

OK/470/194/2020/MBe

Kraków, dnia 10.12.2020 r.

## DECYZJA Nr 986/K/2020

Na podstawie art. 105 § 1, art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t. j. Dz. U. 2020 r. poz. 256 z późn. zm. – dalej kpa), w związku z upoważnieniem udzielonym przez Marszałka Województwa Małopolskiego z dnia 16.11.2017 r. nr 485/2017 oraz art. 83f ust. 1 pkt. 1, 2, art. 90 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody (t. j. Dz. U. z 2020 r. poz. 55 z późn. zm. – dalej uop)

### po rozpatrzeniu

wniosku Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Dominika Gołdyna, SYMBIOT, al. Powstańców 50, 31-422 Kraków, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 6 szt. drzew i 102 m<sup>2</sup> krzewów, rosnących na terenie działek stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków: nr 189/2, nr 192, nr 195/24, nr 205/1, nr 216/1 i nr 218/3 obr. 8 Nowa Huta, na terenie os. Kazimierzowskiego w Krakowie, kolidujących z planowaną inwestycją pn. *„Wykonanie dokumentacji technicznej przebudowy/budowy osiedlowej sieci ciepłej i przyłączy ciepłych wysokoparametrowych z rur preizolowanych dla budynków zasilanych obecnie siecią niskoparametrową z SWC dla lokalizacji os. Kazimierzowskie 12 w Krakowie”*

orzekam

### UMORZYĆ

postępowanie w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 2 szt. krzewów: nr inw. 8 gat. cis pospolity oraz nr inw. 60 gat. lilak pospolity, rosnących na terenie działek nr 192 oraz nr 205/1 obr. 8 Nowa Huta, na terenie os. Kazimierzowskiego w Krakowie, stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków, z uwagi na bezprzedmiotowość postępowania, tj. krzewy, na usunięcie których nie jest wymagane uzyskanie zezwolenia.

### UZASADNIENIE

W dniu 20.05.2020 r. wpłynął wniosek z dnia 18.05.2020 r. Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Dominika Gołdyna, SYMBIOT, al. Powstańców 50, 31-422 Kraków, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 6 szt. drzew i 102 m<sup>2</sup> krzewów, rosnących na terenie działek stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków – nr 189/2, nr 192, nr 195/24, nr 205/1, nr 216/1, nr 218/3 obr. 8 Nowa Huta, na terenie os. Kazimierzowskiego w Krakowie, kolidujących z planowaną inwestycją pn. *„Wykonanie dokumentacji technicznej przebudowy/ budowy osiedlowej sieci ciepłej i przyłączy ciepłych wysokoparametrowych z rur preizolowanych dla budynków zasilanych obecnie siecią niskoparametrową z SWC dla lokalizacji os. Kazimierzowskie 12 w Krakowie”*.

Wniosek nie był kompletny i po uzupełnieniu w dniu 24.07.2020 r. zawierał wszystkie wymagane przez ustawę o ochronie przyrody dane, w związku z tym zasadnym było jego rozpatrzenie.

Z uwagi na fakt, że właścicielem ww. działek jest Gmina Miejska Kraków, na usunięcie drzew i krzewów rosnących na terenie działki nr 192 obr. 8 Nowa Huta wyraziła zgodę Pani Małgorzata Mrugała, Dyrektor Wydziału Kształtowania Środowiska Urzędu Miasta Krakowa, działając na podstawie Pełnomocnictwa 323/2018 Prezydenta Miasta Krakowa z dnia 24.09.2018 r. do wyrażania zgody na usunięcie drzew lub krzewów z nieruchomości stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków lub Skarbu Państwa, natomiast na usunięcie drzew i krzewów rosnących na terenie działek nr 189/2, nr 195/24, nr 205/1, nr 216/1 i nr 218/3 obr. 8 Nowa Huta wyraził zgodę Pan Jarosław Tabor – Zastępca Dyrektora ds. Inwestycji Zarządu Zieleni Miejskiej w Krakowie, działając na podstawie Pełnomocnictwa Nr 320/2017 Prezydenta Miasta Krakowa z dnia 04.10.2017 r. do wyrażania zgody na usunięcie drzew lub krzewów z nieruchomości stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków lub Skarbu Państwa, będących w zarządzie Zarządu Zieleni Miejskiej w Krakowie.

