



WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

NK-KS.431.1.8.2017.NG

Wrocław, dnia 24 sierpnia 2017 r.

Pan
Michał Piszko
Burmistrz Miasta Kłodzka

Wystąpienie pokontrolne

W dniach od 7 do 30 czerwca 2017 r. na podstawie art. 28 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 525 ze zm.) w związku z art. 76 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 1829 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 18 maja 2017 r. o sygn.: NK-KS.0030.45.2017.NG, NK-KS.0030.46.2017.NG zespół kontrolny w składzie: Natalia Gonet – inspektor wojewódzki (przewodnicząca zespołu) oraz Tomasz Michalewski – inspektor wojewódzki (członek zespołu) z Wydziału Nadzoru i Kontroli Dolnośląskiego Urzędu Wojewódzkiego we Wrocławiu przeprowadził kontrolę problemową w trybie zwykłym w Urzędzie Miasta w Kłodzku z siedzibą przy Pl. Bolesława Chrobrego 1, 57-300 Kłodzko. 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 2016 r. poz. 487 ze zm.) zwanej dalej ustawą w.t.p.a. Czynności kontrolne w siedzibie Urzędu przeprowadzono w dniach 7-9 czerwca 2017 r.

Kontrolę przeprowadzono w oparciu o zatwierdzony w dniu 15 grudnia 2016 r. przez Wojewodę Dolnośląskiego *Plan kontroli na I półrocze 2017 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 2016 r. do dnia rozpoczęcia kontroli.

W okresie objętym kontrolą funkcję kierownika Urzędu sprawował Pan Michał Jan Piszko, wybrany na Burmistrza Miasta Kłodzka w wyborach, które odbyły się dnia 30 listopada 2014 r. (zaświadczenie Miejskiej Komisji Wyborczej w Kłodzku z dnia 8 grudnia 2014 r. oraz wyciąg z protokołu nr II/2014 z II sesji Rady Miejskiej w Kłodzku w dniu 8 grudnia 2014 r. w części, dotyczącej złożenia ślubowania przez Burmistrza Miasta Kłodzka).

[dowód: akta kontroli str. 21, 22]

Osobą odpowiedzialną za wykonywanie zadań z zakresu wydawania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych jest Pani Irmina Balawajder, zatrudniona na stanowisku ds. działalności gospodarczej, sprzedaży lokali mieszkalnych i użytkowych, co wynika z zakresu czynności pracownika, podpisanego w dniu 14 marca 2017 r.

[dowód: akta kontroli str. 26]

Podczas czynności kontrolnych w siedzibie Urzędu dokumenty udostępniała oraz wyjaśnienia składała Pani Irmina Balawajder.

W zakresie objętym kontrolą wykonywanie zadań przez Burmistrza Miasta Kłodzka 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 Kłodzka wyjaśnienia z dnia 14 lipca 2017 r. (zwane dalej wyjaśnieniami Burmistrza), uzupełnione o zestawienie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, którego zgodność z dokumentacją źródłową została potwierdzona przez Burmistrza Miasta Kłodzka.

[dowód: akta kontroli str. 216-219, 220-225]

W okresie od dnia 1 stycznia 2016 r. do dnia rozpoczęcia kontroli Burmistrz Miasta Kłodzka wydał w przedmiotowym zakresie 145 decyzji administracyjnych. W związku ze znaczną liczbą decyzji w zakresie kontrolowanego zagadnienia, próbę kontrolną stanowiło 37% wszystkich wydanych decyzji tj. łącznie 54 decyzji:

- 16 zezwoleń wydanych na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży,
- 21 zezwoleń wydanych na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży,
- 8 jednorazowych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych,
- 9 decyzji, podjętych w przedmiocie wygaszenia udzielonego zezwolenia.

Ustalono, iż w okresie objętym kontrolą organ nie wydał zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przedsiębiorcom, których działalność polega na organizacji przyjęć, zezwolenia na wyprzedaż zinwentaryzowanych zapasów napojów alkoholowych oraz w żadnym przypadku nie odmówił wydania zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych. Ponadto w okresie objętym kontrolą Burmistrz Miasta Kłodzka nie cofnął żadnego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych. Stwierdzono również, iż żaden wniosek nie został pozostawiony bez rozpoznania.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 220-225]

W okresie objętym kontrolą na terenie Miasta Kłodzka obowiązywała uchwała Nr XXVII/215/2016 Rady Miejskiej w Kłodzku z dnia 25 sierpnia 2016 r. w sprawie zasad usytuowania na terenie Miasta Kłodzka miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2016 r. poz. 4035) oraz uchwała nr XXXVII/368/2009 Rady Miejskiej w Kłodzku z dnia 28 maja 2009 r. w sprawie ustalenia liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5% alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oraz w miejscu sprzedaży (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2009 r. Nr 115 poz. 2380).

Kontrola wykazała, że wszystkie skontrolowane 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 Burmistrza Miasta Kłodzka lub działających z upoważnienia Burmistrza: Panią Bogumiłę Bahranowską – Kierownika Wydziału Gospodarki Mieniem Gminnym i Planowania Przestrzennego lub Pana Michała Kołta – Kierownika Wydziału Gospodarki Mieniem Gminnym i Wspólnot Mieszkaniowych.

[dowód: akta kontroli str. 23, 24]

W każdym ze skontrolowanych postępowań zezwoleń udzielono na pisemny wniosek.

W toku kontroli ustalono, iż przestrzeganie zasad i warunków korzystania z zezwoleń przez przedsiębiorców prowadzących punkty sprzedaży napojów alkoholowych kontrolują członkowie Gminnej Komisji Rozwiązywania Problemów Alkoholowych w Kłodzku.

