

**UCHWAŁA NR XXXVII.155.2021
RADY GMINY UDANIN**

z dnia 21 września 2021 r.

w sprawie udzielenia odpowiedzi na skargę spółki JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie na uchwałę Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. w sprawie uchwalenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin".

Na podstawie art. 18 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 roku o samorządzie gminnym (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1372) w związku z art.54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tj. Dz.U. z 2019 r. poz. 2325 ze zmianami) Rada Gminy Udanin uchwała, co następuje:

§ 1. Udziela się odpowiedzi na skargę z dnia 25 sierpnia 2021 r. Spółki JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie, na Uchwałę Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. w sprawie uchwalenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin".

§ 2. Treść odpowiedzi na skargę, o której mowa w §1. stanowi załącznik do niniejszej uchwały.

§ 3. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Udanin.

§ 4. Uchwała wchodzi z życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy
Udanin

Janusz Strzelecki

Załącznik do uchwały Nr XXXVII.155.2021
Rady Gminy Udanin
z dnia 21 września 2021 r.

**Wojewódzki Sąd Administracyjny we
Wrocławiu**

ul. Świętego Mikołaja 78 – 79
50 – 126 Wrocławiu

Skarżący:

spółki JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie

58-120 Jarosów 130c nr KRS 125520

reprezentowana przez adwokata

Jarosława Cholewę

40-043 Katowice ul. Podchorążych 1

Organ:

Rada Gminy Udanin

Udanin26, 55-340 Udanin

reprezentowana przez Wójta Gminy Udanin

Odpowiedź na skargę

Działając w imieniu Rady Gminy Udanin, przekazuję na podstawie art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tj. Dz.U. z 2019 r. poz. 2325 ze zm.) odpowiedź na skargę z dnia 25 sierpnia 2021 r. (doręczoną do Urzędu Gminy Udanin dnia 30 sierpnia 2021 r.) spółki JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie, 58-120 Jarosów 130c nr KRS 125520 reprezentowaną przez adwokata Jarosława Cholewę 40-043 Katowice ul. Podchorążych 1, na uchwałę Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. w sprawie uchwalenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin".

W odpowiedzi na skargę Rada Gminy Udanin wnosi o:

- 1) oddalenie skargi w całości,
- 2) zasądzenie od skarżącego na rzecz organu kosztów zastępstwa procesowego wg norm prawem przepisanych.

UZASADNIENIE

W dniu 25 sierpnia 2021 r. skarżąca, spółka JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie, 58-120 Jarosów 130c nr KRS 125520 reprezentowana przez adwokata Jarosława Cholewę 40-043 Katowice ul. Podchorążych 1, wniosła do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, za pośrednictwem Rady Gminy Udanin, skargę na uchwałę Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. w sprawie uchwalenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin" w zakresie w jakim uchwała nie uwzględnia kierunku rozwoju na eksploatację złóż (G-PG) na obszarze położonym w granicach obszaru górniczego „Jarosów I” ustanowionego w koncesji Ministra Ochrony Środowiska, Zasobów Naturalnych i Leśnictwa Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r., zmienionej późniejszymi decyzjami, nie wprowadza zakazu nowej zabudowy w granicach udokumentowanych złóż „Lusina – Udanin pole południowe” oraz „Lusina –Udanin pole północne” oraz w zakresie w jakim na obszarze objętym ww. koncesją proponuje się wprowadzenie zasady, że surowce można eksploatować jedynie na kompleksach gleb gorszych klas niż klasa III.

Rada Gminy Udanin wnosząc o oddalenie skargi w całości, podnosi iż wbrew przedstawionym w skardze zarzutom brak jest przesłanek prawnych do przyjęcia, iż zaskarżona uchwała narusza wskazane w skardze przepisy prawa, oraz, że narusza interes prawny skarżącej spółki.

Na wstępie należy zaznaczyć, iż stosownie do art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz. U. z 2021r. poz. 1372 ze zmianami), każdy, czyj interes prawny lub uprawnienie zostały naruszone uchwałą lub zarządzeniem, podjętymi przez organ gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, może zaskarżyć uchwałę lub zarządzenie do sądu administracyjnego. W orzecznictwie utrwalony jest pogląd, zgodnie z którym obowiązek uwzględnienia skargi wnoszonej w trybie tego przepisu powstaje wówczas, gdy naruszenie interesu prawnego lub uprawnienia skarżącego jest związane z jednoczesnym naruszeniem obiektywnego porządku prawnego przez uchwałę lub zarządzenie, którego skarga dotyczy. Obowiązku takiego nie ma wówczas, gdy naruszony zostaje interes prawny lub uprawnienie skrzęcego albo interes faktyczny, jednak dzieje się to w zgodzie z obowiązującym prawem, w granicach przysługującego gminie uprawnienia, w ramach którego rada gminy przyznaje prawa i nakłada obowiązki na określone podmioty. Oznacza to, że podstawą zaskarżenia uchwały rady gminy w trybie art.101 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz. U. z 2021r. poz. 1372 ze zmianami), jest niezgodność z prawem uchwały organu gminy w sprawie z zakresu administracji publicznej, która to niezgodność wywołuje negatywne następstwa w sferze prawnej skarżącego (zniesienie, ograniczenie, uniemożliwienie realizacji uprawnienia).

Przedmiotem skargi jest nowo uchwalony dokument "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin". Postanowienia studium, co do zasady nie mogą wpływać na sytuację prawną obywateli i ich organizacji, a więc podmiotów spoza systemu podmiotów administracji publicznej. Mając jednak na uwadze, że treść studium w znacznym zakresie determinuje ustalenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego (art. 9 ust. 4 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym - tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 741 ze zmianami) należy stwierdzić, że mimo braku bezpośredniego przełożenia regulacji studium na prawną sytuację obywateli i podmiotów gospodarczych, nie można kwestionować braku jego jakiegokolwiek oddziaływania na sferę uprawnień i obowiązków jednostki. Jedyńm środkiem prawnej ochrony podmiotów wobec ustaleń gminnego studium, które poprzez wpływ na treść planu miejscowego w sposób pośredni wpływa na ich sytuację prawną jako właścicieli lub użytkowników wieczystych, jest skarga do sądu administracyjnego na podstawie art.101 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym – (tj. Dz. U. z 2021r. poz. 1372 ze zmianami), ale jest to środek, który będzie mógł odnieść skutek wyjątkowo (teza wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 22 lutego 2012 r., II SA/Wr 895/11, LEX nr 1139037).

