

OK/470/485/2021/KK

Kraków, dnia 18.01.2022 r.

DECYZJA Nr 665/K/2021

Na podstawie art. 83 ust. 1 pkt 2, art. 83a ust. 2a, art. 83c ust. 1, art. 83d ust. 1, art. 83e ust. 1 i 2, art. 86 ust. 1 pkt 4, art. 90 ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody (t. j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1098 – uop), w związku z upoważnieniem udzielonym przez Marszałka Województwa Małopolskiego nr 95/2021 z dnia 08.06.2021 r. oraz art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t. j. Dz. U. z 2021 r. poz. 735 z późn. zm. – kpa),

po rozpatrzeniu

wniosku Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Sebastiana Różgę z dnia 4.11.2021 r., w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 1 szt. drzewa, zagrażającemu funkcjonowaniu sieci ciepłowniczej, rosnących na działce nr 1024/12 obr. 53 Podgórze, przy ul. Żabiej w Krakowie, stanowiącej własność Gminy Miejskiej Kraków

orzekam ZEZWOLIĆ

1. Miejskiemu Przedsiębiorstwu Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, reprezentowanemu przez pełnomocnika Pana Sebastiana Różgę, na usunięcie 1 szt. drzewa, zagrażającego funkcjonowaniu istniejącej sieci ciepłowniczej, rosnącego na działce nr 1024/12 obr. 53 Podgórze, przy ul. Żabiej w Krakowie, szczegółowo opisanego wraz z lokalizacją w Tabeli nr 1:

Tabela nr 1

| Lp. | Gatunek drzewa | Obwód pnia (w cm) mierzony na wysokości 130 cm | Lokalizacja |
|-----|--------------------|--|---|
| 1. | Klon jesionolistny | 115 | Działka nr 1024/12 obr. 53 Podgórze Kraków, ul. Żabiej |

2. Ustala się termin usunięcia drzewa, o którym mowa w pkt 1, do dnia 28.02.2022 r. pod ścisłym nadzorem przyrodniczym. Po tym terminie konieczne jest uzyskanie nowego zezwolenia.
3. Z uwagi na charakterystykę terenu, na którym rośnie przedmiotowe drzewo, tj. teren w pasie drogowym oraz bliskim sąsiedztwie parku **prace związane z wycinką należy prowadzić pod ścisłym nadzorem przyrodniczym, w tym pod nadzorem ornitologicznymi oraz chiropterologicznym**, obejmującym w szczególności kontrolę drzewa przed i w trakcie wycinki pod kątem zasiedlenia przez

zwierzęta. W przypadku stwierdzenia przez specjalistę obecności zwierząt chronionych obowiązuje uzgodnienie dalszych prac z Regionalnym Dyrektorem Ochrony Środowiska w Krakowie (na podstawie art. 56 ustawy o ochronie przyrody).

4. Usunięcie ww. drzewa nie podlega opłacie na podstawie przepisu art. 86 ust. 1 pkt 4 wyżej cytowanej ustawy uop.
5. Zgodnie z art. 83e ust.1 uop usunięcie ww. drzewa i krzewów z terenu nieruchomości, na wniosek właściciela urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 Kodeksu cywilnego następuje za odszkodowaniem na rzecz: 1) właściciela nieruchomości. **Odszkodowanie przysługuje od właścicieli urządzeń.**

Zgodnie z art. 83e ust. 2 uop ustalenie wysokości odszkodowania za drzewo lub krzew oraz za ich usunięcie następuje w drodze umowy stron.

Postępowanie administracyjne zostało przeprowadzone z zapewnieniem udziału stron.

Oznaczenie stron postępowania:

1. Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej S.A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, reprezentowane przez Pana Sebastiana Różgę;
2. Zarząd Zieleni Miejskiej w Krakowie, ul. Reymonta 20, 30-059 Kraków.

UZASADNIENIE

W dniu 5.11.2021 r., wpłynął wniosek Miejskiego Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków, reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Sebastiana Różgę, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 1 szt. drzewa zagrażających funkcjonowaniu istniejącej sieci ciepłowniczej, rosnących na działce nr 1024/12 obr. 53 Podgórze, przy ul. Żabiej w Krakowie, stanowiącej własność Gminy Miejskiej Kraków. Wniosek był kompletny i zawierał wszystkie wymagane przez ustawę o ochronie przyrody dane, w związku z tym zasadnym było jego rozpatrzenie.

