

**UCHWAŁA NR IV/24/15
RADY GMINY KLUKOWO**

z dnia 27 marca 2015 r.

w sprawie odmowy uwzględnienia wezwania do usunięcia naruszenia prawa.

Na podstawie art. 18 ust. 1 oraz art. 101 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz. U. z 2013 r. poz. 594 zm. poz. 645, poz. 1318 z 2014 r. poz. 379, poz. 1072) uchwała się co następuje:

§ 1. Rada Gminy Klukowo uznaje wezwanie do usunięcia naruszenia prawa wniesione w dniu 10 marca 2015 r. przez MD Projekt Sp. z o.o. Siemiatycze poprzez uchylene Uchwały Nr XVIII/112/13 Rady Gminy Klukowo z dnia 21 maja 2013 roku w sprawie ustalenia liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży tych napojów na terenie Gminy Klukowo (Dz. Urz. Woj. Podl. z 2013 r. poz. 2467) za bezzasadne i pozostawia wyżej wymienioną uchwałę w brzmieniu dotychczasowym.

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Wójtowi Gminy Klukowo.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady Gminy



Andrzej Tymiński

Uzasadnienie

W dniu 10 marca 2015 r. do Urzędu Gminy Klukowo wpłynęło wezwanie MD Projekt Sp. z o. o. w Siemiatyczach do usunięcia naruszeń prawa w podjętej Uchwale nr XVII/112/13 Rady Gminy Klukowo z dnia 21 maja 2013 r. w sprawie ustalenia liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży tych napojów na terenie gminy Klukowo - poprzez jej uchylene.

Wzywający podniósł, iż określenie odległości, jaka powinna dzielić punkt sprzedaży napojów alkoholowych od tzw. „obiektów chronionych” nie mieści się w pojęciu zasad, które - zdaniem wzywającego - polegają na przeciwdziałaniu nadmiernemu spożyciu alkoholu i powinny być ustalone w gminnym programie profilaktyki i rozwiązywania problemów alkoholowych. W wezwaniu do usunięcia naruszenia prawa został podniesiony także argument niewłaściwego ustalenia sposobu mierzenia odległości, jaka powinna dzielić punkt sprzedaży napojów alkoholowych od tzw. „obiektów chronionych” w linii prostej.

Wzywający zaznaczył, iż zgodnie z art. 94 Konstytucji, każde działanie Rady Gminy musi mieć upoważnienie ustawowe, którego nie znalazł on w podjęciu przez Radę Gminy Klukowo zaskarżonej uchwały.

Rada Gminy Klukowo nie zgadza się z postawionymi zarzutami.

Art. 12 ust. 1 i 2 ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi stanowi delegację dla rady gminy do ustalenia, w drodze uchwały, dla terenu gminy liczby punktów sprzedaży napojów zawierających powyżej 4,5% alkoholu (z wyjątkiem piwa), przeznaczonych do spożycia poza miejscem sprzedaży jak i w miejscu sprzedaży, a także do ustalenia zasad usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych.

W związku z powyższym, za całkowicie chybiony należy uznać zarzut braku delegacji, czy też nie uwzględnienia zawartych w upoważnieniu ustawowym wytycznych. Rada Gminy Klukowo w zaskarżonej uchwale określiła liczbę punktów sprzedaży oraz ustaliła zasady usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych, a więc precyzyjnie wykonała ustawową delegację do wydania stosownej uchwały.

Wskazać należy, że upoważnienie do ustalenia „zasad usytuowania miejsc” musi podlegać ścisłej wykładni językowej. Takie stanowisko wyrażały wielokrotnie sądy administracyjne, m.in. NSA w wyroku z dnia 7 lipca 2007 r. (II GSK 81/07) wskazując, że „usytuowanie” to lokalizacja, umiejscowienie (słownik synonimów PWN W-wa 2007); umiejscowienie czegoś to z kolei miejsce, jakie to coś zajmuje względem czegoś (Słownik języka polskiego, PWN, W-wa 2007). Także w wyroku z dnia 6 maja 1994 r. (SA/Gd 2824/93) NSA wyjaśniając treść ustawowego pojęcia „zasad usytuowania punktów sprzedaży i podawania napojów alkoholowych” stwierdził, iż „Pod pojęciem zasad usytuowania punktów sprzedaży napojów alkoholowych należy rozumieć ich rozmieszczenie w terenie, a w szczególności ich usytuowanie względem miejsc chronionych, takich jak szkoły, przedszkola, miejsca kultu religijnego”.

