



WOJEWODA MAZOWIECKI

WK-I.431.4.32.2018
(WK-I.431.1.7.2018)

Warszawa, 9 października 2018 r.

**Pani
Bogusława Jaworska
Burmistrz Zwolenia**

**Urząd Miejski w Zwoleniu
Plac Kochanowskiego 1
26-700 Zwolen**

WYSTĄPIENIE POKONTROLNE

Na podstawie art. 6 ust. 4 pkt 3 ustawy o kontroli w administracji rządowej¹ oraz art. 28 ust. 1 pkt 2 ustawy o wojewodzie i administracji rządowej w województwie² [redacted] – inspektor wojewódzki oraz [redacted] – starszy inspektor wojewódzki w Wydziale Kontroli Mazowieckiego Urzędu Wojewódzkiego w Warszawie, przeprowadzili w dniach od 5 do 19 lutego 2018 r. kontrolę w Urzędzie Miejskim w Zwoleniu, z siedzibą w Zwoleniu przy Placu Kochanowskiego 1.

Kontrola obejmowała realizację zadania z zakresu administracji rządowej w przedmiocie wydawania, odmowy wydania oraz cofania zezwoleń na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części, a także wydawania, odmowy wydania oraz cofania zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu lub poza miejscem sprzedaży.

Kontrolą objęto okres od 1 stycznia 2017 r. do 15 stycznia 2018 r.

Nawiązując do projektu wystąpienia pokontrolnego, do którego nie wniesiono zastrzeżeń, przekazuję Pani Burmistrz wystąpienie pokontrolne.

¹ Ustawa z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz. U. Nr 185 poz. 1092).

² Ustawa z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. z 2017 r. poz. 2234 z późn. zm.).

I. Wydawanie, odmowa wydania oraz cofanie zezwoleń na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, ochrony przed bezdomnymi zwierzętami oraz prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części

W okresie objętym kontrolą Burmistrz Miasta Zwoleni wydał dwa zezwolenia³ na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych. Nie wydano zezwoleń na prowadzenie działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami oraz prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części, jak również nie wpłynęły wnioski o wydanie takich zezwoleń⁴. Nie wydawano decyzji odmawiających udzielenia zezwolenia, cofających lub zmieniających zezwolenie na prowadzenie działalności w powyższych zakresach.

W dniu 5 lutego 2018 r. na terenie gminy i miasta Zwoleni obowiązywały 4 zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych. Ponadto działalnością w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych na terenie gminy zajmuje się [REDAKTOWANE] ⁵.

Poddane kontroli zezwolenia zawierały wymagane elementy określone w art. 9 ust. 1 oraz art. 9 ust. 1aa ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach⁶. Udzielone zostały na podstawie kompletnych wniosków, stosownie do art. 8 ust. 1 ww. ustawy, na czas określony, nie dłuższy niż 10 lat, zgodnie z wymogiem art. 9 ust. 1b cytowanej ustawy, po uiszczeniu opłaty skarbowej w wysokości określonej w części III, poz. 42 ustawy o opłacie skarbowej⁷. Poddane kontroli decyzje zezwalające zostały wydane zgodnie z właściwością miejscową i rzeczową oraz z zachowaniem terminów określonych w art. 35 § 3 kpa⁸.

³ Zezwolenia oznaczone: OŚ.6233.1.2017 i OŚ.6233.2.2017.

⁴ W czasie trwania czynności kontrolnych wpłynął wniosek przedsiębiorcy zajmującego się odławianiem bezpańskich psów z terenu gminy i miasta Zwoleni na podstawie umowy Nr 24/2016 z 1 marca 2016 r., obowiązującej do 31 grudnia 2018 r., o wydanie zezwolenia na prowadzenie działalności gospodarczej w tym zakresie.

⁵ Zgodnie z pisemnym wyjaśnieniem pani [REDAKTOWANE] – kierownika referatu ochrony środowiska z 12 lutego 2018 r. cyt.: „(...) [REDAKTOWANE] w Zwoleniu jest zakładem gdzie gmina posiada 100% udziału (...) Cały kapitał zakładowy zostaje objęty przez jednego wspólnika [REDAKTOWANE] (...) [REDAKTOWANE] dysponuje potencjałem technicznym oraz zasobami ludzkimi i doświadczeniem w celu prowadzenia na terenie Gminy Zwoleni działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych. [REDAKTOWANE] spełnia wymagania przedmiotowe wynikające z art. 7 ust. 5 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.(...)”.