Przyjmowane przez doktrynę i orzecznictwo sądowe pojęcie interesu prawnego nawiązuje zawsze do istnienia konkretnej normy prawnej, na której interes ten może być oparty i z której może być wywiedziony. Źródłem interesu prawnego musi być norma prawa przedmiotowego, kształtująca sytuację prawną wnoszącego skargę. O istnieniu interesu prawnego bądź uprawnienia decyduje konkretny przepis prawa materialnego. Interes prawny jest więc kategorią prawnomaterialną, obejmuje uprawnienia i obowiązki oparte na prawie. Przez pojęcie interesu prawnego należy rozumieć interes zgodny z prawem i interes chroniony przez prawo. Naruszenie interesu prawnego, to naruszenie indywidualnej sytuacji prawnej skarżącego, nie zaś naruszenie prawa przez zaskarżony akt.

Nowy dokument "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin" zainicjowany został uchwałą Rady Gminy Udanin Nr XLVI.192.2018 z dnia 27 czerwca 2018 r. w sprawie przystąpienia do sporządzenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin".

Opracowanie wykonane zostało zgodnie z ustawą o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym z dnia 27 marca 2003 roku oraz rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 28 kwietnia 2004r. w sprawie zakresu projektu studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy (Dz.U. z 2004 r. Nr 118, poz. 1233).

Poprzednie, uchwalone w dniu 3 marca 2010 r. studium gminy Udanin, które obecnie obowiązujący dokument zastąpił, sporządzone zostało w oparciu o obowiązującą do 15 sierpnia 2010r. wersję ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym. Zmiany wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2004 r. Nr 6, poz. 41 i Nr 141, poz. 1492, z 2005 r. Nr 113, poz. 954 i Nr 130, poz. 1087, z 2006 r. Nr 45, poz. 319 i Nr 225, poz. 1635, z 2007 r. Nr 127, poz. 880, z 2008 r. Nr 199, poz. 1227, Nr 201, poz. 1237 i Nr 220, poz. 1413 oraz z 2010 r. Nr 24, poz. 124, Nr 75, poz. 474, Nr 106, poz. 675, Nr 119, poz. 804 i Nr 130, poz. 871. Na podstawie tego dokumentu planistycznego zostały sporządzone obecnie obowiązujące miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego dla wszystkich obrębów geodezyjnych gminy i pokrywające teren gminy w 100%.

Zgodnie z art. 11 pkt.1 ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 741 ze zmianami) Wójt Gminy Udanin ogłosił w lokalnej prasie:

- w EXPRESIE WROCLAWSKIM w dniu 5 października 2018r.,
- w EXPRESIE MIEJSKIM.PL w dniu 5 października 2018r.
- oraz z Biuletynie Informacji Publicznej od 2 października do 16 listopada 2018 r.

o przystąpieniu do opracowania studium oraz określił 21 dniowy termin składania pisemnych wniosków do studium. Termin ten minął 29 października 2018r. W oznaczonym czasie skarżący spółka JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie, 58-120 Jarosów 130c nie złożyła stosownego wniosku do sporządzanego studium.

W dniu 10.09.2020 r., poza przewidzianą prawem procedurą (ustawą z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym), spółka JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie, 58-120 Jarosów 130c na druku przygotowanym przez gminę Udanin złożyła wniosek o zmianę ustaleń „Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin”. We wniosku nie określono granic terenu, ani nie wymieniono działek, określono jedynie miejscowości (Piekary, Lusina, Dziwigórz) oraz opisano, że dotyczy to pola północnego i pola południowego, i że JARO S.A. jest właścicielem dokumentacji geologicznej złoża, dla którego ustanowiono obszar i teren górniczy Jarosów I. W dniu 18.09.2020r. wniosek został uzupełniony o załącznik z wykazem działek objętych obszarem i terenem górniczym Jarosów I. Wymienione działki nie stanowią własności przedsiębiorcy kopalnianego ani też nie są przedmiotem dzierżawy lub innego ograniczonego prawa do dysponowania nieruchomości na cele eksploatacji powierzchniowej złóż glin ogniotrwałych.

W czasie, kiedy spółka JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie, 58-120 Jarosów 130c na druku przygotowanym przez gminę Udanin złożyła wniosek o zmianę ustaleń „Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin” gotowy, opracowany dokument studium wraz ze sporządzoną prognozą oddziaływania na środowisko był przedmiotem procedury opiniowania i uzgadniania (art. 11 pkt.5 ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym - tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 741 ze zmianami).

Ustanowiony przez Ministra Ochrony Środowiska, Zasobów Naturalnych i Leśnictwa koncesją Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r. obszar i teren górniczy Jarosów I obejmuje w całości tereny osiedleńcze wsi gminnych Udanin, Piekary, Dziwigórz oraz wschodnią część wsi Lusina. Udanin, Piekary i Lusina są jednymi z najliczniej zamieszkałych miejscowości. Z NSP z 2011 wynika, że Piekary zamieszkuje 248 osób, co stanowi 4,5% społeczności Gminy Udanin, Udanin zamieszkują 922 osób, co stanowi 16,9% społeczności Gminy Udanin, Lusinę zamieszkuje 407 osób, co stanowi 7,4% społeczności Gminy Udanin, zaś w Dziwigorzu mieszkają 64 osoby. Udanin, Piekary, Dziwigórz oraz Lusina to miejscowości o średniowiecznej proveniencji, które objęte zostały ochroną konserwatorską ujętą w Gminnej Ewidencji Zabytków. Poza tym miejscowości i całe obręby geodezyjne posiadają obowiązujące miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego, a mianowicie:

- | | |
|--------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego
obszaru obrębu Lusina | Uchwalony uchwałą Nr IV.12.2015 z dnia 30.01.2015r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 567 w dniu 13.02.2015 r. |
| 2. Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego
obszaru obrębu Piekary | Uchwalony uchwałą Nr IV.13.2015 z dnia 30.01.2015r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 568 w dniu 13.02.2015 r. |
| 3. Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego
obszaru obrębu Udanin | Uchwalony uchwałą Nr IV.15.2015 z dnia 30.01.2015r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 570 w dniu 13.02.2015 r. |
| 4. Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego
obszaru obrębu Dziwigórz | Uchwalony uchwałą Nr XI.47.2019 z dnia 9.07.2019r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 4588 w dniu 19.07.2019 r. |

W żadnym z tych dokumentów nie przewidziano terenu powierzchniowej eksploatacji złóż, pomimo ustanowionej koncesją Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r. obszaru i terenu górniczego Jarosów I. W trakcie sporządzania tych dokumentów planistycznych, przedsiębiorca kopalniany, który posiada ww. koncesję nie składał wniosków do planu ani też nie składał uwag do wymienionych czterech miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego. W dokumentach planistycznych teren w granicach udokumentowanego złoża glin ogniotrwałych Lusina - Udanin Pole Północne i Południowe w części został przeznaczony pod zabudowę, w części jest to teren rolniczy, w części teren leśny oraz tereny wód powierzchniowych śródlądowych.