Wniosek o usunięcie drzew i krzewów został złożony przez reprezentowane przez pełnomocnika Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej S. A. w Krakowie, jako właściciela urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U. z 2020 r. poz. 1740), na drzewo i krzewy zagrażające ich funkcjonowaniu tj. rosnące na sieci ciepłowniczej.

Wniosek zawierał oświadczenie Pana Jerzego Morcinko – Wiceprezesa Zarządu oraz Pana Marka Mazurka – Członka Zarządu MPEC S. A w Krakowie o posiadanym prawie własności urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 Kodeksu cywilnego, położonych na przedmiotowej działce ewidencyjnej.

W dniu 22.11.2021 r., została przeprowadzona wizja lokalna przez pracowników Zespołu Parków Krajobrazowych Województwa Małopolskiego przy udziale pełnomocnika wnioskodawcy. Podczas ww. oględzin stwierdzono, że wnioskowane do usunięcia drzewo:

1. Klon jesionolistny o obw. 115 cm – drzewo bez oznak chorobowych, widoczne liczne pędy odroślowe na pniu. U nasady korony widoczny ubytek dziuplasty. W koronie widoczne gniazdo. Pień rozwidła się na dwa przewodniki na wysokości ok. 4 m.

Wyżej opisane drzewo, zgodnie z wnioskiem strony, zagraża funkcjonowaniu istniejącej sieci ciepłowniczej, w związku z czym zezwala się na jego usunięcie.

Przeprowadzone postępowanie administracyjne pozwoliło ustalić, że wymienione drzewo usuwane jest z uwagi na fakt, iż zagraża funkcjonowaniu urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 Kodeksu cywilnego i nie pobiera się opłat administracyjnych za jego usunięcie.

W czasie przeprowadzonych oględzin, w dniu 22.11.2021 r., stwierdzono występowanie ptasiego gniazda w koronie (art. 83c ust. 1 ustawy o ochronie przyrody), w koronie przedmiotowego drzewa.

Drzewo gat. klon jesionolistny rośnie na ogólnodostępnym terenie zieleni oraz zagraża funkcjonowaniu istniejącej sieci ciepłowniczej. W jego koronie, w trakcie wizji lokalnej w dniu 26.10.2021 r., zaobserwowano ptasie gniazdo, w związku z tym ustalono termin usunięcia przedmiotowego drzewa poza okresem lęgowym ptaków. W związku z powyższym oraz z uwagi na bliskie sąsiedztwo parku, Organ orzekający ustalił, że prace związane z usunięciem drzewa należy wykonywać **pod ścisłym nadzorem przyrodniczym, w tym ornitologicznym oraz chiropterologicznym**.

Przedmiotowa decyzja rozstrzyga w całości żądania Strony.

Na podstawie art. 83 ust. 1 uop. „Usunięcie drzewa lub krzewu z terenu nieruchomości lub jej części może nastąpić po uzyskaniu zezwolenia wydanego na wniosek: 2) **właściciela urządzeń**, o których mowa w art. 49 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r.” służących do doprowadzania lub odprowadzania płynów, pary, gazu, energii elektrycznej oraz inne urządzeń podobnych nie należących do części składowych nieruchomości, jeżeli wchodzi w skład przedsiębiorstwa o których mowa w art. 49 Kodeksu cywilnego.

Na podstawie art. 90 ust. 1 uop. „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. 83c ust. 1. uop „Organ właściwy do wydania zezwolenia na usunięcie drzewa lub krzewu przed jego wydaniem dokonuje oględzin w zakresie występowania w ich obrębie gatunków chronionych”.

Zgodnie z art. 83e ust. 1 uop „Usunięcie drzewa lub krzewu z terenu nieruchomości, na wniosek właściciela urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 Kodeksu cywilnego, następuje za odszkodowaniem na rzecz właściciela nieruchomości, a w przypadku gdy na nieruchomości jest ustanowione prawo użytkowania wieczystego – na rzecz użytkownika wieczystego nieruchomości. Odszkodowanie przysługuje od właściciela urządzeń”.

