



WOJEWODA ŚWIĘTOKRZYSKI

Znak: PNK.III.431.20.2018

Kielce, dnia 10-07-2018

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

Wystąpienie pokontrolne

Kontrolę problemową w Urzędzie Miasta i Gminy Busko – Zdrój ul. Mickiewicza 10; 28-100 Busko - Zdrój w dniach 26-27 kwietnia 2018 r. przeprowadzili: Magdalena Ściwiarska - inspektor wojewódzki Oddziału Kontroli w Wydziale Prawnym, Nadzoru i Kontroli Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach – kierownik zespołu kontrolnego oraz Hanna Janiszewska – Karcz - inspektor wojewódzki Oddziału Kontroli w Wydziale Prawnym, Nadzoru i Kontroli Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach - członek zespołu kontrolnego na podstawie pisemnego upoważnienia do przeprowadzenia kontroli Nr 239/2018 i 240/2018 z dnia 23 kwietnia 2018 roku wydanego przez Dyrektora Wydziału Prawnego, Nadzoru i Kontroli Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach z upoważnienia Wojewody Świętokrzyskiego.

Podstawa prawna kontroli:

Kontrolę przeprowadzono na podstawie art. 6 ust. 4 pkt 3 i art. 16 ust. 2 ustawy z dnia 15 lipca 2011r. o kontroli w administracji rządowej¹, art. 28 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie², art. 76 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej³ oraz w zw. z art. 18 i 18¹ ustawy z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi⁴.

¹ Dz.U. z 2011 r. Nr 185, poz. 1092

² t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 2234 ze zm.

³ t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 2168 ze zm.

⁴ t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 487 ze zm. zwana dalej w.t.p.a.

Zakres kontroli:

Stosowanie ustawowej procedury przy wydawaniu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, decyzji o cofnięciu zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych oraz decyzji potwierdzających wygaśnięcie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych.

Okres objęty kontrolą: 1.01.2017 r. – 11.04.2018 r.

Ocena działalności Jednostki⁵:

Wykonywanie zadań w zakresie:

stosowania przez Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój ustawowej procedury przy wydawaniu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz decyzji potwierdzających wygaśnięcie i cofnięcie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych **oceniam pozytywnie z nieprawidłowościami.**

Ustalenia kontroli:

I. W zakresie udzielania przez Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz decyzji potwierdzających wygaśnięcie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych.

Zgodnie z § 15 ust.7 punktor „w zakresie wychowania w trzeźwości i przeciwdziałania alkoholizmowi” Regulaminu Organizacyjnego Urzędu Miasta i Gminy Busko - Zdrój⁶, wydawanie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz prowadzenie postępowania administracyjnego związanego z wydawaniem decyzji o wygaszeniu lub cofnięciu zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych należy do zadań Urzędu Stanu Cywilnego. Osobą odpowiedzialną za wykonywanie zadań objętych zakresem kontroli jest Pan Janusz Janas, który udostępniał kontrolującym dokumenty oraz udzielał niezbędnych wyjaśnień.

W okresie objętym kontrolą na podstawie 70 wniosków przedsiębiorców Burmistrz Miasta i Gminy Busko – Zdrój wydał:

⁵ Wojewoda Świętokrzyski stosuje, zgodnie z zarządzeniem Nr 5/2017 Wojewody Świętokrzyskiego z dnia 12 stycznia 2017 r. w sprawie szczegółowych warunków i trybu przeprowadzania kontroli zewnętrznej przez pracowników Świętokrzyskiego Urzędu Wojewódzkiego w Kielcach, 4-stopniową skalę ocen: pozytywna, pozytywna z uchybieniami, pozytywna z nieprawidłowościami i negatywna.

⁶ Zarządzenie nr 219/2016 Burmistrza Miasta i Gminy Busko – Zdrój z dnia 22 grudnia 2016 r. w sprawie nadania Regulaminu Organizacyjnego Urzędu Miasta i Gminy w Busku – Zdroju.

- 32 zezwolenia okresowe na sprzedaż napojów alkoholowych zawierających do 4,5% zawartości alkoholu oraz na piwo,
- 24 zezwolenia okresowe na sprzedaż napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5% do 18% zawartości alkoholu (z wyjątkiem piwa),
- 24 zezwolenia okresowe na sprzedaż napojów alkoholowych zawierających powyżej 18% zawartości alkoholu,
- 41 zezwoleń jednorazowych na sprzedaż napojów alkoholowych o zawartości do 4,5% alkoholu oraz na piwo.