⁶ Ustawa z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2018 r. poz. 1454).

⁷ Ustawa z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (Dz. U z 2018 r. poz. 1044 z późn. zm.).

⁸ Ustawa z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257 z późn. zm.).

Zgodnie z obowiązkiem wynikającym z art. 7 ust. 3a ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach Rada Miejska w Zwoleniu określiła w drodze uchwały wymagania, jakie powinni spełniać przedsiębiorcy ubiegający się o wydanie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych⁹.

Burmistrz Miasta Zwoleni, zgodnie w dyspozycją zawartą w art. 7 ust. 6b ww. ustawy, prowadził w formie elektronicznej ewidencję udzielonych zezwoleń na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych.

Zgodnie z art. 8 ust. 5 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach opracowano i udostępniono w formie elektronicznej na stronach internetowych urzędu wzór wniosku o udzielenie/zmianę zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych.

W wyniku kontroli stwierdzono, nieterminowe przekazanie do Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej (dalej CEIDG) informacji o udzieleniu wszystkich poddanych badaniu zezwoleń na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych¹⁰. Działaniem takim naruszono art. 37 ust. 5 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej¹¹, zgodnie z którym informacje o uzyskaniu uprawnień wynikających z zezwolenia są przekazywane do CEIDG niezwłocznie, nie później niż następnego dnia roboczego po uzyskaniu informacji o prawomocnym rozstrzygnięciu sprawy, której dotyczą.

Ponadto w wyniku kontroli stwierdzono, że:

- a) w treści poddanych badaniu decyzji w sprawie udzielenia zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych wskazanie niepełnego uzasadnienia prawnego, czym naruszono art. 107 § 1 i 3 kpa,

⁹ Uchwała Nr XXXIV/228/2012 Rady Miejskiej w Zwoleniu z dnia 14 grudnia 2012 r. w sprawie określenia wymagań, jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o świadczenie usług w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych.

¹⁰ Dotyczy zezwoleń oznaczonych: OŚ.6233.1.2017 i OŚ.6233.2.2017, w przypadku których informacje wprowadzono do CEiDG, odpowiednio, po upływie 8 i 9 miesięcy od dnia uprawomocnienia się decyzji.

¹¹ Ustawa z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2017 r. poz. 2168, z późn. zm.). Zgodnie z art. 192 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo przedsiębiorców oraz inne ustawy dotyczące działalności gospodarczej (Dz. U. poz. 650) z dniem 30 kwietnia 2018 r. utraciła moc ustawa o swobodzie działalności gospodarczej. Od 30 kwietnia 2018 r. naruszenie ww. przepisów wynika z art. 44 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. o Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej i Punkcie Informacji dla Przedsiębiorcy (Dz. U. poz. 647 z późn. zm.), zgodnie z którym informacje o uzyskaniu i wygaśnięciu uprawnień wynikających z zezwolenia są przekazywane do CEIDG nie później niż w dniu roboczym następującym po dniu uzyskania informacji o prawomocnym rozstrzygnięciu sprawy, której dotyczą, wraz z podaniem daty uprawomocnienia się rozstrzygnięcia i znaku sprawy.

który stanowi, że decyzja powinna zawierać uzasadnienie prawne, w szczególności obejmujące wyjaśnienie podstawy prawnej decyzji, z przytoczeniem przepisów prawa;

b) opracowany w urzędzie wzór wniosku o wydanie zezwolenia w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych na terenie miasta i gminy Zwoleń w poddanych kontroli zakresach wymagał załączenia także innych dokumentów, niż określone w art. 8 ust. 1a i 2a ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach. Ponadto wzór przedmiotowego wniosku:

