

**MARSZAŁEK
WOJEWÓDZTWA MAŁOPOLSKIEGO**

OK/470/298/2018/MB

Kraków, dnia 04.12.2018 r.

D E C Y Z J A Nr 637/K/2018

Na podstawie art. 83 ust. 1 pkt 1, art. 83c ust. 1, 3, 4, art. 83d ust. 1, 2, art. 86 ust. 1 pkt 10, art. 90 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody (Dz. U. z 2018 r. poz. 1614), w związku z upoważnieniem udzielonym przez Marszałka Województwa Małopolskiego, z dnia 16.11.2017 r., nr 485/2017 oraz art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096),

po rozpatrzeniu wniosku Zarządu Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków (obecnie Zarząd Dróg Miasta Krakowa, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków), reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Bartosza Ptaka, Biuro Projektowe Appia, ul. Zbożowa 5A/1, 30-002 Kraków, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 3 szt. drzew z terenu działek nr 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza – ul. Brzegowa, kolidujących z zamierzeniem inwestycyjnym pn.: „Budowa ciągu pieszego na działkach nr 246/3, 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza, 191/1 obr. 7 Krowodrza, 328/2, 342 obr. 48 Krowodrza przy ul. Brzegowej”, stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków

O r z e k a m

1. ZEZWOLIĆ

Zarządowi Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków (obecnie Zarząd Dróg Miasta Krakowa, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków), reprezentowanemu przez pełnomocnika Pana Bartosza Ptaka, Biuro Projektowe Appia, ul. Zbożowa 5A/1, 30-002 Kraków na usunięcie 2 szt. drzew z terenu działek nr 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza – ul. Brzegowa, kolidujących z zamierzeniem inwestycyjnym pn.: „Budowa ciągu pieszego na działkach nr 246/3, 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza, 191/1 obr. 7 Krowodrza, 328/2, 342 obr. 48 Krowodrza przy ul. Brzegowej”, szczegółowo opisanych wraz z lokalizacją w Tabeli nr 1:

Tabela nr 1

Lp.	Gatunek drzewa	Obwód pnia (w cm) mierzony na wysokości 130 cm	Lokalizacja drzewa do usunięcia
1.	Wierzba krucha	118 + 123	Działka nr 246/9 obr. 1 Krowodrza, ul. Brzegowa

2.	Czeremcha zwyczajna	48 + 67 + 70	Działka nr 246/8 obr. 1 Krowodrza, ul. Brzegowa
----	---------------------	--------------	--

2. Ustala termin usunięcia drzew, o których mowa w pkt 1, do dnia 31.12.2019 r.

Po tym terminie konieczne jest uzyskanie nowego zezwolenia.

3. Niniejsze zezwolenie wydaje się pod warunkiem zastąpienia ww. drzew, nowymi drzewami ozdobnymi – wg ilości i gatunków (odmian) zgodnie z Projektem nasadzeń zastępczych, stanowiącym załącznik nr 1 do niniejszej decyzji - szczegółowo opisanym w Tabeli nr 2. Nowe drzewa powinny być sadzone z bryłą korzeniową oraz prawidłowo ukształtowanym pniem i koroną, o parametrach zgodnych z normami stosowanymi w szkółkarstwie ozdobnym. **Minimalny obwód pni drzew sadzonych winien na wysokości 100 cm wynosić 18 – 20 cm.**

Tabela nr 2

Lp.	Gatunek (odmiana) krzewów	Ilość (szt.)	Obwód (w cm) mierzony na wysokości 100 cm	Lokalizacja krzewów do nasadzenia
1.	Lipa holenderska 'Rancho'	5	18 – 20	Działka nr 282 obr. 1 Krowodrza, ul. Lindego

Termin realizacji warunku nasadzeń upływa z dniem: 30.11.2020 r.

O wykonaniu nasadzeń zastępczych należy powiadomić Dyrektora Zespołu Parków Krajobrazowych Województwa Małopolskiego, do dnia 15.12.2020 r.