[dowód: akta kontroli str. 29]

Kontrola wykazała, iż weryfikacji przed wydaniem zezwolenia, czy mieści się ono w limitach liczby punktów sprzedaży oraz czy zachowane są zasady usytuowania miejsc sprzedaży napojów alkoholowych dokonuje Gminna Komisja Rozwiązywania Problemów Alkoholowych w Kłodzku.

[dowód: akta kontroli str. 28]

Zgodnie z art. 11¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a. opłata za korzystanie z zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych wnoszona jest na rachunek gminy przed wydaniem zezwolenia, a w roku nabycia zezwolenia lub utraty jego ważności, opłaty, o których mowa w ust. 1-5, dokonuje się w wysokości proporcjonalnej do okresu ważności zezwolenia (art. 11¹ ust. 8 ustawy w.t.p.a.). Czynności kontrolne wykazały, iż w większości przypadków przedsiębiorcy przed wydaniem zezwolenia przez Burmistrza Miasta Kłodzka uiszczali opłaty za korzystanie z zezwoleń, o których mowa w art. 11¹ oraz 18¹ ust. 3 ustawy w.t.p.a., w tym w jednym przypadku opłata została uiszczona w dniu doręczenia zezwolenia – decyzja o nr.: G.A.02J.2016. Jednakże w aktach następujących zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych o nr.: G.A.7340.75.23.2016, G.C.7340.75.24.2016, G.A.7340.35.27.2016, G.B.7340.35.28.2016, G.C.7340.35.29.2016, G.A.7340.39.1.2016, G.B.7340.39.2.2016, G.C.7340.39.3.2016, G.A.7340.15.20.2016, G.B.7340.15.21.2016, G.C.7340.15.22.2016, D.A.7340.35.4.16, D.B.7340.35.5.16, D.C.7340.35.6.16, D.A.7340.61.24.2016, D.B.7340.61.25.2016, D.C.7340.61.26.2016 brakowało dowodu wniesienia opłaty za wydanie zezwolenia. Ponadto w przypadku decyzji o nr.: G.A.7340.39.1.2016, G.B.7340.39.2.2016, G.C.7340.39.3.2016 opłata została uiszczona w trzech ratach, a nie w całości, przed wydaniem zezwolenia.

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż: „(...) zezwolenia dotyczą postępowań, wszczynanych z powodu stwierdzenia nieważności decyzji przez Samorządowe Kolegium

Odwoławcze. Wnioski nie posiadają załączonych opłat, gdyż były wydawane w miejsce nieprawidłowo wydanych, lecz opłaconych zezwoleń. Uznano, iż niecelowe byłoby wszczynanie postępowania, mającego na celu zwrot nadpłaty za okres od dnia następnego po uprawomocnieniu się decyzji, stwierdzającej nieważność zezwoleń na sprzedaż alkoholu do końca okresu płatności kolejnej raty (a w przypadku dokonania płatności jednorazowej zapłaty za cały rok przez stronę), a następnie żądania od strony dokonania ponownej wpłaty (w wysokości równej kwocie zwróconej) w celu wydania prawidłowej decyzji (...)”.

[dowód: zestawienia - akta kontroli str. 220-223 oraz str. 30-32, 36-40, 56-60, 64-68]

Powyższe wyjaśnienia zostały uznane za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości. W przypadku wystąpienia z wnioskiem o wydanie „nowego” – kolejnego zezwolenia przedsiębiorca zobowiązany jest dokonać nowej opłaty, w wysokości odpowiadającej wartości sprzedaży w roku poprzednim (ustaloną na zasadach określonych w art. 11¹ ust. 5 i 6 ustawy w.t.p.a.). Podkreślenia wymaga, iż wydane wcześniej zezwolenie utraciło moc obowiązującą (stwierdzono jego nieważność), a w oparciu o przepisy ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi nie ma możliwości "przedłużenia" obowiązywania zezwolenia o pewien wymiar czasu. Jednocześnie zauważyć należy, że opłata, o której mowa w art. 11¹ ustawy w.t.p.a. jest opłatą za korzystanie z zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, z którego przedsiębiorca korzystał do dnia stwierdzenia nieważności wydanego zezwolenia.

Ponadto organ zezwalający weryfikował, czy opłata za korzystanie z zezwolenia jest wnoszona na rachunek gminy w każdym roku kalendarzowym, objętym zezwoleniem, w trzech równych ratach w terminach do 31 stycznia, 31 maja i 30 września danego roku kalendarzowego.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 220-225]

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 lit. a ustawy w.t.p.a.).* W toku kontroli stwierdzono, w oparciu o akta skontrolowanych spraw, iż przedsiębiorcy składali oświadczenie, o którym mowa wyżej, w ustawowym terminie.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 220-223]

Zgodnie z art. 35 § 1 k.p.a. oraz art. 11 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej organy administracji publicznej obowiązane są załatwiać sprawy przedsiębiorców bez zbędnej zwłoki. Załatwienie sprawy, wymagającej postępowania wyjaśniającego, powinno nastąpić nie później niż w ciągu miesiąca (art. 35 § 3 k.p.a.). Przy czym zgodnie z art. 61 § 3 k.p.a. datą wszczęcia postępowania na żądanie strony jest dzień doręczenia żądania organowi administracji publicznej. Zatem maksymalnym terminem na załatwienie sprawy, wszczętej na skutek wniesionego wniosku, był termin miesięczny. Kontrola wykazała, iż w przypadku zezwoleń o nr.: D.A.7340.49.19.2017, D.B.7340.49.20.2017, D.C.7340.49.21.2017 (data wpływu wniosku: 27 kwietnia 2017 r., data wydania zezwolenia: 31 maja 2017 r.), D.A.7340.61.24.2016, D.B.7340.61.25.2016, D.C.7340.61.26.2016 (data wpływu wniosku: 3 marca 2016 r., data wydania zezwolenia: 4 maja 2016 r.), G.A.7340.75.23.2016, G.C.7340.75.24.2016 (data wpływu wniosku: 9 września 2016 r., data wydania zezwolenia: 14 października 2016 r.), G.A.7340.30.31.2016 (data wpływu wniosku: 26 października 2016 r., data wydania zezwolenia: 28 listopada

