



WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

Wrocław, dnia 6 listopada 2017 r.

NK-KS.431.1.10.2017.MGS

Pan
Jakub Bronowicki
Wójt Gminy Wisznia Mała

Wystąpienie pokontrolne

W dniach od 6 do 29 września 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 sierpnia 2017 r. numer: NK-KS.0030.68.2017.MGS, NK-KS.0030.69.2017.MGS, NK-KS.0030.70.2017.MGS zespół kontrolny w składzie: Monika Grzywalska – Świątek – starszy inspektor wojewódzki (przewodnicząca zespołu), Tomasz Michalewski – inspektor wojewódzki (członek zespołu), Monika Błądek – inspektor wojewódzki (członek zespołu) z Wydziału Nadzoru i Kontroli Dolnośląskiego Urzędu Wojewódzkiego we Wrocławiu przeprowadził kontrolę problemową w trybie zwykłym w Urzędzie Gminy Wiszni Małej, z siedzibą przy ul. Wrocławskiej 9, 55-114 Wisznia Mała. Czynności kontrolne w siedzibie Urzędu Gminy przeprowadzono w dniach: od 6 do 7 września 2017 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 2016 r. poz. 487 ze zm.) zwanej dalej w.t.p.a.

Kontrolę przeprowadzono w oparciu o zatwierdzony w dniu 9 czerwca 2017 r. przez Wojewodę Dolnośląskiego Plan kontroli na II półroczu 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 zinventoryzowanych zapasów napojów alkoholowych, określonych w ustawie w.t.p.a., w okresie od 1 stycznia 2016 r. do dnia 6 września 2017 r. (dnia rozpoczęcia kontroli).

W okresie objętym kontrolą Wójtem Gminy Wisznia Mała był Pan Jakub Bronowicki.

Osobami odpowiedzialnymi za wykonywanie zadań w zakresie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych są następujące osoby zatrudnione w Referacie Ogólnym i Spraw Obywatelskich: Pani Magdalena Szatkowska - inspektor do spraw ewidencji ludności

i działalności gospodarczej, Pani Anna Ulatowska – mł. referent ds. działalności gospodarczej, ewidencji ludności i dowodów osobistych, Pani Agnieszka Jeżewska – referent ds. działalności gospodarczej, ewidencji ludności i dowodów osobistych, co wynika z pkt 2 ppkt 1 obowiązków szczegółowych zawartych w zakresie czynności i obowiązków ww. pracowników, podpisanych odpowiednio w dniu 27 maja 2013 r./ 4 października 2013 r./ 3 maja 2015 r. Nadzór nad realizacją powyższych zadań sprawuje Pan Mariusz Fedzin – Sekretarz Gminy (§ 10 pkt 1 zarządzenia nr 179/2016 Wójta Gminy Wisznia Mała z dnia 30 grudnia 2016 r. w sprawie nadania Regulaminu Organizacyjnego Urzędu Gminy Wisznia Mała).

Podczas kontroli dokumenty udostępniała oraz udzielała wyjaśnień Pani Magdalena Szatkowska.

Wykonywanie zadań w zakresie objętym kontrolą przez Wójta Gminy Wisznia Mała oceniam **pozytywnie z nieprawidłowościami**. Powyższą ocenę uzasadniam następująco:

W okresie od dnia 1 stycznia 2016 r. do dnia kontroli Wójt Gminy Wisznia Mała wydał w zakresie objętym kontrolą 96 decyzji administracyjnych.

[dowód: akta kontroli str. 3, 25, 28-34]

Z uwagi na ilość wydanych decyzji, badaniem kontrolnym objęto reprezentatywną próbę 49 decyzji wydanych na podstawie przepisów ustawy w.t.p.a., co stanowi 51 % wszystkich wydanych decyzji w powyższym zakresie, wyłonioną metodą niestatystyczną – 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:

- 8 spośród 8 zezwoleń wydanych na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży,
- 21 spośród 21 zezwoleń wydanych na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży,
- 12 spośród 48 zezwoleń wydanych na jednorazową sprzedaż napojów alkoholowych,
- 7 spośród 18 decyzji podjętych w przedmiocie wygaszenia udzielonego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych,
- 1 spośród 1 zezwolenia wydanego na sprzedaż napojów alkoholowych przedsiębiorcy, którego działalność polega na organizacji przyjęć.

