



WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

Wrocław, dnia 24 marca 2015 r.

NK-KS.431.1.18.2014.MS

Pan
Bogdan Szczęśniak
Burmistrz Miasta i Gminy
Jelcz - Laskowice

Wystąpienie pokontrolne



W dniach od 11 do 31 grudnia 2014 r. zespół kontrolny w składzie: Marek Sielicki – inspektor wojewódzki (przewodniczący zespołu) oraz Magdalena Kremienowska - starszy inspektor wojewódzki (członek zespołu) z Wydziału Nadzoru i Kontroli Dolnośląskiego Urzędu Wojewódzkiego we Wrocławiu przeprowadził na podstawie art. 28 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. Nr 31, poz. 206 ze zm.) w związku z art. 76 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz.U. z 2013 r. poz. 672 ze zm.) i art. 16 ustawy z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz.U. Nr 185, poz. 1092) oraz imiennych upoważnień Wojewody Dolnośląskiego z dnia 28 listopada 2014 r. numer: NK-KS.0030.93.2014.MS, NK-KS.0030.94.2014.MK kontrolę problemową w trybie zwykłym w Urzędzie Miasta i Gminy Jelcz - Laskowice z siedzibą przy ul. Wincentego Witosa 24, 55-220 Jelcz – Laskowice. Czynności kontrolne w siedzibie Urzędu Miasta i Gminy Jelcz Laskowice przeprowadzono w dniach od 8 do 10 grudnia 2014 r. Tematem kontroli była realizacja przez jednostkę samorządu terytorialnego szczebla gminnego zadań z zakresu administracji rządowej dotyczących wydawania, cofania i wygaszania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, o których mowa w ustawie z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (t.j. Dz.U. z 2012 r. poz. 1356) zwanej dalej w.t.p.a.

Kontrolę przeprowadzono w oparciu o zatwierdzony w dniu 24 czerwca 2014 r. przez Wojewodę Dolnośląskiego Plan kontroli na II półroczu 2014 r.

Przedmiotem kontroli było wydawanie, odmowa wydania, wygaszanie, cofanie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu lub poza miejscem sprzedaży; wydawanie zezwoleń jednorazowych na sprzedaż napojów alkoholowych; wydawanie zezwoleń na wyprzedaż posiadanych zinwentaryzowanych zapasów napojów alkoholowych, określonych w ustawie w.t.p.a., w okresie od 1 stycznia 2013 r. do dnia 8 grudnia 2014 r. (dnia rozpoczęcia kontroli).

W okresie objętym kontrolą funkcję kierownika urzędu sprawował Pan Kazimierz Putyra – Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice.

Wykonywanie zadań w zakresie objętym kontrolą przez Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice oceniam **pozytywnie z nieprawidłowościami**.

Stan faktyczny i ocenę poszczególnych obszarów sporządzono w oparciu o udostępnione w toku wykonywania czynności kontrolnych dokumenty oraz złożone przez Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice wyjaśnienia (pismo z dnia 15 stycznia 2015 r.)

W okresie od dnia 1 stycznia 2013 r. do dnia 8 grudnia 2014 r. Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice wydał w przedmiotowym zakresie 277 decyzji administracyjnych.

Z uwagi na ilość wydanych decyzji, badaniem kontrolnym objęto reprezentatywną próbę 56 decyzji, co stanowi 20 % wszystkich wydanych decyzji w powyższym zakresie, wyłonioną metodą statystyczną – z wykorzystaniem techniki losowania warstwowego polegającej na podziale populacji na grupy o podobnej charakterystyce, a następnie losowaniu elementów z każdej grupy.

W podziale na grupy, ilość skontrolowanych decyzji przedstawia się następująco:

- 12 spośród 34 zezwoleń wydanych na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży,
- 16 spośród 135 zezwoleń wydanych na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży,
- 8 spośród 16 jednorazowych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych,
- 16 spośród 64 decyzji podjętych w przedmiocie wygaszenia udzielonego zezwolenia,
- 3 odmowy udzielenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych,
- 1 decyzja o umorzeniu postępowania w sprawie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, z uwagi na bezprzedmiotowość postępowania.

Ponadto skontrolowana została sprawa dotycząca odwołania od decyzji odmawiającej udzielenia jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych.

Ustalono, iż w okresie objętym kontrolą organ nie wydał zezwolenia na sprzedaż zwinwentaryzowanych zapasów napojów alkoholowych oraz w żadnym przypadku nie cofnął zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych.

