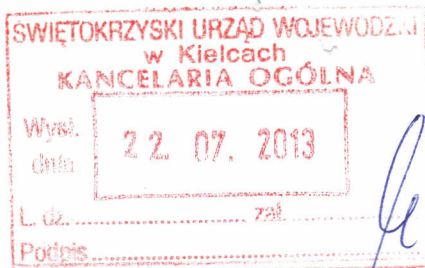




WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI

PNK-III.431.17.2013



Kielce, 2013.07.19

Pan  
**Waldemar Sikora**  
Burmistrz Miasta i Gminy  
Busko-Zdrój

### Sprawozdanie z kontroli

Kontrolę doraźną w Urzędzie Miasta i Gminy w Busku-Zdroju, ul. Mickiewicza 10, 28-100 Busko-Zdrój, w dniach 24-25 kwietnia 2013 roku przeprowadzili: Piotr Gołda - inspektor wojewódzki w Wydziale Prawnym, Nadzoru i Kontroli Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach – przewodniczący zespołu kontrolnego oraz Magdalena Ściwiarska – inspektor wojewódzki w Wydziale Prawnym, Nadzoru i Kontroli Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach – członek zespołu kontrolnego, na podstawie pisemnych upoważnień do przeprowadzenia kontroli Nr 306/13 i 307/13 z dnia 23 kwietnia 2013 roku wydanych z upoważnienia Wojewody Świętokrzyskiego przez Dyrektora Wydziału Prawnego, Nadzoru i Kontroli Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach.

#### Zakres kontroli i okres objęty kontrolą:

- stosowanie przez Burmistrza Miasta i Gminy ustawowej procedury przy wydawaniu decyzji o wygaśnięciu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych w latach 2011-2012

W wyniku przeprowadzonej kontroli ustalono:

W 2011 roku Burmistrz Miasta i Gminy Busko-Zdrój wydał dwanaście decyzji stwierdzających wygaśnięcie zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu i poza miejscem sprzedaży z powodu niedokonania opłaty za zezwolenie, natomiast w 2012 roku decyzji tej treści Burmistrz wydał w liczbie osiemnastu. Kontrolujący odnotowali, że sześciu przedsiębiorców w 2011 roku oraz czterech w 2012 roku odwołało się od decyzji Burmistrza do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Kielcach. W odniesieniu do jednego z wymienionych odwołań Samorządowe Kolegium Odwoławcze w 2011 roku uchyliło zaskarżoną decyzję Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój stwierdzającą wygaśnięcie zezwolenia i umorzyło postępowanie organu I instancji, wskazując, że dokonanie

przez przedsiębiorcę zlecenia przelewu płatności za korzystanie z zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w ostatnim dniu terminu przewidzianego w art. 11<sup>1</sup> ust.7 ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi z dnia 26 października 1982 roku (podczas gdy uznanie rachunku bankowego odbiorcy nastąpiło po tym terminie) nie narusza wymienionego wyżej przepisu.

Kontrolujący zapoznali się z dokumentacją obejmującą między innymi zestawienia wpłat za korzystanie z zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych dokonywane przez przedsiębiorców na rachunek Urzędu Miasta i Gminy Busko-Zdrój za okres 2011-2012 oraz dowody księgowe potwierdzające terminy wpływów na rachunek Urzędu Miasta i Gminy za korzystanie z tych zezwoleń.

W trakcie zapoznawania się z dokumentacją księgową zespół kontrolny odnotował, że czterech przedsiębiorców tj. Katarzyna Gadawska, Stanisław Blichiewicz Sanato-Kawiarnia, Bożena Korczak - Sanatorium Słowacki, Iwona Matusik – sklep spożywczo-przemysłowy, Wioletta Wach - sklep spożywczo-przemysłowy, dokonało opłaty I raty w 2011 roku za korzystanie z zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych z naruszeniem terminu wynikającego z art. 11<sup>1</sup> ust.7. cytowanej ustawy.

Zgodnie z art.18 ust. 12 pkt 5 cytowanej ustawy, niedokonanie opłaty w wysokości określonej w art.11<sup>1</sup> - ust.2 i 5 w terminach, o których mowa w art.11<sup>1</sup> ust.7 zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych - wygasa.

Pomimo naruszenia terminu, o którym mowa powyżej, przedsiębiorcom tym nie wydano decyzji o wygaśnięciu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych.

W wyniku prowadzonej analizy, przewodniczący zespołu kontrolnego zwrócił się do Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój pismem z dnia 6 maja 2013 roku z prośbą o odniesienie się do stwierdzonego przez kontrolujących stanu rzeczy.

Ponadto kontrolujący odnotowali, że w odniesieniu do zezwoleń z dnia 15 grudnia 2005 roku: Nr I/132/A/132/05 na sprzedaż napojów alkoholowych o zawartości do 4,5% alkoholu i piwa przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oraz Nr I/132/B/126/05 na sprzedaż napojów alkoholowych o zawartości powyżej 4,5% do 18% alkoholu przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży wydanych dla przedsiębiorcy Anna Sikora, Włodzimierz Wróbel – PHU „SAWA” Spółka Jawna – w dniu 21 grudnia 2010 roku na podstawie art. 155 Kodeksu postępowania administracyjnego wydano za zgodą strony decyzje przedłużające ważność wyżej wymienionych zezwoleń na okres 4 miesięcy.