Ponadto, w kontrolowanym okresie Burmistrz Miasta i Gminy Busko – Zdrój wydał łącznie 64 decyzje stwierdzające wygaśnięcie uprzednio wydanych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych na poszczególne rodzaje napojów alkoholowych, 3 decyzje o cofnięciu zezwolenia oraz 1 decyzję o odmowie wydania zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych.

Kontroli poddano 50% wniosków o wydanie zezwoleń wydanych w 2017 r. i w 2018 r., 50% wniosków o wygaszenie uprzednio wydanych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz 100% decyzji wygaszających zezwolenie na podstawie wszczęcia postępowania z urzędu, decyzji o cofnięciu uprzednio wydanych zezwoleń oraz decyzji o odmowie wydania zezwolenia wraz z dołączoną do akt spraw dokumentacją.

W zakresie udzielania zezwoleń okresowych i jednorazowych na sprzedaż napojów alkoholowych

W okresie objętym kontrolą na terenie Gminy Busko - Zdrój obowiązywały uchwały:

- Nr VII/87/2015 Rady Miejskiej w Busku - Zdroju z dnia 30 kwietnia 2015 r. w sprawie ustalenia zasad usytuowania na terenie Miasta i Gminy Busko – Zdrój miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych,
- Nr XXIII/259/2001 Rady Miejskiej w Busku - Zdroju z dnia 20 września 2001 r. w sprawie ustalenia liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5% alkoholu z wyjątkiem piwa przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży jak i w miejscu sprzedaży na terenie Miasta i Gminy Busko – Zdrój.

Ustalenia kontroli:

- Zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych Burmistrz Miasta i Gminy Busko – Zdrój wydawał każdorazowo na podstawie pisemnych wniosków przedsiębiorców, oddzielnie na poszczególne rodzaje napojów alkoholowych, stosownie do art. 18 ust. 2 ustawy w.t.p.a.

- Złożone wnioski zawierały kompletne informacje wymagane na podstawie art. 18 ust. 5 pkt 1-6 ustawy w.t.p.a., posiadały odcisk pieczęci z datą wpływu do Urzędu Gminy oraz nadany numer sprawy.
- Do wniosków o wydanie zezwoleń okresowych na sprzedaż napojów alkoholowych załączono wymagane dokumenty wskazane w art. 18 ust. 6 ustawy w.t.p.a.
- Zezwolenia okresowe na sprzedaż napojów alkoholowych Burmistrz Miasta i Gminy Busko – Zdrój wydawał na czas oznaczony, zgodnie z wymogami art. 18 ust. 9 ustawy w.t.p.a., każdorazowo po uzyskaniu pozytywnej opinii Gminnej Komisji Rozwiązywania Problemów Alkoholowych.
- Zezwolenia na jednorazową sprzedaż napojów alkoholowych Burmistrz Miasta i Gminy Busko – Zdrój wydawał na okres do dwóch dni zgodnie z dyspozycją art. 18¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a.
- Wydane decyzje zawierały datę wydania, właściwą podstawę prawną, pouczenie o możliwości odwołania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Kielcach oraz zostały skutecznie doręczone przedsiębiorcom.

W zakresie zbadanych postępowań o wydanie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych stwierdzono następujące u c h y b i e n i a i n i e p r a w i d ł o w o ś c i :

1. Pięć zezwoleń⁷ zostało wydanych z przekroczeniem terminu określonego w k.p.a. Jak wyjaśnił pracownik – Pan Janusz Janas, wszystkie te postępowania dotyczyły tego samego przedsiębiorcy, który jednego dnia wraz z wnioskami o wydanie zezwoleń, złożył wniosek z prośbą o wydanie zezwoleń w terminie późniejszym. Odnosząc się do powyższych wyjaśnień wskazać należy, że zgodnie z art. 35 § 1 i § 3 k.p.a. organy administracji publicznej obowiązane są załatwiać sprawy bez zbędnej zwłoki. Załatwienie sprawy wymagającej postępowania wyjaśniającego powinno nastąpić nie później niż w ciągu miesiąca. Ponadto, zgodnie z art. 36 k.p.a. o każdym przypadku niezakończania sprawy w terminie organ administracji publicznej jest obowiązany zawiadomić strony, podając przyczyny zwłoki i wskazując nowy termin załatwienia sprawy.
2. We wszystkich decyzjach odstąpiono od uzasadnienia, ponieważ uwzględniały one w całości żądanie strony zgodnie z art. 107 § 4 k.p.a. Podając przepis ww. artykułu nie podawano nazwy ustawy.