W okresie objętym kontrolą na terenie Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice obowiązywała uchwała Rady Miejskiej w Jelczu-Laskowicach Nr II/7/2002 z dnia 6 grudnia 2002 r. w sprawie ustalenia liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5% alkoholu (z wyjątkiem piwa) i zasad usytuowania na terenie miasta i gminy Jelcz-Laskowice miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2003 r. Nr 16, poz. 448) zmieniona z dniem 15 listopada 2013 r. uchwałą Nr XL.297.2013 Rady Miejskiej w Jelczu Laskowicach z dnia 25 października 2013 r. (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2013 r., poz. 5539).

Zgodnie z art. 18¹ ust. 1 ustawy w.t.p.a. jednorazowe zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych mogą być wydawane przedsiębiorcom posiadającym zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych oraz jednostkom Ochotniczych Straży Pożarnych. W oparciu o skontrolowane postępowania ustalono, iż zezwolenia jednorazowe wydawano na wniosek przedsiębiorcy posiadającego zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych oraz

jednostkom Ochotniczych Straży Pożarnych. Zezwolenia udzielano na okres do 2 dni, zgodnie z dyspozycją art. 18¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a.

Wszystkie skontrolowane zezwolenia udzielano na pisemny wniosek. Większość wniosków składanych było na wzorze wniosku o wydanie zezwolenia określonym przez organ kontrolowany.

Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz Laskowice przesłał wraz ze złożonym pismem z dnia 15 stycznia 2015 r. wyjaśnieniami nowy wzór wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych.

Należy wskazać, iż zarówno nowy wzór wniosku, jak i poprzedni nie zawierają przy rodzaju wnioskowanego alkoholu „powyżej 4,5 % do 18%” - określenia „(z wyjątkiem piwa)”.

Kontrola wykazała, że wszystkie kontrolowane decyzje administracyjne zostały wydane zgodnie z właściwością miejscową i rzeczową organu zezwalającego, właściwego ze względu na lokalizację punktu sprzedaży (art. 18 ust. 1 ustawy w.t.p.a.) oraz zostały podpisane przez Sekretarza Miasta i Gminy Pana Andrzeja Gwoźdźcia lub Kierownika Wydziału Spraw Obywatelskich Panią Danutę Zapotoczną, działających w imieniu Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice na podstawie upoważnień z dnia 7 grudnia 2006 r. nr: 0113/10/2006 i 0113/13/2006.

[dowód: akta kontroli: str. 36-37]

W wyniku kontroli stwierdzono, że przedsiębiorcy przed wydaniem zezwolenia uiszczali opłaty za korzystanie z zezwoleń, o których mowa w art. 11¹ oraz 18¹ ust. 3 ustawy w.t.p.a. Ponadto, organ zezwalający weryfikował czy opłaty wnoszone są na rachunek gminy w każdym roku kalendarzowym objętym zezwoleniem w trzech równych ratach w terminach do 31 stycznia, 31 maja, 30 września danego roku kalendarzowego.

W oparciu o przedłożone przez kontrolowany organ dokumenty ustalono, iż w większości przypadków (oprócz spraw: ME.7340.30.2014.5935, ME.7340.29.2014.5934, ME.7340.16.2013.6766) opłaty za korzystanie z zezwoleń uiszczane były w trzech równych ratach w terminach do 31 stycznia, 31 maja i 30 września danego roku kalendarzowego. W każdym z ww. przypadków, w których przedsiębiorca nie uiszczył opłaty w ustawowym terminie, organ kontrolowany prawidłowo wydał decyzję o wygaśnięciu wcześniej wydanego na rzecz przedsiębiorcy zezwolenia (przesłanka wygaśnięcia, o której mowa w art. 18 ust. 12 pkt 5 ustawy w.t.p.a.).

Zgodnie z art. 11¹ ust. 4 ustawy w.t.p.a. przedsiębiorcy prowadzący sprzedaż napojów alkoholowych w roku poprzednim, są obowiązani do złożenia, do dnia 31 stycznia, pisemnego oświadczenia o wartości sprzedaży poszczególnych rodzajów napojów alkoholowych w punkcie sprzedaży w roku poprzednim, a w przypadku niezłożenia powyższego oświadczenia we wskazanym wyżej terminie zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych wygasa (art. 18 ust. 12 pkt 5 ustawy w.t.p.a.).

