*Załącznik do uchwały Nr VIII/61/2019*

*Rady Gminy Lidzbark Warmiński*

*z dnia 11 lipca 2019 r.*

 Lidzbark Warmiński, 11 lipca 2019 roku

  **Wojewódzki Sąd Administracyjny w Olsztynie**

 **ul. Emilii Plater 1**

 **10-562 Olsztyn**

 **Skarżący:** Prokurator Rejonowy

 w Lidzbarku Warmińskim

 ul. Wyszyńskiego 37

 11-100 Lidzbark Warmiński

  **Organ administracji:**  Rada Gminy

 Lidzbark Warmiński

 u1. Krasickiego 1

 11-100 Lidzbark Warmiński

**ODPOWIEDŹ NA SKARGĘ**

Prokuratora Rejonowego w Lidzbarku Warmińskim na uchwałę Nr XXXVII/275/2018 Rady Gminy Lidzbark Warmiński z dnia 24 sierpnia 2018 roku w sprawie ustalenia maksymalnej liczby zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży
i podawania napojów alkoholowych na ternie gminy Lidzbark Warmiński.

 Działając na podstawie przepisu art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo
o  postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 1302 ze zm.) Rada Gminy Lidzbark Warmiński przekazuje skargę Prokuratora Rejonowego w Lidzbarku Warmińskim na uchwałę Nr XXXVII/275/2018 Rady Gminy Lidzbark Warmiński z dnia 24 sierpnia 2018 roku w sprawie ustalenia maksymalnej liczby zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych na terenie gminy Lidzbark Warmiński, składając odpowiedź na skargę uznaje ją za niezasadną i wnosi o oddalenie skargi w całości.

**Uzasadnienie**

 Dnia 5 lipca 2019 r. do Rady Gminy w Lidzbarku Warmińskim wpłynęła skarga Prokuratora Rejonowego w Lidzbarku Warmińskim na uchwałę Nr XXXVII/275/2018 Rady Gminy Lidzbark Warmiński z dnia 24 sierpnia 2018 roku w sprawie ustalenia maksymalnej liczby zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży
i podawania napojów alkoholowych na terenie gminy Lidzbark Warmiński.

W przedmiotowej skardze Prokurator Rejonowy zarzucił istotne naruszenie prawa, tj. art. 12 ust. 3 w zw. z art. 1 ust. 1 i art. 2 ust. 1 pkt. 4 ustawy z dnia 26 października 1982 roku
o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi polegające na postanowieniu w § 2 wyżej wskazanej uchwały Rady Gminy Lidzbark Warmiński, że punkty sprzedaży i podawania napojów alkoholowych nie mogą być usytuowane bliżej niż 20 metrów od szkół, placówek oświatowo-wychowawczych, kościołów i kaplic, co pozostaje w oczywistej i rażącej sprzeczności
z celami wskazanej ustawy, tj. koniecznością realizowania obowiązku ograniczania dostępności do alkoholu, w szczególności w stosunku do osób nieletnich.

 Wskazując na powyższe, Prokurator wniósł o stwierdzenie nieważności rzeczonej uchwały w całości.

 W uzasadnieniu skarżonej uchwały Prokurator podniósł, że zgodnie z art. 12 ust. 3 ustawy z dnia 26 października 1982 roku o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi rada gminy ustala, w drodze uchwały, zasady usytuowania na terenie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych. Rada Gminy Lidzbark Warmiński przyjęła w § 2 uchwały nr XXXVII/275/2018 z dnia 24 sierpnia 2018 roku, że punkty sprzedaży i podawania napojów alkoholowych nie mogą być usytuowane bliżej niż 20 metrów od szkół, placówek oświatowo- wychowawczych, kościołów i kaplic.

Prokurator zaznaczył przy tym, że swoboda gminy w zakresie tworzenia norm prawnych ustalających zasady usytuowania miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych jest ograniczona przez obowiązek realizowania celów ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, a tworzenie takich zasad, które stoją w sprzeczności z zadaniami gminy postawionymi przez ustawodawcę oznacza naruszenie prawa.