Do wniosku dołączono:

1. Pełnomocnictwo dla Pana Dominika Gołdyna, SYMBIOT, al. Powstańców 50, 31-422 Kraków do reprezentowania Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, przed organami administracji publicznej w zakresie niezbędnym do uzyskania decyzji zezwalających na usunięcie drzew i krzewów rosnących na terenie działek objętych zadaniem „Wykonanie dokumentacji technicznej przebudowy/budowy osiedlowej sieci ciepłej i przyłączy ciepłych wysokoparametrowych z rur preizolowanych dla budynków zasilanych obecnie siecią niskoparametrową z SWC dla lokalizacji os. Kazimierzowskie 12 w Krakowie”.
2. Oświadczenie o posiadanym tytule prawnym władania nieruchomościami dla działek nr 189/2, nr 192, nr 195/24, nr 205/1, nr 216/1 i nr 218/3 obr. 8 Nowa Huta, złożone przez osoby uprawnione do reprezentowania Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, wynikające z umowy ustanowienia służebności przesyłu (Aktu Notarialnego Repertorium A: 2653/2020).
3. Projekt zagospodarowania terenu dla przedmiotowej inwestycji wykazujący kolizję z wnioskowanymi do usunięcia drzewami i krzewami.
4. Inwentaryzację dendrologiczną wraz z preliminarzem opłat oraz projekt zieleni.
5. Oświadczenie projektanta, iż przedmiotowa inwestycja wymaga uzyskania pozwolenia na budowę oraz informację, iż inwestycja położona jest w granicy terenu objętego Miejsowym Planem Zagospodarowania Przestrzennego „Bieńczyce-Osiedle”.
6. Informację, iż dla przedmiotowej inwestycji nie jest wymagane uzyskania decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach.

W dniu 11.08.2020 r. została przeprowadzona wizja terenowa przez pracowników Zespołu Parków Krajobrazowych Województwa Małopolskiego przy udziale pełnomocnika wnioskodawcy. Podczas ww. oględzin stwierdzono, że wnioskowane do usunięcia krzewy:

Nr inw. 8 Cis pospolity – egzemplarz krzewiasty, stanowiący część większej skupiny krzewów, rosnący na ogrodzonym terenie Żłobka Samorządowego nr 27, który nie stanowi ogólnodostępnego terenu zieleni.

Nr inw. 60 Lilak pospolity – egzemplarz krzewiasty rosnący na ogólnodostępnym terenie zieleni, o powierzchni 17,52 m<sup>2</sup> (wymiary 4,38 m x 4 m) – stanowiący skupinę poniżej 25 m<sup>2</sup>.

Zgodnie z ustawą z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody (Dz. U. z 2020 r. poz. 55 ze zm.) na usunięcie wyżej wymienionych krzewów nie jest wymagane zezwolenie: „Art. 83f, ust. 1 Przepisów art. 83 ust. 1 nie stosuje się do: 1) krzewu albo krzewów rosnących w skupisku, o powierzchni do 25 m<sup>2</sup>; 2) krzewów na terenach pokrytych roślinnością pełniącą funkcje ozdobne, urządzonej pod względem rozmieszczenia i doboru gatunków posadzonych roślin, z wyłączeniem krzewów w pasie drogowym drogi publicznej, na terenie nieruchomości lub jej części wpisanej do rejestru zabytków oraz na terenach zieleni”.

Zgodnie z art. 5 pkt 21 uop terenem zieleni są „tereny urządzone wraz z infrastrukturą techniczną i budynkami funkcjonalnie z nimi związanymi, pokryte roślinnością, pełniące funkcje publiczne, a w szczególności parki, zieleńce, promenady, bulwary, ogrody botaniczne, zoologiczne, jordanowskie i zabytkowe, cmentarze, zieleń towarzysząca drogom na terenie zabudowy, placom, zabytkowym fortyfikacjom, budynkom, składowiskom, lotniskom, dworcom kolejowym oraz obiektom przemysłowym”.

