

Uchwała Nr XV/159/2015
Rady Miasta Nowego Sącza
z dnia 15 września 2015 r.

w sprawie: odpowiedzi na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa dotyczącego uchwały Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r., w sprawie ustalenia dla miasta Nowego Sącza maksymalnej liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży napojów alkoholowych.

Na podstawie art. 18 ust. 1, w związku z art. 101 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 8 marca 1990 r., o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 594, z późniejszymi zmianami), Rada Miasta Nowego Sącza na wniosek Komisji Statutowo - Prawnej uchwała, co następuje:

§ 1. Odmawia się uwzględnienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa dotyczącego uchwały Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r., w sprawie ustalenia dla miasta Nowego Sącza maksymalnej liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży napojów alkoholowych, wniesionego przez Pana Janusza Sokołowskiego - Wiceprezesa Firmy Solidus spółka z o.o.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Prezydentowi Miasta Nowego Sącza.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Wiceprzewodniczący Rady Miasta
(-) Tomasz Cisoń

UZASADNIENIE

Wiceprezes Firmy Solidus Pan Janusz Sokołowski pismem z dnia 31.07.2015 r., (data wpływu do tut. Urzędu 5.08.2015 r.), złożył do Rady Miasta Nowego Sącza wezwanie do usunięcia naruszenia prawa poprzez uchylene w części uchwały Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r., w sprawie ustalenia dla miasta Nowego Sącza maksymalnej liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży napojów alkoholowych. Wnioskodawca wzywa do usunięcia naruszenia prawa poprzez skreślenie w § 3 ust. 1 pkt 2 w/wym. uchwały następującej treści:

„Nie wydaje się zezwoleń na sprzedaż i podawanie napojów alkoholowych na terenie i w bezpośrednim sąsiedztwie szkół i placówek przedszkolnych oraz innych zakładów i placówek oświatowo - wychowawczych, opiekuńczych i domów studenckich”.

W dniu 24 października 2000 r., Rada Miasta Nowego Sącza, na podstawie ustawowego upoważnienia dla rady gminy zawartego w art. 12 ust. 1 i 2 ustawy o wychowaniu w trzeźwości podjęła uchwałę Nr XXXIV/352/2000 w sprawie ustalenia dla miasta Nowego Sącza maksymalnej liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych zawierających powyżej 4,5 % alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży napojów alkoholowych. Oprócz ustalenia maksymalnej liczby punktów sprzedaży z napojami alkoholowymi powyżej 4,5 % alkoholu ustalono również zasady usytuowania miejsc sprzedaży z napojami alkoholowymi na terenie miasta. W § 3 ust. 1 uchwały wymienione zostały obiekty, dla których zakazuje się wydawania zezwoleń na sprzedaż i podawanie napojów alkoholowych, między innymi:

„na terenie i w bezpośrednim sąsiedztwie szkół i placówek przedszkolnych oraz innych zakładów i placówek oświatowo - wychowawczych, opiekuńczych i domów studenckich”.

z zastrzeżeniem w ust. 3 w/wym. uchwały, iż:

„W już istniejących punktach sprzedaży napojów alkoholowych, usytuowanych w bezpośrednim sąsiedztwie obiektów wymienionych w ust. 1, sprzedaż napojów alkoholowych może być kontynuowana w dotychczasowym zakresie lub poszerzona o napoje o innej zawartości alkoholu, jeżeli prowadzenie tych punktów nie powoduje zakłóceń w funkcjonowaniu oraz działalności instytucji i organizacji mieszczących się w tych obiektach”.

Cytowany wyżej zapis § 3 ust. 3 uchwały z dnia 24 października 2000 r., został zmieniony (na skutek zalecenia nadzoru prawnego Urzędu Wojewódzkiego w Krakowie), Uchwałą Nr XLV/421/2001 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 kwietnia 2001 r. w następujący sposób:

„W już istniejących punktach sprzedaży napojów alkoholowych, usytuowanych w bezpośrednim sąsiedztwie obiektów wymienionych w ust. 1, sprzedaż napojów alkoholowych może być kontynuowana w dotychczasowym zakresie do czasu wygaśnięcia zezwolenia z przyczyn określonych w ustawie”.

