



KRAJSKÁ PROKURATÚRA KOŠICE
Mojmírova 5, 041 62 Košice 1

Mesto Košice
Mestské zastupiteľstvo
Trieda SNP 48/A
040 01 Košice

Váš list číslo/zo dňa

Naše číslo
Kd 267/18/8800-5

Vybavuje
JUDr. Zuzana Šotiková

Košice
31.01.2019

Vec :

**Protest prokurátora podľa § 23 ods. 1 a § 27 ods. 1 zákona č. 153/2001 Z.z.
o prokuratúre v znení neskorších predpisov**

Podľa § 23 ods. 1 a § 27 ods. 1 zákona č. 153/2001 Z.z. o prokuratúre v znení
neskorších predpisov (ďalej len "zákon o prokuratúre") podávam

protest prokurátora

proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Košice č. 191, ktorým sa vyhlasuje
Záväzná časť Územného plánu zóny „Košice – Pod Bankovom“,

l e b o

uvedeným všeobecne záväzným nariadením boli porušené ustanovenia :

- § 26 ods. 3, § 27 ods. 6 zák. č. 44/1988 Zb. o ochrane a využití nerastného bohatstva (banský zákon), (ďalej „len banský zákon“)
- § 1, § 23 ods.1, 2, 5, § 25 ods.1 písm. b), § 27 ods. 3,4, § 32 ods.1 písm. b) zák. č. 50/1976 Zb. o územnom plánovaní a stavebnom poriadku (stavebný zákon), (ďalej len „stavebný zákon“)

**a navrhujem protestom prokurátora napadnuté
všeobecne záväzné nariadenie
zrušiť.**

Podľa § 27 ods. 3 zákona o prokuratúre, ak bol protest prokurátora podaný proti všeobecne záväznému právnomu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) treťom bode a orgán verejnej správy zistí, že protest je dôvodný, je povinný bez zbytočného odkladu, najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, všeobecne záväzný právny predpis zrušiť alebo ho podľa povahy veci nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom, prípadne aj s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi. O vyhovení protestu a zrušení alebo zmene všeobecne záväzného právneho predpisu alebo o nevyhovení protestu upovedomí orgán verejnej správy prokurátora v lehote podľa prvej vety.

Podľa § 27 ods. 3 zákona o prokuratúre ak orgán verejnej správy nevyhoví protestu prokurátora proti všeobecne záväznému právnomu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) treťom bode, je prokurátor oprávnený podať žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.

Podľa § 21 ods. 3 písm. f) zákona o prokuratúre na účely tohto zákona sa rozumie všeobecne záväzným právnym predpisom vydaným orgánom verejnej správy všeobecne záväzné nariadenie orgánu územnej samosprávy,

Podľa § 27 ods. 5 zákona o prokuratúre ak orgán verejnej správy nevyhoví protestu prokurátora proti všeobecne záväznému právnomu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) treťom bode, je prokurátor oprávnený podať žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.

Podľa § 357 ods. 1 písm. a) zákona č. 162/2015 Z. z. Správneho súdneho poriadku (ďalej len „SSP“) žalobca sa môže žalobou domáhať vyslovenia nesúlady všeobecne záväzného nariadenia obce, mesta, mestskej časti alebo samosprávneho kraja vydaného vo veciach územnej samosprávy so zákonom.

Podľa § 359 ods.1 SSP žalobcom je prokurátor, ktorého protestu proti všeobecne záväznému nariadeniu obce, mesta, mestskej časti alebo samosprávneho kraja nebolo vyhovené. Pod nevyhovením protestu prokurátora sa rozumie nezrušenie všeobecne záväzného nariadenia alebo jeho napadnutej časti, nevykonanie zmeny všeobecne záväzného nariadenia alebo jeho napadnutej časti v lehote podľa osobitného predpisu.