2016 r.) decyzja administracyjna została wydana po upływie miesiąca od dnia wpływu wniosku przedsiębiorcy.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 220-223]

W związku z powyższym, kontrolujący zwrócili się z prośbą o wyjaśnienie przyczyn nieterminowego załatwienia ww. spraw oraz wskazanie, czy zastosowano się do obowiązku, wynikającego z art. 36 k.p.a., zgodnie z którym w każdym przypadku niezakończona sprawa w terminie, określonym w art. 35 lub w przepisach szczególnych, organ administracji publicznej jest obowiązany zawiadomić strony, podając przyczyny zwłoki i wskazując nowy termin załatwienia sprawy. W wyjaśnieniach Burmistrza nie odniesiono się do powyższej kwestii.

Ponadto w wyniku kontroli ustalono, że Burmistrz Miasta Kłodzka wszczął z urzędu postępowanie w sprawie wygaszenia zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych w dniu 6 marca 2017 r. w sprawach o sygn.: WM.III.7340.2.04.2017, WM.III.7340.2.03A.2017, WM.III.7340.2.03B.2017 oraz WM.III.7340.2.03C.2017. Decyzje wygaszające wydane zezwolenia zostały wydane w dniu 10 kwietnia 2017 r., a więc po upływie terminu miesięcznego.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 225 oraz str. 118-122, 131]

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż przekroczenie terminu na wydanie decyzji było wynikiem omyłki w sposobie obliczania terminu.

[dowód: akta kontroli str. 219]

W zakresie wydawania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia w miejscu lub poza miejscem sprzedaży, o których mowa w art. 18 ust. 1 ustawy w.t.p.a. stwierdzono, iż wydawano je oddzielnie na każdy rodzaj napojów alkoholowych. Kontrolowane zezwolenia określały podmiot, któremu go udzielono, rodzaj napoju alkoholowego, którego sprzedaży ono dotyczy, miejsce sprzedaży (zgodne ze wskazanym we wniosku) oraz okres ważności zezwolenia.

Wszystkie skontrolowane zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zawierały elementy, określone w art. 107 § 1 k.p.a. takie jak.: oznaczenie organu, datę wydania, oznaczenie strony lub stron, powołanie podstawy prawnej, rozstrzygnięcie, pouczenie odnośnie trybu oraz terminu wniesienia odwołania oraz wskazywały organ odwoławczy, podpis z podaniem imienia i nazwiska oraz stanowiska służbowego osoby, upoważnionej do wydania decyzji. Jednakże w dwunastu przypadkach (decyzje o nr.: G.A.7340.75.23.2016, G.C.7340.75.24.2016, G.A.7340.35.27.2016, G.B.7340.35.28.2016, G.C.7340.35.29.2016, G.A.7340.20.15.2016, G.B.7340.20.16.2016, G.C.7340.20.17.2016, G.A.7340.15.20.2016, G.B.7340.15.21.2016, G.C.7340.15.22.2016, G.A.7340.1.1.2017) przedmiotowe rozstrzygnięcie nie zawierało uzasadnienia faktycznego i prawnego lub wynikającej z dyspozycji art. 107 § 4 k.p.a. informacji o odstąpieniu od uzasadnienia decyzji.

[dowód: akta kontroli str. 30-32, 36-40, 44-48, 52, 56-60]

Zauważyć należy, iż uzasadnienie faktyczne decyzji powinno w szczególności zawierać wskazanie faktów, które organ uznał za udowodnione, dowodów, na których się oparł oraz przyczyn, z powodu których innym dowodom odmówił wiarygodności i mocy dowodowej, natomiast uzasadnienie prawne decyzji polega na wyjaśnieniu podstawy prawnej decyzji z przytoczeniem przepisów prawa (*Komentarz do Kodeksu postępowania administracyjnego*, Jaśkowska M., Wróbel A., wyd. 2013 r.). Mając na uwadze powyższe, kontrolerzy zwrócili się z prośbą o wskazanie przyczyny niezawarcia w zezwoleniach na sprzedaż napojów alkoholowych ww. elementu, który zgodnie z dyspozycją art. 107 § 1 k.p.a. powinna zawierać każda decyzja administracyjna. W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: „(...) *informacja o odstąpieniu od uzasadnienia decyzji, wynikająca z art. 107 § 1 k.p.a. (wcześniej*

uznana za dorozumianą) została już uwzględniona i wprowadzona jako stały element zezwolenia.”.

[dowód: akta kontroli str. 216]

Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, iż organ podjął działania naprawcze.

W myśl art. 18 ust. 9 ustawy w.t.p.a. zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży wydaje się na czas oznaczony, nie krótszy niż 4 lata, a w przypadku sprzedaży napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży – nie krótszy niż 2 lata. Analiza objętych kontrolą zezwoleń wykazała, iż organ określał termin ważności zezwolenia poprzez wskazanie początkowej i końcowej daty okresu obowiązywania zezwolenia. Jednakże w przypadku jedenastu postępowań, zakończonych wydaniem zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży ustalono, iż zezwolenia wydano na okres krótszy niż cztery lata, bowiem upływ ostatniego dnia obowiązywania zezwolenia określono na dzień poprzedzający dzień, który odpowiada początkowemu dniowi terminu (termin ważności zezwolenia o nr.: G.A.7340.30.31.2016 określono na 01.12.2016 r. - 30.11.2020 r.; termin ważności zezwoleń o nr.: G.A.7340.20.15.2016, G.B.7340.20.16.2016, G.C.7340.20.17.2016 określono na 30.04.2016 r. - 29.04.2020 r., termin ważności zezwolenia o nr.: G.A.7340.1.1.2017 określono na 01.03.2017 r. – 28.02.2021 r.). Ponadto w przypadku postępowań, zakończonych wydaniem zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży o nr.: D.A.7340.42.80.2016, D.B.7340.42.81.2016, D.C.7340.42.82.2016 termin ważności zezwoleń określono na: 08.11.2016 - 07.11.2018 r.; o nr.: D.A.7340.29.77.2016, D.B.7340.29.78.2016, D.C.7340.29.79.2016 określono na: 01.11.2016 r. – 31.10.2018 r., tak więc zezwoleń udzielono na okres krótszy niż dwa lata.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 210-213 oraz str. 44-48, 52, 88, 92-96]

