



**Najwyższa Izba Kontroli
Delegatura w Olsztynie**

Olsztyn, dnia lipca 2011 r.

**Pan
Krzysztof Piłat
Starosta Ełcki**

LOL-4112-01-01/2011; S/11/002

Wystąpienie pokontrolne

Na podstawie art. 2 ust. 2 ustawy z dnia 23 grudnia 1994 r. o Najwyższej Izbie Kontroli¹, zwanej dalej „ustawą o NIK”, Najwyższa Izba Kontroli Delegatura w Olsztynie przeprowadziła w Przedsiębiorstwie Gospodarki Odpadami „Eko-MAZURY” Sp. z o.o w Ełku² („Spółka”) kontrolę dotyczącą prawidłowości wyboru wykonawcy zamówienia polegającego na budowie Zakładu Unieszkodliwiania Odpadów w Siedliskach k/Ełku („ZUO”) oraz przystąpienia do realizacji tej inwestycji.

W związku z ustaleniami tej kontroli dotyczącymi nadania rygoru natychmiastowej wykonalności decyzjom o pozwoleniu na budowę ZUO, Najwyższa Izba Kontroli, na podstawie art. 60 ustawy o NIK, przekazuje Panu Staroście niniejsze wystąpienie pokontrolne.

Kontrola wykazała, że Naczelnik Wydziału Budownictwa Starostwa Powiatowego w Ełku działający z upoważnienia Pana Starosty (organu administracji architektoniczno-budowlanej) decyzją Nr 423/2010 z 7 września 2010 r. zatwierdził projekt budowlany i udzielił pozwolenia na budowę ZUO - etap I. W tym samym dniu, Pan Starosta na wniosek Spółki nadał ww. decyzji rygor natychmiastowej wykonalności. W wyniku wniesionego odwołania decyzja ta została uchylona przez Wojewodę Warmińsko-Mazurskiego (ze względu m.in. na rozbieżności pomiędzy zapisami miejscowego planu zagospodarowania

¹ Dz. U. z 2007 r. Nr 231, poz. 1701 ze zm.

² Spółka powołana uchwałą Nr III/10/07 z 29 marca 2007 r. Zgromadzenia Związku Międzygminnego „Gospodarka Komunalna” z siedzibą w Ełku.

przestrzennego fragmentu gminy Ełk dotyczącymi ww. inwestycji, a zatwierdzonym projektem zagospodarowania terenu). Po uzupełnieniu projektu budowlanego, Pan Starosta 25 października 2010 r. wydał kolejną decyzję Nr 488/2010, którą ponownie zatwierdził projekt budowlany i udzielił pozwolenia na budowę ZUO - etap I, a decyzji tej również nadano rygor natychmiastowej wykonalności. Rygor natychmiastowej wykonalności nadany został także, wydanej przez Pana Starostę decyzji Nr 495/2010 z 26 października 2010 r., którą zatwierdzono projekt budowlany i udzielono pozwolenia na budowę ZUO - etap II. Nadanie powyższym decyzjom rygoru natychmiastowej wykonalności uzasadniano ważnym interesem społecznym, tj. m.in. koniecznością zachowania terminów realizacji inwestycji, a tym samym zachowania efektywnego gospodarowania publicznymi środkami finansowymi, zaś jako podstawę jego nadania wskazano art. 108 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego³. Nie kwestionując przywołanych wyżej argumentów, NIK zwraca jednak uwagę, że nadanie ww. decyzjom rygoru natychmiastowej wykonalności, naruszało art. 28 ust. 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane⁴, który jednoznacznie stanowi, iż roboty budowlane można rozpocząć jedynie na podstawie ostatecznej decyzji o pozwoleniu na budowę. Oznacza to, że organ administracji architektoniczno-budowlanej nie powinien nadać decyzjom o pozwoleniu na budowę, rygoru natychmiastowej wykonalności. Rozstrzyga o tym fakt, że przywoływany art. 108 Kpa jest przepisem procesowym, któremu nie można przypisać wyższości nad art. 28 ust. 1 Prawa budowlanego, który jest przepisem prawa materialnego.

Przedstawiając powyższe oceny i uwagi, Najwyższa Izba Kontroli wnosi o:

- nadawanie decyzjom o pozwoleniu na budowę, rygoru natychmiastowej wykonalności wyłącznie w przypadku, gdy nie jest to sprzeczne z przepisem prawa materialnego.

Najwyższa Izba Kontroli Delegatura w Olsztynie, stosownie do art. 62 ust. 1 ustawy o NIK, oczekuje od Pana Starosty w terminie 20 dni od daty otrzymania niniejszego wystąpienia, informacji o sposobie wykorzystania uwag i wykonania wniosku, bądź o podjętych działaniach w celu jego realizacji lub przyczynach niepodjęcia takich działań.

Stosownie do art. 61 ust. 1 ustawy o NIK, w terminie 7 dni od dnia otrzymania niniejszego wystąpienia pokontrolnego, przysługuje Panu prawo zgłoszenia na piśmie

³ Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.

⁴ Dz. U. z 2010 r. Nr 243, poz. 1623 ze zm.

do dyrektora Delegatury NIK w Olsztynie umotywowanych zastrzeżeń w sprawie zawartych w tym wystąpieniu ocen, uwag i wniosku.

W razie zgłoszenia zastrzeżeń, zgodnie z art. 62 ust. 2 ustawy o NIK, informację, o której mowa wyżej, należy nadesłać w terminie 14 dni od dnia otrzymania ostatecznej uchwały właściwej komisji NIK.

Z poważaniem