O d ô v o d n e n i e

Začatie obstarávania územného plánu zóny " Košice-Pod Bankovom" oznámilo mesto Košice spôsobom v mieste obvyklým oznámením na úradnej tabuli a webovom sídle mesta Košice dňa 30.3.2016. Zadanie pre územný plán bolo schválené uznesením Mestského zastupiteľstva Košice č. 500 z 12.9.2016. Podľa

§ 22 ods. 1 stavebného zákona a § 23 ods. 1 stavebného zákona oznámilo prerokovanie návrhu územného plánu zóny s verejnosťou, spôsobom v mieste obvyklým - Oznámením na úradnej tabuli a webovom sídle mesta Košice od 11.7.2017 do 8.9.2017 podľa § 22 ods. 2 Stavebného zákona a § 23 ods. 2 stavebného zákona. Oznámením o prerokovaní návrhu územného plánu zóny jednotlivo dotknutým orgánom štátnej správy a podľa § 23 ods. 3 Stavebného zákona vlastníkom susedných pozemkov jednotlivo listom č. MK/2017/00082-43 z 3.7.2017.

Prerokovanie návrhu ÚPN Zóny "Košice-Pod Bankovom" s dotknutými orgánmi, s verejnosťou a s vlastními regulovaných pozemkov sa uskutočnilo na magistráte mesta Košice dňa 27.7.2017.

Prerokovanie neakceptovaných pripomienok verejnosti Kláry Rychtarčíkovej Jozefa Dreisiga a dotknutými právnickými osobami Meoptis, s.r.o. a Magnimex, s.r.o. sa uskutočnilo 25.10.2017 na Magistráte mesta Košice, o čom bol spísaný záznam (§ 22 ods. 7 Stavebného zákona).

Obstarávateľ územného plánu následne vyhodnotil jednotlivé návrhy a pripomienky a primátor mesta MUDr. Richard Raši, PhD., MPH, listom č. MK/C/2017/00082-40 z 2.11.2017 požiadal Okresný úrad Košice, odbor výstavby a bytovej politiky o preskúmanie návrhu územného plánu zóny "Košice-Pod Bankovom".

Okresný úrad Košice, odbor výstavby a bytovej politiky opatrením č. OU-KE-OVBP-2017/045902 zo 4.12.2017 podľa § 25 ods. 4 stavebného zákona po preskúmaní návrhu vyslovil súhlas s predloženým návrhom a v súlade s ust. § 26 ods. 3 stavebného zákona odporučil Mestskému zastupiteľstvu Košice, aby záväznú časť vyhlásilo Všeobecne záväzným nariadením a zverejnilo v zmysle stavebného zákona.

Všeobecne záväzné nariadenie mesta Košice č. 191 bolo schválené uznesením Mestského zastupiteľstva v Košiciach č. 976 na svojom XVIII zasadnutí dňa 11.12.2017. Účinnosť nadobudlo 3.1.2018. Všeobecne záväzné nariadenie bolo zverejnené 19.12.2017, ale zo spisového materiálu ani oficiálnej webovej stránky mesta nie je zrejmé akú dobu bolo zverejnené, resp. vyvesené na úradnej tabuli mesta.

Preskúmaním zákonnosti uvedeného všeobecne záväzného nariadenia na základe podnetu spoločnosti Meoptis, s.r.o. bolo zistené, že ním bol porušený zákon.

Podľa § 15 ods. 1 banského zákona na včasné zabezpečenie ochrany nerastného bohatstva sú orgány územného plánovania a spracovatelia územnoplánovacej dokumentácie povinní pri územnoplánovacej činnosti vychádzať z podkladov o zistených a predpokladaných výhradných ložiskách poskytovaných Ministerstvom životného prostredia Slovenskej republiky; pri tom postupujú podľa osobitných predpisov a sú povinní navrhovať riešenie, ktoré je z hľadiska ochrany a využitia nerastného bohatstva a ďalších verejných záujmov najvýhodnejšie.

