

Minister Cyfryzacji
00-060 Warszawa
ul. Królewska 27

Warszawa, 2023-08-17

DT.WUKE.7110.393.2023(5)

Zarząd Województwa Wielkopolskiego
reprezentowany przez Pana Adriana Nowaka
61-441 Poznań
ul. 28 czerwca 1956 /392

DECYZJA

Korespondencja wysłana z Ministerstwa Cyfryzacji

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2023 r. poz. 775 z późn. zm.), zwanej dalej „k.p.a.”,

UMARZAM

postępowanie administracyjne w sprawie z wniosku Pana Adriana Nowaka, reprezentującego Zarząd Województwa Wielkopolskiego - zarządcę drogi, z dnia 6 lipca 2023 r., (SPP/WNo/709/23_619) w sprawie zwolnienia zarządcy drogi z obowiązku budowy kanału technologicznego dla zadania pn.: "Przebudowa drogi wojewódzkiej nr 196 (ul. Gdyńska) w Czerwonaku na odcinku od skrzyżowania z ul. Krętą do skrzyżowania z ul. Okrężną".

UZASADNIENIE

Na podstawie art. 39 ust. 6c ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (Dz.U. z 2023 r. poz. 645 z późn. zm.), zwanej dalej "ustawą o drogach publicznych", Pan Adrian Nowak, reprezentujący Zarząd Województwa Wielkopolskiego, wystąpił z wnioskiem z dnia 6 lipca 2023 r., (SPP/WNo/709/23_619) w sprawie zwolnienia zarządcy drogi z obowiązku budowy kanału technologicznego dla zadania pn.: "Przebudowa drogi wojewódzkiej nr 196 (ul. Gdyńska) w Czerwonaku na odcinku od skrzyżowania z ul. Krętą do skrzyżowania z ul. Okrężną", zwanym dalej "wnioskiem". Wnioskodawca wniósł o zwolnienie z obowiązku budowy kanału technologicznego.

Zgodnie z art. 39 ust. 6c ustawy o drogach publicznych minister właściwy do spraw informatyzacji – Minister Cyfryzacji, na wniosek zarządcy drogi w drodze decyzji, zwalnia zarządcę drogi z obowiązku budowy kanału technologicznego, jeżeli:

1. w pobliżu pasa drogowego istnieje już:
 - a. kanalizacja kablowa posiadająca wolne zasoby umożliwiające zlokalizowanie kabli światłowodowych lub
 - b. kanał technologiczny posiadający wolne zasoby umożliwiające zlokalizowanie kabli światłowodowych, lub
 - c. linia światłowodowa, posiadająca wolne zasoby wystarczające do zaspokojenia potrzeb społecznych w zakresie dostępu do usług szerokopasmowych, lub
2. lokalizowanie kanału technologicznego jest ekonomicznie nieracjonalne, lub
3. lokalizowanie kanału technologicznego jest technicznie niemożliwe.

Oznacza to, iż wystąpienie jednej z powyższych przesłanek skutkuje wydaniem decyzji zwalniającej z obowiązku budowy kanału technologicznego.

Zgodnie z art. 79a § 1 k.p.a. w postępowaniu wszczętym na żądanie strony, informując o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, organ administracji publicznej jest obowiązany do wskazania przesłanek zależnych od strony, które nie zostały na dzień wysłania informacji spełnione lub wykazane, co może skutkować wydaniem decyzji niezgodnej z żądaniem strony. W dniu 9 września 2022 r. zmienił się zakres obowiązku budowy kanału technologicznego, na skutek wejścia w życie ustawy z dnia 5

sierpnia 2022 r. o zmianie ustawy o drogach publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1783). W art. 1 pkt 12 lit a ustawa ta nadaje nowe brzmienie art. 39 ust. 6 ustawy o drogach publicznych. Na jego podstawie zarządca drogi jest obowiązany zlokalizować kanał technologiczny w pasie drogowym w trakcie budowy lub przebudowy dróg publicznych.

Jednocześnie nadal obowiązuje przepis przejściowy ustawy z dnia 30 sierpnia 2019 r. o zmianie ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019 poz. 1815 z późn. zm.), który wskazuje w art. 27, że przepisy art. 39 ust. 6–6c ustawy o drogach publicznych w brzmieniu dotychczasowym tj. sprzed 25 października 2019 r., stosuje się do inwestycji drogowej, dla której przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy został złożony wniosek o wydanie decyzji:

- 1) o środowiskowych uwarunkowaniach na podstawie ustawy z dnia 3 października 2008 r. o udostępnianiu informacji o środowisku i jego ochronie, udziale społeczeństwa w ochronie środowiska oraz o ocenach oddziaływania na środowisko (Dz. U. z 2022 r. poz. 1029 z późn. zm.) lub
- 2) o zezwoleniu na realizację inwestycji drogowej, o której mowa w art. 11a ust. 1 ustawy z dnia 10 kwietnia 2003 r. o szczególnych zasadach przygotowania i realizacji inwestycji w zakresie dróg publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 162).