- przewidywał określenie danych wykraczających poza art. 8 ust. 1 ww. ustawy, takich jak miejsce mycia i dezynfekcji środków technicznych oraz informacje dotyczące lokalizacji i wyposażenia bazy;
- zawierał dwa oświadczenia opatrzone klauzulą odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań określoną w art. 233 § 1 kk¹², pomimo braku podstaw prawnych do zastosowania takiej klauzuli, przewidzianej wyłącznie w przypadkach, gdy przepis ustawy przewiduje możliwość odebrania oświadczenia pod takim rygorem – stosownie do art. 233 § 6 kk. Wskazać należy, że zgodnie z art. 8 ust. 1b ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach klauzulę taką stosuje się wyłącznie w stosunku do oświadczenia o braku zaległości podatkowych i zaległości w płaceniu składek na ubezpieczenie zdrowotne lub społeczne;
- zawierał oświadczenie o braku zaległości podatkowych i w płaceniu składek na ubezpieczenie zdrowotne lub społeczne, jednocześnie wymagając załączenia zaświadczeń na powyższe okoliczności, podczas gdy zgodnie z art. 8 ust. 1a ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach cyt.: *„Do wniosku przedsiębiorca jest obowiązany dołączyć zaświadczenie albo oświadczenie o braku zaległości podatkowych i zaległości w płaceniu składek na ubezpieczenie zdrowotne lub społeczne”*.

Wskazać należy, że zgodnie z art. 6 ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej¹³ 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.

¹² Ustawa z dnia 6 czerwca 1997 r. Kodeks karny (Dz. U. z 2018 r. poz. 1600).

¹³ Zgodnie z art. 192 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo przedsiębiorców oraz inne ustawy dotyczące działalności gospodarczej (Dz. U. poz. 650) z dniem 30 kwietnia 2018 r. utraciła moc ustawa o swobodzie działalności gospodarczej. Od 30 kwietnia 2018 r. przepisy dotyczące żądania przez organ przedłożenia dokumentów przez przedsiębiorcę zostały określone w art. 29 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców (Dz. U. poz. 646 z późn. zm.).

Ponadto w toku kontroli ustalono, że w okresie od 1 stycznia 2017 do dnia zakończenia czynności kontrolnych, tj. 19 lutego 2018 r., organ powierzył realizację zadania z zakresu ochrony przed bezdomnymi zwierzętami przedsiębiorcy, który nie posiadał stosownego zezwolenia¹⁴. Zgodnie z wymogiem określonym w art. 7 ust. 1 pkt 3 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami wymagane jest uzyskanie zezwolenia, którego – na podstawie art. 7 ust. 6 powyższej ustawy – udziela w drodze decyzji wójt, burmistrz lub prezydent miasta właściwy ze względu na miejsce świadczenia usług, a więc w omawianym przypadku – Burmistrz Miasta Zwolenia. Zgodnie z regulacją zawartą w art. 10 ust. 1 ww. ustawy przedsiębiorca prowadzący działalność w powyższym zakresie bez wymaganego zezwolenia podlega karze aresztu lub grzywny.

Należy również wskazać, że do dnia zakończenia kontroli Rada Miejska w Zwoleniu nie podjęła uchwał określających wymagania, jakie powinni spełniać przedsiębiorcy ubiegający się o uzyskanie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części. Obowiązek podjęcia przez Radę Miejską uchwał w powyższym zakresie wynika z art. 7 ust. 3 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach¹⁵. Stwierdzono również, że w jednostce kontrolowanej nie opracowano i nie udostępniono w formie elektronicznej na stronach internetowych urzędu gminy wzorów wniosków o udzielenie zezwolenia w powyższym zakresie, nie spełniając tym samym wymogu określonego w art. 8 ust. 5 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach¹⁶.

Przedstawiając powyższe informuję, że realizację zadania polegającego na wydawaniu zezwoleń na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, ochrony przed bezdomnymi

¹⁴ Dotyczy przedsiębiorcy [REDAKTURA], prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą [REDAKTURA]

– umowa o realizacji usług z 1 marca 2017 r., Nr 24/2016. W dniu 30 marca 2018 r. przez Burmistrza Zwolenia wydana została decyzja zezwalająca na prowadzenie działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami na odławianie bezdomnych zwierząt z terenu miasta i gminy Zwolen.

¹⁵ W dniu 26 lutego 2018 r. Rada Miejska w Zwoleniu podjęła Uchwałę Nr XLIX/299/18 w sprawie wymagań, jakie powinni spełniać przedsiębiorcy ubiegający się o uzyskanie zezwolenia w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części.

¹⁶ Zgodnie z pisemnymi wyjaśnieniami pracownika Urzędu Miejskiego w Zwoleniu z 12 lutego 2018 r. – przedmiotowy wzór wniosku zostanie opracowany z chwilą podjęcia stosownej uchwały przez Radę Miejską w Zwoleniu.

zwierzętami oraz prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części ocenia się **pozytywnie pomimo nieprawidłowości**.