Podľa § 15 ods. 2 banského zákona koncepciu územného rozvoja Slovenska

prerokuje jej obstarávateľ s Hlavným banským úradom. Územné plány regiónov, územné plány obcí a územné plány zón, ak riešia ochranu a využitie nerastného bohatstva, prerokujú ich obstarávatelia s obvodným banským úradom.

Podľa § 15 ods. 3 banského zákona Ministerstvo životného prostredia Slovenskej republiky sa vyjadruje pri prerokúvaní územnoplánovacej dokumentácie z hľadiska ochrany a využitia nerastného bohatstva.

Podľa § 26 ods. 3 banského zákona hranice dobývacieho priestoru vyznačí orgán územného plánovania v územnoplánovacej dokumentácii.

Podľa § 27 ods. 6 banského zákona rozhodnutie o určení a zmene dobývacieho priestoru je rozhodnutím o využití územia v rozsahu jeho využitia na povrchu.

Podľa § 20 ods. 2 geologického zákona Ministerstvo ako dotknutý orgán štátnej správy sa vyjadruje pri prerokúvaní územnoplánovacej dokumentácie formou stanoviska.

Podľa § 31 ods. 2 stavebného zákona pri obstarávaní zmien a doplnkov územnoplánovacej dokumentácie sa postupuje podľa ustanovení § 22 až 28 primerane.

Podľa § 1 ods. 1 stavebného zákona územným plánovaním sa sústavne a komplexne rieši priestorové usporiadanie a funkčné využívanie územia, určujú sa jeho zásady, navrhuje sa vecná a časová koordinácia činností ovplyvňujúcich životné prostredie, ekologickú stabilitu, kultúrno-historické hodnoty územia, územný rozvoj a tvorbu krajiny v súlade s princípmi trvalo udržateľného rozvoja.

Podľa § 1 ods. 2 stavebného zákona územné plánovanie vytvára predpoklady pre trvalý súlad všetkých činností v území s osobitným zreteľom na starostlivosť o životné prostredie, dosiahnutie ekologickej rovnováhy a zabezpečenie trvalo udržateľného rozvoja, na šetrné využívanie prírodných zdrojov a na zachovanie prírodných, civilizačných a kultúrnych hodnôt.

Podľa § 22 ods. 2 stavebného zákona o prerokúvaní návrhu územnoplánovacej dokumentácie upovedomí orgán územného plánovania dotknuté obce, dotknuté samosprávne kraje a dotknuté orgány vždy jednotlivo.

Podľa § 22 ods. 3 stavebného zákona návrh územnoplánovacej dokumentácie prerokuje orgán územného plánovania, ktorý obstaráva územnoplánovacia dokumentáciu, s dotknutými obcami, s dotknutými samosprávnymi kraji, ktorých územia sa riešenie týka, a s dotknutými právnickými osobami.

Podľa § 22 ods. 4 stavebného zákona orgán územného plánovania, ktorý obstaráva územnoplánovacia dokumentáciu, dohodne návrh územnoplánovacej dokumentácie s dotknutými orgánmi.

Podľa § 22 ods. 5 stavebného zákona obce, samosprávne kraje a dotknuté

orgány sú povinné oznámiť svoje stanoviská k návrhu územnoplánovacej dokumentácie do 30 dní odo dňa, keď o ňom boli upovedomené. Ak sa dožiadaný orgán nevyjadrí v určenej lehote, predpokladá sa, že nemá pripomienky k návrhu územnoplánovacej dokumentácie.

Podľa § 25 ods. 1 písm. b) stavebného zákona pred predložením návrhu územného plánu na schválenie sa preskúma, či obsah návrhu a postup jeho obstarania a prerokovania sú v súlade s príslušnými právnymi predpismi.

Podľa § 27 ods. 3, 4 písm. b) stavebného zákona obec schvaľuje územnoplánovaciu dokumentáciu a jej záväzné časti vyhlasuje všeobecne záväzným nariadením.