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: *„intencją organu (...) było wydanie zezwoleń na okresy ustawowe odpowiednio – „nie krótszy niż 4 lata” i „nie krótszy niż 2 lata”. Wskutek błędnie przyjętej metody obliczenia terminu doszło do zawężenia terminu zezwolenia o jeden dzień. Ramy czasowe w kolejnych zezwoleniach będą zakreślane zgodnie z ustawą.”.*

[dowód: akta kontroli str. 216]

Powyższe wyjaśnienia zostały uznane za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości.

Zauważyć należy, iż w dniu wydania ww. zezwoleń przepisy ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, jak również przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego nie zawierały regulacji, dotyczących sposobu obliczania terminów, określonych w latach. Z uwagi na fakt, iż terminy ważności zezwolenia są terminami materialnymi należało zastosować sposób liczenia terminów określony w ustawie z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny - t. j. Dz. U. z 2017 r. poz. 459 ze zm. (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gdańsku z 13 marca 2014 r. sygn. akt III SA/Gd 885/13). Zgodnie z art. 110 Kodeksu cywilnego: *Jeżeli ustawa, orzeczenie sądu lub decyzja innego organu państwowego albo czynność prawna oznacza termin nie określając sposobu jego obliczania, stosuje się przepisy poniższe.* W myśl art. 112 Kodeksu cywilnego termin oznaczony w tygodniach, miesiącach lub latach kończy się z upływem dnia, który nazwą lub datą odpowiada początkowemu dniowi terminu, a gdyby takiego dnia w ostatnim miesiącu nie było - w ostatnim dniu tego miesiąca (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 16 listopada 2005 r., sygn. I OSK 389/05). Powyższy przepis ma zastosowanie do terminów ciągłych oznaczonych w tygodniach, miesiącach lub latach. Bieg terminów oznaczonych w tygodniach, miesiącach, latach rozpoczyna się w tym samym dniu, w którym nastąpiło zdarzenie początkujące termin, a nie w dniu następującym po tym zdarzeniu. Natomiast termin oznaczony w latach kończy się z upływem dnia, który datą odpowiada początkowemu dniowi terminu (por. A. Janiak, *Komentarz do art. 112 Kodeksu cywilnego*, LEX nr 128169).

Od 1 czerwca 2017 r. zmieniły się zapisy k.p.a. i sposób obliczania terminu został dookreślony. W myśl art. 57 § 3a k.p.a.: *Terminy określone w latach kończą się z upływem tego dnia w ostatnim roku, który odpowiada początkowemu dniowi terminu, a gdyby takiego dnia w ostatnim roku nie było - w dniu poprzedzającym bezpośrednio ten dzień.*

Stosownie do art. 6 ust. 1 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j.: Dz. U. z 2016 r. poz. 1829 ze zm.) podejmowanie, wykonywanie i zakończenie działalności gospodarczej jest wolne dla każdego na równych prawach, z zachowaniem warunków określonych przepisami prawa. Na podstawie analizy kontrolowanej dokumentacji ustalono, iż w postępowaniach, zakończonych wydaniem zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, terminy ważności zezwoleń znacząco różnią się od siebie (w przypadku postępowania, zakończonego wydaniem zezwoleń nr: D.A.7340.35.4.16, D.B.7340.35.5.16, D.C.7340.35.6.16 jest to termin: 27.02.2016 r. – 26.02.2026 r.; w przypadku zezwoleń nr: D.A.7340.42.80.2016, D.B.7340.42.81.2016, D.C.7340.42.82.2016: 08.11.2016 r. – 07.11.2018 r.; w przypadku zezwoleń nr: D.A.7340.49.19.2017, D.B.7340.49.20.2017, D.C.7340.49.21.2017: 01.06.2017 r. – 31.05.2027 r.; w przypadku zezwoleń nr: D.A.7340.29.77.2016, D.B.7340.29.78.2016, D.C.7340.29.79.2016: 01.11.2016 r. – 31.10.2018 r.; w przypadku zezwoleń nr: D.A.7340.61.24.2016, D.B.7340.61.25.2016, D.C.7340.61.26.2016: 04.05.2016 r. – 03.05.2026 r.; w przypadku zezwoleń o nr.: D.A.7340.57.86.2016, D.B.7340.57.87.2016, D.C.7340.57.88.2016: 20.01.2017 r. – 19.01.2023 r.; w przypadku zezwoleń o nr.: D.A.7340.71.27.2016, D.B.7340.71.28.2016, D.C.7340.71.29.2016: 4 maja 2016 r. – 3 maja 2026 r.; w przypadku zezwoleń nr: G.A.7340.75.23.2016, G.C.7340.75.24.2016: 19.10.2016 r. – 18.10.2022 r.; w przypadku zezwoleń nr: G.A.7340.35.27.2016, G.B.7340.35.28.2016, G.C.7340.35.29.2016: 18.10.2016 r. – 17.10.2026 r.; w przypadku zezwolenia nr.: G.A.7340.30.31.2016: 01.12.2016 r. – 30.11.2020 r.; w przypadku zezwoleń o nr.: G.A.7340.39.1.16, G.B.7340.39.2.16, G.C.7340.39.3.16: 01.02.2016 r. – 01.02.2020 r.; w przypadku zezwoleń o nr.: G.A.7340.20.15.2016, G.B.7340.20.16.2016, G.C.7340.20.17.2016: 30.04.2016 r. – 29.04.2020 r.; w przypadku zezwoleń o nr.: G.A.7340.15.20.2016, G.B.7340.15.21.2016, G.C.7340.15.22.2016: 18.10.2016 r. – 17.10.2026 r.; w przypadku zezwolenia o nr.: G.A.7340.1.1.2017: 01.03.2017 r. – 28.02.2021 r.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 210-213 oraz str. 30-32, 36-40, 44-48, 52, 56-60, 64-68, 72-76, 81-85, 88, 92-96, 100-104]

