

Warszawa, dnia 2 sierpnia 2016 roku

**Do:**

**Prokuratura Okręgowa Warszawa – Praga  
w Warszawie**

ul. Bródnowska 13/15,  
03-439 Warszawa

**Zawiadamiający:**

**Rafał Czerwonka**

**Radny Dzielnicy Wawer m.st. Warszawy**

ul. Żegańska 1  
04-713 Warszawa

## **ZAWIADOMIENIE**

### **o podejrzeniu popełnienia przestępstwa**

Składam niniejszym zawiadomienie o podejrzeniu popełnienia przestępstwa o znamionach stypizowanych w art. 231 § 1 k.k., polegającego na przekroczeniu uprawnień przez funkcjonariusza publicznego przy wydaniu decyzji nr 303/2013 i 396/2014 o warunkach zabudowy oraz decyzji 426/2014 i 1018/2014 o pozwoleniach na budowę na terenie osiedla Sadul w dzielnicy Wawer.

Wnoszę o wszczęcie postępowania karnego celem wyjaśnienia podniesionych w zawiadomieniu podejrzeń co do popełnienia w/w czynu zabronionego.

## **UZASADNIENIE**

Powzięcie podejrzenia o popełnieniu wskazanego powyżej przestępstwa nastąpiło w następujących okolicznościach.

Urząd Dzielnicy Wawer m.st. Warszawy prowadził szereg postępowań administracyjnych o wydanie warunków zabudowy i pozwoleń na budowę na terenie osiedla Sadul w dzielnicy Warszawa Wawer.

**Jedną z przesłanek wskazanych przez Urząd jako podstawę pozytywnego rozpatrzenia wniosków o wydanie stosownych decyzji, była możliwość przyłączenia planowanych inwestycji do istniejącej sieci kanalizacyjnej i lokalnej oczyszczalni ścieków.**

Powyższego ustalenia, jak wynika z pisemnych motywów wydawanych decyzji, dokonywano na podstawie oświadczenia MSM ZWAR, w których to ww. spółdzielnia wskazywała o możliwości przyjęcia ścieków.

Mając na uwadze tak ustalone okoliczności faktyczne zawiadamiający powziął podejrzenie co do popełnienia przestępstwa z art. 231 § 1 k.k.

Należy bowiem wyjaśnić, że warunkiem realizacji inwestycji mieszkaniowych, w szczególności tych wielorodzinnych, jak w niniejszej sprawie, jest możliwość podłączenia się do istniejącej sieci wodnokanalizacyjnej. Wykazanie spełnienia powyższej przesłanki następuje na podstawie przedłożenia oświadczenia podmiotu zarządzającego siecią (np. MPWiK w m.st. Warszawie S.A.).

**Z pozoru wydaje się, iż niniejszy warunek został w niniejszej sprawie spełniony, ale tak nie jest, czego Urząd ma pełną świadomość.**

Jak wynika bowiem z załączonej do niniejszego pisma dokumentacji, tak MSM ZWAR, jak i Urząd Dzielnicy Wawer m.st. Warszawy, mają pełną wiedzę co do stanu prawnego dot. istniejącej na terenie osiedla Sadul sieci wodnokanalizacyjnej oraz również tam zlokalizowanej oczyszczalni ścieków. Powyższy stan prawny sprowadza się do stwierdzenia, iż MSM ZWAR nie ma żadnego tytułu prawnego do ww. sieci wodnokanalizacyjnej, jak i oczyszczalni ścieków. Dodatkowo, co jest bardzo istotną okolicznością w realiach niniejszej sprawy, sieć nie przebiega przez nieruchomości gruntowe będące własnością spółdzielni.

Wydanie decyzji pozytywnych nastąpiło zatem z naruszeniem prawa. O tym zaś, iż naruszenie to wykracza poza delict dyscyplinarne, świadczy w ocenie zawiadamiającego okoliczność powoływania się na możliwość przyłączenia się do istniejącej sieci wodnokanalizacyjnej oraz odprowadzania ścieków do oczyszczalni z powołaniem się na oświadczenie MSM ZWAR, gdzie Urząd miał pełną wiedzę co do stanu prawnego dot. przedmiotowych instalacji. Mamy zatem do czynienia z sytuacją wydania decyzji pozytywnych, przy ewidentnym braku podstaw ku temu. Dodatkowo bardzo poważna szkoda w interesie prywatnym, która może powstać w związku z przedmiotowymi decyzjami, uznaniu powyższej sprawy za delict dyscyplinarne, co powinien być i

mógł przewidzieć funkcjonariusz publiczny wydający decyzje (przestępstwa tego można dopuścić się działając z zamiarem ewentualnym).

