

PROTOKÓŁ

z kontroli problemowej przeprowadzonej w dniu 7 czerwca 2010 r. w Urzędzie Gminy Męcinka z siedzibą przy Męcinka 11, 59-424 Męcinka w zakresie realizacji zadania zleconego z zakresu administracji rządowej – ewidencja działalności gospodarczej.

Kontrolę przeprowadził zespół kontrolny: Marek Cynk – starszy inspektor wojewódzki (przewodniczący zespołu) oraz Magdalena Walczykowska – inspektor wojewódzki z Wydziału Nadzoru i Kontroli Dolnośląskiego Urzędu Wojewódzkiego we Wrocławiu, na podstawie art. 28 ust.1 pkt 2 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. Nr 31, poz. 206) oraz upoważnienia Wojewody Dolnośląskiego z dnia 24 maja 2010 r., sygn. NK.III.0939-35/10, zgodnie z zatwierdzonym przez Wojewodę Dolnośląskiego planem kontroli zewnętrznych w jednostkach podporządkowanych Wojewodzie Dolnośląskiemu oraz samorządu terytorialnego, realizowanych przez Wydziały Dolnośląskiego Wojewódzkiego w 2010 roku.

Kontrolą objęto:

- dokonywanie wpisów do ewidencji na podstawie złożonych wniosków oraz wydawanie zaświadczeń o wpisie,
- dokonywanie zmian w istniejących wpisach na podstawie złożonych wniosków,
- wydawanie decyzji o odmowie wpisu do ewidencji,
- wydawanie decyzji o wykreśleniu działalności gospodarczej z ewidencji,
- dokonywanie wpisów o zawieszeniu działalności gospodarczej na podstawie złożonych zgłoszeń.

Okres objęty kontrolą: od 1 stycznia 2009 – do dnia kontroli.

Kierownikiem kontrolowanej jednostki jest Pan Zbigniew Przychodzeń, Wójt Gminy Męcinka, który objął to stanowisko po wygraniu wyborów w dniu 26 listopada 2006 r., oraz złożonym ślubowaniu w dniu 1 grudnia 2006 r. przed Radą Gminy.

Wyjaśnień podczas kontroli udzielała Pani Małgorzata Najwer – pracująca na stanowisku inspektora do spraw społecznych, przedsiębiorczości i zarządzania kryzysowego, która zgodnie z podpisanym w dniu 27 marca 2008 r. szczegółowym zakresem obowiązków, prowadzi sprawy z zakresu ewidencji działalności gospodarczej.

[dowód: akta kontroli str. 6-9];

Według informacji uzyskanych w trakcie kontroli w Urzędzie Gminy Męcinka w ewidencji działalności gospodarczej w okresie objętym kontrolą dokonano:
W okresie od 1 stycznia 2009 r. do 31 grudnia 2009 r.:

- nowych wpisów - 36
- zmian wpisów - 102
- wykreśleń z ewidencji - 42

- wpisów zawieszeń działalności gospodarczej – 15

W okresie od 1 stycznia 2010 r. do 19 kwietnia 2010 r.:

- nowych wpisów – 21
 - zmian wpisów – 16
 - wykreśleń z ewidencji – 17
 - wpisów zawieszeń działalności gospodarczej – 10
 - wpisów wznowienia działalności gospodarczej - 7
- [dowód: akta kontroli str. 4-5].

W okresie objętym kontrolą nie wydano decyzji o odmowie wpisu do ewidencji działalności gospodarczej.