W związku z tym, iż krzew nr inw. 8 rośnie na ogrodzonym terenie żłobka, niestanowiącym ogólnodostępnego terenu zieleni, a powierzchnia krzewu nr inw. 60 wynosi poniżej 25 m<sup>2</sup>, nie jest wymagane uzyskanie zezwolenia na ich usunięcie.

Zgodnie z art. 105 § 1 kpa „Gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe w całości albo w części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części”.

W związku z powyższym zasadne jest jego umorzenie zgodnie z art. 105 § 1 kpa. Możliwość wypełnienia normy materialno-prawnej określonej w art. 83 ust. 1 jest bowiem elementem koniecznym do rozstrzygnięcia stosunku administracyjno-prawnego. Przy czym jak podkreślił w wyroku z dnia 14 maja 1998 r. I SA/Kr 1141/1997; publik. LEX nr 33605, Naczelny Sąd Administracyjny, w myśl art. 105 § 1 kpa, gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania. Użycie przez ustawodawcę słowa „wydaje” a nie „może wydać” oznacza, że wydanie decyzji o umorzeniu postępowania jest obligatoryjne, gdy postępowanie stało się bezprzedmiotowe z jakiegokolwiek przyczyny.

W związku z powyższym zasadne jest umorzenie przedmiotowego postępowania w części dot. wydanie zezwolenia na usunięcie ww. 2 krzewów, zgodnie z art. 105 § 2 kpa.

Przedmiotowa decyzja rozstrzyga w części żądania Strony.

W pozostałym zakresie wniosku Strony, nieobjętym niniejszą decyzją, zostały wydane decyzje znak OK/470/194/2020/MBe decyzja Nr 989/K/2020 zezwalająca na usunięcie 4 szt. drzew i 90 m<sup>2</sup> krzewów, bez naliczenia opłat pod warunkiem wykonania nasadzeń zastępczych, decyzja Nr 987/K/2020 zezwalająca na usunięcie 1 szt. drzewa z naliczeniem opłaty oraz decyzja Nr 988/K/2020 zezwalająca na usunięcie pod warunkiem przesadzenia 1 szt. drzewa.

Wydanie decyzji częściowej było uzasadnione charakterem żądania Strony, które jest ze swej istoty podzielne oraz względami technicznymi przemawiającymi za wydaniem kilku pism procesowych w formie decyzji w przedmiotowej sprawie. Jak podnosi się w doktrynie prawa administracyjnego wydanie decyzji częściowej jest dopuszczalne, gdy sprawa jest podzielna, można z niej wyodrębnić części nadające się do rozstrzygnięcia względnie samodzielnego [wyrok NSA z dnia 12.06.2001 r., II S.A. 3214/00]. Niewątpliwie zaś w sprawie wydania pozwolenia na usunięcie kilku drzew lub krzewów przedmiot postępowania (w postaci drzew lub krzewów) jest podzielny i nadaje się do samodzielnego rozstrzygnięcia. Techniczne

względy polegają zaś na tym, iż decyzje zostały pogrupowane z uwagi na okoliczności związane z udzieleniem zezwolenia oraz wpływające na określone rozstrzygnięcie organu. Decyzje takie można bowiem skategoryzować dzieląc przykładowo na wydane bez opłat oraz bez warunku nasadzeń, wydane bez opłat ale pod warunkiem wykonania nowych nasadzeń czy też nie zezwalające na wycięcie drzew etc., co ułatwia stronie - zwłaszcza przy objęciu wnioskiem dużej liczby drzew lub krzewów - odczytanie motywów uzasadniających wydanie zezwolenia na usunięcie drzew lub krzewów, odmawiających takiego zezwolenia, lub też wskazujących na motywy rozstrzygania organu w odniesieniu do zastosowania uznania administracyjnego przy określaniu liczby drzew podlegających nasadzeniu, zgodnie z zasadą wyrażoną w art. 11 kodeksu postępowania administracyjnego.