W celu umożliwienia sprawnej weryfikacji prawidłowości realizacji nałożonego decyzją warunku nasadzenia, należy wykonać zgodnie z planem nasadzeń oraz załączyć dokument potwierdzający posadzenie ich we wskazanym terminie (rachunek za materiał roślinny/wykonaną usługę lub protokół odbioru prac), a w przypadku braku ww. dokumentów oświadczenie o posadzeniu we wskazanym miejscu, fotografie nasadzonych drzew i **termin ich posadzenia.**

4. Usunięcie ww. drzew nie podlega opłacie, na podstawie przepisu art. 86 ust. 1 pkt 10 wyżej cytowanej ustawy.

Ze względu na uzależnienie wydanego zezwolenia od nasadzeń zastępczych informuje się, że:

- Zgodnie z art. 86 ust 2 ustawy o ochronie przyrody jeżeli posadzone drzewa lub krzewy nie zachowają żywotności po 3 latach od dnia upływu terminu wskazanego w tym zezwoleniu na wykonanie nasadzeń zastępczych, lub przed upływem tego okresu, z przyczyn zależnych od posiadacza nieruchomości, organ właściwy do wydania zezwolenia na usunięcie drzewa lub krzewu nakłada ponownie w drodze decyzji obowiązek wykonania nasadzeń zastępczych.
- Zgodnie z art. 86 ust. 3 ustawy o ochronie przyrody w przypadku niewykonania nasadzeń zastępczych, o których mowa w ust. 2, zgodnie z zezwoleniem na usunięcie drzewa lub krzewu, stosuje się przepisy o postępowaniu egzekucyjnym w administracji.

Postępowanie administracyjne zostało przeprowadzone z zapewnieniem udziału strony.

Oznaczenie strony postępowania:

1. Zarząd Dróg Miasta Krakowa, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków, reprezentowany przez pełnomocnika Pana Bartosza Ptaka, Biuro Projektowe Appia, ul. Zbożowa 5A/1, 30-002 Kraków.

UZASADNIENIE

W dniu 28.08.2018 r. wpłynął wniosek Zarządu Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków (obecnie Zarząd Dróg Miasta Krakowa, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków), reprezentowanego przez pełnomocnika Pana Bartosza Ptaka, Biuro Projektowe Appia, ul. Zbożowa 5A/1, 30-002 Kraków, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 3 szt. drzew z terenu działek nr 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza – ul. Brzegowa, kolidujących z zamierzeniem inwestycyjnym pn.: „Budowa ciągu pieszego na działkach nr 246/3, 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza, 191/1 obr. 7 Krowodrza, 328/2, 342 obr. 48 Krowodrza przy ul. Brzegowej”. Wniosek nie był kompletny i po uzupełnieniu braków 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 pismem znak IU.461.10.42.2018 z dnia 31.08.2018 r. zgodę wyraziła Pani Iwona Król-Zastępca Dyrektora ds. Inwestycji Zarządu Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie, działając na podstawie Pełnomocnictwa Nr 299/2015 Prezydenta Miasta Krakowa, z dnia 22.09.2015 r., do wyrażania zgody na usunięcie drzew lub krzewów z nieruchomości stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków lub Skarbu Państwa, zarządzanych przez Zarząd Infrastruktury Komunalnej i Transportu w Krakowie.

Do wniosku dołączono:

- oświadczenie o posiadanym tytule prawnym władania nieruchomością,
- inwentaryzację zieleni,
- pełnomocnictwo dla Pana Bartosza Ptaka, znak ZIKiT/NO/18/P/268 z dnia 06.08.2018 r.
- uzgodnienie projektu budowlanego branży drogowej zadania pn.: „Budowa ciągu pieszego na dz. Nr 246/3, 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza, dz. Nr 191/1 obr. 7 Krowodrza oraz dz. Nr 328/2, 342 obr. 48 Krowodrza przy ul. Brzegowej w Krakowie”, znak IU.461.1.1440.2016 z dnia 02.03.2017 r.
- decyzję Prezydenta Miasta Krakowa nr AU-2/6733/127/2016 o ustaleniu lokalizacji inwestycji celu publicznego, znak AU-02-1.6733.18.2016.WKa z dnia 21.04.2016 r.
- projekt zagospodarowania terenu, ze wskazaniem kolizji drzew i krzewów z inwestycją,
- zgodę na usunięcie drzew,
- projekt planu nasadzeń zastępczych uzgodniony z Zarządem Zieleni Miejskiej w Krakowie, znak ZZM.MAK.53.256.18.20648.MP1 z dnia 27.11.2018 r.

