

Uchwała Nr XX/107/2016
Rady Gminy Ojrzeń
z dnia 21 października 2016 roku

**w sprawie rozpatrzenia wezwania SPS HANDEL S.A. z siedzibą w Warszawie do
usunięcia naruszenia prawa**

Na podstawie art. 101 ust.1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2016 r., poz. 446), Rada Gminy uchwała co następuje:

§ 1.

1. Nie uwzględnia się, wniesionego w dniu 22 września 2016 r. przez SPS HANDEL S.A. z siedzibą w Warszawie, wezwania do usunięcia naruszenia prawa uchwałą Rady Gminy Ojrzeń z dnia 5 września 2016 r. Nr XVIII/102/2016 w sprawie ustalenia na terenie gminy Ojrzeń liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5% alkoholu (z wyjątkiem piwa) przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży.
2. Uzasadnienie odmowy uwzględnienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa stanowi załącznik Nr 1 do niniejszej uchwały.

§ 2.

Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Gminy Ojrzeń.

§ 3.

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

PRZEWODNICZĄCY
Grzegorz Lejman
Grzegorz Lejman

Załącznik Nr 1 do uchwały

Nr XX/104/2016.....

Rady Gminy Ojrzeń

z dnia 21 października 2016 r.

Uzasadnienie uchwały

w sprawie rozpatrzenia wezwania SPS HANDEL S.A. z siedzibą w Warszawie do usunięcia naruszenia prawa

SPS HANDEL S.A. z siedzibą w Warszawie pismem wniesionym w dniu 22 września 2016 r. wezwała Radę Gminy Ojrzeń do usunięcia naruszenia prawa uchwałą Rady Gminy Ojrzeń z dnia 5 września 2016 r. Nr XVIII/102/2016 w sprawie ustalenia na terenie Gminy Ojrzeń liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa) przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży, poprzez uchylenie uchwały.

Według Spółki podjęta uchwała nie tylko ograniczy wydawanie kolejnych zezwoleń na sprzedaż alkoholu, ale pośrednio odbierze w przyszłości uprawnienia przyznane czterem gminnym przedsiębiorcom. W chwili obecnej jest już bowiem przyznanych 17 zezwoleń na sprzedaż alkoholu, a uchwała określa liczbę punktów sprzedaży na 13. Według wzywającej Spółki liczba 13 zezwoleń jest niewystarczająca dla gminy składającej się z 31 miejscowości, w tym z 27 sołectw i 4500 mieszkańców i przyczyni się do powstania tzw. szarej strefy. Zdaniem wzywającej spółki ustalenie 13 punktów sprzedaży alkoholu wpłynie na ograniczenie możliwości realizacji Gminnego Programu Profilaktyki i Rozwiązywania Problemów Alkoholowych oraz Przeciwdziałania Narkomanii. Wskazuje ona również na okoliczność, że „ograniczenie” liczby punktów nie wynika ze Strategii Rozwiązywania Problemów Gminy Ojrzeń na lata 2007 – 2015. Wzywająca Spółka uważa, że uchwalenie i natychmiastowe przekazanie do publikacji uchwały objętej wezwaniem oraz jej opublikowanie w dobie po podjęciu w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego ogranicza w sposób nieuprawniony swobodę

gospodarczą, stanowi nadużycie prawa oraz znacząco przyczynia się do zmniejszenia tempa rozwoju gospodarczego i zatrudniania w gminie. Zdaniem wzywającej do usunięcia naruszenia prawa uchwała Rady Gminy Ojrzeń narusza:

- art. 20,22 i 31 ust 3 Konstytucji RP, poprzez ograniczenie swobody działalności gospodarczej w innym niż ustawa akcie prawnym bez przesłanki ważnego interesu publicznego,
- art. 8 ust 1 i art. 9 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej, poprzez nieuzasadnione naruszenie przez organ administracji interesów przedsiębiorców, w tym skarżącej oraz blokowanie rozwoju przedsiębiorczości.

W ocenie wzywającej Spółki uchwała Rady Gminy Ojrzeń pozbawiając SPS HANDEL S.A możliwości otrzymania zezwolenia na sprzedaż detaliczną napojów alkoholowych powyżej 4, 5 % narusza prawnie chroniony interes prawny Spółki, bowiem pomimo złożonego przed podjęciem uchwały wniosku jest pozbawiona możliwości uzyskania zezwolenia”. Podjęcie uchwały Spółka wiąże ze złożeniem przez nią wniosku o wydanie zezwolenia.

Odnosząc się do argumentów wezwania, Rada Gminy Ojrzeń podnosi, że zgodnie z przepisem art. 12 ust 1 ustawy z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz. U z 2016 r., poz. 487 ze zm.) do wyłącznej kompetencji rady gminy należy ustalanie w drodze uchwały dla terenu gminy (miasta) liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5% alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży jak i w miejscu sprzedaży. Liczba punktów sprzedaży, o których mowa w ust. 1, oraz usytuowanie miejsc sprzedaży, podawania i spożywania napojów alkoholowych powinny być dostosowane do potrzeb ograniczania dostępności alkoholu, określonych w gminnym programie profilaktyki i rozwiązywania problemów alkoholowych. Z treści tego artykułu wynika wyłączna kompetencja rad gmin do ustalania liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa) na obszarze podległych im gmin.