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: *„Od 1 maja 2016 r. wydawaniem decyzji z zakresu wydawania, cofania i wygaszania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych zajmuje się nowy pracownik. W związku ze zmianami kadrowymi i organizacyjnymi w Wydziale Gospodarki Mieniem i Planowania Przestrzennego wprowadzono jasne i przejrzyste dla stron zasady wydawania decyzji. Przyjęto, że wszystkie zezwolenia wydawane stronom po raz pierwszy otrzymają zezwolenia na okres przyjęty w ustawie jako najkrótszy, odpowiednio 2 lata w przypadku decyzji, dotyczących spożycia alkoholu poza miejscem sprzedaży i 4 lata w przypadku decyzji, dotyczących spożycia alkoholu w miejscu sprzedaży, chyba że strona wskaże we wniosku inny termin. Natomiast w przypadkach, gdy zezwolenie było wydawane po raz kolejny, było wydawane na okres lat 10 lub na okres wskazany we wniosku. Zasady te stosowane są jednolicie we wszystkich prowadzonych postępowaniach.*

[dowód: akta kontroli str. 217]

Wniesione wyjaśnienia zostały uwzględnione przy ocenie za kontrolowane zagadnienie.

Kontrola wykazała, iż żaden wniosek o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży i poza miejscem sprzedaży nie zawierał numeru w ewidencji działalności gospodarczej, mimo takiego obowiązku,

wynikającego z przepisu art. 18 ust. 5 pkt 3 ustawy w.t.p.a. (Podkreślenia wymaga, iż z dniem 19 maja 2016 r. przepis art. 18 ust. 5 pkt 3 uległ zmianie na: *numer w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, o ile przedsiębiorca taki numer posiada, oraz numer identyfikacji podatkowej (NIP)*). W związku z czym od 19 maja 2016 r. nie jest wymagane podawanie przez wnioskodawcę, będącego osobą fizyczną numeru ewidencji działalności gospodarczej.). Ponadto w przypadku regulacji, dotyczących zezwoleń na jednorazową sprzedaż napojów alkoholowych, wskazać należy, że ustawa w.t.p.a. przepisem art. 18¹ ust. 1 w zw. z art. 18 ust. 5 wskazuje na obligatoryjne elementy wniosku o wydanie takiego zezwolenia. W toku czynności kontrolnych ustalono, że wnioski zawierały braki formalne. We wnioskach, zakończonych wydaniem zezwoleń o nr.: G.A.01.J.2016, G.A.02.J.2016, G.A.03.J.2016, G.A.04.J.2016, G.A.05.J.2016, G.A.06.J.2016, G.A.07.J.2016, G.B.08.J.2016, podmioty wnioskujące nie wskazały przedmiotu działalności gospodarczej (art. 18¹ w zw. z art. 18 ust. 5 pkt 4 u.w.t.p.a.). Ponadto we wnioskach o wydanie jednorazowych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych o nr.: G.A.05.J.2016 oraz G.A.06.J.2016, w rubryce „2. Numer w rejestrze przedsiębiorców” wnioskujący wpisał oznaczenie „7590”. Kontrolujący zwrócili się również z prośbą o wskazanie przyczyn niewzewania przedsiębiorcy do poprawienia wniosku w sprawie o nr.: G.B.08.J.2016, w którym NIP wpisano w rubryce „2. Numer w rejestrze przedsiębiorców” oraz w rubryce „3. Numer identyfikacji podatkowej – NIP przedsiębiorcy”.

[dowód: akta kontroli str. 139, 147, 154, 165, 177-179, 188, 199]

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: *„w przypadku braku wpisu dot. przedmiotu działalności gospodarczej oraz do 19 maja 2016 r. brak podania przez wnioskodawcę numeru w rejestrze działalności gospodarczej oraz zaniechanie wezwania o uzupełnienie podania przez wnioskodawcę wynikało z faktu, iż organ był w posiadaniu przedmiotowych danych. Pracownik, zajmujący się przygotowaniem zezwoleń posiada również uprawnienia w zakresie dostępu do informacji CEIDG. Zgodnie z art. 220 Kodeksu postępowania administracyjnego (t.j. z 2017 r. poz. 1257) art. 220 § 1: Organ administracji publicznej nie może żądać zaświadczenia ani oświadczenia na potwierdzenie faktów lub stanu prawnego, jeżeli: 1) znane są one organowi z urzędu; 2) możliwe są do ustalenia przez organ na podstawie: a) posiadanych przez niego ewidencji, rejestrów lub innych danych (...). Żądanie w tym wypadku przez organ uzupełnienia podania o informacje, będące w posiadaniu organu, prowadziłoby do zbędnej przewlekłości postępowania, stojąc jednocześnie w sprzeczności z zasadą „szybkości i prostoty postępowania”, wyrażoną w art. 12 Kodeksu postępowania administracyjnego. W przypadku wpisania nr NIP w błędnej pozycji uznano, iż strona popełniła zwykłą omyłkę pisarską i ustalono dane przedsiębiorcy na podstawie danych, zawartych we wniosku oraz danych z CEIDG. W przypadku zezwoleń znak G.A.05.J.2016 oraz G.A.06.J.2016 numer został zweryfikowany w oparciu o CEIDG.”.*

[dowód: akta kontroli str. 217-218]

Powyższe wyjaśnienia zostały uwzględnione. Mając na uwadze, iż w dokumentacji przedmiotowych postępowań znajdowały się wydruki z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, uznano, iż zezwolenia zostały wydane w oparciu o kompletny wniosek.