Skarżący zwrócił uwagę, że celem jaki przyświecał prawodawcy przy tworzeniu przepisów ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi było ograniczenie dostępności napojów alkoholowych dla społeczeństwa, przede wszystkim dla osób nieletnich
i nadużywających alkoholu, zapobieganie chorobom alkoholowym oraz walka z nimi, a także kontrola sprzedaży alkoholu. Jeżeli zatem ustawodawca wskazał, że celem omawianej ustawy jest między innymi ograniczenie dostępności alkoholu i motywowanie obywateli do powstrzymywania się od jego spożywania to obowiązkiem organu stanowiącego przepisy prawa miejscowego jest podporządkowanie się tym celom. Są one bowiem dla niego nie postulatami, lecz normami o charakterze wiążącym.

Zdaniem Prokuratora, przyjęcie przez Radę Gminy Lidzbark Warmiński rozwiązania w § 2 zaskarżonej uchwały stanowi naruszenie realizacji zadań postawionych przed Radą na mocy art. 1 i 2 ustawy z dnia 26 października 1982 roku o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, ponieważ odległość 20 metrów od szkół, placówek oświatowo-wychowawczych, kościołów i kaplic oznacza bliskie, bezpośrednie sąsiedztwo z tymi obiektami, co w oczywisty sposób kłóci się z koniecznością realizowania obowiązku ograniczania dostępności do alkoholu, w szczególności w stosunku do osób nieletnich. W ocenie skarżącego określona w § 2 uchwały odległość (nie mniejsza niż 20 metrów) jest bardzo mała i nie ogranicza dostępności alkoholu. Ponadto Skarżący wskazał na ugruntowany w orzecznictwie sądów administracyjnych pogląd, według którego ustanowienie przedmiotowej odległości na poziomie odpowiednio - 10 m, 15 m, czy 20 m nie jest wystarczające do realizacji celów ustawy (np. wyrok WSA w Szczecinie z 17 maja 2018 r., II SA/Sz 236/18, wyrok WSA w Lublinie z 24 września 2013 r., III SA/Lu 335/13, wyrok WSA w Łodzi z 28 grudnia 2017 r., III SA/Łd 755/17 i 28 marca 2014 r., III SA/Łd 1122/13).

Zauważyć się godzi, że Skarżący w uzasadnieniu skargi wywodził, że zaskarżona uchwała w § 2, zatem w części, istotnie narusza przepisy ustawy o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, wprowadzając rozwiązania nie dające się pogodzić z celami ustawowymi, natomiast wniósł o stwierdzenie nieważności rzeczonej uchwały w całości - - nie odnosząc się i nie przedstawiając zarzutów do pozostałej treści uchwały.

Z powyższym nie sposób się zgodzić.

 Rada Gminy w Lidzbarku Warmińskim dokonała dogłębnej analizy, tak zarzutów jak uzasadnienia wniesionej skargi przy uwzględnieniu przepisów ustawy z dnia 26 października 1982 roku o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi, w konsekwencji czego uznaje wskazane w skardze zarzuty za nieuzasadnione.