Kontroli poddano akta ewidencyjne następujących wybranych wpisów, zmian i wykreśleń w ewidencji działalności gospodarczej dokonywanych na podstawie wniosków składanych przez zainteresowanych:

I. Wpisy do ewidencji działalności gospodarczej :

1. Ewelina Pacak – nr 736
2. Iwona Kazura – nr 739
3. Jacek Stanisław Majewski – nr 743
4. Agnieszka Dorota Śmiałowska – nr 751
5. Krzysztof Mirosław Trzpil – nr 754
6. Wojciech Kurzydło – nr 758
7. Adam Krzysztof Funkiendorf – nr 764
8. Andrzej Wojciech Kus – nr 766
9. Piotr Tomasz Czwartacki – nr 767
10. Przemysław Paweł Sitarz – nr 770
11. Stanisław Jan Stec – nr 772
12. Jakub Napierała – nr 775
13. Adam Grzegorz Chlebicki – nr 780
14. Łukasz Daniel Gnatek – nr 784
15. Łukasz Kirszbaum – nr 787

II. Zmiany wpisów do ewidencji działalności gospodarczej:

1. Tomasz Michał Ciesielski – nr 744
2. Mirosława Ankus – nr 310
3. Danuta Osiatycka – nr 67
4. Mieczysław Radomski – nr 5
5. Jan Kurzawa – nr 593
6. Wiesław Regulski – nr 341
7. Damian Gajda – nr 654
8. Lech Wiktorowski – nr 596
9. Antoni Falkiewicz – nr 33
10. Anna Furmaniak – nr 636
11. Alicja Rutkowska – nr 768
12. Robert Lulek – nr 535
13. Stanisław Chlebicki – nr 719
14. Zdrawko Janczew – nr 771
15. Dawid Piotr Łandij – nr 566

III. Decyzje o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej:

1. Zbigniew Kozłowski – nr 850
2. Henryka Szemet – nr 109
3. Michał Dybaś – nr 529
4. Andrzej Miszczuk – nr 717
5. Zbigniew Palonka – nr 685
6. Jan Ciecuch – nr 82
7. Krzysztof Paweł Myślecki – nr 664
8. Zbigniew Ziembowicz – nr 426
9. Stanisław Stec – nr 726
10. Daniel Śmiłowski – nr 669
11. Janina Kurzawa – nr 756
12. Michał Oziembłowski – nr 709
13. Agata Lewkowicz – nr 741
14. Zbigniew Łandij – nr 36
15. Stanisław Matczak – nr 740

IV. Zawieszenia i wznowienia działalności gospodarczej:

1. Dominika Janczewska – nr 696
2. Marcin Wojdyła – nr 723
3. Agata Lewkowicz – nr 741
4. Michał Kłaczek – nr 737
5. Marcin Wojdyła – nr 723
6. Stanisław Szyngiel – nr 338
7. Tomasz Kuliś – nr 640
8. Adam Dudek – nr 599
9. Tomasz Dmytryk – nr 715
10. Zbigniew Gotlieb – nr 684

Według informacji uzyskanych w Urzędzie Gminy Męcinka w ewidencji działalności gospodarczej prowadzonej przez Wójta Gminy Męcinka w okresie objętym kontrolą nie dokonano wpisu osoby zagranicznej.

W trakcie przeprowadzonej kontroli stwierdzono, że:

- a) zaświadczenia o wpisie/zmianie wpisu do ewidencji działalności gospodarczej podpisywane są zazwyczaj przez Wójta Gminy Męcinka, z upoważnienia przez Z-cę Wójta, z upoważnienia przez Sekretarza Gminy lub z upoważnienia przez Skarbnika Gminy. Niemniej jednak w kilku przypadkach stwierdzono, iż ww. zaświadczenia zostały podpisane przez Z-cę Wójta (Jacek Stanisław Majewski - wpis nr 743, Krzysztof Mirosław Trzpil – wpis nr 754, Mieczysław Radomski – zmiana wpisu nr 5, Krzysztof Myślecki – zmiana wpisu nr 664). Powyższa praktyka jest **niezgodna** z dyspozycją art. 7b ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. z 1999 r. Nr 101, poz. 1178 ze zm.), która wskazuje, iż wpisu do ewidencji działalności gospodarczej dokonuje Wójt.
[dowód: akta kontroli s.10, 14, 16-17, 24];
- b) decyzje dotyczące wykreślenia z ewidencji działalności gospodarczej podpisywane są przez Wójta Gminy Męcinka, z upoważnienia przez Z-cę Wójta, z upoważnienia przez Sekretarza Gminy lub z upoważnienia przez Skarbnika Gminy. Praktyka taka

koresponduje z postanowieniami art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej.