⁷ Dot. zezwoleń nr: USC.7340.1.27.2017; USC.7340.1.29.2017; USC.7340.1.31.2017; USC.7340.1.32.2017; USC.7340.1.35.2017;

3. Jeden z wniosków⁸ nie zawierał adresu punktu składowania napojów alkoholowych, pomimo, iż wymóg taki wskazuje art. 18 ust. 5 pkt 6 ustawy w.t.p.a.

W zakresie wydawania decyzji o wygaśnięciu i cofnięciu zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych.

W okresie objętym kontrolą Burmistrz Miasta i Gminy Busko-Zdrój stwierdził wygaśnięcie 46 zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych.

Kontrolujący dokonali sprawdzenia 4 postępowań administracyjnych prowadzonych z urzędu i zakończonych wydaniem 4 decyzji stwierdzających wygaśnięcie uprzednio wydanych zezwoleń⁹ oraz 33 postępowań administracyjnych prowadzonych na podstawie pisma złożonego przez przedsiębiorcę¹⁰.

Jak odnotowali kontrolujący, postępowanie prowadzone z urzędu zakończone wydaniem decyzji Nr 2/21/2017 organ kontrolowany podjął po powzięciu informacji z CEiDG o wykreśleniu przedsiębiorcy z ewidencji. Trzy kolejne postępowania prowadzone z urzędu zostały zakończone wydaniem decyzji Nr 2/47/2017, Nr 2/48/2017 i Nr 2/49/2017 w związku z niedokonaniem stosownej opłaty za korzystanie z zezwoleń. W ww. przypadkach organ kontrolny zawiadamiał przedsiębiorcę o wszczęciu postępowania z urzędu.

Pozostałe postępowania administracyjne prowadzone były na podstawie art. 18 ust. 12 pkt 1 ustawy w.t.p.a. (likwidacja punktu sprzedaży), w oparciu o pismo złożone przez przedsiębiorcę. Zbadane pisma przybierały różną formę. W jednych przedsiębiorca informował o zaprzestaniu sprzedaży napojów alkoholowych i wnosił o wygaszenie zezwoleń¹¹, a w innych tylko informował, oświadczał, zgłaszał, że zaprzestaje prowadzenia sprzedaży napojów alkoholowych lub, iż rezygnuje ze sprzedaży napojów alkoholowych¹². We wszystkich ww. przypadkach organ kontrolny nie zawiadamiał przedsiębiorcy o wszczęciu postępowania z urzędu w przedmiocie wygaszenia zezwolenia.

W przypadku, gdy organ wszczyna postępowanie w sprawie wygaszenia zezwolenia z urzędu w oparciu o art. 18 ust. 12 ustawy w.t.p.a., zawiadomienie strony o wszczęciu postępowania administracyjnego jest obligatoryjne, zgodnie z 61 § 4 k.p.a. Jedynie w przypadku wszczynania

⁸ Wniosek o wydanie zezwolenia jednorazowego - sprawa znak: USC.7340.1.10.2017

⁹ Sprawy zarejestrowane w spisie spraw poz. 9/2017 i 20/2017

¹⁰ Sprawy zarejestrowane w spisie spraw poz. 1/2017, 3/2017, 5/2017, 5/2017, 7/2017, 13/2017, 15/2017, 17/2017, 19/2017, 1/2018, 3/2018, 5/2018, 7/2018 i 9/2017.

¹¹ Przykładowo poz. 3/2018 w spisie spraw

¹² Przykładowo poz. 3/2017 i 9/2018 w spisie spraw

postępowania na wniosek, za dopuszczalne należy uznać działanie polegające na zaniechaniu zawiadomienia strony o wszczęciu postępowania w sprawie wygaszenia zezwolenia.

Zgodnie z art. 61 § 1 k.p.a. postępowanie administracyjne wszczyna się na żądanie strony lub z urzędu, przy czym o wszczęciu postępowania z urzędu lub na żądanie jednej ze stron należy zawiadomić wszystkie osoby będące stronami w sprawie (art. 61 § 4 k.p.a.).

Zgodnie z art. 10 § 1 k.p.a. organy administracji publicznej zobowiązane są zapewnić stronom czynny udział w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji umożliwić im wypowiedzenie się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Zauważyć należy, iż w przypadku gdy strona jedynie zawiadamia, informuje o zdarzeniu mającym wpływ na prowadzoną w oparciu o wydane zezwolenie działalność np. zawiadamia o zaprzestaniu prowadzenia sprzedaży napojów alkoholowych, nie występując z żądaniem wygaszenia zezwolenia, to organ wszczyna postępowanie w sprawie wygaszenia zezwolenia z urzędu w oparciu o art. 18 ust. 12 pkt 1 ustawy w.t.p.a., a wówczas zawiadomienie strony o wszczęciu postępowania administracyjnego jest obligatoryjne.