[dowód - zestawienia: akta kontroli: str. 28-34]

Kontrolą objęto również 1 wniosek o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży, który pozostawiono bez rozpoznania (znak sprawy SO.7340.16.1.2017). W oparciu o dokumentację powyższej sprawy ustalono, że przedsiębiorca w dniu 7 kwietnia 2017 r. złożył wniosek o wydanie zezwolenia, nie załączając do wniosku decyzji właściwego państwowego inspektora sanitarnego o zatwierdzeniu zakładu. W dniu 18 kwietnia 2017 r. organ wezwał przedsiębiorcę do uzupełnienia braków formalnych wniosku, wyznaczając siedmiodniowy termin oraz pouczając wnioskodawcę, iż nie uzupełnienie wniosku będzie skutkowało pozostawieniem wniosku bez rozpoznania. Wobec nieuzupełnienia wniosku w wyznaczonym terminie, organ pismem z dnia 9 maja 2017 r. zawiadomił przedsiębiorcę o pozostawieniu wniosku bez rozpoznania.

W toku kontroli ustalono, iż w okresie objętym kontrolą Wójt Gminy Wisznia Mała nie odmówił wydania zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, ponadto nie wydał żadnego zezwolenia na wyprzedaż zinventaryzowanych zapasów napojów alkoholowych. Kontrolowany organ w okresie objętym kontrolą nie cofnął żadnego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych. Ustalono ponadto, iż od wydanych decyzji nie wnoszono odwołań.

W okresie objętym kontrolą na terenie gminy Wisznia Mała obowiązywały następujące uchwały wydane na podstawie ustawy w.t.p.a.:

- uchwała nr V/XXV/151/09 Rady Gminy Wisznia Mała z dnia 25 marca 2009 r. w sprawie 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 gminy Wisznia Mała (Dz. Urz. Woj. Dolno. z 2009 r. Nr 81 poz. 1732).
- uchwała nr III/14/93 Rady Gminy w Wiszni Małej z dnia 19 czerwca 1993 r. w sprawie zasad usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży napojów alkoholowych.

W toku kontroli ustalono, iż przestrzeganie zasad i warunków korzystania z zezwoleń (dyspozycja art. 18 ust. 8 ustawy w.t.p.a.) kontroluje Gminna Komisja Rozwiązywania Problemów Alkoholowych w Wiszni Małej. [dowód: akta kontroli str. 25]

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., jak również zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych dla przedsiębiorców, których działalność polega na organizacji przyjęć (art. 18¹ ust. 4 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 oraz okres ważności zezwolenia.

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. Natomiast zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych dla przedsiębiorców, których działalność polega na organizacji przyjęć może być wydane na okres do dwóch lat (art. 18¹ ust. 4 ustawy w.t.p.a.). Analiza objętych kontrolą zezwoleń wykazała, iż organ prawidłowo określał termin ważności wydawanych zezwoleń.

Kontrola wykazała, iż w przypadku zezwoleń nr: B-8/2017, A-35/2016, B-8/2016, A-4/2016, B-3/2016, C-3/2016 data rozpoczęcia ważności zezwolenia wskazana w decyzji była wcześniejsza niż dzień doręczenia decyzji stronie. W przypadku zezwolenia nr B-8/2017 data rozpoczęcia ważności zezwolenia to 01.03.2017 r. a decyzję doręczono 08.03.2017 r.; w przypadku zezwoleń nr A-35/2016 oraz B-8/2016 data rozpoczęcia ważności zezwolenia to 01.01.2017 r. a decyzję doręczono 02.01.2017 r.; w przypadku zezwoleń nr A-4/2016, B-3/2016, C-3/2016 data rozpoczęcia ważności zezwolenia to 28.03.2016 r. a decyzję doręczono 29.03.2016 r. [dowód: akta kontroli str. 57-75]