Zgodnie z art. 83e ust. 2 uop „Ustalenie wysokości odszkodowania za drzewo lub krzew oraz za ich usunięcie następuje w drodze umowy stron”.

Zgodnie z opracowaniem „Ochrona terenów zieleni i zadrzewień – komentarz” Daria Danecka, Wojciech Radecki Warszawa 2016: „Odszkodowanie za usunięcie drzewa/krzewu stanowi niewątpliwie roszczenie o charakterze cywilnoprawnym, a takie rozstrzyga się na wniosek zainteresowanego. To, że ustalenie odszkodowania następuje w tym przypadku decyzją administracyjną, nie zmienia charakteru prawnego roszczenia (...) Nie widać jednak powodów, aby organ miał się dalej z urzędu interesować tym, jak samodzielne podmioty prawa cywilnego ułożą między sobą stosunek cywilnoprawny”.

Przeprowadzone postępowanie administracyjne pozwoliło ustalić, że wymienione drzewo usuwane jest z uwagi na fakt, iż:

1. zagraża bezpieczeństwu ludzi lub mienia w istniejących obiektach budowlanych lub funkcjonowaniu urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 Kodeksu cywilnego (art. 86 ust. 1 pkt 4 ustawy o ochronie przyrody)

i nie pobiera się opłat administracyjnych za jego usunięcie.

Zgodnie z art. 10 § 1 kpa, pismem znak: OK/470/485/2021/KK z dnia 10.01.2022 r. Strony postępowania zostały poinformowane o możliwości wypowiedzenia się w sprawie, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania przedmiotowego zawiadomienia. W wyznaczonym terminie Strony nie wniosły uwag.

Działka nr 1024/12 obr. 53 Podgórze, przy ul. Żabiej stanowi w całości pas drogowy ul. Żabiej w Krakowie, w związku z czym obowiązuje uzgodnienie przedmiotowej decyzji z Regionalnym Dyrektorem Ochrony Środowiska. Zgodnie z art. 83a ust. 2a uop „Zezwolenie na usunięcie drzewa w pasie drogowym drogi publicznej, z wyłączeniem obcych gatunków topoli, wydaje się po uzgodnieniu z regionalnym dyrektorem ochrony środowiska”.

Pismem znak: OK/470/485/2021/KK z dnia 01.12.2021 r. (potwierdzenie odbioru w dniu 02.12.2021 r.) przesłany został projekt decyzji do uzgodnienia Regionalnemu Dyrektorowi Ochrony Środowiska w Krakowie, ul. Mogilska 25, 31-542 Kraków, zgodnie z art. 83a ust. 2a i 4 ustawy o ochronie przyrody.

W ustawowym terminie 30 dni od dnia otrzymania projektu zezwolenia, Regionalny Dyrektor Ochrony Środowiska nie wyraził stanowiska w przedmiotowej sprawie i nie przeprowadził postępowania wyjaśniającego co zgodnie z art. 83a ust. 6 ustawy o ochronie przyrody uznano za uzgodnienie zezwolenia.

Zgodnie z art. 75 kpa jako dowód dopuszczono wszystko co może przyczynić się do wyjaśnienia sprawy, a w myśl art. 80 kpa na podstawie całokształtu materiału dowodowego, dokonano rzeczowej i wyczerpującej oceny dowodów.

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

Wobec powyższego, organ orzekł jak w sentencji.

POUCZENIE

2. Od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Krakowie, ul. Lea 10, 30-048 Kraków, wniesione za pośrednictwem Marszałka Województwa Małopolskiego w Krakowie, 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). Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji (art. 130 § 2 kpa).
3. W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania – art. 127 a § 1 kpa.
4. Z dniem doręczenia oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna – art. 127 a § 2 kpa.