Niewątpliwie w prawie mamy do czynienia z funkcjonariuszem publicznym, który przekroczył swoje uprawnienia, bądź, w zależności od oceny, nie dopełnił swoich obowiązków. Jak podnosi się w doktrynie: "ewentualne przekroczenie uprawnień może zachodzić tylko w dziedzinie tej działalności służbowej i obejmować tylko te czynności, które mają charakter służbowy i dotyczą osób lub dóbr, w stosunku do których sprawca występuje jako funkcjonariusz publiczny" (O. Górniok (w:) Kodeks karny..., red. A. Wąsek, s. 89). Przekroczenie uprawnień może także polegać na podjęciu działania wprawdzie w ramach kompetencji, lecz niezgodnie z prawnymi warunkami podjętej przez funkcjonariusza publicznego czynności (zob. wyrok SA w Rzeszowie z dnia 5 września 2002 r., II AKa 74/02, OSA 2003, z. 9, poz. 93; wyrok SN z dnia 28 listopada 2006 r., III KK 152/06, OSNKW 2007, nr 2, poz. 15).

Czynność wykonawcza ww. przestępstwa polega na **działaniu na szkodę interesu publicznego lub prywatnego**. Należy przyjąć, że ma to miejsce wówczas, kiedy z zachowania funkcjonariusza może wynikać szkoda w interesie publicznym lub prywatnym (Zoll (w:) Zoll, 1999, s. 778; por. też Kardas, *Odpowiedzialność za nadużycie*, s. 14). Pojęcie szkody należy tu rozumieć szeroko. Nie chodzi wyłącznie o szkodę majątkową, ale o każde narażenie dobra chronionego prawem.

Przestępstwo to ma charakter formalny nie skutkowy, do jego zaistnienia nie musi zatem nastąpić skutek w postaci realnej szkody. **Dla stwierdzenia niniejszego przestępstwa wystarczy zatem ustalenie , że doszło do narażenia na szkodę interesu publicznego lub prywatnego.**

Szkodą jest niewątpliwie w niniejszej sprawie wydanie decyzji administracyjnej z naruszeniem prawa. Ale, co w ocenie zawiadamiającego jest najpoważniejszym „skutkiem” tak wydanych decyzji, jest narażenie na szkodę potencjalnych nabywców inwestycji budowlanych zrealizowanych na podstawie przedmiotowych decyzji. Decyzje te bowiem niejako potwierdzają nieistniejący stan prawny i faktyczny. Innymi słowy, przedmiotowe decyzje nie regulują istniejącego stanu prawnego, i nie przesądzają o możliwości realnego podłączenia się do sieci kanalizacyjnej i tym samym możliwości odprowadzania ścieków za pośrednictwem przedmiotowej sieci – co nie pozostaje bez znaczenia dla wyceny inwestycji.

Należy dodatkowo zaakcentować, iż MSM ZWAR nie ma statusu przedsiębiorstwa wodnokanalizacyjnego, stąd nie możemy twierdzić, iż istniejąca sieć wodnokanalizacyjna wchodzi w skład tego przedsiębiorstwa (stanowi jego własność jako wyjątek od zasady superficies solo cedit).

Nawet zatem w razie faktycznego podłączenia się do sieci, każdorazowy właściciel nieruchomości, przez które przebiega sieć wodociągowa może w drodze odpowiedniego powództwa doprowadzić do jej likwidacji, bądź żądać wynagrodzenia z tytułu służebności przesyłu.

Powyższy stan niepewności prawnej powstał tylko i wyłącznie z powodu wydania pozytywnych decyzji administracyjnych pomimo braku ku temu przesłanek.

W tym stanie rzeczy wnoszę jak na wstępie.