W odniesieniu do wydawania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych stosuje się przepisy ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, w szczególności art.18 ust.2 i 3a, których to przepisów nie zastosowano do wyżej wymienionych zezwoleń (decyzji przedłużających).

W związku z tym zwrócono się do Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój o przedłożenie wyjaśnień również w tej sprawie. Pismo Burmistrza znak SO.1710.1.2013 z dnia 14 maja 2013 roku, zawierające wyjaśnienia w sprawie poddane zostały stosownej analizie.

Odnosząc się do pierwszej części wyjaśnień Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój złożonych w sprawie ustaleń kontroli przeprowadzonej w Urzędzie Miasta i Gminy w Busku Zdroju w zakresie



wydawania decyzji o wygaśnięciu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych należy stwierdzić, że w przypadku niedokonania w terminie opłaty za zezwolenie na sprzedaż alkoholu, zezwolenie wygasa z mocy prawa. Wydanie decyzji o wygaśnięciu ma charakter deklaratoryjny. Pogląd o konieczności wydawania decyzji o wygaśnięciu zezwolenia jest ugruntowany w orzecznictwie sądów administracyjnych. Już w uchwale składu pięciu sędziów Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 23 czerwca 1997 r., OPK 32/97, wysunięto tezę o obowiązku organu, który wydał zezwolenie, stwierdzenia wygaśnięcia zezwolenia w drodze decyzji na podstawie art. 162 § 1 pkt 1 i § 3 Kodeksu postępowania administracyjnego. Przywołane orzeczenie zapadło na gruncie art. 9 ustawy dot. zezwoleń na hurtowy obrót alkoholem jednak przywołana tam argumentacja została zaakceptowana również na gruncie orzeczeń dot. sprzedaży detalicznej.

Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, iż w przedstawionej wyżej sprawie nie dopełniono obowiązków wynikających z art. 18 ust.12 pkt 5 ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi tj. pomimo naruszenia przez czterech przedsiębiorców terminu, o którym mowa w art. 11<sup>1</sup> ust.7 cyt. ustawy, przedsiębiorcom tym nie wydano decyzji o wygaśnięciu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych.

Odnosząc się do problemu zmiany decyzji o zezwoleniu na sprzedaż napojów alkoholowych w trybie art. 155 Kpa należy stwierdzić:

1. Wniosek o wydanie nowej decyzji w przedmiocie zezwolenia na sprzedaż alkoholu został złożony jeszcze w dacie ważności poprzedniego zezwolenia czyli w 2010 roku. Interpretując literalnie przepis art. 11 ustawy należy zauważyć, że rokiem poprzednim w chwili wniesienia wniosku był 2009r. za który dokonano już kalkulacji wartości sprzedaży poszczególnych grup alkoholi. Wnioskodawca był więc w posiadaniu informacji, które umożliwiały właściwe obliczenie opłaty. Wniosek przedsiębiorcy winien zostać rozpatrzony w oparciu o stan faktyczny i stan prawny istniejący w dacie orzekania, z zachowaniem całej wymaganej procedury.
2. Należy również zwrócić uwagę na fakt, że naliczenie opłaty za zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych jest czynnością materialno-techniczną, sposób obliczenia opłaty wynika wprost z ustawy i nie wymaga wydawania decyzji w tym zakresie.
3. Jest oczywiste, że skoro zezwolenie na sprzedaż detaliczną napojów alkoholowych zostaje udzielone na ściśle określony czas, to wraz z upływem przewidzianego w zezwoleniu terminu traci ono ważność. Podobnie jak w przypadku zezwoleń na hurtowy obrót napojami alkoholowymi, tak i w przypadku zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych ustawa o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi nie przewiduje przedłużania terminu ważności zezwolenia. Nie można zgodzić się z poglądem, iż przedłużenie okresu ważności zezwolenia leży w interesie społecznym ponieważ prowadzi do naruszenia zasady konkurencyjności, prowadzi

Mając na uwadze powyższe ustalenia, wykonywanie przez Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój zadań obejmujących wydawanie decyzji o wygaśnięciu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych w latach 2011-2012 - **ocenił negatywnie**

Informując o powyższym, uprzejmie proszę o przestrzeganie przepisów ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi w zakresie wydawania decyzji dotyczących stwierdzenia wygaśnięcia zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz wydawania kolejnych zezwoleń przedsiębiorcom, którym kończą się dotychczasowe zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych.

Jednocześnie informuję, że Burmistrz Miasta i Gminy Busko-Zdrój w terminie 3 dni roboczych od dnia otrzymania niniejszego sprawozdania może przedstawić do niego swoje stanowisko, nie wstrzymuje to jednak realizacji ustaleń kontroli.

WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI



*Bożentyna Palha-Koruba*.....

zarządzający kontrolę

*Bożentyna  
19.07.2013*

KIEROWNIK  
Wydziału Prawnego i Kontroli

*Pferens*  
mgr Piotr Ferens

ZASTĘPCA DYREKTORA  
Wydziału Prawnego, Nadzoru i Kontroli

*Lech Hamera*  
Lech Hamera