 Podnieść w tym miejscu należy, że ustawa z dnia 26 października 1982 roku o wychowaniu w trzeźwości i przeciwdziałaniu alkoholizmowi zawiera szereg narzędzi za pomocą, których cel ustawy może zostać zrealizowany. Ustalanie minimalnej odległości miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych od obiektów chronionych można zakwalifikować jako realizację zadania polegającego na ograniczeniu dostępności alkoholu. Przedmiotowe zadanie realizowane jest również za pomocą regulowania działalności związanej ze sprzedażą napojów alkoholowych poprzez konieczność uzyskania zezwolenia na przedmiotową działalność, limitowanie liczby zezwoleń możliwych do wydania na terenie danej gminy, zakazy sprzedaży, podawania
i spożywania napojów alkoholowych w określonych miejscach oraz zakaz sprzedaży i podawania napojów alkoholowych osobom nietrzeźwym, nieletnim lub na kredyt. Analiza ww. "narzędzi" służących do osiągnięcia celu ustawy poprzez ograniczenie dostępności alkoholu może prowadzić do wniosku, że ustalenie minimalnej odległości miejsc sprzedaży i podawania alkoholu jest raczej narzędziem służącym do zapewnienia porządku publicznego, a nie ograniczenia dostępności alkoholu. Wątpliwym jest aby bliska odległość miejsc sprzedaży alkoholu od miejsc takich jak szkoły, przedszkola żłobki lub domy dziecka miała wpłynąć na ilość spożywanego przez społeczeństwo alkoholu. W tym celu obowiązuje przecież zakaz sprzedaży alkoholu osobom nieletnim. Bliska odległość miejsc sprzedaży alkoholu w pobliżu obiektów sakralnych i cmentarzy sama w sobie też nie powinna wpływać na zwiększenie dostępności alkoholu. Rada danej gminy określając minimalną odległość miejsc sprzedaży i podawania alkoholu od miejsc chronionych działa raczej w celu wyeliminowania możliwości kontaktu osób spożywających alkohol z osobami nieletnimi lub korzystającymi z sakramentów. W tym przypadku celem nadrzędnym jest więc szeroko rozumiany porządek publiczny, a nie ograniczanie dostępności alkoholu, co uzyskuje się poprzez regulowanie działalności w formie zezwoleń oraz ich liczby na terenie danej gminy. Ocena czy określona odległość miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych od obiektów chronionych zapewnia zachowanie porządku publicznego na odpowiednim poziomie w danej gminie powinna pozostawać w wyłącznej gestii rady gminy. Ewentualna ocena Sądu w tym zakresie nigdy nie byłaby dokonywana pod kątem zgodności z prawem a dotyczyłaby jedynie weryfikacji celowości zastosowania danego rozwiązania, co nie leży w kompetencji sądu administracyjnego.

Mając na uwadze, iż z samej ustawy wynika zakaz sprzedaży, podawania i spożywania napojów alkoholowych na terenie szkół oraz innych zakładów i placówek oświatowo-wychowawczych, opiekuńczych i domów studenckich, na terenie zakładów pracy oraz miejsc zbiorowego żywienia pracowników, w miejscach i czasie masowych zgromadzeń, w środkach
i obiektach komunikacji publicznej, w obiektach zajmowanych przez organy wojskowe i spraw wewnętrznych, jak również w rejonie obiektów koszarowych i zakwaterowania przejściowego jednostek wojskowych (art. 14 ust. 1 cytowanej ustawy), a także ugruntowany w orzecznictwie sądów administracyjnych pogląd, według którego ustanowienie przedmiotowej odległości na poziomie odpowiednio - 10 m, 15 m, czy 20 m nie jest wystarczające do realizacji celów ustawy, Rada gminy Lidzbark Warmiński przyjęła w § 2 uchwały nr XXXVII/275/2018 z dnia 24 sierpnia 2018 roku, że punkty sprzedaży i podawania napojów alkoholowych **nie mogą być usytuowane bliżej niż 20 metrów od szkół, placówek oświatowo- wychowawczych, kościołów i kaplic.**

W uzasadnieniu podkreślić należy, iż ustawodawca formułując upoważnienie ustawowe dla rad gmin do określenia zasad usytuowania na ternie gminy miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych nie określił jakichkolwiek ograniczeń w zakresie ustalania odległości tych miejsc od obiektów chronionych. Przedmiotowych ograniczeń nie powinien wprowadzać również Sąd powołując się na cel ustawy.

Dlatego też wnoszę i wywodzę jak na wstępie.

 *Przewodniczący Rady Gminy*

***Załączniki:***

1. *odpis skargi*
2. *odpis uchwały Nr XXXVII/275/2018 Rady Gminy w Lidzbarku Warmińskim z dnia 24 sierpnia 2018 roku w sprawie ustalenia maksymalnej liczby zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych na terenie gminy Lidzbark Warmiński*
3. *odpis uchwały Rady Gminy Lidzbark Warmiński z dnia 11 lipca 2019 roku Nr VIII/61/2019* *w sprawie przekazania do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Olsztynie skargi Prokuratora Rejonowego w Lidzbarku Warmińskim na uchwałę Nr XXXVII/275/2018 Rady Gminy w Lidzbarku Warmińskim z dnia 24 sierpnia 2018 roku w sprawie ustalenia maksymalnej liczby zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych oraz zasad usytuowania miejsc sprzedaży i podawania napojów alkoholowych na terenie gminy Lidzbark Warmiński oraz udzielenia odpowiedzi na wniesioną skargę.*