W dniu 24.10.2018 r. została przeprowadzona wizja terenowa przez pracownika Zespołu Parków Krajobrazowych Województwa Małopolskiego przy udziale wnioskodawcy. Podczas ww. oględzin stwierdzono, że wnioskowane do usunięcia drzewa:

1. Wierzba krucha obw. 118 + 123 cm. Pień na wysokości około 0,6 m rozwidla się na 2 konary, widoczny ślad po 3 konarze, obecnie z wypróchnieniem. Pnie odchylone od pionu. Korona wąska.
2. Czeremcha zwyczajna obw. 48 + 67 + 70 cm. Pnie podpalone i pozbawione kory, dwa z nich znacznie odchylone od pionu, jeden z zabliźnionym pęknięciem kory, drugi żywotny.

W czasie przeprowadzonych oględzin wizualnie nie stwierdzono występowania gatunków chronionych w obrębie drzew, w tym: na pniu, w koronie oraz w obrębie systemu korzeniowego w zasięgu korony drzewa (art. 83 ust. 2c ustawy o ochronie przyrody).

Przedmiotowe drzewa kolidują z zamierzeniem inwestycyjnym pn.: „Budowa ciągu pieszego na działkach nr 246/3, 246/8, 246/9 obr. 1 Krowodrza, 191/1 obr. 7 Krowodrza, 328/2, 342 obr. 48 Krowodrza przy ul. Brzegowej”, ale uwagi na ich stan fitosanitarny, zasadnym uznano ich usunięcie, z jednoczesnym zaleceniem posiadacza nieruchomości do zachowania kompensacji przyrodniczej.

Na podstawie art. 83 ust. 1 „Usunięcie drzewa lub krzewu z terenu nieruchomości może nastąpić po uzyskaniu zezwolenia wydanego na wniosek: 1) posiadacza nieruchomości - za zgodą właściciela tej nieruchomości; 2) właściciela urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r.”, 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. 83c ust. 1. „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. 83c ust. 4 ustawy o ochronie przyrody – „Organ, wydając zezwolenie na usunięcie drzewa lub krzewu uzależnione od wykonania nasadzeń zastępczych, bierze pod uwagę w szczególności dostępność miejsc do nasadzeń zastępczych oraz następujące cechy usuwanego drzewa lub krzewu: 1) wartość przyrodniczą, w tym rozmiar drzewa lub powierzchnię krzewów oraz funkcje, jakie pełnią w ekosystemie; 2) wartość kulturową; 3) walory krajobrazowe; 4) lokalizację.” W myśl art. 3 pkt 8 ustawy Prawo ochrony środowiska z dnia 27 kwietnia 2001 r. (Dz. U. z 2013 r. poz. 1232) przez kompensację przyrodniczą rozumie się „zespół działań obejmujących w szczególności roboty budowlane, roboty ziemne, rekultywację gleby, zalesianie, zadrzewianie lub tworzenie skupień roślinności, prowadzących do przywrócenia równowagi przyrodniczej lub tworzenie skupień roślinności, prowadzących do przywrócenia równowagi przyrodniczej na danym terenie, wyrównania szkód dokonanych w środowisku przez realizację przedsięwzięcia i zachowanie walorów krajobrazowych”; oraz art. 75 ust. 3: „Jeżeli ochrona elementów przyrodniczych nie jest możliwa, należy podejmować działania mające na celu naprawianie wyrządzonych szkód, w szczególności przez kompensację przyrodniczą.”

Uwzględniając powyższe, w toku postępowania administracyjnego uznano za zasadne zastąpienie usuwanych drzew – 5 szt. nowych drzew, z uwagi na konieczność zrównoważenia ubytku wartości przyrodniczych, a także podniesienia walorów estetycznych terenów Miasta Krakowa.