Zgromadzony materiał dowodowy wskazuje, że dla przedmiotowych inwestycji nie zostały złożone wnioski o wydanie decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach ani o zezwoleniu na realizację inwestycji drogowej przed dniem wejścia w życie zmiany megaustawy 25 października 2019 r. Z art. 6 kpa wynika dla organów administracji nakaz stosowania prawa obowiązującego w dniu orzekania, a nie w chwili złożenia wniosku, jeżeli przepisy intertemporalne nie regulują tej kwestii. W związku z faktem niezłożenia ww. wniosków przed 25 października 2019 r., należy stosować przepisy art. 39 ust. 6 ustawy o drogach publicznych w brzmieniu aktualnym.

Z art. 39 ust. 6ba ustawy o drogach publicznych wynika, że obowiązek lokalizacji kanału technologicznego w pasie drogowym w trakcie budowy lub przebudowy dróg publicznych nie dotyczy:

- 1) przebudowy drogi, jeżeli w istniejących granicach pasa drogowego brak jest miejsca na zlokalizowanie kanału technologicznego zgodnie z przepisami techniczno-budowlanymi, o których mowa w art. 7 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane, o ile zostało to potwierdzone oświadczeniem inwestora dołączonym do dokumentacji organowi administracji architektoniczno-budowlanej;
- 2) budowy lub przebudowy drogi, jeżeli w pasie drogowym została już zlokalizowana kanalizacja kablowa lub został już zlokalizowany kanał technologiczny, lub
- 3) budowy lub przebudowy drogi, jeżeli roboty budowlane obejmują wyłącznie obiekty lub urządzenia wyposażenia technicznego drogi, w szczególności: przejścia dla pieszych, przejazdy dla rowerzystów, zatoki przystankowe, perony przystankowe, stanowiska postojowe lub urządzenia do oświetlenia drogi, lub
- 4) budowy lub przebudowy drogi o długości do 1000 metrów, jeżeli są spełnione łącznie następujące warunki:
 - a) projektowany kanał technologiczny nie miałby kontynuacji po żadnej ze stron,
 - b) w ciągu 3 lat nie jest planowana budowa lub przebudowa drogi umożliwiająca kontynuację projektowanego kanału technologicznego zgodnie z uchwałą budżetową jednostki samorządu terytorialnego, wieloletnią prognozą finansową jednostki samorządu terytorialnego, programem wieloletnim wydanym na podstawie art. 136 ust. 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych lub planami, o których mowa w art. 20 pkt 1 lub 2 ustawy o drogach publicznych;
- 5) budowy lub przebudowy istniejącego drogowego obiektu inżynierskiego, w którym usytuowanie kanału technologicznego nie jest możliwe ze względu na rodzaj lub bezpieczeństwo konstrukcji, o ile zostało to potwierdzone oświadczeniem inwestora dołączonym do dokumentacji organowi administracji architektoniczno-budowlanej.

Zgodnie z powyższymi przesłankami zarządca drogi nie ma obowiązku lokalizowania kanału technologicznego.

Biorąc pod uwagę fakt wykazania przez Wnioskodawcę istnienia przesłanki o której mowa w art. 39 ust. 6ba pkt 2 zarządca drogi nie ma obowiązku lokalizowania kanału technologicznego. W związku z tym nie istnieje przedmiot postępowania administracyjnego, obowiązek budowy kanału technologicznego, z którego Organ może zwolnić Wnioskodawcę. Jest to obiektywna postać bezprzedmiotowości znosząca zasadniczy element sprawy

administracyjnej. Jeśli nie istnieje element warunkujący istnienie stosunku materialnego, to organ prowadzący postępowanie nie może orzekać w merytoryczny sposób o nieistniejącym obowiązku.

W myśl art. 105 § 1 k.p.a. gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania. Zgodnie z doktryną (Komentarz do art. 105 k.p.a. red. prof. zw. dr hab. Marek Wierzbowski, red. prof. dr hab. Aleksandra Wiktorowska, wydanie 28, rok 2019), bezprzedmiotowość, o której mowa w art. 105 § 1 k.p.a. oznacza brak podstaw prawnych do merytorycznego rozpoznania danej sprawy. Wiąże się to z brakiem któregoś z elementów stosunku materialnoprawnego, co skutkuje tym, że nie można załatwić sprawy przez jej rozstrzygnięcie co do istoty. Zachodzi ona zatem w sytuacjach, gdy w świetle prawa materialnego i ustalonego stanu faktycznego nie mamy do czynienia ze sprawą administracyjną mogącą być przedmiotem postępowania. Bezprzedmiotowość może mieć charakter podmiotowy, jak i przedmiotowy. Zawsze jednak oznacza brak przedmiotu postępowania. Tym przedmiotem jest zaś konkretna sprawa, w której organ administracji publicznej jest władny i jednocześnie zobowiązany rozstrzygnąć na podstawie przepisów prawa materialnego o uprawnieniach lub obowiązkach indywidualnego podmiotu. Organ umarza więc postępowanie w sytuacji, gdy brak jest podstaw prawnych lub faktycznych do prowadzenia postępowania administracyjnego i do merytorycznego rozstrzygnięcia sprawy.