W wyniku kontroli stwierdzono, iż w większości przypadków (oprócz ME.7340.18.2014.2369, ME.7340.19.2014.2368, ME.7340.20.2014.2367) przedsiębiorcy w ustawowym terminie złożyli pisemne oświadczenie o wartości sprzedaży poszczególnych rodzajów napojów alkoholowych w punkcie sprzedaży w roku poprzednim. W każdym z ww. przypadków, w których przedsiębiorca nie złożył w ustawowym terminie wskazanego powyżej oświadczenia, organ kontrolowany prawidłowo wydał decyzję o wygaśnięciu wcześniej wydanego na rzecz przedsiębiorcy zezwolenia (przesłanka wygaśnięcia, o jakiej mowa w art. 18 ust. 12 pkt 5 ustawy w.t.p.a.).

Ponadto kontrola wykazała, iż poza ww. sprawami decyzje stwierdzające wygaśnięcie zezwolenia zostały wydane z uwagi na zaistnienie przesłanki określonej w art. 18 ust. 12 pkt 1 ustawy w.t.p.a., tj. z powodu likwidacji punktu sprzedaży.

W wyniku kontroli stwierdzono, iż w 3 przypadkach (ME.7340.1.2013.6767, ME.7340.2.2013.6768, ME.7340.3.2014.J.4370) prawidłowo wydano decyzje o odmowie wydania zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w związku z nieziszczeniem się warunku wydania zezwolenia, o którym mowa w art. 18 ust. 3a ustawy w.t.p.a.

W jednym przypadku (ME.7340.32.2014.6025) na podstawie art. 105 §2 k.p.a. umorzono postępowanie w sprawie wydania jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych z powodu bezprzedmiotowości postępowania.

W zakresie sprawy dotyczącej wniesionego odwołania od decyzji odmawiającej wydania zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych ustalono, iż Burmistrz prawidłowo przesłał odwołanie wraz z aktami sprawy organowi odwoławczemu (Samorządowemu Kolegium Odwoławczemu) w terminie siedmiu dni od dnia, w którym otrzymał odwołanie, zgodnie z art. 133 k.p.a.

W przypadku 32 skontrolowanych zezwoleń ustalono, iż wnioski o ich wydanie nie zawierały numeru w rejestrze przedsiębiorców lub ewidencji działalności gospodarczej, do czego zobowiązuje art. 18 ust. 5 pkt 3 ustawy w.t.p.a., sprawy:

1. ME.7340.3.2013.J.4511 (Nr A-3.2013);
2. ME.7340.6.2013.J.5930 (Nr A-6.2013);
3. ME.7340.7.2013.J.5931 (Nr A-7.2013);
4. ME.7340.8.2013. J.6020 (Nr A-8.2013);
5. ME.7340.16.2013.J.7698 (Nr A - 16.2013);
6. ME.7340. 4.2014.J.3577 (Nr A-1.2014);
7. ME.7340.5.2014.J.4972 (Nr A-5.2013);
8. ME.7340.II.A-9.2014.10222 (Nr A-9);
9. ME.7340.II.B-5.2014.10223 (Nr B-5);
10. ME.7340.I.C-7.2014.10224 (Nr C-7);
11. ME.7340.II.A-2.2014. 2953 (Nr A-2);
12. ME.7340.II.B-2.2014.2954 (Nr B-2);
13. ME.7340.II.C-2.2014. 2955 (Nr C-2);
14. ME.7340.II.A-4.2013.6010 (Nr A-4);
15. ME.7340.II.B-1.2013.6011 (Nr B-1);
16. ME.7340.II.C-2.2013.6012 (Nr C-2);
17. ME.7340.II.A-8.2013.9397 (Nr A-8);
18. ME.7340.II.B-2.2013.9398 (Nr B-2);
19. ME.7340.II.C-4.2013.9399 (Nr C-4);
20. ME.7340.I.A-14.2013.6016 (Nr A-14);
21. ME.7340.I.B-13.2013.6017 (Nr B-13);
22. ME.7340.I.C-14.2013.6018 (Nr C-14);
23. ME.7340.I.A-23.2013.9392 (Nr A-23);
24. ME.7340.I.A-19.2013.8461 (Nr A-19);
25. ME.7340.I.B-18.2013.8462 (Nr B-18);
26. ME.7340.I.C-19.2013.8463 (Nr C-19);
27. ME.7340.I.A.-13.2014.6739 (Nr A-13);
28. ME.7340.I.B-13.2014.6740 (Nr B-13);
29. ME.7340.I.C-12.2014.6751 (Nr C-12);
30. ME.7340.I.A-23.2014.10225 (Nr A-23);
31. ME.7340.I.B-22.2014.10226 (Nr B-22);
32. ME.7340.I.C-21.2014.10227 (Nr C-21)