Nowo uchwalony dokument studium gminy Udanin dla obrębów Piekary, Udanin, Lusina i Dziwigórz przyjął dla kierunków zagospodarowania ustalenia obowiązujących miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego. Zatem w studium nie wyznaczono nowych terenów pod zabudowę dla ww. obrębów.

Ograniczenia dotyczące lokalizowania w studium gminy nowej zabudowy wprowadzają również zapisy art. 10 ust 2a ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym jak i przepisy ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych, a mianowicie:

- **ustalono**, na podstawie wydanych pozwoleń na budowę lokalizację wież elektrowni wiatrowych oraz wysokość istniejących wież elektrowni wiatrowych, dla tych 20 lokalizacji **wskazano strefy oddziaływania turbin wiatrowych**, zgodnie z przepisami art. 4 i 5 ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych,
- **nie przewidziano** w uchwalonej w maju 2021r. zmianie studium **nowych terenów zabudowy mieszkaniowej i zagrodowej** w obszarach objętych strefami ochronnymi związanymi z ograniczeniami w zabudowie oraz zagospodarowaniu i użytkowaniu terenu,
- **zgodnie z art. 15 ust. 2** ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych plany miejscowe obowiązujące w dniu wejścia w życie ustawy zachowują moc, a zatem w uchwalonej w maju 2021r. zmianie studium **zachowano funkcję zabudowy mieszkaniowej lub mieszanej** wyłącznie na terenach ustalonych w obowiązujących miejscowych planach zagospodarowania przestrzennego dla następujących obrębów: częściowo obrębu Drogomiłowice, Łagiewniki Średzkie, Różana, Konary, Piekary, Udanin, Lusina, Dziwigórz.

Wójt gminy Udanin sporządził nowy dokument studium gminy, zawierający elementy uwzględnianie i określane w studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy, zgodnie z zapisami art. 10 ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 741 ze zmianami), w tym uwarunkowania wynikające z:

- występowania udokumentowanych złóż kopalin, zasobów wód podziemnych oraz udokumentowanych kompleksów podziemnego składowania dwutlenku węgla (art. 10 ust.1 pkt.11);

- występowania terenów górniczych wyznaczonych na podstawie przepisów odrębnych (art. 10 ust.1 pkt.12).

W rozdziale VI Części I uwarunkowań studium dotyczącym STANU ŚRODOWISKA, W TYM STANU ROLNICZEJ I LEŚNEJ PRZESTRZENI PRODUKCYJNEJ, WIELKOŚCI I JAKOŚCI ZASOBÓW WODNYCH ORAZ WYMOGÓW OCHRONY ŚRODOWISKA, PRZYRODY I KRAJOBRAZU, W TYM KRAJOBRAZU KULTUROWEGO zawarto aktualną informację o złożach surowców naturalnych eksploatowanych, nieeksploatowanych i wyeksploatowanych na obszarze gminy Udanin przedstawiono w tabeli Nr 10 na stronie 60 (stan na 2019r.), wykaz obszarów górniczych na terenie gminy Udanin przedstawiono w tabeli Nr 11 na stronie 60 (stan na 2019r.), poniżej umieszczono również mapy z granicami złóż, obszarów górniczych i terenów górniczych.

Na stronie 60 Części I uwarunkowań studium zapisano, cytując:

„Dla złóż glin ogniotrwałych Lusina - Udanin Pole Północne i Południowe utworzony został teren górniczy o nazwie „Jarosów I”, o powierzchni 2 456,97 ha i obejmujący 22% całej powierzchni gminy (obrębny: Dźwigórz, Lasek, Lusina, Piekary i Udanin). Rozpoczęcie eksploatacji tych złóż grozi wielkoobszarowym zniszczeniem środowiska naturalnego, co w konsekwencji może spowodować utratę użytków rolnych na obszarze o wybitnie korzystnych warunkach dla rolnictwa, obniżeniem poziomu wód gruntowych oraz przerwaniem lokalnego korytarza ekologicznego.” Logiczną konsekwencją tak określonych uwarunkowań stał się poniższy zapis kierunków rozwoju w odniesieniu do istniejących i udokumentowanych na terenie gminy złóż surowców naturalnych, zawarty w Części II kierunki zagospodarowania w Rozdziale XII. OBIEKTY LUB OBSZARY, DLA KTÓRYCH WYZNACZA SIĘ W ZŁOŻU KOPALINY FILAR OCHRONNY, cytując:

„Ze względu na priorytetowy charakter gospodarki rolnej na terenie gminy nad innymi formami działalności gospodarczej należy znacznie ograniczyć możliwość eksploatacji węgla brunatnego oraz glinki ogniod odpornej. Ze względu na brak jakichkolwiek wytycznych i wskazań ze strony organów administracji geologicznej o przewidywanym wykorzystaniu istniejących złóż, proponuje się wprowadzenie zasady, że surowce można eksploatować jedynie na kompleksach gleb gorszych niż klasa III.”

Odnosząc się w szczególności do zarzutów stawianych w skardze odnośnie naruszenia przepisów prawa materialnego wyjaśniam:

Ad1.a Odnosząc się do zarzutu naruszenia wynikającego z koncesji prawa skarżącej (przedsiębiorcy górniczego) do wydobywania kopaliny i niewyznaczenia funkcji eksploatacji złóż w granicach obszaru górniczego „Jarosów I”, to zarówno Rada Gminy Udanin jako organ stanowiący gminy jak i Wójt Gminy Udanin, jako organ wykonawczy gminy odpowiedzialny za sporządzenie dokumentu studium stoją na stanowisku, że ani ujawnione, udokumentowane złożo, ani ustanowiony koncesją Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r. obszar i teren górniczy Jarosów I nie stanowią podstawy prawnej żądania wyznaczenia funkcji eksploatacji złóż w studium gminy. Art. 21 ust. 5 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1420) stanowi, że koncesja uprawnia do wykonywania działalności gospodarczej w oznaczonej przestrzeni. Nie można jednak zapominać o art. 30 ust. 3 Prawa geologicznego i górniczego, który mówi, że koncesja nie zwalnia z obowiązków określonych odrębnymi przepisami, w tym uzyskania przewidzianych nimi decyzji. M.in. przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 10 września 2019r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz.U. z 2019r. poz. 1839 ze zmianami), które zalicza inwestycje dotyczące wydobywania kopaliny metodą odkrywkową na powierzchni obszaru górniczego nie mniejszej niż 25 ha do przedsięwzięć zawsze znacząco oddziaływających na środowisko, a zatem wydanie koncesji powinno zostać poprzedzone decyzją o środowiskowych uwarunkowaniach wydaną w postępowaniu wymagającym udziału społeczeństwa (§2 ust. 1 pkt 27a).