Z poważaniem

Rafał Czerwonka

Załączniki:

1. Umowa nr 1/89 z 1989 roku o sfinansowanie realizacji miejskiej infrastruktury technicznej dla potrzeb osiedla mieszkaniowego budownictwa jednorodzinnego „Sadul P”, etap I, przy ul. Mirtowej, Gajowej, Pomiechowskiej i Paczkowskiej
2. Pismo wspólnot mieszkaniowych i członków MSM ZWAR do Biura Infrastruktury m.st. Warszawy z dnia 28.03.2006 w sprawie przejęcia oczyszczalni ścieków w Aninie-Sadulu przez gminę m.st. Warszawy
3. Pismo Biura Infrastruktury m.st. Warszawy do Naczelnika w Urzędzie m.st. Warszawy dla Dzielnicy Wawer z dnia 28.04.2006 w sprawie przejęcia oczyszczalni ścieków
4. Pismo Zastępcy Burmistrza Dzielnicy Wawer do MSM ZWAR z dnia 05.06.2006 w sprawie przekazania dokumentacji budowy oczyszczalni ścieków i kanalizacji
5. Pismo MSM ZWAR do Wspólnoty Mieszkaniowej „Mirtowa 4” z dnia 19.01.2010 w sprawie eksploatacji i konserwacji sieci kanalizacyjnej na osiedlu Sadul
6. Pismo MSM ZWAR do Burmistrza Dzielnicy Wawer z dnia 20.09.2010 w sprawie oczyszczalni ścieków
7. Pismo Wydziału Architektury i Budownictwa dla Dzielnicy Wawer do MPWiK S.A. z dnia 04.10.2010 w sprawie oczyszczalni ścieków
8. Pismo MPWiK S.A. do Urzędu Dzielnicy Wawer z dnia 17.12.2010 z odmową przejęcia oczyszczalni ścieków
9. Pismo MSM ZWAR do MPWiK S.A. z 13.07.2011 w sprawie przełączenia sieci kanalizacyjnej na terenie osiedla Sadul do kanalizacji miejskiej
10. Zaświadczenie Międzyzakładowej Spółdzielni Mieszkaniowej ZWAR z dnia 15.01.2013 o przyjęciu ścieków z planowanej inwestycji przy ul. Mirtowej