W piśmie z dnia 25 września 2017 r. nr SO.7340.45.1.2017 podpisanym z up. Wójta przez Pana Mariusza Fedzin – Sekretarza Gminy, zwanym dalej wyjaśnieniami z 25 września 2017 r., poinformowano, iż cyt.: *W przypadku wydanych zezwoleń nr: B-8/2017, A-4/2016, 8-3/2016, C-3/2016 powodem wcześniejszej niż dzień doręczenia decyzji stronie daty rozpoczęcia ważności zezwolenia były przyczyny niezależne od organu - po wydaniu decyzji*

przedsiębiorca powiadomił telefonicznie Urząd Gminy o niemożności odebrania zezwolenia przed datą rozpoczęcia ważności zezwolenia z powodu choroby. W aktach sprawy znajduje się notatka służbowa sporządzona przez pracownika z przeprowadzonej rozmowy telefonicznej z przedsiębiorcą, potwierdzająca opisaną okoliczność. Natomiast w przypadku zezwoleń nr: A-35/2016, B-8/2016 decyzje doręczono w dniu 2 stycznia 2017, natomiast zezwolenie obowiązywało od 1 stycznia 2017r., który jest dniem wolnym od pracy, w związku z czym nie było możliwości doręczenia przedsiębiorcy zezwolenia przed rozpoczęciem jego obowiązywania. Jednocześnie zapewniam, iż organ gminy dołoży wszelkich starań, aby w przyszłości zapobiec tego typu uchybieniom”.

Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonych nieprawidłowości. Podkreślić jednocześnie 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 paragraf 4 ww. przepisu wskazuje, iż *decyzja podlega wykonaniu przed upływem terminu do wniesienia odwołania, gdy jest zgodna z żądaniem wszystkich stron.* W świetle powyższego podkreślenia wymaga, iż ważność zezwolenia należy określać nie wcześniej niż na dzień doręczenia lub ogłoszenia decyzji przedsiębiorcy.

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. Wszystkie skontrolowane jednorazowe zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wydane zostały na wniosek przedsiębiorców posiadających zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych, a zezwolenie udzielano na okres do 2 dni, zgodnie z dyspozycją art. 18¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a.

Kontrola wykazała, iż w każdym ze skontrolowanych postępowań, zezwolenie udzielano na pisemny wniosek.

Formularze wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w miejscu i poza miejscem sprzedaży udostępniane przez Urząd Gminy Wisznia Mała zawierały elementy określone w art. 18 ust. 5 ustawy w.t.p.a. Formularze wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w większości przypadków zawierały elementy wynikające z art. 18¹ w zw. z art. 18 ust. 5 pkt 1-4 i 6 ustawy w.t.p.a. W toku czynności kontrolnych stwierdzono, że formularze wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych obowiązujące w 2016 r. nie zawierały rubryki określającej: *numeru w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, o ile przedsiębiorca taki numer posiada, oraz numeru identyfikacji podatkowej (NIP), przedmiotu działalności gospodarczej oraz adresu punktu składowania napojów alkoholowych (magazynu dystrybucyjnego).* Jednakże formularze wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych obowiązujące w 2017 r. zostały uzupełnione o powyższe braki i zawierały wszelkie elementy wynikające z dyspozycji art. 18¹ w zw. z art. 18 ust. 5 pkt 1-4 i 6 ustawy w.t.p.a. [dowód: akta kontroli str. 45, 46, 54]

Stwierdzono również, że obowiązujący w urzędzie w 2016 roku formularz wniosku w sprawie wydania jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych wskazywał dodatkowo obowiązek załączenia do wniosku: zaświadczenia o posiadaniu ważnego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w stałym punkcie sprzedaży oraz dokumentu potwierdzającego zgodę organizatora imprezy na prowadzenie sprzedaży napojów alkoholowych przez wnioskodawcę. Natomiast formularz obowiązujący w roku 2017 wskazuje obowiązek załączenia do wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia

następujących dokumentów: pisemną zgodę organizatora imprezy na sprzedaż napojów alkoholowych, pisemną zgodę właściciela lub zarządcy terenu, na którym ma być zlokalizowany punkt sprzedaży napojów alkoholowych, szkic sytuacyjny terenu z naniesionym punktem sprzedaży napojów alkoholowych, zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych wraz z aktualnym dowodem wpłaty za korzystanie z zezwolenia.