Ponadto w przypadku spraw, prowadzonych pod nr.: WM.III.7340.39.1.2016, WM.III.7340.39.2.2016, WM.III.7340.39.3.2016, kontrola wykazała, iż wniosek o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w miejscu sprzedaży zawierał brak formalny w postaci braku elementu wniosku takiego jak: *adres punktu składowania napojów alkoholowych (magazyn dystrybucyjny)*, o którym mowa w art. 18 ust. 5 pkt 4 i 6 ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi. Adres magazynu dystrybucyjnego nie został również wskazany w przypadku wydania zezwoleń na jednorazową

sprzedaż alkoholu, we wnioskach w postępowaniach, zakończonych wydaniem zezwoleń o nr.: G.A.01.J.2016 oraz G.A.07.J.2016 (art. 18¹ w zw. z art. 18 ust. 5 pkt 6 ustawy w.t.p.a.).

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: „*W związku ze stosowaną w poprzednich latach utrwaloną praktyką, uznawano – w przypadku niewpisania przez przedsiębiorcę – adresu punktu składowania napojów alkoholowych (magazyn dystrybucyjny) we wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, a we wnioskach o wydanie jednorazowych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych – adresu magazynu dystrybucyjnego, iż miejscem tym w sposób dorozumiany jest miejsce działalności, objętej zezwoleniem.*”.

[dowód: akta kontroli str. 217]

Powyższe wyjaśnienia nie zostały uwzględnione. Podkreślenia wymaga, iż w myśl art. 11 ust. 6 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 1829 ze zm.) *terminy i tryb uzupełniania pism i wniosków, o których mowa w ust. 2, określają odrębne przepisy.* Zgodnie z art. 64 § 2 k.p.a. *jeżeli podanie nie czyni zadość innym wymaganiom ustalonym w przepisach prawa, należy wezwać wnoszącego do usunięcia braków w terminie siedmiu dni z pouczeniem, że nieusunięcie tych braków spowoduje pozostawienie podania bez rozpoznania.*

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. Stwierdzono, iż w większości przypadków zezwolenia były udzielane na okres do dwóch dni, zgodnie z dyspozycją art. 18¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a. Jednakże w przypadku zezwolenia o nr.: G.A.02.J.2016 kontrola wykazała, iż zezwolenie zostało wydane na okres 3 dni.

[dowód: akta kontroli str. 147]

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż było to wynikiem oczywistej omyłki pisarskiej.

[dowód: akta kontroli str. 218]

Ustalono, iż spośród skontrolowanych decyzji, stwierdzających wygaśnięcie zezwolenia, pięć decyzji zostało wydanych z powodu zaistnienia przesłanki, określonej w art. 18 ust. 12 pkt 1 ustawy w.t.p.a., tj. likwidacji punktu sprzedaży, bądź zaprzestania wykonywania działalności gospodarczej, a cztery decyzje z powodu przesłanki określonej w art. 18 ust. 12 pkt 3 ww. ustawy, tj. zmiany rodzaju działalności punktu sprzedaży.

W oparciu o akta postępowań wszczętych z urzędu nr WM.III.7340.2.04.2017, WM.III.7340.2.03A.2017, WM.III.7340.2.03B.2017, WM.III.7340.2.03C.2017, zakończonych wydaniem decyzji o wygaśnięciu wcześniej wydanych zezwoleń, stwierdzono, iż strony zostały zawiadomione o wszczęciu postępowania administracyjnego w przedmiocie wygaśnięcia zezwoleń, zgodnie z zapisem art. 61 § 4 k.p.a. w myśl którego: *o wszczęciu postępowania z urzędu lub na żądanie jednej ze stron należy zawiadomić wszystkie osoby, będące stronami w sprawie.*

[dowód: akta kontroli str. 118-122, 131]

Większość skontrolowanych decyzji, udzielających zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych oraz wygaszających zezwolenie, zostało prawidłowo doręczone stronom postępowania. Jednakże kontrola wykazała, iż w przypadku postępowania, zakończonego wydaniem decyzji o nr.: G.A.7340.30.31.2016 wniosek o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych został złożony przez Pana D.S. We wniosku o wydanie zezwolenia został wskazany pełnomocnik do odbioru decyzji – Pani C.C., której też podpis poświadcza odbiór decyzji, jednakże w aktach postępowania brakowało stosownego pełnomocnictwa do

odbioru decyzji. W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: „Zgodnie z art. 33 § 4 k.p.a. w sprawach mniejszej wagi organ administracji publicznej może nie żądać pełnomocnictwa, jeśli pełnomocnikiem jest członek najbliższej rodziny lub domownik strony, a nie ma wątpliwości co do istnienia i zakresu upoważnienia do występowania w imieniu strony. Pan D.S. jest najbliższą rodziną (wnukiem) Pani C.C. Prowadzona działalność gospodarcza przez Pana D.S. jest kontynuacją wcześniejszej działalności gospodarczej prowadzonej przez C.C., w ramach tzw. „rodzinnego interesu”. Pani C.C. jest również wpisana jako pełnomocnik strony w CEIDG. Mając powyższe na uwadze, odstąpiono od żądania pełnomocnictwa.”.