Koncesja Nr 86/93 z dnia 20.05.1993 r. wydana przez Ministra Ochrony Środowiska, Zasobów Naturalnych i Leśnictwa na rzecz przedsiębiorcy kopalnianego, zmieniona w dniu 30.09.1994 r., zmieniona w dniu 1.10.1996r., zmieniona w dniu 14.05.1998r., zmieniona w dniu 10.08.1998r. oraz

zmieniona w dniu 3 czerwca 2003r. decyzją Nr 28/2003 Wojewody Dolnośląskiego z określonym terminem ważności do dnia 31.12.2030 r. nie posiada decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach wydanej w postępowaniu wymagającym udziału społeczeństwa, nie posiada również opinii Wójta Gminy Udanin, odnoszącej się do zgodności zamierzenia z planami społeczno – gospodarczymi i nie stanowi dokumentu obligatoryjnego dla organu wykonawczego gminy Udanin, czyli Wójta Gminy Udanin, który należy uwzględnić w kierunkach zagospodarowania przestrzennego przy sporządzeniu "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin", do ustalenia kierunku zagospodarowania powierzchniowej eksploatacji złóż. Ponadto wydana koncesja Nr 86/93 z dnia 20.05.1993 r. była zgodna z miejscowym planem ogólnym zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin do dnia 31.12.2003r. Miejscowy ogólny plan zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin uchwalony przez Radę Gminy Udanin uchwałą Nr VIII/35/89 z dnia 31 października 1989r. opublikowany w Dzienniku Urzędowym Województwa Legnickiego Nr 27, poz. 430 z dnia 29 grudnia 1990 r. sporządzono w oparciu o ustawę z dnia 12 lipca 1984r. o planowaniu przestrzennym (tj. Dz.U. Nr 17 poz. 99 z dnia 28 lutego 1989r.) i zgodnie z art. 87 ust. 3 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym o treści: „Obowiązujące w dniu wejścia w życie ustawy miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego uchwalone przed dniem 1 stycznia 1995 r. zachowują moc do czasu uchwalenia nowych planów, jednak nie dłużej niż do dnia 31 grudnia 2003 r.” przestał obowiązywać z końcem 2003r. Zatem wprowadzane w koncesji Nr 86/93 z dnia 20.05.1993 r. zmiany po 31.12.2003r. były niezgodnie zarówno z kierunkami zagospodarowania przestrzennego zawartymi w studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego uchwalonym uchwałą Nr XI/43/1999 Rady Gminy dnia 27 października 1999 roku i zmienionym uchwałą Nr LII/163/2010 Rady Gminy Udanin z 3 marca 2010r. oraz z ustaleniami obowiązujących miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego.

Przedsiębiorca kopalniany, Spółka JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie nie jest właścicielem gruntów w granicach ustanowionej koncesji, nie posiada również żadnego innego prawa do dysponowania nieruchomościami, dla których organ koncesyjny ustanowił koncesję.

Ponadto w granicach ustalonego koncesją Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r. obszaru i terenu górniczego Jaroszków I gmina Udanin posiada 7 eksploatowanych podziemnych ujęć wody, z tego 4 w Lusinie i 3 w Ujeździe Górnym. W gminie nie ma ujęć powierzchniowych. Sumaryczna wydajność eksploatacyjna ujęć wody wynosi 1600 m³/ dobę. Stacja uzdatniania wody istnieje w Ujeździe Górnym i Lusinie. Dla ujęcia „Ujazd Górny” została ustanowiona strefa ochrony bezpośredniej Decyzją Starosty Średzkiego nr RLO.6230/01/Sob/TD/2001 z 10.07.2001 r. Ujęcie wody w Lusinie zaopatruje 14 miejscowości gminy Udanin. Decyzją ŚIR.6341.49.3.2015 z dnia 30 grudnia 2015 r. Starosta Średzki udzielił Gminie Udanin pozwolenia wodnoprawnego na szczególne korzystanie z wód tj. na pobór wody podziemnej z utworów trzeciorzędowych za pośrednictwem czterech studni wierconych o numerach I p (dz. nr 458/1 obr. Lusina), II (dz. nr 461/1 obr. Lusina), III (dz. nr 457/1 obr. Lusina) i IV (dz. nr 443/1 obr. Lusina). Lokalizacja przyszłej kopalni odkrywkowej może stanowić zatem zagrożenie dla podstawowych praw jej społeczności, czyli pozbawienia mieszkańców wody pitnej. Zgodnie z art. 7 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym do zadań własnych gminy należą m.in. kwestie związane z wodociągami, kanalizacją, zaopatrzeniem w wodę oraz odprowadzaniem ścieków. Szczegółową regulacją prawną w tym zakresie jest ustawa z dnia 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków (tj. Dz.U. z 2020 r. poz. 2028). Zgodnie z art. 3 ustawy z 7 czerwca 2001 r. o zbiorowym zaopatrzeniu w wodę i zbiorowym odprowadzaniu ścieków – zbiorowe zaopatrzenie w wodę i zbiorowe odprowadzanie ścieków jest zadaniem własnym gminy i to ona ustala kierunki rozwoju sieci wodociągowej i kanalizacyjnej, trudno ingerować z zewnątrz w te kwestie. Zatem jest to kluczowa przesłanka, aby dla ustalonego koncesją Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r. obszaru i terenu górniczego Jaroszków I sporządzić raport oddziaływania na środowisko, jak stanowią przepisy ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1420) oraz przepisy

rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 10 września 2019r. w sprawie przedsięwzięć mogących znacząco oddziaływać na środowisko (Dz.U. z 2019r. poz. 1839 ze zmianami).

Skarżący wywodzi naruszenie prawa wskutek nieuwzględnienia złożonej uwagi. Tymczasem art.7 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym nie dopuszcza zaskarżenia do sądu administracyjnego rozstrzygnięcia wójta, burmistrza, prezydenta miasta albo marszałka województwa o nieuwzględnieniu odpowiednio wniosków dotyczących studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy, uwag dotyczących projektu tego studium, wniosków dotyczących miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego, uwag dotyczących projektu tego planu albo wniosków dotyczących planu zagospodarowania przestrzennego województwa. Tym bardziej, że w odpowiedzi na złożoną w dniu 11 marca 2021r. przez spółkę JARO S.A. z siedzibą w Jaroszowie uwagę Wójta Gminy Udanin udzielił szczegółowej odpowiedzi prezentując swoje stanowisko odnośnie uwag oraz warunków rozpatrzenia wniosku o zmianę ustaleń studium z dnia 10.09 2020r. Zatem zarzut o nie przyjęciu uwagi Rada Gminy Udanin uważa za chybiony.