W udzielonych pismem z dnia 15 stycznia 2015 r. wyjaśnieniach Burmistrz poinformował, iż ww. wnioski nie zawierały numeru w rejestrze przedsiębiorców lub ewidencji działalności gospodarczej, gdyż zgodnie z art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 672 ze zm.) przedsiębiorca wpisany do rejestru przedsiębiorców albo ewidencji jest obowiązany umieszczać w oświadczeniach pisemnych, skierowanych w zakresie swojej działalności do oznaczonych osób i organów, numer identyfikacji podatkowej (NIP) oraz posługiwać się tym numerem w obrocie prawnym i gospodarczym. Jednocześnie w przypadku przedsiębiorców zarejestrowanych w KRS wpisuje się numer KRS.

Złożone wyjaśnienia zostały uznane za prawidłowe przy ocenie skontrolowanych postępowań z uwagi na to, iż osobom fizycznym prowadzącym działalność gospodarczą wpisanym do Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej nie nadaje się obecnie numeru w ewidencji działalności gospodarczej, a wśród skontrolowanych spraw nie

było żadnego przypadku wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, który byłby przedsiębiorcą zarejestrowanym w rejestrze przedsiębiorców KRS.

Wobec powyższego organ kontrolowany prawidłowo postępował oceniając za prawidłowe wniesione wnioski o udzielenie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zawierające numer identyfikacji podatkowej (NIP) przedsiębiorców.

[dowód: akta kontroli: str. 24]

Kontrola wykazała następujące nieprawidłowości i uchybienia:

W oparciu o skontrolowane postępowania ustalono, iż żadna z decyzji administracyjnych wydanych w sprawie udzielenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych nie zawiera uzasadnienia faktycznego i prawnego lub wynikającej z dyspozycji art. 107 § 4 k.p.a. informacji o odstąpieniu od uzasadnienia decyzji. Zezwolenia, jako akty administracyjne, powinny zawierać wszystkie elementy określone w przepisie art. 107 § 1 k.p.a., a więc m.in.: uzasadnienie faktyczne i prawne decyzji.

W wyjaśnieniach z dnia 15 stycznia 2014 r. Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice poinformował, iż wydane zezwolenia nie zawierały uzasadnienia ponieważ „wynikało ono z domniemania”. Ponadto zapewnił, iż każda wydana przez niego decyzja będzie zawierała uzasadnienie faktyczne i prawne, a w przypadku odstąpienia od niego zostanie przytoczona treść art. 107 § 4 k.p.a.

W związku z powyższym należy uznać, iż podjęte zostały działania mające na celu usunięcie ww. nieprawidłowości.

[dowód: akta kontroli: str. 23]

W zakresie terminowości załatwianych spraw stwierdzono, iż w przypadku spraw: ME.7340.1.2013.6767, ME.7340.2.2013.6768, ME.7340.29.2014.5934, 7340.30.2014.5935, ME.7340.16.2013.6766 przekroczono miesięczny termin załatwienia sprawy.

W myśl art. 35 § 1 i § 3 k.p.a. organy administracji publicznej obowiązane są załatwiać sprawy bez zbędnej zwłoki, przy czym załatwienie sprawy wymagającej postępowania wyjaśniającego powinno nastąpić nie później niż w ciągu miesiąca. Ponadto zgodnie z art. 36 k.p.a. o każdym przypadku niezakończenia sprawy w wymaganym terminie organ administracji publicznej jest obowiązany zawiadomić strony, podając przyczyny zwłoki i wskazując nowy termin załatwienia sprawy. Ten sam obowiązek ciąży na organie również w przypadku zwłoki w załatwieniu sprawy z przyczyn niezależnych od organu.

W wyjaśnieniach z dnia 15 stycznia 2014 r. Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice poinformował, iż w ww. postępowaniach powstała konieczność podjęcia dodatkowych czynności urzędowych. Podkreślił przy tym, iż w świetle art. 35 § 3 k.p.a. załatwienie sprawy szczególnie skomplikowanej powinno nastąpić nie później niż w ciągu 2 miesięcy od dnia wszczęcia postępowania. Dodatkowo w przedmiotowych postępowaniach wyznaczono stronie termin 7 dni do zapoznania się z aktami sprawy oraz do złożenia ewentualnych wyjaśnień. Ponadto zawiadomienia o wszczęciu/zakończeniu postępowania były niejednokrotnie przed doręczeniem stronie awizowane. Jednocześnie podkreślono, iż organ przy załatwianiu ww. spraw kierował się zasadą czynnego udziału strony postępowania administracyjnego wynikającą z art. 10 k.p.a.