Obec zverejní záväzné časti územnoplánovacej dokumentácie

- a) vyvesením na úradnej tabuli najmenej na 30 dní, ako aj iným v mieste obvyklým spôsobom,
- b) doručením dotknutým orgánom.

Citovanými ustanoveniami zákona sa orgán územného plánovania pri obstarávaní uvedeného územného plánu dôsledne neriadil a v procese jeho prijímania boli zistené procesné aj hmotnoprávne pochybenia.

Podľa platnej právnej úpravy platí, že obstarávateľ územnoplánovacej dokumentácie prerokuje návrh územnoplánovacej dokumentácie so všetkými dotknutými subjektmi ako sú dotknuté obce, samosprávne kraje, právnické osoby, verejnosť, a pod. a dohodne ho s dotknutými orgánmi. Za dotknuté orgány sa považujú dotknuté orgány štátnej správy podľa osobitných predpisov, ktoré ochraňujú záujmy životného prostredia a iné osobitné záujmy. Na stanovenie dotknutých orgánov sa neaplikuje § 140a ods.1 stavebného zákona, ktorý sa vzťahuje na konania podľa zák. č. 71/1976 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov, ktoré sa vykonávajú na základe stavebného zákona. Na územnoplánovacú činnosť sa v súlade s §2 ods.6 stavebného zákona nevzťahuje správny poriadok. Jednotlivé stanoviská – pripomienky sa vyhodnocujú. Dohoda s dotknutým orgánom štátnej správy znamená, že pripomienka sa akceptuje a spracovateľ ju zapracuje do územnoplánovacej dokumentácie.

Pri vyhodnocovaní stanovísk a pripomienok však obstarávateľ územného plánu takto v predmetnej veci nepostupoval.

Okrem iných orgánov, dotknutými orgánmi pri prerokúvaní územného plánu boli Obvodný banský úrad Košice a Ministerstvo životného prostredia, odbor štátnej geologickej správy ako orgány štátnej správy, ktoré sú odbornými garantmi záujmov chránených predpismi na úseku ochrany a využitia nerastného bohatstva a geologickej správy v procese prijímania územných plánov.

Ministerstvo životného prostredia Slovenskej republiky, Sekcia geológie a prírodných zdrojov, Odbor štátnej geologickej správy v stanovisku k oznámeniu územnoplánovacej dokumentácie č. 5989/2017 z 25.7.2017 požaduje dodržať ustanovenia § 18 a § 19 banského zákona tak, aby bola zabezpečená ochrana

výhradných ložísk proti znemožneniu alebo sťaženiu ich dobývania a podľa § 17 ods. 5 a § 26 ods. 3 banského zákona vyznačiť hranice chránených ložiskových území a dobývacích priestorov v územnoplánovacej dokumentácii. Vzhľadom na súčasné a predpokladané využívanie ložísk žiada územia v blízkosti chránených ložiskových území a dobývacích priestorov nevyužívať na obytné prípadne rekreačné účely.

V závere v zmysle § 20 ods. 3 zák. č. 569/2007 Z. z. geologického zákona vymedzilo riziká stavebného využitia územia:

- a) Výskyt svahovej deformácie, vhodnosť a podmienky stavebného využitia územia je potrebné posúdiť a overiť inžinierskogeologickým prieskumom.
- b) Stredné radónové riziko. Vhodnosť a podmienky stavebného využitia územia je potrebné posúdiť podľa zák. č. 355/2007 Z. z. o ochrane, podpore a rozvoji verejného zdravia.

V uvedenom stanovisku Ministerstvo životného prostredia Slovenskej republiky, Sekcia geológie a prírodných zdrojov, Odbor štátnej geologickej správy vymedzilo zákaz umiestňovania stavieb na obytné a rekreačné účely v blízkosti hraníc ložiskových území a dobývacích priestorov, z čoho logicky vyplýva zákaz ich umiestňovania vo vnútri dobývacieho priestoru. Uvedené stanovisko však obstarávateľ vyhodnotil ako súhlasné stanovisko. Navyiac v záväznej časti ÚPN Zóny Pod Bankovom bod1 Regulatívy usporiadania a funkčného využívania potrebu posúdenia inžiniersko geologického prieskumu stanovenú ministerstvom obstarávateľ územného plánu do záväznej časti nezapracoval.