[dowód: akta kontroli str. 218]

Wniesione wyjaśnienia zostały uwzględnione przy formułowaniu oceny za kontrolowane zagadnienie.

Na podstawie art. 39 oraz 40 k.p.a. organ administracji publicznej doręcza pisma stronie lub ustanowionemu pełnomocnikowi za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu przepisów prawa pocztowego. Powyższe oznacza, że postępowaniu administracyjnym ogólnym obowiązuje zasada, że decyzja administracyjna wywiera skutki prawne od daty jej doręczenia lub ogłoszenia. W toku kontroli natomiast ustalono, że w przypadku zezwoleń o nr.:

- D.A.7340.57.86.2016, D.B.7340.57.87.2016 oraz D.C.7340.57.88.2016 (poza miejscem sprzedaży) zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 21 grudnia 2016 r. z terminem obowiązywania od 20 stycznia 2017 r. do 19 stycznia 2023 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 27 stycznia 2017 r.;
- D.A.7340.71.27.2016, D.B.7340.71.28.2016 oraz D.C.7340.71.29.2016 (poza miejscem sprzedaży) zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 4 maja 2016 r. z terminem obowiązywania od 4 maja 2016 r. do 3 maja 2026 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 6 maja 2016 r.;
- D.A.7340.42.80.2016, D.B.7340.42.81.2016, D.C.7340.42.82.2016 (poza miejscem sprzedaży) zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 8 listopada 2016 r. z terminem obowiązywania od 8 listopada 2016 r. do 7 listopada 2018 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 9 listopada 2016 r.;
- D.A.7340.29.77.2016, D.B.7340.29.78.2016, D.C.7340.29.79.2016 (poza miejscem sprzedaży) zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 31 października 2016 r. z terminem obowiązywania od 1 listopada 2016 r. do 31 października 2018 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 4 listopada 2016 r.;
- D.A.7340.61.24.2016, D.B.7340.61.25.2016, D.C.7340.61.26.2016 (poza miejscem sprzedaży) zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 4 maja 2016 r. z terminem obowiązywania od 4 maja 2016 r. do 3 maja 2026 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 9 maja 2016 r.;
- G.A.7340.35.27.2016, G.B.7340.35.28.2016, G.C.7340.35.29.2016 (w miejscu sprzedaży) zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 14 października 2016 r. z terminem obowiązywania od 18 października 2016 r. do 17 października 2026 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 19 października 2016 r.;
- G.A.7340.1.1.2017 (w miejscu sprzedaży) zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych wydano w dniu 28 lutego 2017 r. z terminem obowiązywania od 1 marca 2017 r. do 28 lutego 2021 r., podczas gdy strona decyzję odebrała w dniu 7 marca 2017 r.

[dowód: zestawienie - akta kontroli str. 220-223]

W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: „Do strony należy obowiązek posiadania właściwego, ważnego i opłaconego zezwolenia na sprzedaż alkoholu, zatem nie jest błędem wydziału to, że strony odebrały zezwolenie po terminie jego obowiązywania. W przypadku, gdyby strony przez dłuższy czas nie odbierały zezwoleń wydział na pewno poczyniłby w tej

sprawie właściwe czynności w celu zapobieżenia sytuacji, w której przedsiębiorca prowadzi sprzedaż alkoholu bez zezwolenia.”.

[dowód: akta kontroli str. 218]

Powyższe wyjaśnienia nie zostały uwzględnione. Wskazać należy, iż zgodnie z art. 110 k.p.a.: *organ administracji publicznej, który wydał decyzję, jest nią związany od chwili jej doręczenia lub ogłoszenia, o ile kodeks nie stanowi inaczej.* Zasady wykonalności decyzji określa art. 130 k.p.a. Paragraf 1 powyższego przepisu wskazuje, iż przed upływem terminu do wniesienia odwołania decyzja nie ulega wykonaniu, niemniej jednak § 4 ww. przepisu wskazuje, iż *decyzja podlega wykonaniu przed upływem terminu do wniesienia odwołania, gdy jest zgodna z żądaniem w wszystkich stron.* W świetle powyższego ważność zezwolenia należy określać nie wcześniej niż na dzień doręczenia lub ogłoszenia decyzji przedsiębiorcy.

Kontrola wykazała ponadto następujące nieprawidłowości i uchybienia w zakresie objętym kontrolą:

Czynności kontrolne wykazały również, iż wzór wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych (w przypadku wydawania zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych, przeznaczonych do spożycia w miejscu oraz poza miejscem sprzedaży) zawierał rubrykę, w której przedsiębiorcy określali godziny otwarcia placówki.

[dowód: akta kontroli str. 34, 42, 54, 62, 70, 90, 98, 111]

Podkreślenia wymaga, iż warunki sprzedaży napojów alkoholowych określone zostały przez ustawodawcę w art. 18 ust. 7 ustawy w.t.p.a., z przepisu którego nie wynika wprost, iż jednym z warunków prowadzenia sprzedaży napojów alkoholowych jest sprzedaż napojów alkoholowych w godzinach pracy placówki. Jednocześnie należy wskazać, iż w myśl art. 6 ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej *właściwy organ nie może żądać ani uzależniać swojej decyzji w sprawie podjęcia, wykonywania i zakończenia działalności gospodarczej przez zainteresowaną osobę od spełnienia przez nią dodatkowych warunków, w szczególności od przedłożenia dokumentów lub ujawnienia danych, nieprzewidzianych przepisami prawa.* Ponadto przepis art. 18¹ ust. 1 ustawy w.t.p.a. nie przewiduje dodatkowych załączników do wniosku o wydanie zezwolenia na jednorazową sprzedaż napojów alkoholowych, a w wyniku kontroli ustalono, iż do wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia należało dołączyć załączniki w postaci zaświadczenia o dokonaniu opłaty za zezwolenie stałe, szkic sytuacyjny terenu oraz zgodę organizatora imprezy oraz zgodę zarządcy terenu.