Ad1.b Odnosząc się do zarzutu naruszenia wynikającego z uwzględnienia w treści części „Kierunki zagospodarowania przestrzennego”(str. 87 załącznika 1b do uchwały) zapisu ograniczającego możliwość eksploataowania glinki ogniodpornej wyłącznie do gleb gorszych klas niż klasa III, który w praktyce uniemożliwi lub istotnie utrudni skarżącej wydobywanie kopalniany ze złóż "Lusina –Udanin pole Południowe" oraz Lusina –Udanin pole Północne" a także ewentualną zmianę miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego, która umożliwiłaby prowadzenie działalności zgodnie z wydaną koncesją.

Sporządzając nowy dokument "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin" Wójt Gminy Udanin a uchwalając go Rada Gminy Udanin kierowała się nadrzędną zasadą racjonalnego gospodarowania przestrzenią, jako dobrem publicznym. Nowy dokument studium respektuje priorytetową zasadę uwzględnianą w planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym, a mianowicie ład przestrzenny i zrównoważony rozwój (art.1 ust1. pkt 2 ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym). Przyjmując zapisaną na str. 8 zał. 1b Kierunków zagospodarowania główną funkcję gminy jest funkcja rolnicza. Determinują ją dobre warunki klimatyczne i glebowe, które pozwalają na prowadzenie produkcji rolnej i związaną z nią lokalizacją przemysłu rolno - spożywczego. Obszar gminy Udanin położony jest w strefie najżyźniejszych gruntów ornyczych na Dolnym Śląsku. Gleby na terenie gminy są urodzajne, od I do IV klasy bonitacyjnej. Niemal na całym obszarze gminy gleby zostały uznane za chronione. Dominującym kierunkiem użytkowania ziemi jest kierunek rolniczy – grunty rolne zajmują 90,5% powierzchni gminy (9995,32 ha), a grunty leśne oraz zadrzewione zajmują 4,9 % powierzchni gminy (541,28 ha). Na podstawie struktury użytków rolnych możliwe było określenie głównego kierunku produkcji rolniczej jako wybitnie polowego dla całej gminy jak i poszczególnych obrębów. Gmina Udanin jest gminą wiejską, której rozwój uzależniony jest od rozwoju gospodarki rolnej, agroturystyki i rekreacji. Konsekwencją tak przyjętej polityki przestrzennej jest utrzymanie dużych kompleksów gleb o najwyższej bonitacji (gleb chronionych). Szczegółowe wyjaśnienie zapisów studium skarżący otrzymał w piśmie znak OS.6720.1. 2021 z dnia 26.04. 2021r.

W art. 10 ust. 1 pkt 11 ustawy z dnia 27 marca 2003r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym (tj. Dz.U. z 2020 r. poz. 293 ze zmianami), jest jedynie mowa, iż w studium określa się warunki wynikające w szczególności z występowania udokumentowanych złóż kopalni. Oba przepisy korespondują z art. 95 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. Prawo geologiczne i górnicze (tj. Dz.U. z 2020 r. poz. 1064), w którym mowa, że udokumentowane złoża kopalni oraz udokumentowane wody podziemne, w granicach projektowanych stref ochronnych ujęć oraz obszarów ochronnych zbiorników wód podziemnych, a także udokumentowane kompleksy podziemnego składowania dwutlenku węgla, w celu ich ochrony ujawnia się w studiach uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gmin, miejscowych planach zagospodarowania przestrzennego oraz planach zagospodarowania przestrzennego województwa. Przepisy obowiązującej ustawy Prawo

geologiczne i górnicze 2011 r. odeszły od obligatoryjnego obowiązku sporządzenia miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla terenu i obszaru górniczego, a co za tym idzie wójt gminy nie ma obowiązku w studium gminy ustalać funkcji G-PG w granicach nieruchomości gruntowych, dla których przedsiębiorca nie wykazał się prawem do nieruchomości gruntowej. Zatem zarzut zawarty w pkt1.b nie znajduje odzwierciedlenia w przepisach obowiązującego prawa i również jest chybiony.

Ad1.c Odnosząc się do zarzutu dopuszczenia rozwoju nowej zabudowy, w tym lokalizacji elektrowni wiatrowych w granicach udokumentowanych złóż „Lusina –Udanin pole Południowe” oraz „Lusina Udanin pole Północne”, co uniemożliwia racjonalną gospodarkę złożem przez skarżąca, zgodnie z wydaną koncesją, Rada Gminy Udanin stoi na stanowisku, że wiążące są dla Gminy Udanin uwzględnione w uchwalonym 25 maja 2021r. nowym dokumencie obowiązujące miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego, a mianowicie:

1. **Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego obszaru obrębu Lusina** Uchwalony uchwałą Nr IV.12.2015 z dnia 30.01.2015r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 567 w dniu 13.02.2015 r.
2. **Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego obszaru obrębu Piekary** Uchwalony uchwałą Nr IV.13.2015 z dnia 30.01.2015r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 568 w dniu 13.02.2015 r.
3. **Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego obszaru obrębu Udanin** Uchwalony uchwałą Nr IV.15.2015 z dnia 30.01.2015r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 570 w dniu 13.02.2015 r.
4. **Miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego obszaru obrębu Dziwigórz** Uchwalony uchwałą Nr XI.47.2019 z dnia 9.07.2019r. opubl. w Dz. Urz. Woj. Doln. pod poz. 4588 w dniu 19.07.2019 r.

Plany te były przedmiotem postępowań przed sądami administracyjnymi (Wojewódzkim Sądem Administracyjnym we Wrocławiu oraz Naczelnym Sądem Administracyjnym) ze skargi Wojewody Dolnośląskiego. W wyniku postępowania kasacyjnego miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego obszaru obrębu Lusina z 2015r, obszaru obrębu Piekary z 2015 i obszaru obrębu Udanin obowiązują z zastrzeżeniem częściowej nieważności zapisów uchwały. Nie dotyczą one jednak przedmiotu obecnej skargi.

Nie ulega wątpliwości, że warunek uwzględnienia dotychczasowego przeznaczenia i zagospodarowania terenu, zapisany w art. 10 ust.1 pkt.1 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym oznacza uwzględnienie zapisów prawnie obowiązujących miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego. Relacje systemowe aktów planistycznych nie mogą prowadzić do chaosu prawnego, który pozbawi praw nabytych członków wspólnoty samorządowej. Skoro miejscowe plany obowiązujące w dniu wejścia w życie ustawy zachowują moc, to uchwała w przedmiocie zmiany studium nie może prowadzić do naruszenia interesu prawnego określonych członków wspólnoty samorządowej ustalonej tymi planami.