Zakwalifikowanie sprawy jako szczególnie skomplikowanej w rozumieniu art. 35 § 3 należy do organu załatwiającego sprawę. Zważywszy jednak na to, iż podstawowym terminem załatwienia sprawy jest okres nie dłuższy niż jeden miesiąc, Burmistrz Miasta

i Gminy Jelcz – Laskowice powinien poinformować strony postępowania, iż zakwalifikował przedmiotowe sprawy jako szczególnie skomplikowane i zostaną załatwione w terminie dwóch miesięcy. Na powyższy obowiązek wskazuje treść art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 672 ze zm.), zgodnie z którym właściwy organ ma obowiązek poinformować o przedłużeniu terminu przed upływem terminu rozpatrzenia wniosku określonego w potwierdzeniu przyjęcia wniosku.

W związku z powyższym uznano, iż niezawiadomienie stron w powyższych przypadkach o niezakończonym w terminie miesiąca było działaniem nieprawidłowym.

[dowód: akta kontroli: str. 23, 38-54, 57-59]

W przypadku jednego wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych (sprawa: ME.7340.16.2013.J.7698 - Nr A-16.2013) stwierdzono, iż nie zawiera adresu punktu składowania napojów alkoholowych (magazynu dystrybucyjnego), do czego zobowiązuje art. 18 ust. 5 pkt 6 ustawy w.t.p.a.

Ze złożonych przez Burmistrza wyjaśnień wynika, iż ww. wnioski zostały odrębnie napisane, a nie wypełnione na wzorze formularza dostępnego w Urzędzie Miasta i Gminy, dlatego na podaniu nie było ujętego adresu magazynu dystrybucyjnego. Ponadto przedsiębiorca nie został wezwany do usunięcia powyższych braków przez niedopatrzenie pracownika. Dodatkowo do przedmiotowych wyjaśnień załączono protokół z przesłuchania strony z dnia 13 stycznia 2015 r. (tj. po dniu wydania przedmiotowej decyzji), w którym wskazuje adres magazynu dystrybucyjnego.

Biorąc powyższe pod uwagę ustalono, iż ww. wnioski o wydanie jednorazowego zezwolenia zawierały brak formalny w postaci braku wskazania adresu punktu składowania napojów alkoholowych (magazynu dystrybucyjnego) i organ powinien wezwać wnioskującego o jego uzupełnienie w trybie art. 64 § 2 k.p.a. Organ kontrolujący nie mógł uznać ww. protokołu za uzupełnienie braku formalnego wniosku, gdyż adres magazynu dystrybucyjnego powinien zostać wskazany przed wydaniem zezwolenia.

[dowód: akta kontroli: str. 24, 55-56]

W przypadku 30 skontrolowanych zezwoleń ustalono, iż wnioski o ich wydanie nie zawierały oznaczenia rodzaju wnioskowanego zezwolenia (przeznaczone do spożycia w miejscu czy poza miejscem sprzedaży), do czego zobowiązuje art. 18 ust. 5 pkt 1 ustawy w.t.p.a., sprawy:

1. ME.7340.II.A-9.2014.10222 (Nr A-9);
2. ME.7340.II.B-5.2014.10223 (Nr B-5);
3. ME.7340.I.C-7.2014.10224 (Nr C-7);
4. ME.7340.II.A-2.2014.2953 (Nr A-2);
5. ME.7340.II.B-2.2014.2954 (Nr B-2);
6. ME.7340.II.C-2.2014.2955 (Nr C-2);
7. ME.7340.II.A-4.2013.6010 (Nr A-4);
8. ME.7340.II.B-1.2013.6011 (Nr B-1);
9. ME.7340.II.C-2.2013.6012 (Nr C-2);
10. ME.7340.II.A-8.2013.9397 (Nr A-8);
11. ME.7340.II.B-2.2013.9398 (Nr B-2);
12. ME.7340.II.C-4.2013.9399 (Nr C-4);
13. ME.7340.1.2013.6767 (odmowa);
14. ME.7340.2.2013.6768 (odmowa);
15. ME.7340.I.A-23.2014.10225 (Nr A-23);
16. ME.7340.I.B-22.2014.10226 (Nr B-22);
17. ME.7340.I.C-21.2014.10227 (Nr C-21);
18. ME.7340.I.C-15.2014.8484 (C-15);
19. ME.7340.I.A-16.2014.8482 (Nr A-16);
20. ME.7340.I.B-16.2014.8483 (Nr B-16);
21. ME.7340.I.A-13.2014.6739 (Nr A-13);
22. ME.7340.I.B-13.2014.6740 (Nr B-13);
23. ME.7340.I.C-12.2014.6751 (Nr C-12);
24. ME.7340.I.A-19.2013.8461 (Nr A-19);
25. ME.7340.I.B-18.2013.8462 (Nr B-18);
26. ME.7340.I.C-19.2013.8463 (Nr C-19);

