



## ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Działając na podstawie art. 91 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2018 r. poz. 994 ze zm.),

**stwierdzam nieważność**

**§ 2. uchwały nr VII/XLII/345/18 Rady Gminy Wisznia Mała z dnia 25 kwietnia 2018 r. w sprawie wprowadzenia odstępstwa od zakazu spożywania napojów alkoholowych w miejscach publicznych na terenie gminy Wisznia Mała.**

### Uzasadnienie

Rada Gminy Wisznia Mała, na sesji w dniu 25 kwietnia 2018 r., podjęła uchwałę nr VII/XLII/345/18 w sprawie wprowadzenia odstępstwa od zakazu spożywania napojów alkoholowych w miejscach publicznych na terenie gminy Wisznia Mała.

Przedmiotowa uchwała wpłynęła do organu nadzoru w dniu 7 maja 2018 r.

W toku badania legalności uchwały organ nadzoru stwierdził podjęcie §2 uchwały z istotnym naruszeniem art. 14 ust. 5 ustawy z dnia 26 października 1982 r. ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi (Dz. U. z 2016 r. poz. 487 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, polegającym na wprowadzeniu w akcie prawa miejscowego odstępstwa od zakazu spożywania alkoholu w trakcie organizacji imprez sportowych, rekreacyjno-rozrywkowych i kulturowych, podczas gdy ustawa w drodze wyjątku dopuszcza spożywanie alkoholu podczas imprez na otwartym powietrzu oraz na stadionach i innych obiektach sportowych tylko za zezwoleniem i tylko w miejscach do tego wyznaczonych.

Wskazaną powyżej uchwałą Rada Gminy Wisznia Mała wprowadziła odstępstwo od zakazu spożywania napojów alkoholowych w miejscach publicznych na terenie Gminy Wisznia Mała. W podstawie prawnej podjętej uchwały wskazano m.in. art. 14 ust. 2b ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, zgodnie z którym rada gminy może wprowadzić, w drodze uchwały, w określonym miejscu publicznym na terenie gminy odstępstwo od zakazu spożywania napojów alkoholowych, jeżeli uzna, że nie będzie to miało negatywnego wpływu na odpowiednie kształtowanie polityki społecznej w zakresie przeciwdziałania alkoholizmowi, o której mowa w art. 2 ust. 1, i nie będzie zakłócało bezpieczeństwa i porządku publicznego.

W realizacji powyższej kompetencji Rada Gminy w §1 przedmiotowej uchwały wprowadziła całoroczne odstępstwo od zakazu spożywania napojów alkoholowych w precyzyjnie określonych w uchwale miejscach publicznych na terenie gminy.

Jednocześnie, w §2 postanowiono: „1. Wprowadza się w okresie od 1 marca do 31 listopada każdego roku w trakcie organizacji imprez sportowych, rekreacyjno-rozrywkowych i kulturalnych odstępstwo od zakazu spożywania napojów alkoholowych – w następujących miejscach publicznych na terenie Gminy Wisznia Mała:”, po czym wymieniono konkretne działki oznaczone numerami geodezyjnymi. W ust. 2 wspomnianej regulacji odesłano do załączników graficznych przedstawiających granice terenów objętych zakazem, natomiast w ust. 3 przyjęto: „Odstępstwo, o którym mowa w ust. 1 nie dotyczy tych obszarów działek, na których zlokalizowane są place zabaw.”

Mając na uwadze powyższe organ nadzoru zauważa, że zgodnie z art. 14 ust. 5 ustawy sprzedaż, podawanie i spożywanie napojów zawierających więcej niż 4,5% alkoholu może się odbywać na imprezach na otwartym powietrzu oraz na stadionach i innych obiektach sportowych tylko za zezwoleniem i tylko w miejscach do tego wyznaczonych.

Zestawiając ze sobą treść uchwały oraz regulację art. 14 ust. 5 ustawy stwierdzić należy, że Rada Gminy Wisznia Mała, w §2 podjętej uchwały wyłączyła ustawowy obowiązek uzyskania zezwolenia na spożywanie alkoholu w trakcie imprez sportowych, rekreacyjno-rozrywkowych i kulturalnych organizowanych na terenach wyznaczonych w uchwale.

