



Poznań, 10 WRZ 2012

WOJEWODA WIELKOPOLSKI

IR-IX.431.12.2012.1



Za dowodem
doreczenia

Pan
Ryszard Golawski
Starosta Złotowski
Aleja Piasta 32
77-400 Złotów

WYSTĄPIENIE POKONTROLNE

Na podstawie art. 28 ust. 1 pkt 2, ust. 3 pkt 2 ustawy z 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz.U. z 2009 r. Nr 31, poz. 206 ze zm.) oraz art. 6 ust. 4 pkt 3 ustawy z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz.U. Nr 185, poz. 1092) przeprowadzono kontrolę w trybie zwykłym w Wydziale Ochrony Środowiska, Rolnictwa i Leśnictwa Starostwa Powiatowego w Złotowie, Aleja Piasta 32, 77-400 Złotów.

Kontrolę przeprowadzili:

- Małgorzata Warchił – starszy inspektor wojewódzki w Wydziale Infrastruktury i Rolnictwa Wielkopolskiego Urzędu Wojewódzkiego w Poznaniu (pełniąca funkcję przewodniczącego zespołu kontrolującego),
- Filip Korbas – referent prawny w Wydziale Infrastruktury i Rolnictwa Wielkopolskiego Urzędu Wojewódzkiego w Poznaniu,

na podstawie upoważnienia nr KN-II.0030.379.2012.1 z dnia 16 lipca 2012 r.

Kontrola rozpoczęła się w dniu 24 lipca 2012 r., a zakończyła w dniu 26 lipca 2012 r. O przeprowadzeniu kontroli dokonano wpisu do książki kontroli pod poz. nr 2 w 2012 r.

Przedmiotem kontroli było: *Prowadzenie postępowań administracyjnych w zakresie ustawy Prawo wodne - zadania z zakresu administracji rządowej realizowane przez starostę w 2011 r.*

Zakres kontroli:

1. wydawanie pozwoleń wodnoprawnych, zmiana ich warunków, stwierdzanie wygaśnięcia, cofnięcie lub ograniczenie tych pozwoleń oraz orzeczenie

- o przeniesieniu prawa własności urządzenia wodnego na własność właściciela wody,
2. wydawanie decyzji ustalających linię brzegu dla cieków naturalnych, jezior i innych naturalnych zbiorników wodnych,
3. wydawanie decyzji rozgraniczających grunty, które były pokryte wodami przed wykonaniem urządzenia wodnego,
4. dokonywanie raz na cztery lata przeglądu ustaleń pozwoleń wodnoprawnych i realizacji tych pozwoleń,
5. wydawanie decyzji stwierdzających przejście gruntów pokrytych powierzchniowymi wodami płynącymi do zasobu własności Skarbu Państwa lub ich wykreślenie z zasobu.

Kontrolą objęto realizację zadań wymienionych w punkcie 1, 2, 4 i 5; w odniesieniu do zadania z punktu 3 - nie zarejestrowano w Wydziale Ochrony Środowiska, Rolnictwa i Leśnictwa Starostwa Powiatowego w Złotowie żadnej sprawy (nie wpłynął wniosek dotyczący takiej sprawy).

W trakcie kontroli wyjaśnień udzielali :

1. Pan Bronisław Kalas – Dyrektor Wydziału Ochrony Środowiska, Rolnictwa i Leśnictwa w Starostwie Powiatowym w Złotowie;
2. Pan Roman Linda - inspektor w Wydziale Ochrony Środowiska, Rolnictwa i Leśnictwa w Starostwie Powiatowym w Złotowie.

I. Wydawanie pozwoleń wodnoprawnych, zmiana ich warunków, stwierdzania wygaśnięcia, cofnięcia lub ograniczenia tych pozwoleń oraz orzeczenia o przeniesieniu prawa własności urządzenia wodnego na własność właściciela wody.