Ustawodawca przyznał również radom gmin swobodę w ustalaniu liczby punktów sprzedaży nie wskazując ani ich liczby minimalnej ani maksymalnej.

Rada gminy może więc zmniejszać lub zwiększać liczbę punktów sprzedaży napojów alkoholowych na swoim terenie. Ustalenia w tym przedmiocie nie mogą być jednak dowolne, lecz muszą być podporządkowane realizacji celu ustawy o wychowaniu w trzeźwości i zapobieganiu alkoholizmowi, które zostały wyrażone w art. 1 i 2 tej ustawy, tj. m.in. ograniczenia dostępności alkoholu i tworzenia warunków motywujących powstrzymanie się od spożywania alkoholu. Gminny Program Profilaktyki i Rozwiązywania Problemów Alkoholowych oraz Przeciwdziałaniu Narkomanii na 2016 rok został przyjęty przez Radę Gminy Ojrzeń uchwałą Nr XIV/72/2015 z dnia 31 grudnia 2015 r. Przewidziano w nim, że limit liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa) przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży wynosi w Gminie Ojrzeń 25. Oznacza to, że Rada Gminy Ojrzeń ustalając liczbę punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży na 13, uczyniła to zgodnie wymogami ustawy o wychowaniu w trzeźwości i zapobieganiu alkoholizmowi oraz z gminnym programem profilaktyki i rozwiązywania problemów alkoholowych, gdyż nie przekroczyła ustalonego limitu.

Wbrew bowiem twierdzeniom strony skarżącej zaskarżona uchwała nie naruszyła zasad przewidzianych w Gminnym Programie Profilaktyki i Rozwiązywania Problemów Alkoholowych oraz Przeciwdziałaniu Narkomanii na 2016 rok, program ten przewiduje bowiem jedynie maksymalną liczbę punktów sprzedaży (limit), a liczba wskazana w uchwale w tym limicie się mieści. Uprawnienie zaś i jednocześnie obowiązek organu administracji publicznej - Rady Gminy Ojrzeń do podejmowania działań zmierzających do ograniczania dostępności alkoholu i tworzenia warunków motywujących powstrzymanie się od spożywania alkoholu wynika z treści ustawy o wychowaniu w trzeźwości i zapobieganiu alkoholizmowi oraz z gminnym programem profilaktyki i rozwiązywania problemów alkoholowych (art 1 i 2 ustawy).

Odnosząc się do argumentacji wzywającej Spółki należy powołać argumentację Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie, który w wyroku Sygn. Akt III

SA/Kr 1557/15 z dnia 11 marca 2016 r. stwierdził, że „Liczba punktów sprzedaży oraz ich usytuowanie powinny być dostosowane do potrzeb ograniczania dostępności alkoholu, określonych w gminnym programie profilaktyki i rozwiązywania problemów alkoholowych. Jest to jedyne kryterium, które może mieć wpływ na ustalenie ilości przewidywanych zezwoleń na sprzedaż alkoholu. Odnosi się ono jedynie do liczby punktów sprzedaży w ujęciu całościowym, dotyczącym całego obszaru gminy/miasta, a nie poszczególnych jej części. W tym kontekście nie daje ono podstaw do wprowadzania ograniczeń sprzedaży alkoholu w zależności od rejonizacji”. Ponadto w cytowanym wyroku Sąd wskazał, że „Art. 12 ust. 1 ustawy z 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi w powiązaniu z kolejnymi przepisami tej ustawy nie przewiduje możliwości ustalania liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych dla poszczególnych części gminy, w tym dla poszczególnych jednostek pomocniczych tej gminy.”.

Wzywająca Spółka podnosiła również w wezwaniu, że zaskarżona uchwała narusza interes spółki poprzez ograniczenie wolności działalności gospodarczej. Należy jednak zauważyć, że Konstytucja Rzeczypospolitej Polskiej w art 22 przewiduje możliwość ograniczenia w drodze ustawy wolności działalności gospodarczej. Takie ograniczenie znalazło się właśnie w ustawie z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i zapobieganiu alkoholizmowi. Oznacza to, że nie każdy przedsiębiorca ubiegający się o zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych je otrzyma. Otrzymają je tylko ci, którzy spełniają wymogi ustawowe oraz pod warunkiem, że nie został wyczerpany ustalony przez radę gminy limit punktów sprzedaży, albowiem właściwy organ administracyjny (wójt, burmistrz, prezydent miasta) nie może wydać zezwolenia przekraczającego ten limit (por. m.in. wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 14 czerwca 1995 r., sygn. akt II SA 241/94, Wspólnota 1996, nr 4, s. 18, Lex nr 26119). Tym samym należy stwierdzić, że brak jest podstaw do uznania, że zaskarżona uchwała narusza prawo materialne. Należy także stwierdzić, że zaskarżona uchwała wydana została po spełnieniu przewidzianych prawem wymogów proceduralnych, wynikających zarówno z ustawy o samorządzie gminnym, jak również Statutu Gminy Ojrzeń.

W tym stanie rzeczy Rada Gminy Ojrzeń stwierdziła, że kwestionowana uchwała została podjęta zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa i wezwanie do usunięcia naruszenia prawa i uchylecia uchwały jest nieuzasadnione.

Powyższe uzasadnia podjęcie uchwały w tym przedmiocie.


PRZEWODNICZĄCY
Rady Gminy

Grzegorz Lejman