Należy zauważyć, że zgodnie z art. 11 ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej (t. j. Dz.U. z 2016 r. poz. 1829 ze zm.) *właściwy organ nie może odmówić przyjęcia pism i wniosków niekompletnych ani żądać jakichkolwiek dokumentów, których konieczność przedstawienia lub złożenia nie wynika wprost z przepisu prawa.*

W złożonych wyjaśnieniach z dnia 25 września 2017 r. wskazano, iż cyt. *Powodem powyższego było niedopatrzenie pracownika. W chwili obecnej opracowano wzór wniosku o wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych, zgodny z przepisami ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi.* Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości. Jednocześnie stwierdzono, iż organ podjął działania naprawcze.

W wyniku czynności kontrolnych stwierdzono, iż 5 wniosków o wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych (postępowania zakończone wydaniem zezwoleń o nr.: A-27/2016, A-15/2016, A-10/2016, B-4/2016 oraz A-5/2016) zawierało braki formalne [dowód: akta kontroli str. 47-54]. Wskazane wnioski nie określały: numeru w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, o ile przedsiębiorca taki numer posiada, oraz numeru identyfikacji podatkowej (NIP); przedmiotu działalności gospodarczej oraz adresu punktu składowania napojów alkoholowych (magazynu dystrybucyjnego) mimo wymogu określonego w art. 18 ust. 5 pkt 3, 4, 6 ustawy w.t.p.a. Natomiast wniosek o wydanie zezwolenia nr A-1/2016 na sprzedaż napojów alkoholowych w miejscu sprzedaży nie zawierał numeru w rejestrze przedsiębiorców lub ewidencji działalności gospodarczej (wymóg art. 18 ust. 5 pkt 3 u.w.t.p.a. obowiązujący w dniu złożenia wniosku).

Niemniej jednak podczas kontroli stwierdzono, iż w dokumentacji przedmiotowych spraw znajdowały się wydruki z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej bądź Informacja z Krajowego Rejestru Sądowego, potwierdzające wpis przedsiębiorcy do ewidencji działalności gospodarczej, określające przedmiot działalności gospodarczej, jak również wskazujące numeru w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, oraz numeru identyfikacji podatkowej (NIP). Przy czym ze złożonych przez kontrolowany organ wyjaśnień z dnia 25 września 2017 r. wynika, iż powyższe wydruki dołączone zostały do wniosku przez przedsiębiorców. Z uwagi na powyższe należy uznać, iż ww. wnioski w zakresie określenia przedmiotu działalności gospodarczej oraz numeru w rejestrze przedsiębiorców lub ewidencji działalności gospodarczej, bądź określenia numeru w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, o ile przedsiębiorca taki numer posiada, oraz numeru identyfikacji podatkowej (NIP), były kompletne.

Jednakże podkreślić należy, iż w przypadku gdy wnioskodawca uzupełnia załączniki do wniosku, jak to miało miejsce np. w sprawie zezwolenia nr A-1/2016 (wniosek złożono 4 stycznia 2016 r., a data wygenerowania wydruku z CEIDG to 8 stycznia 2016 r.), złożenie pisma bezpośrednio w organie administracji publicznej (w kancelarii podawczej urzędu) powinna potwierdzać data prezentaty (B. Adamiak, w: B. Adamiak, J. Borkowski, Komentarz, 2012, s. 281). Na załączonym przez wnioskodawcę wydruku z CEIDG nie ujawniono daty prezentaty.

Natomiast w zakresie nie określenia w opisanych wyżej wnioskach o wydanie jednorazowych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych adresu punktu składowania napojów alkoholowych (wymóg z art. 18 ust. 5 pkt 6 ustawy w.t.p.a.) stwierdzono, iż organ

nie zastosował art. 64 § 2 k.p.a. zgodnie z którym jeżeli podanie nie czyni zadość innym wymaganiom ustalonym w przepisach prawa, organ powinien wezwać wnoszącego do usunięcia braków w terminie siedmiu dni z pouczeniem, że nieusunięcie tych braków spowoduje pozostawienie podania bez rozpoznania.

W złożonych wyjaśnieniach z dnia 25 września 2017 r. wskazano, iż cyt. *Organ nie podjął czynności określonych w dyspozycji art. 64 § 2 k.p.a. mających na celu usunięcie braków formalnych we wniosku przedsiębiorcy z powodu niedopatrzenia pracownika – wnioski na wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych (...) nie były sformułowane zgodnie z wymaganiami ustawy. Jednocześnie informuję, że organ podjął czynności polegające na dostosowaniu wzorów wniosków do przepisów ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi.*

Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości.