W trakcie kontroli skontrolowano prawidłowość prowadzonych postępowań administracyjnych w odniesieniu do ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz.1071 ze zm.), ustawy z dnia 18 lipca 2001 r. Prawo wodne (Dz.U. z 2005 r. Nr 239, poz. 2019 ze zm.), ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. Prawo ochrony środowiska (Dz.U. z 2008 r. Nr 25, poz. 150 ze zm.), z uwzględnieniem zmian w ww. ustawach, które nastąpiły w okresie, który objęty był kontrolą. Skontrolowano również sposób poboru i należną wysokość opłaty skarbowej zgodnie z ustawą z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (Dz. U. Nr 225, poz. 1635 ze zm.). Dokonano również

weryfikacji ustanowionych przez Starostę upoważnień dla osób załatwiających sprawy i wydających decyzję w jego imieniu w indywidualnych sprawach należących do właściwości organu.

W toku kontroli ustalono, co następuje:

Ilość spraw zarejestrowanych w 2011 r. w zakresie pozwoleń wodnoprawnych pod nr: 6341 – *pozwolenia wodnoprawne* wg jednolitego rzeczowego wykazu akt (rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 18 stycznia 2011 r. w sprawie instrukcji kancelaryjnej, jednolitych rzeczowych wykazów akt oraz instrukcji w sprawie organizacji i zakresu działania archiwów zakładowych (Dz.U. Nr 14 poz. 67 ze zm.) wynosiła odpowiednio w podteczce nr 1 (pozwolenie wodnoprawne na wykonanie urządzeń wodnych) - 39, a w podteczce nr 2 (pozwolenie wodnoprawne na szczególne korzystanie z wód) - 24. Z pierwszej grupy skontrolowano 8 postępowań wybierając co piątą sprawę od nr 2 ze spisu spraw, z drugiej grupy skontrolowano 6 postępowań wybranych losowo, pominięto sprawy niezakończone w 2011 r. oraz nieobjęte zakresem upoważnienia do kontroli. Wykaz skontrolowanych spraw [Zał.1]. Skontrolowane postępowania dotyczyły wydania pozwolenia wodnoprawnego oraz stwierdzenia wygaśnięcia pozwolenia wodnoprawnego. Wśród kontrolowanych postępowań żadne nie dotyczyło orzeczenia o przeniesieniu prawa własności urządzenia wodnego na własność właściciela wody.

Należy stwierdzić, iż poza poniższymi uwagami, sprawy prowadzone były zgodnie z instrukcją kancelaryjną, załatwiane terminowo, bez zbędnej zwłoki, zgodnie z procedurą administracyjną i przepisami Prawa wodnego. Za wyjątkami wskazanymi poniżej, opłata skarbową za wydanie pozwolenia była pobierana zgodnie z zasadami określonymi w ustawie o opłacie skarbowej i w należnej wysokości. W kontrolowanych sprawach pisma i decyzje administracyjne podpisywane były przez osoby posiadające stosowne upoważnienia Starosty do dokonywania tych czynności.

W toku kontroli stwierdzono następującą nieprawidłowość:

1. w sprawie znak: OS.6341.1.28.2011, OS.6341.1.33.2011, OS.6341.1.38.2011 – wnioski o wydanie pozwolenia wodnoprawnego pochodził **od** jednego z współwłaścicieli działki (współmałżonek), na której planowane jest **do** wykonania urządzenie wodne. Zgodnie z art. 28 kpa oraz art. 127 ust. 7 **Prawa** wodnego współwspółwłaściciel działki winien być stroną ww. postępowań, a organ winien zawiadomić go o wszczęciu postępowania o wydania pozwolenia wodnoprawnego

(art. 61 § 4 kpa), zapewnić czynny udział w postępowaniu (art. 10 kpa) oraz doręczyć pozwolenie wodnoprawne. Zgodnie z art. 145 § 1 pkt 4 kpa brak udziału strony w postępowaniu bez własnej winy stanowi przesłankę do wznowienia postępowania w sprawie zakończonej decyzją ostateczną;

oraz poniżej wskazane uchybienia:

2. - w sprawie znak: OS.6341.2.09.2011 – organ określając w pozwoleniu wodnoprawnym termin jego obowiązywania przedłużył go ponad dopuszczony art. 127 ust 2 Prawa wodnego, co stoi w sprzeczność z zapisem ustawy,