Przystępując do sporządzenia zmiany studium Wójt gminy Udanin w pierwszej kolejności przeanalizował aspekty prawne i faktyczne planowanych lokalizacji wież elektrowni wiatrowych. Lokalizacje wież elektrowni wiatrowych zostały przesądzone zarówno w obowiązującym studium gminy z 2010 r. jak i w obowiązujących miejscowych planach zagospodarowania przestrzennego uchwalonych w latach 2014-2015, pokrywających obszar gminy w całości, sporządzonych na podstawie tego studium.

Pismem OS.6720.1.2019 z dnia 10.06.2019 r. wystąpiono do Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego dla powiatu średzkiego o zajęcie stanowiska w sprawie wydanych w latach 2011 – 2015 pozwoleń na budowę dla 64 wież elektrowni wiatrowych, ustalonych w obowiązujących miejscowych planach zagospodarowania przestrzennego uchwalonych w latach 2014-2015. W wyniku pisma skierowanego przez Wójta gminy Udanin do Powiatowego Inspektora Nadzoru Budowlanego dla powiatu średzkiego, starosty Powiatu Średzkiego oraz Wojewody Dolnośląskiego, Starosta Średzki wygasił z urzędu część decyzji wydanych w 2012r.

W obrocie prawnym pozostały pozwolenia na budowę dla 20 wież elektrowni wiatrowych, wydane w 2016 roku przed wejściem w życie tzw. ustawy odległościowej, których budowę rozpoczęto dopiero w listopadzie 2019 roku.

W dokumencie uchwalonej w maju 2021 r. zmiany studium uwzględniono istniejące już, wybudowane wieże elektrowni wiatrowych.

Zatem zarzut o dopuszczenie nowej zabudowy w tym lokalizacji elektrowni wiatrowych jest chybiony, bowiem gmina Udanin kierowała się wyłącznie przepisami obowiązującego prawa ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym jak i przepisami ustawy z dnia 20 maja 2016 r. o inwestycjach w zakresie elektrowni wiatrowych.

Ad.2. Przywołane w skardze przepisy art. 1 ust.3 w związku z art. 6 ust.2 pkt.2 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym nie stanowią o naruszeniu interesu prawnego skarżącej.

Żaden przepis związany z planowaniem przestrzennym nie wprowadza wprost ograniczeń w zakresie korzystania z własności nieruchomości, bądź też nie nakłada na samorząd lokalny, w razie ujawnienia złóż, obowiązku ograniczenia praw właścicieli nieruchomości w studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego czy planu zagospodarowania przestrzennego. Racjonalna gospodarka zasobami środowiska, nie jest podstawą do blokowania zmian w zagospodarowaniu terenu motywowanych występowaniem nawet udokumentowanych złóż kopalin czy posiadaniem koncesji ustanawiającej obszar i teren górniczy.

Należy zauważyć, że obowiązek prowadzenia konsultacji, w tym odnoszenia się przez organy administracji publicznej do zgłoszonych wniosków i uwag, nie może stanowić podstawy do uznania, aby wnioski te i uwagi były od strony formalnej w jakikolwiek sposób dla organu wiążące. Przyjęcie takie oznaczałoby bowiem stworzenie powszechnie dostępnych narzędzi prawnych do szybkiej, arbitralnie stosowanej blokady prac nad jakimkolwiek aktem polityki przestrzennej, a tym samym rozdziłoby pole do nadużyć. Tym bardziej zatem fakt uwzględnienia lub braku uwzględnienia danej uwagi lub wniosku nie powinien być badany przez sąd administracyjny. Mówią o tym następujące wyroki sądów administracyjnych: WSA w Krakowie z 5.12.2017 r., sygn. akt II SA/Kr 1037/17, NSA z 10.3.2008 r., II OSK 1563/07, NSA (N) z 6.02.2018 r., II OSK 1090/16.

Z treścią art. 95 ust 1 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1420) wynika, że udokumentowane złoża kopalin oraz udokumentowane wody podziemne, w granicach projektowanych stref ochronnych ujęć oraz obszarów ochronnych zbiorników wód podziemnych, a także udokumentowane kompleksy podziemnego składowania dwutlenku węgla, w celu ich ochrony ujawnia się w studiach uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gmin, miejscowych planach zagospodarowania przestrzennego oraz planach zagospodarowania przestrzennego województwa. Przepis ten nie definiuje sposobu i zakresu ochrony stanowi jedynie o ogólnym celu ujawnienia złóż w wymienionych dokumentach jakim jest ochrona między innymi złóż węgla brunatnego. Samo wpisanie złóż do studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego czy planu zagospodarowania przestrzennego samo w sobie spełnia cel ochrony, gdyż ujawnia wszystkim zainteresowanym fakt znajdowania się złoża kopaliny i potencjalne konsekwencje dla właścicieli. Nie wprowadzając innych obostrzeń związanych z ujawnieniem złoża ustawodawca przyjął, że samo ujawnienie zabezpiecza złożę w sposób wystarczający na tym etapie zaawansowania procesu dostępności do złoża, w kontekście potencjalnego wydobycia. W przepisie art. 125 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. Prawo ochrony środowiska (tj. Dz.U. z 2020 poz. 1219 z zm.), ustalono, iż złoża kopalin podlegają ochronie polegającej na racjonalnym gospodarowaniu ich zasobami oraz kompleksowym wykorzystaniu kopalin, w tym kopalin towarzyszących nie definiuje na czym ma konkretnie polegać ochrona złóż.

Ad.3.Przywołując art.10 ust.1.pkt 12 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym w dokumencie studium zarówno w części tekstowej uwarunkowań jak i w części rysunkowej ujawniono informację o ustanowionym terenie górniczym.

Granica terenu i obszaru górniczego została ujawniona i pokazana na mapie U.1. Inwentaryzacja urbanistyczna.

W rozdziale VI Części I uwarunkowań studium dotyczącym STANU ŚRODOWISKA, W TYM STANU ROLNICZEJ I LEŚNEJ PRZESTRZENI PRODUKCYJNEJ, WIELKOŚCI I JAKOŚCI ZASOBÓW WODNYCH ORAZ WYMOGÓW OCHRONY ŚRODOWISKA, PRZYRODY I KRAJOBRAZU, W TYM KRAJOBRAZU KULTUROWEGO zawarto aktualną informację o złożach surowców naturalnych eksploatowanych, nieeksploatowanych i wyeksploatowanych na obszarze gminy Udanin przedstawiono w tabeli Nr 10 na stronie 60 (stan na 2019r.), wykaz obszarów górniczych na terenie gminy Udanin przedstawiono w tabeli Nr 11 na stronie 60 (stan na 2019r.), poniżej umieszczono również mapy z granicami złóż, obszarów górniczych i terenów górniczych. Kierunki zagospodarowania przestrzennego zostały w dokumencie projektu studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin wskazane na dwóch integralnych załącznikach Mapie K.1. **Kierunki** Struktura funkcjonalno – przestrzenna oraz na Mapie K.2. **Kierunki** Środowisko przyrodniczo – kulturowe.