5. Zgodnie z art. 130 § 4 ustawy kpa, decyzja podlega wykonaniu przed upływem terminu do wniesienia odwołania, jeżeli jest zgodna z żądaniem wszystkich stron lub jeżeli wszystkie strony zrzekły się prawa do wniesienia odwołania.
6. **W czasie trwania okresu lęgowego ptaków nie należy usuwać drzew, na których znajduje się ich miejsce lęgowe.**
7. **Ochrona gatunków zwierząt, roślin i grzybów objętych ochroną gatunkową, występujących w obrębie ww. zadrzewienia obowiązuje niezależnie od usuwania zieleni wysokiej, także podczas prac związanych z wycinaniem drzew i krzewów.**

Niniejsze zezwolenie administracyjne na wycięcie drzew zwolnione 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. 2021 poz. 1923). Wniesienie odwołania nie podlega opłacie skarbowej na podstawie ww. ustawy.

**Z up. MARSZAŁKA
WOJEWÓDZTWA MAŁOPOLSKIEGO**

dr inż. Marcin Guzik
Dyrektor
Zespołu Parków Krajobrazowych
Województwa Małopolskiego
(podpis elektroniczny)

Otrzymują:

1. Pełnomocnik Pan Sebastian Różga, adres do korespondencji: Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Spółka Akcyjna, Al. Jana Pawła II 188, 30-969 Kraków (za pośrednictwem Elektronicznej Platformy Usług Administracji Publicznej);
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. Zarząd Zieleni Miejskiej w Krakowie, ul. Reymonta 20, 30-059 Kraków (za pośrednictwem Elektronicznej Platformy Usług Administracji Publicznej);
4. a/a.

Do wiadomości:

1. Zarząd Dróg Miasta Krakowa, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków (za pośrednictwem Elektronicznej Platformy Usług Administracji Publicznej);

UFP - Urzędowe Poświadczenie Przedłożenia

Identyfikator Poświadczenia: ePUAP-UFP75231654

Adresat dokumentu, którego dotyczy poświadczenie

Nazwa adresata dokumentu: MIEJSKIE PRZEDSIĘBIORSTWO ENERGETYKI CIEPŁEJ SPÓŁKA AKCYJNA

Identyfikator adresata: MPECsawkrakowe

Rodzaj identyfikatora adresata: ePUAP-ID

Nadawca dokumentu, którego dotyczy poświadczenie

Nazwa nadawcy: ZESPÓŁ PARKÓW KRAJOBRAZOWYCH WOJEWÓDZTWA MAŁOPOLSKIEGO

Identyfikator nadawcy: ZPKKYN

Rodzaj identyfikatora nadawcy: ePUAP-ID

Dane poświadczenia

Data doręczenia: 2022-01-18T16:43:47.46

Data wytworzenia poświadczenia: 2022-01-18T16:43:47.46

Identyfikator dokumentu, którego dotyczy poświadczenie: DOK108725982

Dane uzupełniające (opcjonalne)

Rodzaj informacji uzupełniającej: Źródło

Wartość informacji uzupełniającej: Poświadczenie wystawione przez platformę ePUAP

Rodzaj informacji uzupełniającej: Identyfikator ePUAP dokumentu

Wartość informacji uzupełniającej: 108725982

Rodzaj informacji uzupełniającej: Informacja

Wartość informacji uzupełniającej: Zgodnie z art 39) par. 1 k.p.a. pisma powiązane z przedłożonym dokumentem będą przysyłane za pomocą środków komunikacji elektronicznej

Rodzaj informacji uzupełniającej: Pouczenie

Wartość informacji uzupełniającej: Zgodnie z art 39) par. 1d k.p.a. istnieje możliwość rezygnacji z doręczania pism za pomocą środków komunikacji elektronicznej

Dane dotyczące podpisu

Poświadczenie zostało podpisane - aby je zweryfikować należy użyć oprogramowania do weryfikacji podpisu

Lista podpisanych elementów (referencja):

referencja ID:4887833a3720a403d986ca29cd545ab :

referencja ID:0a2665081748f665ca763d863297fb : decyja%20znak%20C/470485/2021(KK%20nr%20665K/2021%20z%20dn%2018.01.2022%20r.

referencja :Kados-id:99c76c3a3ace7baa17e0dddc0354682