Ustosunkowując się do zakwestionowanego sposobu mierzenia odległości, jaka powinna dzielić punkt sprzedaży napojów alkoholowych od tzw. „obiektów chronionych”, warto zwrócić uwagę na tezę wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu z dnia 1 grudnia 2011 r., sygn. akt IV SA/Po 1044/11, która brzmi następująco: W przypadku braku wyraźnego określenia przez radę gminy w uchwale podjętej na podstawie art. 12 ust. 2 ustawy z dnia 26 października 1982 r. o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz. U. z 2007 r., Nr 70, poz. 473 ze zm.) sposobu, według którego należy mierzyć ustaloną odległość pomiędzy obiektami chronionymi, a punktami sprzedaży alkoholu, pomiaru tej odległości należy dokonywać w linii prostej.” WSA stwierdził, że sposób pomiaru w linii prostej jest sposobem, który nie powinien nastęrczać żadnych trudności praktycznych (wystarczy np. cyrkiel i aktualna mapa w dostatecznie dużej skali, bądź urządzenie GPS lub inne urządzenie do pomiaru odległości w terenie). Stosowanie tej metody znajduje także swoje aksjologiczne uzasadnienie - w celach ustawy o wychowaniu w trzeźwości. Godzi się bowiem zauważyć, że przy takim wyznaczaniu odległości od obiektu chronionego, wokół tego obiektu powstaje "strefa bez alkoholu" wyznaczona przez okrąg o promieniu równym ustalonej przez radę gminy odległości, która to strefa będzie w większości przypadków rozleglejsza, a w najgorszym przypadku równa analogicznej strefie wyznaczonej w wyniku pomiaru odległości w inny sposób, np. wzdłuż osi dróg publicznych (które wszak rzadko bieżną idealnie po liniach prostych i w dodatku promieniście od obiektu chronionego). To zaś w konsekwencji oznaczać będzie zwykle znaczniejsze, niż przy innych sposobach wyznaczania odległości, oddalenie punktów sprzedaży alkoholu od obiektów chronionych, a w konsekwencji - pełniejszą realizacją celów ustawy o wychowaniu w trzeźwości, takich jak w szczególności: ograniczanie dostępności alkoholu, tworzenie warunków motywujących powstrzymanie się od alkoholu i ochrona miejsc uznanych za szczególnie istotne ze społecznego punktu widzenia. Nie ma przy tym znaczenia, że tak wyznaczona linia pomiaru (linia prosta) może przebiegać przez nieruchomości prywatne lub przeszkody terenowe, gdyż w tym przypadku nie chodzi o wytyczenie rzeczywistej drogi dojścia do punktu sprzedaży alkoholu, lecz jedynie przyjęcie obiektywnego kryterium wyznaczania minimalnej odległości takiego punktu od obiektów chronionych.

Mając na uwadze powyższe, nie powinno budzić wątpliwości, że zaskarżona uchwała także w tym zakresie nie narusza prawa.

Podkreślenia wymaga także, iż Wojewoda Podlaski nie uchylił zaskarżonej uchwały - podlegającej ogłoszeniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Podlaskiego - w trybie kontroli nadzorczej. Fakt ten potwierdza, że zaskarżona uchwała nie narusza prawa.

Mając na uwadze powyższe Rada Gminy Klukowo postanowiła uznać wezwanie do usunięcia naruszenia prawa wniesione w dniu 10 marca 2015 r. przez MD Projekt Sp. z o.o. Siemiatycze poprzez uchylene Uchwały Nr XVIII/112/13 Rady Gminy Klukowo z dnia 21 maja 2013 roku w sprawie ustalenia liczby punktów sprzedaży napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży tych napojów na terenie Gminy Klukowo (Dz. Urz. Woj. Podl. z 2013 r. poz. 2467) za bezzasadne i pozostawić wyżej wymienioną uchwałę w brzmieniu dotychczasowym.