Udokumentowane złoża „Lusina-Udanin pole Południowe” oraz Lusina-Udanin pole Północne” znajdują się na Mapie K.2. **Kierunki** Środowisko przyrodniczo – kulturowe. Złoża te obejmują zabudowane tereny wsi Udanin, Piekary i Dziwigórz. Obszar ten posiada obowiązujące miejscowe plany zagospodarowania przestrzennego, w których nie ustalono funkcji PG. Dokument nowego studium respektuje obowiązujące ustalenia miejscowych planów zagospodarowania przestrzennego wobec powyższego nie uwzględniono wniosku o wprowadzeniu zakazu zabudowy w granicach udokumentowanych złóż jak również nie wykluczono możliwości rozwoju nowej zabudowy w granicach udokumentowanych złóż. Zatem zarzut o niewypełnieniu obowiązku gminy Udanin wynikającego z art.10 ust.1.pkt 12 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym jest chybiony i niezgodny ze stanem faktycznym.

Ad.4 Odnosząc się do zarzutu nieoznaczenia granic udokumentowanych złóż kopalin oraz obszarów i terenów górniczych wynikających z art.10 ust.1.pkt 12 ustawy z dnia 27 marca 2003 r. o planowaniu i zagospodarowaniu przestrzennym oraz §7 ust.1 lit. c rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 28 kwietnia 2004r. w sprawie zakresu projektu studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy (Dz.U. z 2004 r. Nr 118, poz. 1233) Rada Gminy Udanin stoi na stanowisku, że wymienione wyżej informacje zostały zawarte zarówno w dokumencie tekstowym jak i na odpowiadających treści tych dokumentów rysunkach uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego, a mianowicie:

Na załącznikach do Uchwały Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. w sprawie uchwalenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin":

1) załączniku Nr 1a i 1b:

Części I - obejmujących **Uwarunkowania zagospodarowania przestrzennego** – czyli treści związane ze stanem istniejącym, diagnozą aktualnej sytuacji gminy Udanin i uwarunkowania jej rozwoju,

Części II - obejmujących **Kierunki zagospodarowania przestrzennego** – czyli podstawowe reguły działania w gminie Udanin, przy uwzględnieniu zapotrzebowania społecznego, wynikającego ze złożonych wniosków przez jednostki oraz mieszkańców gminy,

2) załączniku Nr 2a i 2b:

Mapie U.1. – Uwarunkowania Inwentaryzacja urbanistyczna mapa w skali 1:10 000 pomniejszona do skali 1:25 000

Mapie U.2. Uwarunkowania Środowisko przyrodniczo – kulturowe mapa w skali 1:10 000 pomniejszona do skali 1:25 000 - **zał. nr 2**

3) załącznik Nr 3a i 3b:

Mapie K.1. Kierunki Struktura funkcjonalno – przestrzenna mapa w skali 1:10 000 pomniejszona do skali 1:25 000

Mapie K.2. Kierunki Środowisko przyrodniczo – kulturowe mapa w skali 1:10 000 pomniejszona do skali 1:25 000.

Ad.5, Ad6.Ujawnienie w nowym dokumencie "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin "Udokumentowane złoża „Lusina-Udanin pole Południowe” oraz Lusina-Udanin pole Północne” nie stanowi podstawy prawnej:

- a) do ustalenia ograniczenia możliwości rozwoju zabudowy w granicach udokumentowanych złóż,
- b) ustalenia terenów wyłączonych spod zabudowy dla ujawnionych złóż,
- c) wyznaczenie filara ochronnego dla udokumentowanych złóż.

Definicja filara nie jest podana wprost w przepisach prawa geologicznego i górniczego. O konieczności wyznaczenie filarów ochronnych dla obiektów znajdujących się na złożu lub w jego bezpośrednim sąsiedztwie, mówi § 2 i §3 rozporządzenia Ministra Środowiska w sprawie szczegółowych wymagań, jakim powinny odpowiadać projekty zagospodarowania złóż (Dz.U. z 2012r. poz.511) część opisowa projektów zagospodarowania złóż, z uwzględnieniem zamierzonego sposobu eksploatacji, rodzaju kopaliny i warunków geologicznych prowadzenia eksploatacji, zawiera odpowiednio uzasadnienie granic zamierzonej eksploatacji, przedstawienie sposobu i miejsca składowania nadkładu, projektowanych filarów ochronnych, ze wskazaniem obiektów objętych ochroną, uzasadnieniem ich granic oraz określeniem warunków ewentualnej eksploatacji złoża objętego filarem ochronnym.

Zgodnie z opracowanymi projektami zagospodarowania złoża, na obszarach górniczych wyznacza się w złożu kopaliny filar ochronny. Filary ochronne wyznacza się w przypadku wystąpienia na terenach górniczych obiektów budowlanych, dróg, elementów linii elektroenergetycznych (np. słupy elektroenergetyczne). Zadaniem filara jest zabezpieczenie tychże elementów przed negatywnym skutkiem eksploatacji górniczej. W projektach zagospodarowania złoża w odniesieniu do filarów ochronnych określa się takie elementy jak:

- zachowanie bezpieczeństwa powszechnego,
- wymogi dotyczące ochrony środowiska,
- ochrona złoża i obiektów budowlanych przed zagrożeniem wodnym, pożarami i wybuchami.

Filarem ochronnym nazywamy tę część obszaru górniczego, w której prowadzenie robót górniczych może być dozwolone pod szczególnymi warunkami, zapewniającymi ochronę przed szkodami wywołanymi przez te roboty. Filar ochronny ustanawia się dla istniejących lub projektowanych obiektów budowlanych i urządzeń na powierzchni i pod ziemią, które wymagają zachowania ze względów gospodarczych, naukowych i kulturalnych, a także ze względu na użyteczność publiczną lub obronność państwa.