Wskazać zatem należy, że norma kompetencyjna wyrażona w ust. 2b upoważnia gminę do wprowadzenia bezwarunkowego odstępstwa od zakazu spożywania alkoholu w wyznaczonych przez radę gminy miejscach publicznych. Oznacza to, że odstępstwo od zakazu jest uprawnieniem przysługującym wszystkim osobom przebywającym na terenie objętym zakresem zastosowania uchwały, niezależnie od innych okoliczności. Co ważne, odstępstwo to dotyczy wyłącznie spożywania alkoholu.

Z kolei art. 14 ust. 5 ustawy stanowi ustawowy wyjątek od zakazu sprzedaży, podawania i spożywania alkoholu w miejscach publicznych, stanowiąc, że w przypadku imprez na otwartym powietrzu oraz na stadionach i innych obiektach sportowych sprzedaż alkoholu, jego podawanie i spożywanie jest dopuszczalne jednakże tylko za zezwoleniem i tylko w miejscach do tego wyznaczonych. Nie można zatem uznać, że w przypadku wprowadzenia przez radę gminy na podstawie ust. 2b odstępstwa od zakazu spożywania alkoholu, wyłączony zostanie obowiązek uzyskania zezwolenia, o którym mowa w ust. 5.

Organ nadzoru zwraca także uwagę, że o ile w ust. 2b przewidziana została norma kompetencyjna dla rady gminy do podjęcia uchwały, o tyle w ust. 5 brak jest jakiegokolwiek upoważnienia dla tego organu. Przepis ten jest skierowany do podmiotów znajdujących się na zewnątrz administracji, zaś wydanie jednorazowego zezwolenia na sprzedaż, podawanie i spożywanie alkoholu należy do kompetencji wójta (burmistrza, prezydenta). Ponadto, art. 14 ust. 5 dotyczy, oprócz spożywania, także sprzedaży i podawania napojów alkoholowych. Gdyby zatem przyjąć, że norma kompetencyjna z art. 14 ust. 2b pozwala na wprowadzanie odstępstw od zakazu spożywania alkoholu także podczas organizacji imprez sportowych, rekreacyjno-rozrywkowych i kulturalnych należałoby uznać, że sprzedaż i podawanie alkoholu wymagałoby w dalszym ciągu zezwolenia, zaś spożywanie – nie.

Podkreślić także należy, że uchwała, o której mowa w art. 14 ust. 2b jest aktem prawa miejscowego. Akt prawa miejscowego to taki akt, który zawiera co najmniej jedną normę o charakterze generalnym i abstrakcyjnym (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 18 lipca 2006 r., sygn. akt I OSK 669/2006). O generalności uchwały decyduje fakt określenia przez organ stanowiący jednostki samorządu terytorialnego adresata uchwały w sposób generalny. Natomiast abstrakcyjność przepisów uchwały, to nie innego, jak możliwość wielokrotnego stosowania jej przepisów.

Z kolei zezwolenie, o którym mowa w art. 14 ust. 5 jest aktem jednorazowym, skierowanym do konkretnego, oznaczonego w nim podmiotu, dotyczącym ściśle określonego obszaru i wydawanym w przypadku organizacji określonej imprezy. Ponadto, zezwolenie to, w przeciwieństwie do uchwały rady gminy wprowadzającej odstępstwo, dotyczy nie tylko spożywania alkoholu, ale także sprzedaży i podawania.

Mając na uwadze powyższe, organ nadzoru uznał, że wprowadzenie przez Radę Gminy Wisznia Mała odstępstwa od zakazu spożywania napojów alkoholowych w trakcie organizacji imprez sportowych, rekreacyjno-rozrywkowych i kulturalnych, należy uznać za istotne naruszenie prawa.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono jak w sentencji.

Od niniejszego rozstrzygnięcia przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu za pośrednictwem organu nadzoru – Wojewody Dolnośląskiego w terminie 30 dni od dnia jego doręczenia.

Zgodnie z art. 92 ustawy o samorządzie gminnym stwierdzenie przez organ nadzoru nieważności uchwały organu powiatu wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa w zakresie objętym stwierdzeniem nieważności, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

Wojewoda Dolnośląski

**Paweł Hreniak**