11. Pismo MPWiK S.A. do Samorządu Mieszkańców Osiedla Sadul z dnia 17.04.2013 w sprawie infrastruktury kanalizacyjnej w osiedlu Sadul
12. Pismo Rady i Zarządu Osiedla Sadul do Burmistrza Dzielnicy Wawer z dnia 27.05.2013 w sprawie kanalizacji i oczyszczalni w osiedlu Sadul
13. Decyzja Nr 268/D/NN/13 Regionalnego Zarządu Gospodarki Wodnej z dnia 2.08.2013 roku utrzymująca w mocy odmowę wydania pozwolenia wodno-prawnego dla oczyszczalni ścieków w osiedlu Sadul
14. Pismo Rady i Zarządu Osiedla Sadul do MPWiK S.A. z dnia 14.08.2013 w sprawie wyboru koncepcji przejścia do miejskiego systemu kanalizacji ścieków z osiedla Sadul
15. Pismo Rady i Zarządu Osiedla Sadul do Prezydenta m.st. Warszawy, Biura Infrastruktury Urzędu m.st. Warszawy, Urzędu Dzielnicy Wawer, MPWiK S.A. z dnia 23.09.2013 w sprawie rozwiązania problemu kanalizacji i oczyszczalni w osiedlu Sadul
16. Pismo MPWiK S.A. do Samorządu Mieszkańców Osiedla Sadul z dnia 26.09.2013 w sprawie budowy sieci kanalizacyjnej na terenie osiedla Sadul
17. Pismo Biura Infrastruktury Urzędu m.st. Warszawy do Samorządu Mieszkańców Osiedla Sadul z dnia 26.09.2013 w sprawie opinii prawnej na temat sieci kanalizacyjnej w osiedlu Sadul
18. Decyzja Zarządu Dzielnicy Wawer nr 303/2013 z dnia 9.10.2013 o warunkach zabudowy dla budynku mieszkalnego wielorodzinnego przy ul. Mieleckiej i ul. Osadniczej w Warszawie
19. Wezwanie Rady i Zarządu Osiedla Sadul z dnia 20.02.2014 w sprawie uregulowania spraw własności sieci kanalizacyjnej w osiedlu Sadul
20. Interpelacja Radnej m.st. Warszawy, Pani Ewy Masny z dnia 26.03.2014 w sprawie oczyszczalni ścieków i kanalizacji w osiedlu Sadul
21. Pismo Zastępcy Prezydenta m.st. Warszawy, Pana Jarosława Dąbrowskiego z dnia 10.04.2014 będące odpowiedzią na Interpelację Radnej m.st. Warszawy, Pani Ewy Masny z dnia 26.03.2014
22. Decyzja Zarządu Dzielnicy Wawer nr 426/2014 z dnia 11.06.2014 o pozwoleniu na budowę budynku mieszkalnego wielorodzinnego przy ul. Mieleckiej i ul. Osadniczej w Warszawie
23. Pismo MSM ZWAR z dnia 10.07.2014 z odmową usunięcia awarii sieci kanalizacyjnej w osiedlu Sadul
24. Pismo MPWiK S.A. do Przewodniczącego Zarządu Osiedla Sadul z dnia 27.08.2014 w sprawie budowy sieci kanalizacyjnej na terenie osiedla Sadul
25. Pismo Biura Infrastruktury Urzędu m.st. Warszawy do Przewodniczącego Rady Osiedla Sadul z dnia 04.09.2014 w sprawie usuwania awarii sieci kanalizacyjnej w osiedlu Sadul
26. Decyzja Zarządu Dzielnicy Wawer nr 396/2014 z dnia 18.09.2014 o warunkach zabudowy dla budynku mieszkalnego wielorodzinnego przy ulicy Mirtowej w Warszawie
27. Decyzja Zarządu Dzielnicy Wawer nr 1018/2014 z dnia 8.12.2014 o pozwoleniu na budowę budynku mieszkalnego wielorodzinnego przy ul. Mirtowej w Warszawie
28. Interpelacja Radnego Dzielnicy Wawer, Pana Rafała Czerwonki nr 18(23)/2015 z dnia 20.02.2015 w sprawie uregulowania stanu prawnego istniejącej sieci kanalizacyjnej wraz z oczyszczalnią ścieków w osiedlu Sadul i przekazania jej do eksploatacji Miejskiemu Przedsiębiorstwu Wodociągów i Kanalizacji S.A. w Warszawie
29. Pismo Wydziału Infrastruktury Urzędu Dzielnicy Wawer z dnia 17.03.2015 będące odpowiedzią na interpelację nr 18(23)/2015
30. Pismo Radnego Dzielnicy Wawer, Pana Rafała Czerwonki z dnia 1.04.2015 z prośbą o uzupełnienie odpowiedzi na interpelację nr 18(23)
31. Pismo Burmistrza Dzielnicy Wawer, Pana Łukasza Jeziorskiego z dnia 12.06.2015 będące odpowiedzią na pismo z prośbą o uzupełnienie odpowiedzi na interpelację z dnia 01.04.2015

32. Interpelacja Radnego Dzielnicy Wawer, Pana Rafała Czerwonki nr 54(59)/2015 z dnia 17.06.2015 w sprawie kolejnych przyłączeń do istniejącej sieci kanalizacji sanitarnej i oczyszczalni ścieków w osiedlu Sadul
33. Pismo Zastępcy Burmistrza Dzielnicy Wawer, Pana Zdzisława Gójskiego z dnia 15.07.2015 będące odpowiedzią na interpelację nr 54(59)/2015
34. Pismo Radnego Dzielnicy Wawer, Pana Rafała Czerwonki z dnia 18.08.2015 z prośbą o uzupełnienie odpowiedzi na interpelację nr 54(59)/2015
35. Pismo Zastępcy Burmistrza Dzielnicy Wawer, Pana Leszka Baraniewskiego z dnia 11.09.2015 będące odpowiedzią na pismo z prośbą o uzupełnienie odpowiedzi na interpelację z dnia 18.08.2015
36. Wniosek Zarządu Osiedla Sadul w dzielnicy Wawer z dnia 7.06.2016 o podanie podstawy prawnej wydania przez MSM ZWAR zaświadczeń o przyjęciu ścieków dla potrzeb uzyskania decyzji o warunkach zabudowy i pozwoleń na budowę budynków wielorodzinnych
37. Pismo Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska do Naczelnika Wydziału Architektury i Budownictwa Urzędu Dzielnicy Wawer z dnia 24.06.2016 w sprawie weryfikacji prawidłowości wydania decyzji o warunkach zabudowy i pozwoleń na budowę budynków wielorodzinnych przy ul. Mirtowej i ul. Osadniczej