Zdaniem skarżącego przedmiotowa uchwała Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r., jest rażąco sprzeczna z prawem i w związku z tym jest nieważna. Wnioskodawca w uzasadnieniu wskazuje, że został naruszony interes prawny Firmy Solidus Spółka z o.o. Skarżący, jako Przedsiębiorca prowadzący działalność handlową w lokalu przy ul. I Brygady 73 w Nowym Sączu nie może sprzedawać napojów alkoholowych, gdyż warunkiem otrzymania zezwolenia jest uzyskanie pozytywnej

opinii gminnej komisji rozwiązywania problemów alkoholowych o zgodności lokalizacji punktu sprzedaży z uchwałą rady gminy - art. 18 ust. 3a ustawy z dnia 26 października 1982 r., o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz. U z 2012 r., poz. 1356 z późn. zmianami).

Ustawodawca warunkuje zatem wydanie zezwolenia na sprzedaż napojów alkoholowych uzyskaniem przez przedsiębiorcę pozytywnej opinii gminnej komisji rozwiązywania problemów alkoholowych, wskazując również zakres przedmiotowy tej opinii - ma nią być „zgodność lokalizacji punktu sprzedaży z uchwałami rady gminy, o których mowa w art. 12 ust. 1 i 2” cytowanej ustawy o wychowaniu w trzeźwości. Opinia gminnej komisji rozwiązywania problemów alkoholowych odnosić się ma do ustalenia czy punkt sprzedaży spełnia wymogi odnośnie zasad usytuowania (w każdym przypadku tj. napojów o zawartości do 4,5 % alkoholu oraz piwo, powyżej 4,5 % alkoholu i powyżej 18 % alkoholu) oraz czy mieści się w limicie ustalonym uchwałą, ale tylko gdy chodzi o sprzedaż napojów wysokoprocentowych tj. o zawartości powyżej 4,5 % alkoholu i powyżej 18 % alkoholu.

Komisja Rozwiązywania Problemów Alkoholowych wyraziła negatywną opinię uzasadniając stanowisko, że punkt sprzedaży przy ul. I Brygady 73 w Nowym Sączu mieści się w tym samym budynku w którym działa punkt przedszkolny, a tym samym obydwa podmioty znajdują się w bezpośrednim sąsiedztwie poprzez zajmowanie powierzchni tego samego budynku. Zgodnie z uchwałą Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r., cyt: „nie wydaje się zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych na terenie i w bezpośrednim sąsiedztwie szkół i placówek przedszkolnych oraz innych zakładów i placówek oświatowo - wychowawczych, opiekuńczych i domów studenckich”.

Przez kryterium „bezpośrednie sąsiedztwo”, uchwała ta rozumie sytuację, gdy lokal w którym znajduje się punkt sprzedaży usytuowany jest w tym samym budynku, budowli lub na terenie obiektów wymienionych w § 3 ust. 1 tejsze uchwały. W tym konkretnym przypadku lokal handlowy przy ul. I Brygady 73, którego właścicielem jest Firma Solidus Spółka z o.o. usytuowany jest w tym samym budynku w którym mieści się Punkt Przedszkolny „Domek Przedszkolaczka” - placówka oświatowa. Komisja Rozwiązywania Problemów Alkoholowych z udziałem Pani Urszuli Sokołowskiej - Prezesa Zarządu Solidus Spółka z o.o. dokonała oceny sytuacji i sporządziła protokół, który został podpisany przez przedstawiciela Firmy Solidus. Mając na uwadze położenie punktu sprzedaży w relacji do usytuowania punktu przedszkolnego, KRPA wydała 3 negatywne postanowienia, ponieważ wniosek Firmy Solidus dotyczył wydania 3 zezwoleń tj. na sprzedaż napojów o zawartości do 4,5 % alkoholu oraz piwo, które nie jest objęte limitem, oraz zezwolenia limitowane tj. od 4,5 - 18 % alkoholu z wyj. piwa i powyżej 18 % alkoholu.