27. ME.7340.I.A-23.2013.9392 (Nr A-23); 28. ME.7340.I.A-14.2013.6016 (Nr A-14);
29. ME.7340.I.B-13.2013.6017 (Nr B-13); 30. ME.7340.I.C-14.2013.6018 (Nr C-14).

Ze złożonych przez Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz Laskowice wyjaśnień wynika, iż ww. wnioski nie zawierały wskazania czy dotyczą zezwolenia na sprzedaż alkoholu przeznaczonego do spożycia w miejscu czy poza miejscem sprzedaży, jednakże wskazany przez przedsiębiorcę we wniosku przedmiot działalności gospodarczej według Polskiej Klasyfikacji Działalności pozwalał na ustalenie czy jest to lokal handlowy czy gastronomiczny. Ponadto nie wysyłano do przedsiębiorców wezwań do usunięcia braków formalnych, ponieważ wnioski oraz dołączone do nich załączniki zawierały dane niezbędne do wydania zezwolenia. Jednocześnie poinformowano, iż opracowano nowy wzór o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, w którym dodano punkt dotyczący oznaczenia rodzaju wnioskowanego zezwolenia. Nowy wzór wniosku załączono do udzielonych pismem z dnia 15 stycznia 2014 r. wyjaśnień.

Odnosząc się do udzielonych wyjaśnień należy stwierdzić, iż przedsiębiorca składający do organu wniosek, w którym zawarto jedynie żądanie o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych o zawartości alkoholu: *do 4,5 % oraz piwo; powyżej 4,5 % do 18 % (z wyjątkiem piwa); powyżej 18 %*, wskazuje jedynie rodzaje napojów alkoholowych jakie zamierza sprzedawać (art. 18 ust. 3 pkt 1-3 ustawy w.t.p.a.). Wskazanie rodzaju napojów alkoholowych nie jest jednak równoznaczne ze wskazaniem rodzaju zezwolenia. Oznaczenie rodzaju wnioskowanego zezwolenia jest obligatoryjnym elementem wniosku zgodnie z art. 18 ust. 5 pkt 1 ustawy w.t.p.a. W związku z powyższym nie uwzględniono wyjaśnień, iż nie wysyłano do przedsiębiorców wezwań do usunięcia braku formalnego wniosku ponieważ wnioski oraz dołączone do nich załączniki zawierały dane niezbędne do wydania zezwolenia. Mając jednak na uwadze, iż organ był w stanie określić rodzaj wnioskowanego zezwolenia na podstawie wskazanego przez przedsiębiorcę we wniosku przedmiotu działalności gospodarczej według Polskiej Klasyfikacji Działalności powyższe zostało ocenione jako uchybienie.

[dowód: akta kontroli: str.24, 27, 49, 53, 66, 75, 84, 90, 97, 104, 111, 119, 127, 135]

W przypadku 9 skontrolowanych decyzji stwierdzono, iż nie zawierały jednoznacznego określenia czy zezwolono na sprzedaż alkoholu w miejscu, czy poza miejscem sprzedaży. W treści ww. zezwoleń wskazano, iż zezwala się na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia „*poza miejscem sprzedaży, w miejscu sprzedaży*”, sprawy:

1. ME.7340.II.A-4.2013.6010 (Nr A-4); 2. ME.7340.II.B-1.2013.6011 (Nr B-1);
3. ME.7340.II.C-2.2013.6012 (Nr C-2); 4. ME.7340.II.A-8.2013.9397 (Nr A-8);
5. ME.7340.II.B-2.2013.9398 (Nr B-2); 6. ME.7340.II.C-4.2013.9399 (Nr C-4);
7. ME.7340.II.A-2.2014.2953 (Nr A-2); 8. ME.7340.II.B-2.2014.2954 (Nr B-2);
9. ME.7340.II.C-2.2014.2955 (Nr B-2).

