

**MARSZAŁEK  
WOJEWÓDZTWA MAŁOPOLSKIEGO**

ZZMK.470.92.2024.SS

Kraków, dnia 28.03.2024 r.

**D E C Y Z J A Nr 292/K/2024**

Na podstawie art. 105, art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. 2023 poz. 775- dalej kpa) oraz z art. 83 ust. 1, art. 83f ust. 1 pkt 5 art. 90 ust. 2 ustawy z dnia 16 kwietnia 2004 r. o ochronie przyrody (Dz. U. z 2023 r. poz. 1336— dalej uop), w związku z upoważnieniem Nr 95/2021 z dnia 08.06.2021 r. Marszałka Województwa Małopolskiego

**po rozpatrzeniu**

wniosku z dnia 01.03.2024 r. (data wpływu: 01.03.2024 r.) Zarządu Zieleni Miejskiej w Krakowie, ul. Reymonta 20, 30-059 Kraków, reprezentowanego przez pełnomocnika Panią Joannę Lasek, 4Garden S.C., ul. A. Fredry 2, 30-605 Kraków, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 14 szt. drzew rosnących na terenie działek nr: 325, 326, 328 obr. 1 Krowodrza, przy ul. Zygmunta Staroego w Krakowie, stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków

**orzeka**

**UMORZYĆ**

umorzyć postępowanie w części dotyczącej w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 2 szt. drzew o numerze : 2, 3 na wniosku rosnących na terenie działki nr 326 obr. 1 Krowodrza, przy ul. Zygmunta Staroego w Krakowie, z uwagi na bezprzedmiotowość postępowania.

**UZASADNIENIE**

W dniu 01.03.2024 r. wpłynął wniosek z dnia 01.03.2024 r. Zarządu Zieleni Miejskiej w Krakowie, ul. Reymonta 20, 30-059 Kraków, reprezentowanego przez pełnomocnika Panią Joannę Lasek, 4Garden S.C., ul. A. Fredry 2, 30-605 Kraków, w sprawie wydania zezwolenia na usunięcie 14 szt. drzew rosnących na terenie działek nr: 325, 326, 328 obr. 1 Krowodrza, przy ul. Zygmunta Staroego w Krakowie, stanowiących własność Gminy Miejskiej Kraków. Wniosek był kompletny i zawierał on wszystkie wymagane przez ustawę o ochronie przyrody dane, w związku z tym zasadnym było jego rozpatrzenie.

Przedmiotowy wniosek na usunięcie drzew złożyła Pani Joanna Lasek, 4Garden S.C., ul. A. Fredry 2, 30-605 Kraków, reprezentująca Zarząd Zieleni Miejskiej w Krakowie, ul. Reymonta 20, 30-059 Kraków, na podstawie pełnomocnictwa NR.012.2.165.23.PP z dnia 20.12.2023 r. udzielonego przez Pana Jarosława Tabora – Zastępcę Dyrektora Zarządu Zieleni Miejskiej w Krakowie, działającego na podstawie pełnomocnictwa Nr 196/2018 Prezydenta Miasta Krakowa z dnia 15.06.2018 r.

W dniu 07.03.2024 r. została przeprowadzona wizja terenowa przez pracowników Zespołu Parków Krajobrazowych Województwa Małopolskiego. Podczas ww. oględzin stwierdzono, że wnioskowane do usunięcia drzewa:

1. Orzech włoski o numerze 2 na wniosku, numer arbotag 161056. Drzewo o obwodzie 101 cm na wysokości 130 cm. Drzewo zamierające, gatunek drzewa owocowego.
2. Orzech włoski o numerze 3 na wniosku, numer arbotag 161057. Drzewo o obwodzie 98+98 cm na wysokości 130 cm. Drzewo żywotne, widoczne ubytki dziuplaste i susz gałęziowy do ok. 10% korony, gatunek drzewa owocowego.

Zgodnie z art. 83f ust.1 pkt 5 przepisów art. 83 ust 1 u.o.p. nie stosuje się do: „5) drzew lub krzewów owocowych, z wyłączeniem rosnących na terenie nieruchomości lub jej części wpisanej do rejestru zabytków lub na terenach zieleni”.

Zgodnie z art. 5 pkt 21 u.o.p. 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”.

Działka, na której rosną wnioskowane do usunięcia drzewa to zamknięty, nieużytkowany teren, który nie jest publicznie dostępny i nie jest celowo urządzony, dlatego zgodnie z powyższym przedmiotowa działka nie spełnia kryteriów terenów zieleni.

W związku z powyższym na usunięcie ww. drzew nie jest wymagane zezwolenie.

Zgodnie z art. 105 § 1 kpa „Gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyn 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 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 przyczyn 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.

Nieależnie od przedmiotowej decyzji umarzającej, w przypadku usuwania drzew na przedmiotowym terenie, w obrębie których będą występować gatunku chronione, należy odstąpić od wycinki i zwrócić się do Regionalnego Dyrektora Ochrony Środowiska w Krakowie o stosowne zwolnienie z zakazów wymienionych w art. 52 ust. 1, art. 56 ust. 2 u.o.p., w stosunku do zaobserwowanych gatunków, a po otrzymaniu ww. zezwolenia, dalsze prace należy prowadzić w terminach i na warunkach wskazanych przez RDOŚ.

Przedmiotowa decyzja rozstrzyga w części żądania strony.

W pozostałym zakresie wniosku strony, nieobjętym niniejszą decyzją, zostały wydane decyzje znak: ZZMK.470.92.2024.SS nr 293/K/2023 z dnia 28.03.2024 r. niezezwalająca na usunięcie 5 szt. drzew oraz nr 294/K/2024 z dnia 28.03.2024 r. zezwalająca na usunięcie 7 szt. drzew bez opłat pod warunkiem wykonania nasadzeń zastępczych.

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 z zastosowaniem opłat lub z uzależnieniem wydania zezwolenia od przesadzeń lub nasadzeń z jednoczesnym odroczeniem opłat, wydane bez opłat oraz bez warunku nasadzeń lub posadzeń, 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 rozstrzygnięcia organu w odniesieniu do zastosowania uznania administracyjnego przy określaniu liczby drzew kwalifikowanych do przesadzenia lub podlegających nasadzeniu, zgodnie z zasadą wyrażoną w art. 11 kodeksu postępowania administracyjnego.

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. 10 § 1 k.p.a. pismem znak: ZZMK.470.92.2024.SS z dnia 07.03.2024 r. o zakończeniu postępowania oraz możliwości wypowiedzenia się w sprawie co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, w terminie 7 dni od dnia otrzymania przedmiotowego zawiadomienia. Strona nie wniosła uwag w przewidzianym terminie.

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

W związku z powyższym, organ orzekł jak w sentencji.

## **POUCZENIE**

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, 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).
2. W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania wobec organu administracji publicznej, który wydał decyzję – art. 127a § 1 kpa.
3. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna – art. 127a § 2 kpa.