Obvodný banský úrad Košice v stanovisku č. 672-1870/2017 zo 7.8.2017 stanovil podmienky pod bodom 1-6, za akých súhlasí so zmenou územného plánu, pričom v bode 1 stanovil podlažnosť malopodlažných rodinných domov maximálne o dvoch podlažiach, pričom v bode 10.3 regulatívoch umiestnenia stavieb na jednotlivých pozemkoch, urbárnych priestoroch s určením zastavovacích podmienok schváleného všeobecne záväzného nariadenia v rozpore s týmto stanoviskom je upravená podlažnosť 2 nadzemné podlažia + podkrovia.

Spoločnosti Meoptis, s.r.o. bola rozhodnutím Obvodného banského úradu Košice č. 157-1243/2015 zo dňa 27.4.2015 povolená banská činnosť v rámci Dobývacieho priestoru Košice (150) magnezit, v ktorej sa lokalita upravovaná všeobecne záväzným nariadením nachádza, a teda mala v procese schvaľovania územného plánu postavenie dotknutej právnickej osoby podľa § 10 ods. 1 písm. g) banského zákona. Obstarávateľ územného plánu jej prerokovanie návrhu územného plánu v súlade s ustanovením § 23 ods.2 stavebného zákona neoznámil a na jej pripomienky v procese prerokovania územného plánu neprihliadol. Aj keď orgán územného plánovania, ktorý obstaráva územnoplánovacia dokumentáciu, dohodne návrh územnoplánovacej dokumentácie s dotknutými orgánmi a spoločnosť Meoptis, s.r.o. nie je dotknutým orgánom ale právnickou osobou, mal vzhľadom na to, že spoločnosť v tejto lokalite vykonáva banskú činnosť zosúladiť jej pripomienky so stanoviskami dotknutých orgánov s poukazom na cieľ územného plánovania upravený v ust. § 1 stavebného zákona v záujme zabezpečenia dosiahnutia trvalého súladu všetkých činností v predmetnom území.

Podľa § 27 ods. 3, 4 písm. b) stavebného zákona obec schvaľuje územnoplánovacia dokumentáciu a jej záväzné časti vyhlasuje všeobecne záväzným

nariadením. Obec zverejní záväzné časti územnoplánovacej dokumentácie vyvesením na úradnej tabuli najmenej na 30 dní, ako aj iným v mieste obvyklým spôsobom, dorúčením dotknutým orgánom. Zo spisového materiálu je zrejmé, že všeobecne záväzné nariadenie bolo zverejnené 19.12.2017. Účinnosť nadobudlo 3.1.2018, ale zo spisového materiálu ani oficiálnej webovej stránky mesta nie je zrejmé či záväzné časti územnoplánovacej dokumentácie boli vyvesené na úradnej tabuli najmenej na 30 dní.

Okrem uvedených procesných pochybení je však potrebné poukázať na základné hmotnoprávne pochybenie. Pri schvaľovaní územného plánu mesto Košice, ale aj schvaľujúci orgán Okresný úrad Košice, Odbor výstavby a bytovej politiky a pri vydávaní stanoviska aj Obvodný banský úrad Košice opomenuli, že síce povolenie stavieb a zariadení v chránenom ložiskovom území, ktoré nesúvisia s dobývaním, môže vydať príslušný orgán podľa osobitných predpisov len na základe záväzného stanoviska obvodného banského úradu, ktorý je v konaní dotknutým orgánom, ale táto právna úprava sa však vzťahuje len na inštitút Chráneného ložiskového územia. V predmetnej veci sa lokalita nachádza v Chránenom ložiskovom území a zároveň vo vnútri Dobývacieho priestoru.