Organ zezwalający weryfikował przed wydaniem decyzji, czy zezwolenie mieści się w limitach liczby punktów sprzedaży oraz przestrzegał zasad usytuowania miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych na terenie gminy Wisznia Mała, określonych przez Radę Gminy Wisznia Mała. Na podstawie wyjaśnień złożonych do protokołu przez Panią Magdalenę Szatkowską w dniu 6 września 2017 r. uznano, że limity te nie zostały przekroczone. [dowód: akta kontroli str. 30]

Wszystkie objęte kontrolą zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu oraz poza miejscem sprzedaży, zostały udzielone po uzyskaniu pozytywnej opinii Gminnej Komisji Rozwiązywania Problemów Alkoholowych w Wiszni Małej o zgodności lokalizacji punktu sprzedaży z uchwałami Rady Gminy, o których mowa w art. 12 ust. 1 i 2 ustawy w.t.p.a., wyrażonej w formie postanowienia (dyspozycja art. 18 ust. 3a ustawy w.t.p.a.).

Kontrola wykazała, że wszystkie objęte analizą 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 Wójta Gminy Wisznia Mała, bądź przez działających z upoważnienia Wójta: Panią Sławomirę Misiura-Hermann – Zastępcę Wójta lub Pana Mariusza Fedzin – Sekretarza Gminy. Ustalono ponadto, iż korespondencję w toczących się postępowaniach administracyjnych podpisywała również, działając z upoważnienia Wójta Gminy - Pani Magdalena Szatkowska [dowód: akta kontroli str. 55, 56].

W toku kontroli stwierdzono, iż wszystkie skontrolowane zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zawierały większość elementów określonych w art. 107 § 1 k.p.a. t. j.: oznaczenie organu, datę wydania, oznaczenie strony lub stron, powołanie podstawy prawnej, rozstrzygnięcie, podpis z podaniem imienia i nazwiska oraz stanowiska służbowego osoby upoważnionej do wydania decyzji, pouczenie, czy i w jakim trybie służy od wydanego zezwolenia odwołanie. Niemniej jednak kontrola wykazała, iż żadne ze skontrolowanych zezwoleń nie zawierało uzasadnienia faktycznego i prawnego, bądź adnotacji o odstąpieniu od uzasadnienia z uwagi na fakt, iż decyzja uwzględniała w całości żądanie strony - art. 107 § 4 k.p.a. W wyjaśnieniach z 25 września 2017 r. poinformowano cyt.: *Powodem nie zamieszczenia w decyzjach o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych informacji o odstąpieniu od uzasadnienia decyzji był błąd pracownika, który wynikł przy edycji decyzji. Obecnie wyeliminowano uchybienie, korygując wzór decyzji poprzez naniesienie w tekście dokumentu dyspozycji art. 107 § 4 k.p.a.*”

Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości. Jednocześnie stwierdzono, iż organ podjął działania naprawcze.

W wyniku czynności kontrolnych stwierdzono przypadek przywołania błędnej podstawy prawnej wydanej decyzji w sprawie wygaszenia zezwolenia – dotyczy decyzji znak: SO.7340.12.3.2017. Jak ustalono, powyższą decyzją wygaszono z urzędu zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych z powodu nie spełnienia obowiązków przedsiębiorcy wynikających z art. 18 ust. 12 pkt 5 lit. a i b (nie złożenie oświadczenia o wielkości sprzedaży w roku poprzednim i niewniesienie opłaty w terminie), podczas gdy w podstawie prawnej decyzji powołano art. 18 ust. 12 pkt 1 u.w.t.p.a., a więc przypadek wygaszenia zezwolenia z uwagi na likwidację punktu sprzedaży. W złożonych wyjaśnieniach z dnia 25 września 2017r. wskazano, iż cyt. *Powodem powyższego była omyłka pisarska pracownika. Pracownik został pouczone o konieczności uważniejszego przygotowywania pism.* Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości.