[dowód: akta kontroli s. 19, 20, 21, 23, 26];

c) wpisy do ewidencji działalności gospodarczej dokonywane są przez organ ewidencyjny **zgodnie** z właściwością miejscową, określoną w art. 7a ust. 1 i 1a ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej.

d) w zaświadczeniach o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej **prawidłowo** przywoływany jest w podstawie prawnej przepis art. 7b ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. z 1999 r. Nr 101, poz. 1178 ze zm.). Stosowne byłoby przywoływanie także art. 7b ust. 3 ww. ustawy Prawo działalności gospodarczej, który wskazuje formę rozstrzygnięcia, tj. zaświadczenie.

[dowód: akta kontroli s. 10, 14];

e) w zaświadczeniach o zmianie wpisu **prawidłowo** przywoływany jest w podstawie prawnej przepis art. 7b ust.1 w zw. z art. 7d ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. z 1999 r. Nr 101, poz. 1178 ze zm.). Stosowne byłoby przywoływanie także art. 7b ust. 3 w związku z art. 7d ust. 1a ww. ustawy prawo działalności gospodarczej, który wskazuje formę rozstrzygnięcia, tj. zaświadczenie.

[dowód: akta kontroli s. 16];

f) w decyzjach o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej przywoływana jest **prawidłowa** podstawa prawna - art. 7g w zw. z art 7e ust. 1 (pkt 1, 2, 3, bądź 4 w zależności od przyczyny wykreślenia wpisu) ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej.

[dowód: akta kontroli s. 19, 20, 23, 26];

W toku kontroli ustalono, iż w jednym przypadku dokonano wykreślenia działalności z ewidencji gospodarczej z powodu śmierci przedsiębiorcy, przywołując art. 7 f ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej (Zbigniew Łandij – nr 36). **Niepotrzebnie** jednak w tej sytuacji przywołany został także art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2000 r., Nr 98, poz. 1071 ze zm.), ponieważ o tym, że wykreślenie z ewidencji działalności gospodarczej następuje w drodze decyzji administracyjnej stanowi art. 7g ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej. W trakcie kontroli udzielono instruktażu w powyższej kwestii.

[dowód: akta kontroli s. 21];

g) organ ewidencyjny dokonuje wpisu/zmiany wpisu do ewidencji działalności gospodarczej i doręcza przedsiębiorcy zaświadczenie o wpisie/zmianie wpisu z zachowaniem terminu określonego w art. 7b ust. 3 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej.

[dowód: akta kontroli s.10-18];

h) pouczenie znajdujące się w decyzjach o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej wskazuje **właściwy** organ odwoławczy – tj. Samorządowe Kolegium Odwoławcze w Legnicy.

[dowód: akta kontroli s. 19, 20, 23, 26];

i) klasyfikacja prawna i merytoryczna zgłaszanej przez przedsiębiorców działalności jest **zgodna** z obowiązującymi przepisami prawa.

j) oznaczenie organu w zaświadczeniach o wpisie/bądź o zmianie wpisu do ewidencji działalności gospodarczej **jest zgodne** z art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej, tj. wskazuje jako organ Wójta Gminy Męcinka.

[dowód: akta kontroli s. 10, 14, 16-17, 24];

k) oznaczenie organu w wydawanych decyzjach wykreślających wpis z ewidencji działalności gospodarczej **jest zgodne** z art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r.

Prawo działalności gospodarczej, tj. wskazuje jako organ Wójta Gminy Męcinka.