Uchwała Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r. określa zasady usytuowania miejsc sprzedaży napojów alkoholowych na terenie miasta Nowego Sącza (bez względu na zawartość alkoholu) oraz maksymalną liczbę punktów sprzedaży z napojami alkoholowymi wysokoprocentowymi, zawierającymi powyżej 4,5 % alkoholu i powyżej 18 % alkoholu, a zatem dotyczy również zasad usytuowania punktów ze sprzedażą piwa. Z definicji ustawy wynika, że piwo jest kwalifikowane jako napój alkoholowy, ponieważ jest to produkt przeznaczony do spożycia zawierający alkohol etylowy pochodzenia rolniczego w stężeniu przekraczającym 0,5 % alkoholu. W odniesieniu do punktów handlowych ze sprzedażą piwa rada gminy nie ustala liczby punktów, ale ustala zasady ich usytuowania.

Skarżący podnosi, że uchwała Nr XXXIV/352/2000 § 3 ust. 2 oraz zmienionym uchwałą Nr XLV/421/2001 brzmieniem § 3 ust. 3 przedmiotowej uchwały uniemożliwiła skarżącemu prowadzenie działalności gospodarczej na nieruchomości do której posiada tytuł prawny. Zgodnie ze zmienionym uchwałą Nr XLV/421/2001 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 kwietnia 2001 r., brzmieniem § 3 ust. 3 uchwały z dnia 24 października 2000 r.,

Przedsiębiorca mógł prowadzić sprzedaż napojów alkoholowych w lokalu przy ul. I Brygady 73 na podstawie zezwolenia wydanego od 1 maja 2008 r., do czasu jego wygaśnięcia tj. do dnia 31 maja 2013 r., pomimo iż funkcjonował od kwietnia 2012 r., punkt przedszkolny.

Zdaniem Wnioskodawcy w/wym. uchwała została podjęta z przekroczeniem ustawowego upoważnienia dla rady gminy zawartego w art. 12 ust. 1 i 2 ustawy o wychowaniu w trzeźwości. Poza tym odwołujący podniósł, iż zapadłe rozstrzygnięcia naruszają zasadę równości podejmowania i wykonywania działalności gospodarczej (art. 6 ust. 1 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r., o swobodzie działalności gospodarczej Dz. U. z 2013 r., poz. 672 z późn. zmianami) poprzez błędną wykładnię i niewłaściwe zastosowanie i nieuzasadnione naruszenie zasady swobodnej działalności gospodarczej i równości wobec prawa w innym niż ustawa akcie prawnym, a także nieuzasadnione uprzywilejowanie przez organ innego przedsiębiorcy. Art. 6 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej stanowi, że podejmowanie, wykonywanie i zakończenie działalności gospodarczej jest wolne dla każdego na równych prawach, z zachowaniem warunków określonych przepisami prawa, tzn., że inne ustawy mogą ograniczać działalność w stosunku do niektórych towarów, wprowadzając obowiązek uzyskania koncesji, licencji, zezwoleń. W tym przypadku ograniczenie to wprowadza ustawa o wychowaniu w trzeźwości.

Punkt przedszkolny „Domek Przedszkolaczka” zorganizowany w tym samym budynku w którym funkcjonował lokal handlowy został wpisany do ewidencji prowadzonej przez Prezydenta Miasta w oparciu o obowiązujące przepisy ustawy z dnia 7 września 1991 r., o systemie oświaty (Dz. U. z 2004 r., Nr 256, poz. 2572 z późn. zmianami) od kwietnia 2012 r., z zachowaniem warunków określonych przepisami prawa. Ustawa o systemie oświaty regulująca procedurę zakładania szkół i placówek niepublicznych nie nakłada na organ dokonujący wpisu do ewidencji obowiązku przeprowadzenia wizji lokalnej dotyczącej usytuowania placówki względem innych podmiotów gospodarczych i instytucji. Powstanie punktu przedszkolaczka w tym samym budynku nie spowodowało konieczności likwidacji działalności prowadzonej przez Firmę Solidus w zakresie handlu artykułami spożywczymi. Oba podmioty na zasadzie równości podejmowania i wykonywania działalności gospodarczej mogły funkcjonować do dnia dzisiejszego.