Kontrola wykazała ponadto, iż w przypadku zezwolenia, znak: A-1/2016 w podstawie prawnej wydanej decyzji błędnie przywołano publikator ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi i kodeksu postępowania administracyjnego - podano: Dz.U. z 2012 r. poz. 1356 zamiast: t. j. Dz. U. z 2016 poz. 487 (z uwzględnieniem zmian) w przypadku u.w.t.p.a. oraz Dz.U. z 2013 r. poz. 267 zamiast Dz.U. z 2016 r. poz. 23 (nowy tekst jednolity) w przypadku k.p.a. Ponadto w większości skontrolowanych decyzji organ przywołując podstawy prawne decyzji wskazywał publikator tekstu jednolitego ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi oraz kodeksu postępowania administracyjnego, nie uwzględniając zmian. Pismem z dnia 25 września 2017 r. wyjaśniono, iż *Powodem błędnych publikatorów było niedopatrzenie pracownika i popełnienia błędu pisarskiego przy edycji zezwolenia. Poinstruowano pracownika o konieczności aktualizacji publikatorów w wydawanych decyzjach.* Powyższe wyjaśnienia zostały uznane za przyczynę nieprawidłowości.

Zgodnie z art. 11¹ ust. 2 ustawy w.t.p.a. opłatę za korzystanie z zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych wnosi się na rachunek gminy, przed wydaniem zezwolenia. W wyniku kontroli stwierdzono, iż w przypadku zezwoleń nr: B-8/2017, A-4/2016, B-3/2016, C-3/2016 opłata za korzystanie z zezwolenia została wniesiona po wydaniu zezwolenia. Jak wskazano w wyjaśnieniach z dnia 25 września 2017 r. cyt. *Powodem wystąpienia opisanej okoliczności było niedopatrzenia pracownika. Organ gminy dopełni na przyszłości wszelkich czynności aby zapobiec tego typu uchybieniom.* Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości.

Ustalono ponadto, że organ zezwalający stosownie do dyspozycji art. 11¹ ust. 7 ustawy w.t.p.a. 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.

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 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 toku kontroli stwierdzono, w oparciu o akta kontrolowanych spraw, iż przedsiębiorcy składali oświadczenie, o którym mowa wyżej w ustawowym terminie.

W wyniku kontroli ustalono, iż Wójt Gminy Wisznia Mała wydał w okresie objętym kontrolą 18 decyzji wygaszających wcześniej wydane przedsiębiorcom zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych. Do kontroli wzięto próbę 7 decyzji. W sześciu przypadkach (decyzje, znak: SO.7340.8.3.2017, SO.7340.8.4.2017, SO.7340.24.3.2017, SO.7340.9.1.2016, SO.7340.9.2.2016, SO.7340.9.3.2016) decyzje wygaszające zezwolenie zostały wydane na wniosek przedsiębiorcy w wyniku likwidacji punktu sprzedaży (art. 18 ust. 12 pkt 1 ustawy w.t.p.a.). W jednym przypadku organ wydał decyzję, znak: SO.7340.12.3.2017, w przedmiocie wygaszenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych z uwagi na nie złożenia oświadczenia o wartości sprzedaży napojów alkoholowych w roku poprzednim oraz nie wniesienie w terminie opłaty za korzystanie z zezwolenia (przesłanka z art. 18 ust. 12 pkt 5 u.w.t.p.a.). [dowód - zestawienie: akta kontroli str. 41].

W przypadku decyzji wygaszającej zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych w większości przypadków zawiadamiano przedsiębiorców o wszczęciu postępowania. W przypadku spraw, znak: SO.7340.9.1.2016, SO.7340.9.2.2016, SO.7340.9.3.2016, w aktach sprawy nie ujawniono zawiadomienia przedsiębiorcy o wszczęciu postępowania w przedmiocie wygaszenia zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych. W złożonych wyjaśnieniach z dnia 25 września 2017 r. wskazano, że w aktach sprawy brakuje zawiadomienia o wszczęciu postępowania z uwagi na niedopatrzenie pracownika. Wyjaśnienia zostały przyjęte.

W wyniku kontroli ustalono, iż dla każdego zezwolenia kontrolowany organ wydał odrębną decyzję stwierdzającą wygaśnięcie zezwolenia na sprzedaż danego rodzaju napojów alkoholowych. Decyzje wygaszające wydane zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zawierały wszystkie elementy, o jakich mowa w art. 107 k.p.a.