[dowód: akta kontroli s. 19, 20, 21, 23, 26];

- l) w zgłoszeniach informacji przedsiębiorców o zawieszeniu działalności gospodarczej znajdują się oświadczenia przedsiębiorców o niezatrudnianiu pracowników, **zgodnie** z dyspozycją art. 7 ba ust. 5 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej oraz z art. 14a ust.1 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (tekst jednolity: Dz.U. z 2007 r., Nr 155, poz. 1095 ze zm.).
- m) w zaświadczeniach o wpisie/bądź o zmianie wpisu do ewidencji działalności gospodarczej oznaczenie przedsiębiorcy jest **zgodne** z art. 43⁴ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. kodeks cywilny (Dz. U. z 1964 r. Nr 16, poz. 93 ze zm.). Zgodnie z przepisem przywołanego artykułu firmą osoby fizycznej jest jej imię i nazwisko.
[dowód: akta kontroli s. 10, 14, 16-17, 24];
- n) dokonując wpisów lub zmian wpisów do ewidencji działalności gospodarczej, przyjmując zawiadomienia o zaprzestaniu działalności gospodarczej lub przyjmując zgłoszenia informacji przedsiębiorców o zawieszeniu lub wznowieniu działalności gospodarczej organ stosuje właściwy wzór wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej, tj. określony rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 24 marca 2009 r. w sprawie wzoru wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 50, poz. 399).
- o) na stronie internetowej urzędu gminy dostępny jest formularz, za pośrednictwem którego przedsiębiorca może złożyć w wersji elektronicznej wniosek o wpis do ewidencji działalności gospodarczej. Tym samym umożliwia się interesantom skorzystanie z ustawowego prawa (art. 7b ust. 8 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej) do składania wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej drogą elektroniczną.
- r) organ ewidencyjny realizuje obowiązek nałożony przez art. 7b ust. 5 oraz art. 7g ust. 2 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej, tj. przesyła w ustawowym terminie dane z wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej do wskazanego przez przedsiębiorcę naczelnika urzędu skarbowego, właściwego urzędu statystycznego oraz właściwej jednostki terenowej Zakładu Ubezpieczeń Społecznych albo Centrali Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego, a także przekazuje informację o wykreśleniu przedsiębiorcy z ewidencji działalności gospodarczej urzędowi statystycznemu oraz urzędowi skarbowemu właściwym ze względu na ostatnie miejsce zamieszkania przedsiębiorcy.
- s) w decyzjach wykreślających wpis z ewidencji działalności gospodarczej na podstawie art. 7g w zw. z art. 7e ust.1 pkt 1, bądź 4 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej organ odstępuje od uzasadnienia wydanej decyzji, wskazując, że decyzja uwzględnia w całości żądanie strony (Zbigniew Kozłowski – nr 724, Krzysztof Paweł Myślecki – nr 664, Michał Dybaś – nr 529). Jest to praktyka **nieprawidłowa**. Wskazane wykreślenie jest bowiem dokonywane z „urzędu”, po zawiadomieniu przez przedsiębiorcę o zaprzestaniu prowadzenia działalności gospodarczej, bądź o zmianie miejsca zamieszkania, a nie na wniosek. W związku z powyższym decyzja o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej wydana na podstawie wyżej cytowanego przepisu powinna zawierać, zgodnie z art. 107 § 1 i 3 Kodeksu postępowania administracyjnego, uzasadnienie faktyczne i prawne.
[dowód: akta kontroli str. 19, 23, 26];
- t) w decyzjach administracyjnych wykreślających wpis z ewidencji działalności gospodarczej wydanych na skutek złożenia przez przedsiębiorcę zawiadomienia o zaprzestaniu wykonywania działalności gospodarczej, organ wskazuje jako datę wykreślenia z ewidencji dzień zaprzestania działalności gospodarczej określony przez przedsiębiorcę we wniosku.

[dowód: akta kontroli str. 19, 21, 23, 26];

W decyzji administracyjnej wykreślającej wpis z ewidencji działalności gospodarczej wydanej z przyczyny śmierci przedsiębiorcy, organ wskazał jako datę wykreślenia z ewidencji dzień śmierci przedsiębiorcy.