Bezprzedmiotowość może być pierwotna, gdy sprawa, która jest załatwiana, nie miała charakteru sprawy administracyjnej jeszcze przed datą wszczęcia postępowania, bądź następcza – jeżeli utraciła charakter sprawy administracyjnej w toku postępowania administracyjnego (Komentarz do art. 105 k.p.a. red. prof. zw. dr hab. Marek Wierzbowski, red. prof. dr hab. Aleksandra Wiktorowska, wydanie 28, rok 2019).

Mając na uwadze powyższe, stosownie do art. 105 § 1 k.p.a. postępowanie administracyjne prowadzone w tej sprawie należało umorzyć w całości.

Biorąc pod uwagę powyższe, orzeczono jak na wstępie.

POUCZENIE

Strona niezadowolona z niniejszego rozstrzygnięcia może na podstawie art. 127 § 3 i art. 129 § 2 k.p.a. w terminie 14 dni od daty otrzymania decyzji zwrócić się do Ministra Cyfryzacji z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

W trakcie biegu tego terminu strona na podstawie art. 127a § 1 k.p.a., w związku z art. 127 § 3 k.p.a. może zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Zgodnie z art. 127a § 2 i art. 130 § 4 z dniem doręczenia Ministrowi Cyfryzacji oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna, a także podlegać będzie wykonaniu przed upływem terminu do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Zgodnie z art. 16 § 1 k.p.a., decyzją ostateczną, jest decyzja, od której nie służy wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy, a jej uchylenie lub zmiana, stwierdzenie nieważności oraz wznowienie postępowania może nastąpić tylko w przypadkach przewidzianych w k.p.a. lub ustawach szczególnych. Z kolei, zgodnie z art. 16 § 3 k.p.a., decyzją prawomocną jest decyzja ostateczna, której nie można zaskarżyć do sądu administracyjnego.

Na podstawie art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2023 r. poz. 259), jeżeli strona nie chce skorzystać z prawa zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy, może wnieść na niniejszą decyzję skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie. Skargę wnosi się, za pośrednictwem Ministra Cyfryzacji, w terminie 30 dni od dnia doręczenia decyzji stronie.

Wpis sądowy od skargi na niniejszą decyzję wynosi 200 zł (rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi, Dz.U. 2021 poz. 535).

Klauzula informacyjna dotycząca przetwarzania danych osobowych:

Administratorem danych osobowych jest Minister Cyfryzacji, 00-060 Warszawa, ul. Królewska 27. Kontakt poprzez

adres email: sekretariat.DT@cyfra.gov.pl. Kontakt do inspektora ochrony danych email: iod@mc.gov.pl w sprawach związanych z przetwarzaniem danych osobowych przez Ministra Cyfryzacji.

Podstawą prawną przetwarzania danych osobowych jest art. 6 ust. 1 lit. c ogólnego rozporządzenia o ochronie danych osobowych nr 2016/679, wypełnienie obowiązków prawnych ciążących na administratorze danych osobowych wynikających z: ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego oraz ustawy z dnia 14 lipca 1983 r. o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach.

Dane osobowe mogą być przekazywane podmiotom przetwarzającym dane osobowe na zlecenie administratora dostawcom usług IT, a także innym podmiotom na podstawie przepisów prawa powszechnie obowiązującego (przykład: na wniosek sądu, Policji). Dane będą przetwarzane przez okres ustalony zgodnie z przepisami dotyczącymi narodowego zasobu archiwalnego. Osobie, której dane dotyczą przysługuje prawo dostępu do danych, prawo żądania ich sprostowania, ich usunięcia po upływie wskazanych okresów lub ograniczenia ich przetwarzania, a także prawo wniesienia skargi do Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych, ul. Stawki 2, 00-193 Warszawa. Podanie danych osobowych jest dobrowolne, jednakże ich podanie jest warunkiem rozpatrzenia sprawy administracyjnej.

z up. Ministra Cyfryzacji

Grzegorz Czwordon
Zastępca Dyrektora
Departamentu Telekomunikacji
Ministerstwo Cyfryzacji
/-podpisano elektronicznie/

Otrzymują:

1. Adresat
2. a/a

Dokument został podpisany, aby go zweryfikować należy użyć
oprogramowania do weryfikacji podpisu

Data złożenia podpisu: 2023-08-17T14:50:04.611Z

Podpis elektroniczny