W udzielonych pismem z dnia 15 stycznia 2015 r. wyjaśnieniach Burmistrz poinformował, iż ww. zezwolenia dotyczą wyłącznie lokali gastronomicznych. Jednocześnie w każdej z wymienionych decyzji zawarto zapis „*zezwała się na sprzedaż napojów alkoholowych (...) w lokalu gastronomicznym*” i wskazano adres tego lokalu.

W wyniku analizy dokumentacji oraz ww. wyjaśnień ustalono, iż zawarty w ww. decyzjach zapis, w myśl którego przedsiębiorcy zezwala się na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia „*poza miejscem sprzedaży, w miejscu sprzedaży*” może wprowadzać w błąd, bowiem wskazuje, że udziela się zezwolenia na sprzedaż napojów

alkoholowych przeznaczonych do spożycia zarówno w miejscu, jak i poza miejscem sprzedaży, podczas gdy przedmiotowe zezwolenia dotyczą sprzedaży napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży.

[dowód: akta kontroli: str. 25, 105-110, 113-117, 120-125]

W przypadku 8 skontrolowanych decyzji stwierdzono, iż nie zawierają pouczenia, czy i w jakim trybie służy od nich odwołanie, do czego zobowiązuje art. 107 §1 k.p.a., sprawy:

1. ME.7340.3.2013.J.4511 (Nr A-3.2013); 2. ME.7340.6.2013.J.5930 (Nr A-6.2013); 3. ME.7340.7.2013.J.5931 (Nr A-7.2013); 4. ME.7340.8.2013.J.6020 (Nr A-8.2013); 5. ME.7340.16.2013.J.7698 (Nr A-16.2013); 6. ME.7340.4.2014.J.3577 (Nr A-1.2014); 7. ME.7340.5.2014.J.4972 (Nr A-5.2013); 8. ME.7340.15.2014.J. 6450 (Nr A-15.2014);

Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz Laskowice udzielił wyjaśnień, zgodnie z którymi, ww. zezwolenia nie zawierały pouczenia o odwołaniu do Samorządowego Kolegium Odwoławczego we Wrocławiu przez niedopatrzenie pracownika. W związku z powyższym ustalono, iż tym zaniechaniem naruszono art. 107 §1 k.p.a.

[dowód: akta kontroli: str. 25, 55, 137-150]

W 28 wydanych zezwoleniach wskazano, iż sprzedaż napojów alkoholowych może być prowadzona w godzinach wyznaczonych zgodnie z uchwałą nr V/24/2003 Rady Miejskiej w Jelczu – Laskowicach z dnia 31 stycznia 2003 r. w sprawie ustalenia czasu pracy placówek handlu detalicznego, zakładów gastronomicznych i usługowych na terenie Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2003 r. Nr 24, poz. 654 ze zm.), sprawy:

1. ME.7340.II.A-9.2014. 10222 (Nr A-9); 2. ME.7340.II.B-5.2014. 1023 (Nr B-5); 3. ME.7340.I.C-7.2014. 10224 (Nr C-7); 4. ME.7340.II.A-2.2014. 2953 (Nr A-2); 5. ME.7340.II.B-2.2014.2954 (Nr B-2); 6. ME.7340.II.C-2.2014.2955 (Nr C-2); 7. ME.7340.II.A-4.2013. 6010 (Nr A-4); 8. ME.7340.II.B-1.2013. 6011 (Nr B-1); 9. ME.7340.II.C-2.2013. 6012 (Nr C-2); 10. ME.7340.II.A-8.2013.9397 (Nr A-8); 11. ME.7340.II.B-2.2013.9398 (Nr B-2); 12. ME.7340.II.C-4.2013.9399 (Nr C-4); 13. ME.7340.I.A-23.2014.10225 (Nr A-23); 14. ME.7340.I.B-22.2014.10226 (Nr B-22); 15. ME.7340.I.C-21.2014.10227 (Nr C-21); 16. ME.7340.I.C-15.2014.8484 (C-15); 17. ME.7340.I.A-16.2014.8482 (Nr A-16); 18. ME.7340.I.B-16.2014.8483 (Nr B-16); 19. ME.7340.I.A.-13.2014.6739 (Nr A-13); 20. ME.7340.I.B-13.2014.6740 (Nr B-13); 21. ME.7340.I.C-12.2014.6751 (Nr C-12); 22. ME.7340.I.A-19.2013.8461 (Nr A-19); 23. ME.7340.I.B-18.2013.8462 (Nr B-18); 24. ME.7340.I.C-19.2013.8463 (Nr C-19); 25. ME.7340.I.A-23.2013.9392 (Nr A-23); 26. ME.7340.I.A-14.2013.6016 (Nr A-14); 27. ME.7340.I.B-13.2013.6017 (Nr B-13); 28. ME.7340.I.C-14.2013.6018 (Nr C-14).