W oparciu o skontrolowane postępowania stwierdzono, iż decyzji administracyjne były prawidłowo doręczane stronom postępowania.

W zakresie terminowości załatwiania spraw objętych kontrolą dokonano następujących ustaleń. Zgodnie z art. 35 § 1 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 (art. 35 § 3 k.p.a.). Przy tym w myśl art. 36 k.p.a. *O 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. Ten sam obowiązek ciąży na organie administracji publicznej również w przypadku zwłoki w załatwieniu sprawy z przyczyn niezależnych od organu.* W wyniku kontroli stwierdzono, iż zdecydowana większość spraw objętych kontrolą została załatwiona bez zbędnej zwłoki tzn. w terminie, o który mowa w art. 35 k.p.a. oraz art. 11 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej. Niemniej jednak w przypadku zezwoleń nr: B-8/2017, A-35/2016, B-8/2016, A-31/2016, C-5/2016, A-7/2017 oraz decyzji wygaszających zezwolenia nr: SO.7340.8.3.2017, SO.7340.8.4.2017, SO.7340.24.3.2017 stwierdzono, iż od dnia wszczęcia postępowania do dnia wydania decyzji w sprawie upłynął okres dłuższy niż miesiąc, a organ nie zawiadomił strony postępowania o niezakończonym w terminie [dowód: akta kontroli str. 37, 38, 40, 41]. W złożonych pismem z dnia 25 września 2017 r. wyjaśnieniach wskazano cyt.: *Wymienione sprawy zostały załatwione nieterminowo z powodu niedopatrzenia pracownika. Z tego samego powodu nie*

powiadomiono stron o przyczynach zwłoki. Informuję przy tym, iż pouczono pracowników o obowiązku przestrzegania k.p.a., celem wyeliminowania wskazanych nieprawidłowości.

Powyższe wyjaśnienia uznano za przyczynę stwierdzonej nieprawidłowości.

Mając na uwadze powyższe ustalenia kontroli, należy podjąć następujące działania celem wyeliminowania stwierdzonych nieprawidłowości i uchybień w ramach kontrolowanych zadań:

- 1) Rzetelnie weryfikować kompletność informacji zawartych we wniosku o wydanie zezwolenia, a w razie stwierdzenia brakujących danych wymaganych przepisem art. 18 ust. 5 ustawy w.t.p.a., wzywać przedsiębiorców o ich uzupełnienie w trybie art. 64 § 2 k.p.a.;
- 2) Wskazując w zezwoleniu termin ważności uwzględniać fakt, iż przedsiębiorca może podjąć działalność najwcześniej z chwilą uzyskania zezwolenia tj. z dniem doręczenia lub ogłoszenia decyzji przedsiębiorcy;
- 3) 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;
- 4) Przed wydawaniem zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych weryfikować czy przedsiębiorca wniósł opłatę za korzystanie z zezwolenia stosownie do art. 11¹ ust. 2, a w przypadku nie wniesienia powyższej opłaty wzywać przedsiębiorcę w trybie art. 261 k.p.a. do jej uiszczenia;
- 5) 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 niezakończonym 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;
- 6) W podstawie prawnej wydawanych decyzji w sprawie wygaśnięcia zezwolenia prawidłowo powoływać przepisy prawa stanowiące podstawę prawną rozstrzygnięcia sprawy co do jej istoty;
- 7) W wydawanych zezwoleniach na sprzedaż napojów alkoholowych oraz decyzjach w sprawie wygaśnięcia zezwolenia powoływać aktualne na dzień wydania decyzji publikatory aktów prawnych, uwzględniając zmiany;
- 8) W przypadku gdy wnioskodawca uzupełnia załączniki do wniosku, złożenie pisma bezpośrednio w organie administracji publicznej (w kancelarii podawczej urzędu) powinna potwierdzać data prezentaty.

Na podstawie art. 49 ustawy o kontroli w administracji rządowej wnoszę o poinformowanie o sposobie wykonania zaleceń, a także o podjętych działaniach lub przyczynach niepodjęcia działań, w terminie do dnia 27 listopada 2017 r.

WOJEWODA DOLNOŚLĄSKI

Paweł Hroniak