- w sprawie znak: OS.6341.2.03.2011, OS.6341.2.19.2011 - wnioskodawca wniósł o wydanie pozwolenia wodnoprawnego na okres 20 lat (operat wodnoprawny) zgodnie z zapisem art. 127 ust. 2 Prawa wodnego, jednak organ wydając pozwolenie i określając termin jego obowiązywania, skrócił termin ważność decyzji bez wyjaśnienia tej kwestii w uzasadnieniu decyzji:

- w sprawie znak: OS.6341.2.14.2011, OS.6341.1.18.2011, OS.6341.1.33.2011, OS.6341.1.38.2011 – pozwolenie wodnoprawne wydano z terminem obowiązywania krótszym niż dopuszcza art. 127 - odpowiednio ust. 2 i ust. 3 Prawa wodnego (co nie stoi w sprzeczności z przepisem), jednak strona nie wносиła o skrócenie maksymalnego dopuszczonego prawem terminu;

Określenie terminu obowiązywania pozwolenie wodnoprawnego odmiennie od wniosku strony w tym zakresie, choć nie w sprzeczności z art. 127 Prawa wodnego, wymaga by organ swe stanowisko wyjaśnił w uzasadnieniu faktycznym i prawnym decyzji.

Termin ważności pozwolenia, przy założeniu, że organ wydaje decyzję na maksymalny dopuszczony prawem okres czasu winien być liczony od daty wydania decyzji z uwzględnieniem odpowiednio art. 127 ust. 1-4 Prawa wodnego;

3. za wydanie pozwolenia wodnoprawnego znak: OS-6224/02/11, OS.6341.1.18.2011 oraz OS.6341.1.33.2011 – pobrano opłatę skarbową w wysokości 217 zł (jeden rodzaj pozwolenia wodnoprawnego), zamiast w wysokości 434 zł (2x217 zł) - decyzją udzielono dwóch rodzajów pozwoleń wodnoprawnych wymienionych w art. 122 ust. 1 pkt 1 i 3 Prawa wodnego tj. na szczególne korzystanie z wód i na wykonanie urządzenia wodnego;

4. w decyzji znak: OS-6224/02/11 – błędnie podano w podstawie prawnej art. 37 pkt 1 Prawa wodnego określający rodzaj szczególnego korzystania z wód - pobór oraz

odprowadzanie wód powierzchniowych lub podziemnych, gdy pozwolenie wodnoprawne dotyczyło szczególnego korzystania z wód w zakresie piętrenia i retencjonowania śródlądowych wód powierzchniowych oraz wykonania urządzeń wodnych;

5. w sprawie znak: OS.6341.2.09.2011 – wydano nowe pozwolenia wodnoprawne w miejsce pozwolenia, które wygasło gdyż upłynął okres, na który zostało wydane (art. 135 pkt 1 Prawa wodnego). Zgodnie z art. 138 ust. 1 Prawa wodnego stwierdzenie wygaśnięcia pozwolenia wodnoprawnego następuje m.in. z urzędu w drodze decyzji. Wobec powyższego, organ winien po upływie okresu, na który było wydane pozwolenie wodnoprawne stwierdzić jego wygaśnięcie;
6. w aktach sprawy znak: OS.6341.2.03.2011, OS.6341.2.22.2011 – brak oryginału lub urzędowo poświadczonego odpisu pełnomocnictwa dla osoby podpisującej i składającej wnioski - art. 33 § 2 i 3 kpa.

III. Wydawanie decyzji ustalających linię brzegu dla cieków naturalnych, jezior i innych naturalnych zbiorników wodnych oraz wydawanie decyzji stwierdzających przejście gruntów pokrytych powierzchniowymi wodami płynącymi do zasobu własności Skarbu Państwa lub ich wykreślenie z zasobu.

