeba mieć tytułu prawnego do nieruchomości, ponieważ decyzja o wz nie rodzi praw do terenu oraz nie narusza prawa własności i uprawnień osób trzecich (art. 63 ust. 2 ustawy o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym):

Organ przeprowadza procedurę w oparciu o art. 59, 60, 61 oraz 52 ustawy cytowanej ustawy „Art. 61. [Przesłanki wydania decyzji o warunkach zabudowy]

1. Wydanie decyzji o warunkach zabudowy jest możliwe jedynie w przypadku łącznego spełnienia następujących warunków:

1) co najmniej jedna działka sąsiednia, dostępna z tej samej drogi publicznej, jest zabudowana w sposób pozwalający na określenie wymagań dotyczących nowej zabudowy w zakresie kontynuacji funkcji, parametrów, cech i wskaźników kształtowania zabudowy oraz zagospodarowania terenu, w tym gabarytów i formy architektonicznej obiektów budowlanych, linii zabudowy oraz intensywności wykorzystania terenu;

2) teren ma dostęp do drogi publicznej;

3) istniejące lub projektowane uzbrojenie terenu, z uwzględnieniem ust. 5, jest wystarczające dla zamierzenia budowlanego;

4) teren nie wymaga uzyskania zgody na zmianę przeznaczenia gruntów rolnych i leśnych na cele nierolnicze i nieleśne albo jest objęty zgodą uzyskaną przy sporządzaniu miejscowych planów, które utraciły moc na podstawie art. 67 ustawy, o której mowa w art. 88 ust. 1;

5) decyzja jest zgodna z przepisami odrębnymi;

6) zamierzenie budowlane nie znajdzie się w obszarze:

a) w stosunku do którego decyzją o ustaleniu lokalizacji strategicznej inwestycji w zakresie sieci przesyłowej, o której mowa w art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 24 lipca 2015 r. o przygotowaniu i realizacji strategicznych inwestycji w zakresie sieci przesyłowych (Dz. U. z 2021 r. poz. 428, 784 i 922), ustanowiony został zakaz, o którym mowa w art. 22 ust. 2 pkt 1 tej ustawy,

b) strefy kontrolowanej wyznaczonej po obu stronach gazociągu,

c) strefy bezpieczeństwa wyznaczonej po obu stronach rurociągu.”

Dla obszaru wspomnianego w piśmie Burmistrz Miasta Mikołajki wydał decyzję Nr 26/2021 z dnia 6.04.2021r. dla inwestycji polegającej na budowie budynku mieszkalnego jednorodzinnego wolnostojącego i pięciu budynków rekreacji indywidualnej na części działki o numerze ewidencyjnym 314/9 (przed podziałem drogowym) w obrębie geodezyjnym Żelwagi, gmina Mikołajki i Nr 43/2022 z dnia 25.04.2022r. dla inwestycji polegającej na

budowie trzech budynków rekreacji indywidualnej na części działki o numerze ewidencyjnym 314/12 w obrębie geodezyjnym Zełwagi, gmina Mikołajki.

Ponieważ teren (jak większość nieruchomości w Gminie Mikołajki) znajduje się w granicach obszarów chronionych, w tym przypadku na terenie Obszaru Chronionego Krajobrazu Krainy Wielkich Jezior Mazurskich i obszaru Natura 2000 Ostoja Żółwia Baranowo, obie decyzje zostały wydane po uzgodnieniu z Regionalnym Dyrektorem Ochrony Środowiska w Olsztynie, Dyrektorem PGW Wody Polskie Zarządu Zlewni w Giżycku i Starostą Mrągowskim, który analizuje treść projektu decyzji (oraz całą inwestycję) pod kątem ewentualnego naruszenia przepisów dotyczących ochrony środowiska. W tym wypadku RDOŚ w Olsztynie pozytywnie uzgodnił obie inwestycje. Należy zdecydowanie podkreślić, że brak pozytywnego uzgodnienia uniemożliwia Burmistrzowi wydanie decyzji ustalającej warunki zabudowy.

W związku z powyższym rada uznała skargę za bezzasadną.