Art. 107 § 1 i § 2 k.p.a. wymienia obligatoryjne elementy decyzji administracyjnej oraz wskazuje, iż przepisy szczególne mogą określać także inne składniki, które powinna zawierać decyzja.

Ustawa o w.t.p.a. nie określa enumeratywnie jakie elementy powinno zawierać zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych. W związku z powyższym zwrócono się do organu kontrolowanego o wyjaśnienie w jakim charakterze zamieszczano w wydawanych zezwoleniach ww. zapis.

Udzielonymi wyjaśnieniami Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice poinformował, iż „zgodnie z przepisami prawa w wydanych decyzjach – w trybie informacji zawierano informację o czasie sprzedaży napojów alkoholowych obowiązującym na terenie miasta i gminy Jelcz – Laskowice.

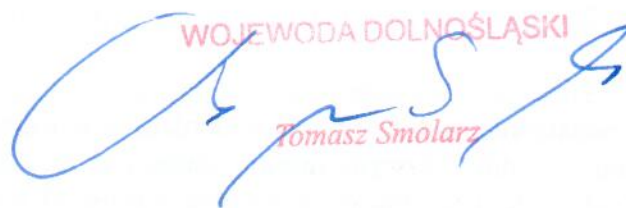
Organ kontrolujący uwzględnił powyższe wyjaśnienia i uznał, że przedmiotowy zapis był zamieszczany w wydawanych decyzjach w trybie poinformowania o obowiązujących na terenie Miasta i Gminy Jelcz – Laskowice przepisach prawa miejscowego.

[dowód: akta kontroli: str. 25, 60-135]

Na podstawie ustaleń kontroli stwierdzono, iż w celu usunięcia nieprawidłowości oraz usprawnienia w jednostce wydawania, cofania i wygaszania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, o których mowa w ustawie z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi należy:

1. Wskazywać w zezwoleniach na sprzedaż napojów alkoholowych uzasadnienie faktyczne i prawne – zgodnie z wymogiem określonym w art. 107 § 1 k.p.a., bądź wynikającą z dyspozycji art. 107 § 4 k.p.a. informację o odstępieniu od uzasadnienia decyzji, gdy uwzględni ona w całości żądanie strony.
2. Zawiadamiać strony o każdym przypadku niezłażenia sprawy w terminie miesiąca od dnia wszczęcia postępowania, podając przyczyny zwłoki i wskazując nowy termin złażenia sprawy, także w przypadku zwłoki w złażeniu sprawy z przyczyn niezależnych od organu – zgodnie z art. 36 k.p.a., uwzględniając jednocześnie zasady określone w art. 11 ust. 7-8 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej.
3. Dokładnie sprawdzać czy wnioski o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zawierają wszystkie wymagane elementy określone w art. 18 ust. 5 ustawy w.t.p.a., a w przypadku braków formalnych wzywać wnioskujących do ich uzupełnienia.
4. Jednoznacznie określać w wydawanych decyzjach, czy zezwala się na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia „w miejscu sprzedaży” lub „poza miejscem sprzedaży”.
5. Zawierać w wydawanych decyzjach pouczenie o możliwości złożenia za pośrednictwem Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz - Laskowice odwołania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego we Wrocławiu, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji.
6. Uzupełnić nowy wzór wniosku o wydanie zezwolenia przesłany razem z wyjaśnieniami z dnia 15 stycznia 2015 r. o określenie „(z wyjątkiem piwa)” - przy rodzaju wnioskowanego alkoholu „powyżej 4,5 % do 18 %”

Na podstawie art. 49 ustawy z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz. U. z 2011 r. Nr 185, poz. 1092) proszę o poinformowanie mnie w terminie do **14 kwietnia 2015 r.** o sposobie wykonania powyższych zaleceń, wykorzystaniu wniosków lub przyczynach ich niewykorzystania albo o innym sposobie usunięcia stwierdzonych nieprawidłowości.


WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI
Tomasz Smolarz