W 2011 r. zarejestrowano jedną sprawę i wydano jedną decyzję w zakresie ustalenia linii brzegu rzeki i stwierdzenia przejścia gruntów pokrytych powierzchniowymi wodami płynącymi do zasobu Skarbu Państwa (znak sprawy: OS.6341.2.05.2011, wniosek wpłynął dnia 13.04.2011 r., decyzję wydano w dniu 6.05.2011 r.). Postępowanie było przeprowadzone prawidłowo i nie budzi zastrzeżeń. Decyzję wydano w terminie określonym w Kodeksie postępowania administracyjnego. Jednakże w ww. decyzji brak w postawie prawnej art. 14a ust 2 Prawa wodnego, który stanowi podstawę wydania decyzji stwierdzającej przejście gruntów pokrytych powierzchniowymi wodami płynącymi do zasobu własności Skarbu Państwa. Ponadto, przedmiotowa sprawa zgodnie z jrw (rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów w sprawie instrukcji kancelaryjnej, jednolitych rzeczowych wykazów akt oraz instrukcji w sprawie organizacji i zakresu działania archiwów zakładowych - Dz.U. Nr 18 poz. 67 ze zm.) powinna być zarejestrowana i prowadzona pod nr 6330 *Ustalenie linii brzegu*.

IV. Dokonywanie raz na cztery lata przeglądu ustaleń pozwoleń wodnoprawnych i realizacji tych pozwoleń.

Art. 136 ust. 2 Prawa wodnego nakłada na organ właściwy do wydania pozwolenia wodnoprawnego obowiązek wykonywania co najmniej raz na 4 lata przeglądu ustaleń pozwoleń wodnoprawnych na pobór wody lub wprowadzanie ścieków do wód, do ziemi lub urządzeń kanalizacyjnych, a także realizacji tych pozwoleń.

W toku kontroli ustalono, iż w 2011 r. Starosta Złotowski nie realizował tego obowiązku (brak zapisów w dokumentach Wydziału Ochrony Środowiska, Rolnictwa i Leśnictwa świadczących o tym, iż przeglądy są prowadzone).

V. Zalecenia i wnioski pokontrolne

Biorąc pod uwagę stwierdzone podczas kontroli uchybienia wnoszę o:

1. przestrzeganie art. 127 ust. 7 Prawa wodnego przy określaniu kręgu stron postępowania o wydanie pozwolenia wodnoprawnego;
2. przestrzeganie art. 127 ust. 1 - 5 Prawa wodnego przy ustaleniu czasu obowiązywania pozwolenia wodnoprawnego oraz rozszerzenie uzasadnienia faktycznego i prawnego w wydawanych decyzjach (art. 107 § 1 i 3 Kodeksu postępowania administracyjnego) w **sytuacji, gdy** organ wydając pozwolenie wodnoprawne, postanawia inaczej **niż** wnioskuje strona, co do terminu obowiązywania pozwolenia;
3. pobieranie opłaty skarbowej zgodnie z ustawą o opłacie skarbowej i *Stanowiskiem wspólnym Ministerstwa Środowiska i Ministerstwa Finansów dotyczącym stosowania przepisów ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (Dz. U. Nr 225, poz. 1635, z późn. zm.) i rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 21 grudnia 2006 r. w sprawie dokumentowania zapłaty opłaty skarbowej oraz trybu jej zwrotu (Dz. U. Nr 246, poz. 1804) przy załatwianiu indywidualnych spraw na podstawie przepisów z zakresu ochrony środowiska;*
4. wydawanie decyzji stwierdzającej wygaśnięcie pozwolenia wodnoprawnego w trybie art. 135 pkt 1 i art. 138 ust. 1 Prawa wodnego, jeżeli upłynął okres na który było wydane pozwolenie wodnoprawne, a nowe pozwolenie nie jest pozwoleniem na wprowadzanie ścieków do wód lub do ziemi (art. 193 ust. 3 i 4 w związku art. 180 pkt 2 Prawa ochrony środowiska);