Wyniki kontroli wykazują, że w jednostce zezwolenia wydawano terminowo, na podstawie kompletnych wniosków przedsiębiorców, przestrzegając właściwości miejscowej organu, okresu na jaki zezwolenie może być wydane oraz pobrania opłaty skarbowej. Mając natomiast na uwadze, że stwierdzono nieterminowe przekazanie do CEIDG informacji o udzieleniu zezwoleń oraz przypadki niewskazania w zezwoleniach niektórych danych wynikających z kpa, a także uchybienia dotyczące wzorów wniosków o wydanie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami oraz prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części – uzasadnione jest sformułowanie oceny pozytywnej pomimo nieprawidłowości.

II. Wydawanie, odmowa wydania oraz cofanie zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych

W okresie objętym kontrolą Burmistrz Zwolenia wydał: 3 zezwolenia na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży, 15 zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży, 7 zezwoleń jednorazowych, 1 decyzję dotyczącą zmiany zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych oraz 8 decyzji stwierdzających wygaśnięcie zezwoleń.

Badaniu poddano: 15 decyzji zezwalających na sprzedaż napojów alkoholowych w miejscu lub poza miejscem sprzedaży¹⁷, 3 zezwolenia jednorazowe¹⁸, 1 decyzję zmieniającą wydane zezwolenie¹⁹ oraz 3 decyzji stwierdzających wygaśnięcie zezwoleń²⁰.

W kontrolowanym okresie nie wydawano: zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych dla przedsiębiorców, których działalność polega na organizacji przyjęć, zezwoleń na wyprzedaż

¹⁷ Dotyczy 3 zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr II A/159/1/2017, Zezwolenie Nr II B/64/1/2017, Zezwolenie Nr II C/41/1/2017 oraz 12 zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr/I/A/614/2/2017, Zezwolenie Nr/I/B/556/2/2017, Zezwolenie Nr/I/C/379/2/2017, Zezwolenie Nr/I/A/615/3/2017, Zezwolenie Nr/I/B/557/3/2017, Zezwolenie Nr/I/C/380/3/2017, Zezwolenie Nr/I/A/616/4/2017, Zezwolenie Nr/I/B/558/4/2017, Zezwolenie Nr/I/C/381/4/2017, Zezwolenie Nr/I/A/617/5/2017, Zezwolenie Nr/I/B/559/5/2017, Zezwolenie Nr/I/C/382/5/20172017.

¹⁸ Dotyczy 3 zezwoleń jednorazowych oznaczonych: Zezwolenie jednorazowe Nr/II/A/2/2017, Zezwolenie jednorazowe Nr/II/A/5/2017, Zezwolenie jednorazowe Nr/II/C/2/2017.

¹⁹ Dotyczy decyzji zmieniającej wydane zezwolenie na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oznaczonej: OŚ.7340.2.2017.

²⁰ Dotyczy 3 decyzji oznaczonych: OŚ.7340/3/2017, OŚ.7340/6/2017, OŚ.7340/8/2017.

zinwentaryzowanych zapasów napojów alkoholowych, decyzji odmawiających wydania zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych oraz decyzji cofających wydane zezwolenia.

Wszystkie poddane badaniu zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży, poza miejscem sprzedaży oraz zezwoleń jednorazowych wydano zgodnie z właściwością rzeczową i miejscową organu, na podstawie pisemnych wniosków przedsiębiorców, oddzielnie na poszczególne rodzaje napojów alkoholowych, na czas oznaczony, zgodnie z art. 18 ust. 1, 2, 3 i 9 oraz art. 18¹ ust. 1 i 2 ustawy o wychowaniu w trzeźwości²¹. Zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczone do spożycia w miejscu sprzedaży, poza miejscem sprzedaży, zezwolenia jednorazowe, decyzje zmieniające oraz stwierdzające wygaśnięcie zezwoleń wydane zostały z zachowaniem terminów określonych w art. 35 § 3 kpa.