Podľa § 26 ods. 1 banského zákona hranice dobývacieho priestoru na povrchu sa určia uzavretým geometrickým obrazcom s priamymi stranami, ktorého vrcholy sa určujú súradnicami uvedenými v platnom súradnicovom systéme. Jeho priestorové hranice pod povrchom sa spravidla určia zvislými rovinami, ktoré prechádzajú povrchovými hranicami. Výnimočne sa tieto priestorové hranice môžu určiť podľa prirodzených hraníc. Dobývací priestor sa môže vymedziť aj hĺbkovo. Podľa § 26 ods. 3 banského zákona hranice určeného dobývacieho priestoru vyznačí orgán územného plánovania v územnoplánovacej dokumentácii. Z uvedeného vyplýva, že obstarávateľ územného plánu naň musí pri územnom plánovaní prihliadať.

Podľa § 27 ods. 1 banského zákona dobývací priestor, jeho zmenu a zrušenie určí obvodný banský úrad rozhodnutím po vyjadrení príslušného orgánu ochrany prírody a na základe záväzného stanoviska stavebného úradu. Podľa § 27 ods. 6 banského zákona rozhodnutie o určení a zmene dobývacieho priestoru je **rozhodnutím o využití územia v rozsahu jeho vymedzenia na povrchu.**

Podľa § 32 ods. 1 písm. b) stavebného zákona umiestňovať stavby, meniť využitie územia a chrániť dôležité záujmy v území možno len na základe územného rozhodnutia, ktorým je v danom prípade rozhodnutie o využití územia. Z uvedenej právnej úpravy je zrejmé, že rozhodnutie o určení dobývacieho priestoru je rozhodnutím o využití územia na dobývacie účely a mesto nemá oprávnenie na takto hranicami vymedzenom území robiť územný plán. Meniť územný plán môže až po rozhodnutí obvodného banského úradu o zrušení alebo zmene dobývacieho priestoru.

Podľa § 25 ods. 1 písm. b) stavebného zákona pred predložením návrhu územného plánu na schválenie sa preskúma, či obsah návrhu a postup jeho obstarania a prerokovania sú v súlade s príslušnými právnymi predpismi. V danom prípade orgán územného plánovania v súlade s týmto ustanovením nepostupoval.

Samotný stavebný zákon schválenie územnoplánovacej dokumentácie, ak postup jej obstarania a prerokovania nie je v súlade s príslušnými všeobecne záväznými predpismi sankcionuje neplatnosťou. Ak teda orgán územného plánovania návrh schválil, pričom však nedodržiaval zákonný postup, jeho schválenie je zo zákona neplatné.

Na územnoplánovacú činnosť sa nevzťahuje zákon o správnom konaní (§ 2 ods. 6 stavebného zákona). Orgán územného plánovania ako orgán verejnej správy je však povinný pri akejkoľvek činnosti bez ohľadu na to, či procesne ide o správne konanie (čo vyplýva z ustanovenia § 3 ods. 6 zák. č. 71/1967 Zb. o správnom konaní) postupovať v súlade so zásadou zákonnosti a ďalšími zásadami vyslovenými v § 3 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní. Zásada zákonnosti pritom svojim významom presahuje rámec správneho konania, ako aj konania podľa stavebného zákona, pretože je jedným z princípov právneho štátu zakotveným v článku 2 odst. 2,3 Ústavy Slovenskej republiky. V súlade so zásadou zákonnosti majú orgány verejnej správy tiež povinnosť chrániť práva a záujmy fyzických a právnických osôb a vyžadovať plnenie ich povinností.

Vzhľadom na uvedené skutočnosti prokurátorka využila protest prokurátora ako právny prostriedok dozoru nad dodržiavaním zákonov a iných všeobecne záväzných právnych predpisov orgánmi verejnej správy s tým, že navrhuje všeobecne záväzné nariadenie v súlade s podaným protestom zrušiť.

JUDr. Zuzana Šotiková
prokurátorka