5. staranna weryfikację podstawy prawnej pozwolenia wodnoprawnego przed jego wydaniem w celu uniknięcia ewentualnych pomyłek w treści decyzji;
6. przestrzeganie art. 33 § 2 i 3 Kodeksu postępowania administracyjnego w odniesieniu do pełnomocnictwa przedkładanego w postępowaniu administracyjnym;
7. powoływanie w podstawie prawnej decyzji ustalającej linię brzegu rzeki i jednocześnie stwierdzającej przejście gruntów pokrytych powierzchniowymi wodami płynącymi do zasobu Skarbu Państwa art. 14a ust. 2 Prawa wodnego oraz prowadzenie spraw dotyczących ustalenia linii brzegu pod nr 6330 jrwa (rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów w sprawie instrukcji kancelaryjnej, jednolitych rzeczowych wykazów akt oraz instrukcji w sprawie organizacji i zakresu działania archiwów zakładowych - Dz.U. Nr 18 poz. 67 ze zm.);
8. dokonywanie zgodnie z art. 136 ust. 2 Prawa wodnego, co najmniej raz na 4 lata, przeglądu ustaleń pozwoleń wodnoprawnych na pobór wód lub wprowadzanie ścieków do wód, do ziemi lub urządzeń kanalizacyjnych, a także realizacji tych pozwoleń.

Ponadto, wnoszę o rozważenie możliwości podawania do publicznej wiadomości informacji o wszczęciu postępowania o wydanie pozwolenie wodnoprawnego na podstawie art. 127 ust. 6 Prawa wodnego, poprzez ogłoszenie umieszczane na stronie internetowej Starostwa Powiatowego w Złotowie.

Wobec powyższego, proszę Pana Starostę o przekazanie informacji o wykonaniu zaleceń, a także o podjętych działaniach mających na celu wyeliminowanie w przyszłości stwierdzonych podczas kontroli uchybień lub przyczynach ich niepodjęcia, w terminie 30 dni od daty doręczenia niniejszego wystąpienia pokontrolnego.

Jednocześnie informuję, iż zgodnie z art. 48 ustawy o kontroli w administracji rządowej (Dz.U. Nr 185, poz. 1092) od wystąpienia pokontrolnego nie przysługują środki odwoławcze.

WOJEWODA WIELKOPOLSKI
Piotr Florek

Załączniki:

Zal. 1. Wykaz skontrolowanych spraw – pozwolenia wodnoprawne.

Starszy Inspektor Wojewódzki
Malgorzata Warchał
07 WRZ 2012

Referent Prawny
F. Korbas
Filip Korbas
7.03.2012

7

z-ca Dyrektora Wydziału
Infrastruktury i Rolnictwa
Aida Januszkiewicz-Piotrowska

Pozwolenia wodnoprawne

1. znak: OS-6224/02/11
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 4.01.2011 r., decyzja została wydana 4.02.2011 r.
2. znak: OS.6341.1.07.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 9.02.2011 r., decyzja została wydana 2.03.2011 r.
3. znak: OS.6341.1.12.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 31.03.2011 r., decyzja została wydana 19.04.2011 r.
4. znak: OS.6341.1.18.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 29.04.2011 r., decyzja została wydana 14.06.2011 r.
5. znak: OS.6341.1.23.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 28.06.2011 r., decyzja została wydana 19.07.2011 r.
6. znak: OS.6341.1.28.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 10.10.2011 r., decyzja została wydana 27.10.2011 r.
7. znak: OS.6341.1.33.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 3.11.2011 r., decyzja została wydana 30.11.2011 r.
8. znak: OS.6341.1.38.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 23.11.2011 r., decyzja została wydana 21.12.2011 r.
9. znak: OS-6223/01/11
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 19.01.2011 r., decyzja została wydana 2.02.2011 r.
10. znak: OS.6341.2.03.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego
i stwierdzenia wygaśnięcia pozwolenia.
Wniosek wpłynął 4.03.2011 r., decyzja została wydana 4.04.2011 r.
11. znak: OS.6341.2.09.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 5.05.2011 r., decyzja została wydana 15.06.2011 r.
12. znak: OS.6341.2.14.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 1.08.2011 r., decyzja została wydana 25.08.2011 r.
13. znak: OS.6341.2.19.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 7.09.2011 r., decyzja została wydana 22.09.2011 r.
14. znak: OS.6341.2.22.2011
Postępowanie dotyczy wydania pozwolenia wodnoprawnego.
Wniosek wpłynął 25.11.2011 r., decyzja została wydana 9.12.2011 r.