Wydanie każdego z poddanych kontroli zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży oraz poza miejscem sprzedaży poprzedziło uzyskanie – wyrażonych w formie postanowień – pozytywnych opinii Gminnej Komisji Rozwiązywania Problemów Alkoholowych w Zwoleniu (dalej GKRPA). Opłaty za korzystanie z zezwoleń jednorazowych na sprzedaż napojów alkoholowych naliczono i pobierano w prawidłowej wysokości, zgodnie z zasadami określonymi w art. 18¹ ust. 3 ustawy o wychowaniu w trzeźwości. Przestrzegano ustalonego w uchwałach Rady Miejskiej w Zwoleniu limitu punktów sprzedaży napojów alkoholowych oraz zasad ich usytuowania.

Decyzje wygaszające zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych zostały wydawane w związku z zaistnieniem przesłanki uzasadniającej takie działanie, określonej w art. 18 ust. 12 pkt 1 ustawy o wychowaniu w trzeźwości, tj. w związku z likwidacją punktów sprzedaży.

W wyniku kontroli stwierdzono następujące nieprawidłowości:

1. Wydanie 12 zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży²² na podstawie niekompletnych wniosków, w których nie wskazano właściwego oznaczenia rodzajów napojów alkoholowych o których wydanie wnioskowali przedsiębiorcy²³. Obowiązek właściwego oznaczania danego rodzaju zezwolenia wynika z regulacji zawartych w art. 18 ust. 5 pkt 1 ustawy o wychowaniu

²¹ Ustawa z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz. U. z 2016 r. poz. 487 z późn. zm.).

²² Dotyczy zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr/I/A/614/2/2017, Zezwolenie Nr/I/B/556/2/2017, Zezwolenie Nr/I/C/379/2/2017, Zezwolenie Nr/I/A/615/3/2017, Zezwolenie Nr/I/B/557/3/2017, Zezwolenie Nr/I/C/380/3/2017, Zezwolenie Nr/I/A/616/4/2017, Zezwolenie Nr/I/B/558/4/2017, Zezwolenie Nr/I/C/381/4/2017, Zezwolenie Nr/I/A/617/5/2017, Zezwolenie Nr/I/B/559/5/2017, Zezwolenie Nr/I/C/382/5/2017 2017.

²³ Przedsiębiorcy w złożonych wnioskach wskazywali oznaczenie rodzaju zezwolenia „A+B+C”.

w trzeźwości, w związku z art. 18 ust. 3 pkt 1–3, zgodnie z którymi wniosek o wydanie zezwolenia zawiera oznaczenie rodzaju zezwolenia oraz zezwolenia wydaje się oddzielnie na poszczególne rodzaje napojów alkoholowych. Ponadto organ wydał 3 zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży²⁴, pomimo braku, aktualnej na dzień złożenia wniosku, decyzji właściwego państwowego inspektora sanitarnego o zatwierdzeniu zakładu²⁵. Obowiązek załączenia ww. dokumentu wynika z art. 18 ust. 6 pkt 4 ustawy o wychowaniu w trzeźwości, zgodnie z którym do wniosku o wydanie zezwolenia należy dołączyć decyzję właściwego państwowego inspektora sanitarnego o zatwierdzeniu zakładu. Pomimo występujących braków formalnych, organ zezwalający nie zastosował trybu określonego w art. 64 § 2 kpa, który nakłada obowiązek wzywania wnoszącego podanie do usunięcia braków formalnych w terminie 7 dni z pouczeniem, że ich nieusunięcie spowoduje pozostawienie podania bez rozpoznania.

2. Nieproporcjonalne naliczenie opłaty za korzystanie z trzech zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży²⁶ – opłata została wniesiona w kwocie 1.838,22 zł zamiast w wymaganej kwocie 1.846,85 zł. Powyższym naruszono regulacje zawarte w art. 11¹ ust. 8 ustawy o wychowaniu w trzeźwości, zgodnie z którym w roku nabycia zezwolenia, opłaty dokonuje się w wysokości proporcjonalnej do okresu ważności zezwolenia.
3. Nieprzestrzeganie w toku prowadzonych postępowań wybranych przepisów kpa, poprzez niewskazanie we wszystkich poddanych badaniu zezwoleniach na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży, poza miejscem sprzedaży oraz zezwoleń jednorazowych – uzasadnienia faktycznego i prawnego, a także w wydanych postanowieniach GKRPA – uzasadnienia prawnego. Zaniechaniem powyższym naruszono art. 107 § 1 pkt 6 kpa oraz art. 124 § 2 kpa, które stanowią, że zarówno decyzja i postanowienie powinny zawierać w swej treści uzasadnienie faktyczne i prawne, przy czym zgodnie z art. 107 § 3 kpa uzasadnienie faktyczne powinno w szczególności zawierać wskazanie faktów, które organ uznał za udowodnione oraz dowodów, na których się oparł, a uzasadnienie prawne – wyjaśnienie podstawy prawnej decyzji, z przytoczeniem przepisów prawa.

²⁴ Dotyczy zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr/I/A/616/4/2017, Zezwolenie Nr/I/B/558/4/2017, Zezwolenie Nr/I/C/381/4/2017.

²⁵ Z akt sprawy wynika, że do wniosku przedsiębiorca złożył wyjaśnienie, w którym dołączył decyzję właściwego państwowego inspektora sanitarnego o zatwierdzeniu zakładu wydaną na poprzedniego właściciela, jak również, że jest w trakcie składania wniosku do właściwego państwowego inspektora sanitarnego o zatwierdzenie obecnego zakładu; w dniu 11 sierpnia 2017 r. przedsiębiorca złożył do organu decyzję zatwierdzającą zakład.

²⁶ Dotyczy zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr/I/A/614/2/2017, Zezwolenie Nr/I/B/556/2/2017, Zezwolenie Nr/I/C/379/2/2017.

4. Nieterminowe przekazanie do CEIDG informacji o udzieleniu 12 zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży oraz poza miejscem sprzedaży²⁷ oraz o wygaśnięciu 8 zezwoleń²⁸. Działaniem takim naruszono art. 37 ust. 5 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej²⁹, zgodnie z którym informacje o uzyskaniu uprawnień wynikających z zezwolenia są przekazywane do CEIDG niezwłocznie, nie później niż następnego dnia roboczego po uzyskaniu informacji o prawomocnym rozstrzygnięciu sprawy, której dotyczą.

Ponadto stwierdzono, że:

- w podstawach prawnych wydanych zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży³⁰, poza miejscem sprzedaży³¹ – powoływano nieaktualny adres publikacyjny kpa, natomiast w przypadku zezwolenia na jednorazową sprzedaż napojów alkoholowych³² – powoływano się na nieaktualny adres publikacyjny ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, w przypadku decyzji o stwierdzających wygaśnięcie zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych³³ – powoływano się na nieaktualny adres publikacyjny ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi oraz brak było publikatora i adresu publikacyjnego kpa, natomiast w wydanych postanowieniach GKRPA brak było publikatora oraz adresu publikacyjnego kpa;
- formularz wzoru wniosku o wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży oraz poza miejscem sprzedaży wskazywał na obowiązek dołączenia załączników niewymaganych przepisami prawa, tj. dołączenia

²⁷ Dotyczy zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr II A/159/1/2017, Zezwolenie Nr II B/64/1/2017, Zezwolenie Nr II C/41/1/2017 oraz zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oznaczonych: Zezwolenie Nr/I/A/615/3/2017, Zezwolenie Nr/I/B/557/3/2017, Zezwolenie Nr/I/C/380/3/2017, Zezwolenie Nr/I/A/616/4/2017, Zezwolenie Nr/I/B/558/4/2017, Zezwolenie Nr/I/C/381/4/2017, Zezwolenie Nr/I/A/617/5/2017, Zezwolenie Nr/I/B/559/5/2017, Zezwolenie Nr/I/C/382/5/2017 2017.

²⁸ Dotyczy wygaszonych zezwoleń oznaczonych: Nr/A/557/2013, Nr/I/B/508/2013, Nr/I/C/373/2015, Nr/I/A/580/2013, Nr/I/B/528/2013, Nr/I/A/597/2015, Nr/I/B/542/2015, Nr/I/C/365/2015.

²⁹ Zgodnie z art. 192 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo przedsiębiorców oraz inne ustawy dotyczące działalności gospodarczej (Dz. U. poz. 650) z dniem 30 kwietnia 2018 r. utraciła moc ustawa o swobodzie działalności gospodarczej. Od 30 kwietnia 2018 r. naruszenie ww. przepisów wynika z art. 44 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. o Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej i Punkcie Informacji dla Przedsiębiorcy (Dz. U. poz. 647 z późn. zm.), zgodnie z którym informacje o uzyskaniu i wygaśnięciu uprawnień wynikających z zezwolenia są przekazywane do CEIDG nie później niż w dniu roboczym następującym po dniu uzyskania informacji o prawomocnym rozstrzygnięciu sprawy, której dotyczą, wraz z podaniem daty uprawnomocnienia się rozstrzygnięcia i znaku sprawy.

³⁰ Dotyczy zezwoleń oznaczonych: Zezwolenie Nr II A/159/1/2017, Zezwolenie Nr II B/64/1/2017, Zezwolenie Nr II C/41/1/2017.

³¹ Dotyczy zezwoleń oznaczonych: Zezwolenie Nr/I/A/615/3/2017, Zezwolenie Nr/I/B/557/3/2017, Zezwolenie Nr/I/C/380/3/2017, Zezwolenie Nr/I/A/616/4/2017, Zezwolenie Nr/I/B/558/4/2017, Zezwolenie Nr/I/C/381/4/2017.

³² Dotyczy zezwolenia jednorazowego oznaczonego Nr/II/A/2/2017.

³³ Dotyczy decyzji oznaczonych: OŚ.7340/3/2017, OŚ.7340/6/2017, OŚ.7340/8/2017.

zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej lub odpisu z rejestru przedsiębiorców. Wskazać należy, że zgodnie z art. 6 ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej³⁴ 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.

Biorąc pod uwagę, że zgodnie z art. 18¹a ustawy o wychowaniu w trzeźwości, w brzmieniu obowiązującym od 30 kwietnia 2018 r., **wydawanie zezwoleń na podstawie art. 18 oraz 18¹ należy do zadań własnych gminy – odstąpiono od dokonania oceny w zakresie wydawania, odmowy wydania oraz cofania zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu lub poza miejscem sprzedaży.**

Przedstawiając powyższe ustalenia zobowiązuję Panią Burmistrz do podjęcia działań w celu wyeliminowania nieprawidłowości, a mianowicie terminowego przekazywania do CEIDG informacji o udzieleniu zezwoleń na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, z zachowaniem terminu określonego w art. 44 ust. 1 i 3 ustawy o Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej i Punkcie Informacji dla Przedsiębiorcy.

Ponadto zwracam uwagę na konieczność:

- wskazywania w treści decyzji zezwalających na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, uzasadnienia prawnego obejmującego wyjaśnienie podstawy prawnej decyzji, z przytoczeniem przepisów prawa;
- dostosowania wzoru wniosku o wydanie zezwolenia w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych do wymogów określonych w art. 8 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach oraz w art. 29 ustawy Prawo przedsiębiorców,
- opracowania i udostępnienia w formie elektronicznej na stronach internetowych urzędu gminy wzoru wniosku o udzielenie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także

³⁴ Zgodnie z art. 192 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Przepisy wprowadzające ustawę – Prawo przedsiębiorców oraz inne ustawy dotyczące działalności gospodarczej (Dz. U. poz. 650) z dniem 30 kwietnia 2018 r. utraciła moc ustawa o swobodzie działalności gospodarczej. Od 30 kwietnia 2018 r. przepisy dotyczące żądania przez organ przedłożenia dokumentów przez przedsiębiorcę zostały określone w art. 29 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców (Dz. U. poz. 646 z późn. zm.).

grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części, zgodnie z wymogiem określonym w art. 8 ust. 5 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.

Mając na uwadze, że w związku z nowelizacją ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, obowiązującą od 30 kwietnia 2018 r., wydawanie zezwoleń na podstawie art. 18 oraz 18¹ cytowanej ustawy należy do zadań własnych gminy, odstąpiono od formułowania zaleceń pokontrolnych w przedmiocie wydawania, odmowy wydania oraz cofania zezwoleń na detaliczną sprzedaż napojów alkoholowych przeznaczonych do spożycia w miejscu lub poza miejscem sprzedaży.

Przedstawiając powyższe informuję, że zgodnie z art. 48 ustawy o kontroli w administracji rządowej od wystąpienia pokontrolnego nie przysługują środki odwoławcze oraz zobowiązuję Panią Burmistrz, na podstawie art. 49 ww. ustawy, do przekazania w terminie 14 dni od daty otrzymania niniejszego wystąpienia pokontrolnego, pisemnej informacji o sposobie wykonania zaleceń, wykorzystaniu wniosków pokontrolnych lub przyczynach ich niewykorzystania albo o innym sposobie usunięcia stwierdzonych nieprawidłowości.

z up. WOJEWODY MAZOWIECKIEGO

*Bogusław Krupa
Zastępca Dyrektora
Wydziału Kontroli*