Przeprowadzone postępowanie administracyjne pozwoliło ustalić, że wymienione drzewa usuwane są z uwagi na kolizję z ww. inwestycją oraz iż:

- a) obumarły lub nie rosną szansy na przeżycie, z przyczyn niezależnych od posiadacza nieruchomości (art. 86 ust. 1 pkt 10 ustawy o ochronie przyrody);
- i nie pobiera się opłat administracyjnych za ich usunięcie.

Przedmiotowa decyzja rozstrzyga w części żądania Strony.

W pozostałym zakresie wniosku Strony, nie objętym niniejszą decyzją, została wydana decyzja znak OK/470/298/2018/MB, umarzająca postępowanie w sprawie usunięcia 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 klub krzewów) jest podzielny i nadaje się do samodzielnego rozstrzygnięcia.

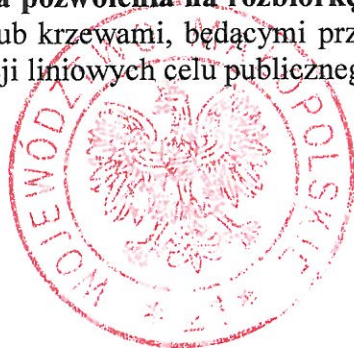
Techniczne względy polegają zaś na tym, iż decyzje zostały pogrupowane z uwagi na okoliczności związane z udzieleniem zezwolenia oraz wpływające na określone rozstrzygnięcie organu. Decyzje takie można bowiem skategoryzować dzieląc przykładowo na wydane bez opłat oraz bez warunku nasadzeń, wydane bez 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.

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

P O U C Z E N I E

- 1) 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, ul. Vetulaniego 1A, 31-227 Kraków, w terminie 14 dni od daty jej doręczenia (art. 127 § 1 i 2 k.p.a. oraz art. 129 § 1 i 2 k.p.a.). Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji (art. 130 § 2 k.p.a.). 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. z 2016 r. poz. 1827). Wniesienie odwołania nie podlega opłacie skarbowej na podstawie ww. ustawy.
- 2) W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania – art. 127 a § 1 k.p.a.

- 3) 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 k.p.a.
- 4) W przypadku wymienionym w punkcie 2 i 3 odwołanie służyć nie będzie i decyzja stanie się ostateczna i prawomocna z dniem doręczenia organowi oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do odwołania art. 107 § 1 pkt 7 k.p.a.
- 5) Zgodnie z art. 130 § 4 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego, decyzja podlega wykonaniu przed upływem terminu do wniesienia odwołania, gdy 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.
- 8) Wycinka drzew i krzewów może nastąpić PO TERMINIE, w którym niniejsza decyzja stała się ostateczna z uwzględnieniem zgodnie z art. 83d ust. 5 ustawy o ochronie przyrody: „Jeżeli przyczyną usunięcia drzewa lub krzewu jest realizacja inwestycji wymagającej uzyskania pozwolenia na rozbiórkę lub pozwolenia na budowę, **zezwole nie na usunięcie drzewa lub krzewu może zostać wykonane pod warunkiem uzyskania pozwolenia na rozbiórkę lub pozwolenia na budowę**, które kolidują z drzewami lub krzewami, będącymi przedmiotem zezwolenia. Przepisu nie stosuje się do inwestycji liniowych celu publicznego”.



Decyzja niniejsza stała się
ostateczna i prawomocna
z dniem... 11. 12. 18...
Kraków, dn. 12. 12. 18...

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

Specjalista ds. ochrony
przyrody

mgr inż. Małgorzata Boncol - Ogólna

Załączniki:

1. Projekt nasadzeń zastępczych

Otrzymują:

1. Pełnomocnik Pan Bartosz Ptak, Biuro Projektowe Appia, ul. Zbożowa 5A/1, 30-002 Kraków
2. Zarząd Dróg Miasta Krakowa, ul. Centralna 53, 31-586 Kraków
3. a/a.