[dowód: akta kontroli str. 21];

Jest to praktyka **nieprawidłowa**, gdyż datą wykreślenia wpisu z ewidencji działalności gospodarczej jest zawsze dzień uprawomocnienia się decyzji, tj. dzień po upływie terminu na wniesienie odwołania od decyzji. Potwierdza to uchwała NSA w Warszawie w składzie 5 sędziów z dnia 10 grudnia 2001 r. OPK21/01 (ONSA 2002/3/105): „Wykreślenie (...) wpisu w ewidencji działalności gospodarczej (...) następuje z dniem, w którym decyzja administracyjna o wykreśleniu stała się ostateczna.” W rozstrzygnięciu decyzji wykreślającej wpis w ewidencji działalności gospodarczej na podstawie art. 7e ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej nie powinno się wskazywać daty wykreślenia z ewidencji lub należy używać sformułowania: *z dniem uprawomocnienia się decyzji*.

Ponadto należy zaznaczyć, iż w decyzji administracyjnej wykreślającej wpis z ewidencji działalności gospodarczej, wydanej z przyczyny śmierci przedsiębiorcy, wykreślenie następuje również z dniem uprawomocnienia się decyzji. W związku z powyższym wskazana decyzja powinna zostać doręczona następcom prawnym, zgodnie z dyspozycją art. 922 § 1 k.c. Z akt sprawy wynika, iż nie zostało to uczynione.

Podczas kontroli poinformowano, że w okresie poddanym kontroli nie wniesiono odwołań od decyzji o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej.

Ewidencja prowadzona jest w sposób manualny oraz informatyczny, a dokumenty i dane związane z poszczególnym przedsiębiorcą ułożone są chronologicznie i tematycznie.

Kontrolę odnotowano w książce kontroli pod pozycją nr 4 w 2010 roku.

Protokół sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach. Jeden egzemplarz pozostawiono kierownikowi jednostki kontrolowanej.

Zgodnie z przepisem art. 44 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. Nr 31, poz. 206):

1. Protokół kontroli podpisują i parafują na każdej stronie kontrolujący i kierownik podmiotu kontrolowanego. Kierownik podmiotu kontrolowanego podpisuje protokół kontroli w terminie 7 dni od dnia jego otrzymania, z zastrzeżeniem pkt 4.
2. Kierownikowi jednostki kontrolowanej lub osobie posiadającej jego upoważnienie przysługuje, przed podpisaniem protokołu, prawo zgłoszenia umotywowanych zastrzeżeń, co do ustaleń zawartych w protokole. Zastrzeżenia należy zgłosić w terminie 7 dni od dnia otrzymania protokołu kontroli.
3. Kierownik jednostki kontrolowanej lub osoba przez niego upoważniona może złożyć w terminie 7 dni od dnia otrzymania protokołu, pisemne wyjaśnienie, co do ustaleń w nim zawartych i jednocześnie podpisać protokół.
4. Kierownik jednostki kontrolowanej lub osoba przez niego upoważniona może odmówić podpisania protokołu kontroli, składając w terminie 7 dni od dnia jego otrzymania

pisemne wyjaśnienie przyczyn odmowy. Odmowa podpisania protokołu nie stanowi przeszkody do realizacji ustaleń kontroli i skierowania wystąpienia pokontrolnego.

URZĄD GMINY MĘCINKA
Męcinka Nr 11
59-424 Męcinka

WÓJT

Kontrolowany *Zbigniew Przychodzeń*

STARSZY INSPEKTOR WOJEWÓDZKI

Marek Gusk

INSPEKTOR WOJEWÓDZKI

Magdalena Helnykowska

Magdalena Walczykowska

Kontrolujący:

Do protokołu nie wnoszę zastrzeżeń / wnoszę zastrzeżenia*.

Męcinka, dnia *17 czerwca 2010 r.*

WÓJT

Zbigniew Przychodzeń

Podpis kierownika
podmiotu kontrolowanego

* niepotrzebne skreślić