Skoro zatem wyznaczony obszar górniczy „Jaroszów I” ustanowionego w koncesji Ministra Ochrony Środowiska, Zasobów Naturalnych i Leśnictwa Nr 86/93 z dnia 20 maja 1993r. nie posiada projektu zagospodarowania złoża nie ma też podstawy prawnej do:

- a) do ustalenia ograniczenia możliwości rozwoju zabudowy w granicach udokumentowanych złóż,
- b) ustalenia terenów wyłączonych spod zabudowy dla ujawnionych złóż,
- c) wyznaczenie filara ochronnego dla udokumentowanych złóż.

Rada Gminy uważa zarzut za chybiony.

Ad7. Sporządzone i uchwalone uchwałą Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin" przyjęło zasadę zachowania kierunków zagospodarowania przestrzennego ustaloną w obowiązujących miejscowych planach zagospodarowania przestrzennego, zatem wyznaczenie obszarów wymagających zmiany przeznaczenia gruntów rolnych i leśnych na cele nierolnicze i nieleśne w tym

wypadku staje się bezprzedmiotowe. Gmina Udanin posiada pełne pokrycie miejscowymi planami zagospodarowania przestrzennego, przy sporządzeniu planów uzyskano stosowne zgody Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi na przeznaczenie na cele nierolnicze i nieleśne gruntów rolnych i leśnych pod nowo planowaną zabudowę mieszkaniową, zagrodową, usługową i produkcyjną.

Rada Gminy uważa zarzut za chybiony.

Ad8. Jak wykazano wyżej w treści szczegółowej odpowiedzi na zarzuty stawiane przez skarżącą w "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin" uwzględniono zapisy art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1420), a mianowicie:

Udokumentowane złoża kopalin oraz udokumentowane wody podziemne, w granicach projektowanych stref ochronnych ujęć oraz obszarów ochronnych zbiorników wód podziemnych, a także udokumentowane kompleksy podziemnego składowania dwutlenku węgla, w celu ich ochrony ujawniono uchwalone uchwałą Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin". Potwierdzeniem tego obowiązku jest pozytywna opinia Okręgowego Urzędu Górniczego we Wrocławiu pismo WRO.5110.55.2020.AM.MG z dnia 4.01.2021 r.

Rada Gminy uważa zatem zarzut za chybiony.

Natomiast przywołana norma prawna zawarta w art. 72 ust.1.pkt 2 ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. - Prawo ochrony środowiska (tj. Dz. U. z 2020 r. poz. 1219) nie reguluje zagadnień poruszanych w skardze, a mianowicie:

- a) szczegółowych wytycznych ochrony złóż, tj. w jaki sposób (jakimi metodami) osiągnąć ochronę złóż;
- b) kolizji ochrony kilku dóbr, np. złóż kopalin oraz stanowisk archeologicznych, form ochrony przyrody i wód itd.

Najnowsza teza wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie z 5.11.2019 r., II SA/Kr 738/19, zgodnie z którą "ochrona udokumentowanych złóż kopalin przewidziana w art. 95 ust. 1 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1420) nie oznacza obowiązku kształtowania miejscowej polityki przestrzennej w taki sposób, aby umożliwić natychmiastową eksploatację złóż, a jedynie nakłada na podmiot dysponujący władztwem planistycznym wymóg takiego kształtowania podejmowanych aktów planistycznych, by zapewnić ewentualną możliwość jego eksploatacji, gdy zajdzie taka potrzeba". Takie stanowisko odpowiada stanowisku Wójta Gminy Udanin zawarte w piśmie znak 6720.14.2021 dnia 27 maja 2021 r. informujące Członka Zarządu JARO S.A. o przyjęciu nowego dokumentu studium oraz warunków na jakich wnioski o ustanowienia dla złóż glin ognioodpornych znajdujących się na terenie gminy Udanin funkcji obszaru eksploatacji powierzchniowej G-PG może zostać rozpatrzony pozytywnie.

Rada Gminy Udanin uchwaliła "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin" w poszanowaniu art. 21 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej, która chroni wolność własności (wolność majątkową) rozumianą jako sfera chroniona w zakresie dysponowania przedmiotami majątkowymi. Zakazuje ponadto bezprawnej ingerencji w sferę indywidualnego statusu prawnego organom władzy publicznej i wszystkim innym uczestnikom obrotu prawnego. Gwarancja trwałości nie oznacza jednak nienaruszalności prawa majątkowego. W świetle regulacji konstytucyjnych należy stwierdzić, że własność jest prawem dozwolonym na tyle, na ile nie jest konieczne jej ograniczenie lub odebranie dla ochrony interesów społeczeństwa postrzeganych jako interes publiczny. Wywłaszczenie nieruchomości jest instytucją prawną, której istnienie umożliwia państwu pozyskiwanie praw przysługujących do nieruchomości innym podmiotom, jeżeli jest to konieczne dla wykonania istotnych celów publicznych i za słusznym odszkodowaniem. Rozwiązanie

prawne przyjęte w art. 19 ustawy – Prawo geologiczne i górnicze, umożliwiające przedsiębiorcom przymusowy wykup nieruchomości, może wydawać się wątpliwe z konstytucyjnego punktu widzenia. Specyfika instrumentów prawnych pozwalających na pozbawianie prawa lub ograniczanie prawa własności nieruchomości gruntowych na potrzeby poszukiwania i rozpoznawania oraz wydobywania kopalin polega na tym, że takie *de facto* wywłaszczenie następuje na rzecz przedsiębiorców prywatnych. Pojawia się pytanie, na ile działalność gospodarczą, polegającą na wydobywaniu kopalin, można uznać za cel publiczny.

Zatem Wójt Gminy Udanin sporządzając studium i Rada Gminy Udanin uchwalając studium przyjęła podstawową zasadę ochrony własności oraz brak uregulowań o obowiązku uwzględnienia kierunku rozwoju na eksploatację złóż P-PG dla ustanowionego koncesją obszaru górniczego Jarosów I.

Załączniki do odpowiedzi na skargę:

- 1/Dokumenty formalno – prawne przebiegu prac planistycznych
- 2/ Uchwała Nr XXXIV.131.2021 Rady Gminy Udanin z dnia 25 maja 2021 r. w sprawie uchwalenia zmiany "Studium uwarunkowań i kierunków zagospodarowania przestrzennego gminy Udanin".
- 3/ Pismo do JARO S.A. odpowiedź znak OS.6720.1. 2021 z dnia 26.04. 2021r.
- 4/ Decyzja ŚIR.6341.49.3.2015 z dnia 30 grudnia 2015 r. Starosta Średzkiego udzielająca Gminie Udanin pozwolenia wodnoprawnego dla ujęć wody w Lusinie
- 5/ Pismo do JARO S.A. z dnia 27 maja 2021 r. informacja o uchwaleniu studium gminy i warunkach na jakich może być rozpatrzony wniosek JARO S.A. z dnia 25 maja 2021r o zmianę studium.