Zaznaczyć należy, że przedmiotowa uchwała o zasadach usytuowania punktów sprzedaży z napojami alkoholowymi jest aktem prawa miejscowego i została opracowana na podstawie upoważnienia ustawowego wynikającego z ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, która daje uprawnienia organom gminy do ustalania liczby punktów sprzedaży oraz zasad usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych - art. 12 ustawy.

Dodać należy, że nie jest zasadny zarzut Skarżącego, iż zaskarżona uchwała narusza swobodę gospodarczą i równość wobec prawa w innym niż ustawa akcie prawnym bez koniecznej ku takiemu ograniczeniu przesłanki, a także nieuzasadnione uprzywilejowanie jednego przedsiębiorcy.

Zasada wolności gospodarczej nie ma charakteru bezwzględnego i podlega ograniczeniu. Takie ograniczenie w zakresie sprzedaży alkoholu wprowadzono już w art. 12 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 26 października 1982 r., o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, gdyż przepis ten nakazał gminie ustalenie zasad usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych, a zatem przekreślił całkowitą swobodę przedsiębiorcy w zakresie usytuowania punktów sprzedaży alkoholu i przesądził, że dopuszczalne usytuowanie tych obiektów podlega reglamentacji.

Uchwała rady gminy tylko tę regulację uszczegółowia i dostosowuje do miejscowych warunków.

Wskazać należy, iż ograniczenie dotyczące zakazu usytuowania miejsc sprzedaży alkoholu w pobliżu przedszkoli realizuje wyrażoną w art. 72 ust. 1 Konstytucji RP zasadę, iż Rzeczpospolita Polska zapewnia ochronę praw dziecka przed demoralizacją, a zatem realizuje wartość chronioną konstytucyjnie, przed którą musi ustąpić wartość, jaką jest swoboda działalności gospodarczej, gdyż ta nie ma charakteru bezwzględny, zaś zasada określona w art. 72 Konstytucji ma charakter bezwzględny i jest stosowana bezpośrednio (art. 8 ust. 2 Konstytucji RP).

Niezależnie od powyższego należy wskazać, że skarżąca Spółka nie ma interesu prawnego w uchyleniu uchwały, gdyż niemożność uzyskania zezwolenia na sprzedaż alkoholu w tym miejscu wynika z art. 14 ust. 1 pkt 1 ustawy o wychowaniu w trzeźwości, a nie z przepisów uchwały.

Należy dodać, że celem i intencją ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi jest ograniczanie spożycia napojów alkoholowych i nakłada ona na jednostki samorządu terytorialnego obowiązek podejmowania działań zmierzających do ograniczania spożycia napojów alkoholowych. Gminy realizują te zadania poprzez następujące instrumenty: ograniczenie liczby punktów sprzedaży, ustalenia zasad usytuowania miejsc sprzedaży w taki sposób, aby chronić dzieci i młodzież przed dostępem do alkoholu, co wynika z art. 14 ust. 1 ustawy o wychowaniu w trzeźwości oraz uchwały Nr XXXIV/352/2000 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 października 2000 r., zmienionej uchwałą Nr XLV/421/2001 Rady Miasta Nowego Sącza z dnia 24 kwietnia 2001 r., cyt.: „nie wydaje się zezwoleń na sprzedaż i podawanie napojów alkoholowych na terenie i w bezpośrednim sąsiedztwie szkół oraz innych zakładów i placówek oświatowo - wychowawczych, opiekuńczych i domów studenckich”. Zadania w zakresie przeciwdziałania alkoholizmowi wykonuje się również przez odpowiednie kształtowanie polityki społecznej, w szczególności: działalność wychowawczą i informacyjną, ograniczanie dostępności alkoholu, leczenie, rehabilitację i reintegrację osób uzależnionych od alkoholu, zapobieganie negatywnym następstwom nadużywania alkoholu i ich usuwanie, przeciwdziałanie przemocy w rodzinie. Zadania te uwzględnia się w rocznym programie profilaktyki i rozwiązywania problemów alkoholowych uchwalanym, co roku przez radę gminy.

W związku z powyższym, mając na uwadze cele określone w ustawie o wychowaniu w trzeźwości i uchwale Rady Miasta należy stwierdzić, że nie ma uzasadnienia do uwzględnienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa.