



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA MAZOWIECKIEGO

Warszawa, dnia 1 października 2013 r.

Poz. 9892

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR LEX-S.4131.26.2013.TN WOJEWODY MAZOWIECKIEGO

z dnia 30 września 2013 r.

Na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2013 r., poz. 594 ze zm.)

stwierdzam nieważność

Uchwały Nr XXXVIII/146/2013 Rady Gminy w Trojanowie z dnia 28 sierpnia 2013 r. *w sprawie zasad usytuowania na terenie Gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych.*

Uzasadnienie

W dniu 28 sierpnia 2013 r. Rada Gminy w Trojanowie podjęła Uchwałę Nr XXXVIII/146/2013 w sprawie zasad usytuowania na terenie Gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych, która została doręczona Wojewodzie Mazowieckiemu w dniu 3 września 2013 r.

W dniu 12 września 2013 r. organ nadzoru zawiadomił Radę Gminy w Trojanowie o wszczęciu postępowania nadzorczego w sprawie możliwości naruszenia przepisu art. 12 ust. 2 ustawy z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz.U. z 2012 r. poz. 1356 ze zm.), zwana dalej *ustawą*, polegającego na przekroczeniu przez Radę Gminy w Trojanowie kompetencji ustawowej do określenia zasad usytuowania na terenie Gminy miejsc sprzedaży piwa, a także określeniu zasad usytuowania na terenie Gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych w sposób bezpodstawnie różnicujący odległości pomiędzy poszczególnymi obiektami chronionymi a punktami sprzedaży napojów alkoholowych. Po zawiadomieniu Rady Gminy w Trojanowie o wszczęciu postępowania, do organu nadzoru nie wpłynęła uchwała zmieniająca ani uchylająca ww. Uchwałę.

Po przeprowadzeniu postępowania, organ nadzoru zarzuca, że przedmiotowa Uchwała została wydana z naruszeniem przepisu art. 12 ust. 2 *ustawy*, polegającym na określaniu zasad dotyczących usytuowania punktów sprzedaży i podawania piwa oraz innych napojów alkoholowych od szkół, innych placówek oświatowo-wychowawczych i opiekuńczych oraz kościołów w sposób bezpodstawnie różnicujący odległości tych punktów sprzedaży i podawania napojów alkoholowych od poszczególnych obiektów, tj. w odległości nie mniejszej niż 100 m od szkół i innych placówek oświatowo-wychowawczych i opiekuńczych, a dla kościołów w odległości nie mniejszej niż 30 m.

Zgodnie z art. 12 ust. 2 ustawy, rada gminy ustala, w drodze uchwały, zasady usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych. Zawarta w art. 12 ust. 2 przesłanka dopuszczalności wydania zasad usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży napojów alkoholowych, wyznacza materialnoprawne granice uznania organu wydającego uchwałę. W opinii organu nadzoru, uchwała bezpodstawnie różnicuje odległości usytuowania punktów sprzedaży i podawania piwa oraz pozostałych napojów alkoholowych od szkół i innych placówek oświatowo-wychowawczych i opiekuńczych w porównaniu do kościołów.

Przepis art. 14 ustawy określa miejsca i tereny, w których zabrania się sprzedaży, podawania i spożywania napojów alkoholowych, w tym m.in.: tereny szkół oraz innych

~~zakładów i placówek oświatowo-wychowawczych. Ustawodawca nie różnicuje tych miejsc,~~
nadając im taką samą rangę – uznając je za miejsca podlegające ochronie. Wprowadzenie zróżnicowania na rodzaje lokalizacji miejsc i terenów podlegających ochronie, polegającego na uznaniu kościołów za miejsca podlegającej większej ochronie w zakresie odległości oraz rodzaju napoju alkoholowego niż w przypadku tereny szkół oraz innych zakładów i placówek oświatowo-wychowawczych nie znajduje uzasadnienia w przepisach *ustawy*. Upoważnienie zawarte w powołanym wyżej przepisie nie przewiduje zupełnej dowolności w określeniu tychże zasad, gdyż muszą one pozostawać w zgodzie z innymi przepisami *ustawy* o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi. Tymczasem Rada Gminy w Trojanowie uznała piwo jako napój alkoholowy, który powinien być sprzedawany w odległości mniejszej od miejsc chronionych niż inne napoje alkoholowe, które zawierają większą ilość alkoholu. Takie uznanie Rady Gminy w Trojanowie nie znajduje uzasadnienia w przepisach *ustawy*, które różnicują zasady sprzedaży i spożycia piwa, i innych napojów alkoholowych o zawartości poniżej 4,5% alkoholu w stosunku do napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5% alkoholu.

Ponadto w tym miejscu należy zauważyć, że na podstawie przedmiotowej Uchwały moc utraciła Uchwała Rady Gminy w Trojanowie z dnia 27 sierpnia 1993 r. *w sprawie zasad usytuowania na terenie gminy Trojanów punktów sprzedaży napojów alkoholowych*, która już utraciła moc na podstawie Uchwały Nr VII/49/99 Rady Gminy w Trojanowie z dnia 12 marca 1999 r. Uchylenie uchwały, która została już uchylona, stanowi dodatkowy element, który wskazuje, że wadliwa uchwała nie może pozostać w obiegu prawnym.

Z uwagi na powyższe, organ nadzoru stwierdza, że w jego ocenie kwestionowana Uchwała Nr XXXVIII/146/2013 *w sprawie zasad usytuowania na terenie Gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych* jest niezgodna z prawem w stopniu istotnym i uznaje za zasadne podjęcie niniejszego rozstrzygnięcia nadzorczego. Rada Gminy Trojanów powinna przestrzegać zakresu upoważnienia udzielonego przez ustawodawcę, co ma istotne znaczenie przy ocenie zgodności z prawem wydanego aktu.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze Gminie przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie w terminie 30 dni od daty doręczenia za moim pośrednictwem.

Informuję, że rozstrzygnięcie nadzorcze wstrzymuje wykonanie Uchwały z mocy prawa, z dniem jego doręczenia.

Wojewoda Mazowiecki:

Jacek Kozłowski