Na podstawie art. 83 ust. 1 ustawy o ochronie przyrody – „Usunięcie drzew lub krzewów z terenu nieruchomości może nastąpić po uzyskaniu zezwolenia wójta, burmistrza albo prezydenta miasta na wniosek posiadacza nieruchomości. Jeżeli posiadacz nieruchomości nie jest właścicielem lub użytkownikiem wieczystym, do wniosku dołącza się zgodę jej właściciela” oraz art. 90 ust. 1 „Czynności, o których mowa w art. 83–89, w zakresie, w jakim są one wykonywane przez wójta, burmistrza albo prezydenta miasta, w odniesieniu do nieruchomości będących własnością gminy – z wyjątkiem nieruchomości będących w użytkowaniu wieczystym innego podmiotu – wykonuje starosta” oraz ust. 2 „Jeżeli prezydent miasta na prawach powiatu sprawuje funkcję starosty, czynności, o których mowa w ust. 1, **wykonuje marszałek województwa**”.

Zgodnie z art. 10 § 1 kpa, pismem znak: OK/470/194/2020/MBe z dnia 30.11.2020 r., Strona została powiadomiona o zakończeniu postępowania, możliwości wypowiedzenia się w sprawie, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strona nie wniosła uwag.

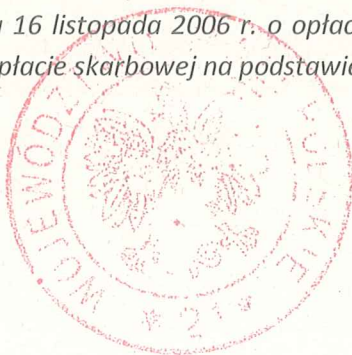
Zgodnie z art. 104 § 1 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego organ administracji publicznej załatwia sprawę przez wydanie decyzji, chyba że przepisy Kodeksu stanowią inaczej.

Wobec powyższego, organ orzekł jak w sentencji.

## **POUCZENIE**

Od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Krakowie, ul. Lea 10, 30-048 Kraków, za pośrednictwem Marszałka Województwa Małopolskiego; na adres: Zespół Parków Krajobrazowych Województwa Małopolskiego, Oddział w Krakowie, ul. Vetulaniego 1A, 31-227 Kraków, w terminie 14 dni, od daty jej doręczenia (art. 127 § 1 i 2 kpa oraz art. 129 § 1 i 2 kpa).

Niniejsza decyzja administracyjna zwolniona jest z opłaty skarbowej (podstawa prawna: część III ust. 44 kol. 4 pkt 6 załącznika do ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej Dz. U. z 2019 r. poz. 1000). Wniesienie odwołania nie podlega opłacie skarbowej na podstawie ww. ustawy.



Decyzja niniejsza stała się  
ostateczna i prawomocna  
z dniem... 18. 12. 2019.  
Kraków, dn... 18. 12. 2019.

Z up. MARSZAŁKA  
WOJEWÓDZTWA MAŁOPOLSKIEGO  
*Marcin Gucik*  
dr inż. Marcin Gucik  
Dyrektor  
Zespołu Parków Krajobrazowych  
Województwa Małopolskiego

Specjalista ds. ochrony  
przyrody  
*M. Boncol*  
mgr inż. Małgorzata Boncol - Ogiela

Otrzymują:

1. Pełnomocnik MPEC S. A. w Krakowie Pan Dominik Gołdyn, SYMBIOT, al. Powstańców 50, 31-422 Kraków;
2. Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków (za pośrednictwem Elektronicznej Platformy Usług Administracji Publicznej);
3. a/a.

Do wiadomości:

1. Żłobek Samorządowy nr 27, os. Kazimierzowskie 28, 31-843 Kraków;
2. Zarząd Zieleni Miejskiej w Krakowie, ul. Reymonta 20, 30-059 Kraków (za pośrednictwem Elektronicznej Platformy Usług Administracji Publicznej).