Przewidziany w art. 10 § 1 k.p.a. obowiązek zapewnienia stronom czynnego udziału w postępowaniu obejmuje fazę wszczęcia postępowania, fazę postępowania wyjaśniającego, fazę między zakończeniem postępowania wyjaśniającego, a wydaniem decyzji oraz fazę podejmowania decyzji.

Mając na uwadze, że część postępowań w przedmiocie stwierdzenia wygaszenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zostało wszczętych przez Burmistrza Miasta i Gminy Busko-Zdrój z urzędu (na podstawie pisma przedsiębiorcy przybierającego postać informacji, oświadczenia), był on zobowiązany w myśl art. 61 § 4 k.p.a. zawiadomić strony postępowania o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wygaszenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych. Niezawiadomienie stron o wszczęciu z urzędu postępowania jest w ocenie organu kontrolującego działaniem *n i e p r a w i d ł o w y m*.

Ponadto kontrolujący stwierdzili, że wydane decyzje zawierały datę wydania, podstawę prawną, pouczenie o możliwości odwołania do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Kielcach oraz zostały doręczone przedsiębiorcom, co zostało potwierdzone zwrotnymi potwierdzeniami odbioru dołączonymi do akt sprawy.

W toku kontroli ustalono, że Burmistrz Miasta i Gminy Busko - Zdrój wydał 1 decyzję o odmowie udzielenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych na podstawie art. 18 ust 11 ustawy w.t.p.a., tj. przedsiębiorca, któremu cofnięto zezwolenie, może wystąpić z wnioskiem

o ponowne wydanie zezwolenia nie wcześniej niż po upływie 3 lat od dnia wydania decyzji o jego cofnięciu.

W sprawie cofnięcia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych prowadzone były 3 postępowania, które zostały wszczęte z urzędu po uzyskaniu przez organ zezwalający informacji od Komendanta Powiatowego Policji w Busku – Zdroju o możliwości naruszenia art. 15 ust.1 pkt 1 ustawy w.t.p.a. (w jednym przypadku) oraz art. 18 ust. 10 pkt 2 ustawy w.t.p.a.

Burmistrz Miasta i Gminy Busko - Zdrój, na podstawie art. 61 § 1 k.p.a., wszczął postępowania administracyjne zawiadamiając o tym przedsiębiorców. Powyższym został spełniony zapis art. 10 § 1 k.p.a. stanowiący, że organy administracji publicznej obowiązane są zapewnić stronom czynny udział w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji umożliwić im wypowiedzenie się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Kontrolujący dokonali wpisu do książki kontroli pod pozycją Nr 2/2018.

Mając na uwadze powyższe oceny i uwagi wnoszę o:

1. Przestrzeganie terminowości wydawania decyzji,
2. W przypadku braków formalnych w składanych wnioskach, wzywianie przedsiębiorców do ich uzupełnienia w trybie art. 64 § 2 k.p.a.,

Na podstawie art. 49 ustawy o kontroli w administracji rządowej, uprzejmie proszę o przekazanie **do dnia 27 lipca 2018 r.** za pośrednictwem platformy e-PUAP informacji o sposobie wykorzystania ww. uwag i wniosków oraz o wykonaniu zaleceń, a także o podjętych działaniach lub przyczynach niepodjęcia działań.

Jednocześnie informuję, że zgodnie z art. 48 ustawy o kontroli w administracji rządowej od niniejszego wystąpienia pokontrolnego nie przysługują środki odwoławcze.

Podpis
Agata Katarzyna Wojtyszek
Wojewoda Świętokrzyski

Potwierdzam zgodność kopii z dokumentem elektronicznym:

Identyfikator dokumentu	963542.2451715.2449199
-------------------------	------------------------

Nazwa dokumentu	Wystąpienie pokontrolne.pdf
Tytuł dokumentu	Wystąpienie pokontrolne
Sygnatura dokumentu	PNK.III.431.20.2018
Data dokumentu	2018-07-10 12:03:43
Skrót dokumentu	8529D513686A1DD40D9EBDE82DE39752E4A A0744
Wersja dokumentu	1.4
Data podpisu	2018-07-10 12:03:22
Podpisane przez	Agata Katarzyna Wojtyszek Wojewoda Świętokrzyski
	EZD 3.30.481.4063.3664
Data wydruku:	2018-09-06 09:38:01
Autor wydruku:	Furmańska Dorota inspektor wojewodzki - koordynator