Burmistrz w swoich wyjaśnieniach wskazał, iż: *„wnioski o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, zgodnie z sugestią kontrolerów, zostały skorygowane w trakcie kontroli.”.*

[dowód: akta kontroli str. 218, 219]

Mając na uwadze powyższe, należy stwierdzić, iż organ podjął działania naprawcze.

W przypadku zezwoleń o nr.: D.A.7340.71.27.2016, D.B.7340.71.28.2016, D.C.7340.71.29.2016, D.A.7340.29.77.2016, D.B.7340.29.78.2016, D.C.7340.29.79.2016, G.A.7340.20.15.2016, G.B.7340.20.16.2016, G.C.7340.20.17.2016, G.A.7340.15.20.2016, G.B.7340.15.21.2016, G.C.7340.15.22.2016 stwierdzono, iż w podstawie prawnej wydanych decyzji błędnie podano publikator tekstu ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, mianowicie podano: Dz. U. 2015, poz. 1286 z późn.zm., zamiast: Dz. U. z 2016 r. poz. 487 (z uwzględnieniem zmian).

Ponadto w przypadku zezwoleń o nr.: G.A.7340.39.1.16, G.B.7340.39.2.16, G.C.7340.39.3.16 stwierdzono, iż w podstawie prawnej wydanych decyzji błędnie podano publikator tekstu ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, mianowicie podano t.j. Dz. U. z 2012 r. poz. 1356 z późniejszymi zmianami, zamiast: Dz. U. z 2015 r. poz. 1286

ze zm., ponadto błędnie podano publikator tekstu ustawy Kodeks postępowania administracyjnego, mianowicie podano: t.j. Dz. U. 2013 r. poz. 267, zamiast: t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 23. W przypadku decyzji o nr.: G.A.01.J.2016, G.A.02.J.2016, G.A.03.J.2016, G.A.04.J.2016, G.A.05.J.2016, G.A.06.J.2016 (jednorazowe zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych) w podstawie prawnej decyzji powołane zostały publikatory ustawy w.t.p.a.: Dz. U. z 2015 r. poz. 1286 zamiast Dz. U. 2016 r. poz. 487.

[dowód: akta kontroli str. 44-48, 56-60, 81-85, 92-96, 139, 147, 154, 165, 177-179]
W wyjaśnieniach Burmistrza wskazano, iż cyt.: „*Błędne podanie publikatorów jest oczywistą omyłką pisarską. Zakres czynności oraz charakter wykonywanej pracy osoby obecnie przygotowującej zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych (...) może prowadzić do tego rodzaju mechanicznych omyłek. Jakkolwiek na stosowanie właściwych podstaw prawnych, w tym publikatorów, w Wydziale kładziony jest silny nacisk, planowane są również zmiany organizacyjne, umożliwiające właściwe wykonywanie obowiązków przez pracownika.*”

[dowód: akta kontroli str. 218]

Mając na uwadze powyższe, należy stwierdzić, iż organ podjął działania naprawcze.

Biorąc pod uwagę ustalenia kontroli, należy podjąć następujące działania, celem wyeliminowania stwierdzonych nieprawidłowości w ramach kontrolowanych zadań:

- 1) Przed wydawaniem zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych weryfikować, czy przedsiębiorca wniósł opłatę za korzystanie z zezwolenia stosownie do art. 11¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a., a w przypadku niewniesienia powyższej opłaty, wzywać przedsiębiorcę w trybie art. 261 k.p.a. do jej uiszczenia;
- 2) Termin ważności zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży (nie krótszy niż 4 lata – art. 18 ust. 9 ustawy w.t.p.a.) oraz poza miejscem sprzedaży (nie krótszy niż 2 lata – art. 18 ust. 9 ustawy w.t.p.a.) określać z uwzględnieniem zasady liczenia terminów określonych w latach, przewidzianej w art. 57 § 3a k.p.a.;
- 3) Sprawy załatwiać terminowo, zgodnie z dyspozycją art. 35 k.p.a. oraz art. 11 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, a o każdym przypadku niezakończonych sprawy w ww. terminie zawiadamiać strony, zgodnie z dyspozycją art. 36 k.p.a., uwzględniając zasady określone w art. 11 ust. 7-8 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej;
- 4) Zapewnić, aby zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zawierały uzasadnienie faktyczne i prawne - zgodnie z wymogiem określonym w art. 107 § 1 k.p.a., a w przypadku skorzystania z prawa odstąpienia od uzasadnienia decyzji przewidzianego w art. 107 § 4 k.p.a., wskazywały ww. informację w zezwoleniu;
- 5) Rzetelnie weryfikować kompletność informacji, zawartych we wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, a w razie stwierdzenia brakujących danych, wymaganych przepisem art. 18 ust. 5 ustawy w.t.p.a. w zw. z art. 18¹ ust. 1, wzywać przedsiębiorcę o ich uzupełnienie w trybie art. 64 § 2 k.p.a., z zachowaniem formy pisemnej;
- 6) Zwrócić szczególną uwagę na prawidłowe i zgodne ze stanem faktycznym oraz prawnym formułowanie treści jednorazowych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych;
- 7) Ważność zezwolenia określać nie wcześniej niż na dzień doręczenia lub ogłoszenia decyzji przedsiębiorcy.

W terminie do dnia 20 września 2017 r. proszę o udzielenie informacji, dotyczącej sposobu wykonania zaleceń, wykorzystania wniosków z kontroli lub przyczynach ich niewykorzystania albo o innym sposobie usunięcia stwierdzonych nieprawidłowości.

WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

/-/

Paweł Hreniak