

dnia ²⁷.....lipca 2011 roku

IR.VI-6.431-3-6/11

PROTOKÓŁ

z kontroli problemowej
dotyczącej prowadzenia ewidencji działalności gospodarczej,
przeprowadzonej w Urzędzie Miasta i Gminy Skoki,
mieszczącym się w Skokach przy ul. Ciastowicza 11.

Kontrolę w dniach od 13 do 14 lipca 2011 roku przeprowadziła **Elżbieta Weysenhoff** – starszy inspektor wojewódzki Wydziału Infrastruktury i Rolnictwa Wielkopolskiego Urzędu Wojewódzkiego w Poznaniu.

Podstawą przeprowadzenia kontroli było upoważnienie Wojewody Wielkopolskiego nr 303/11 z 8 lipca 2011 roku.

Kierownikiem kontrolowanego Urzędu jest Burmistrz – Pan Tadeusz Kłos.

Zgodnie z Regulaminem Organizacyjnym z 3 stycznia 2011 roku (Zarządzenie Wewnętrzne nr 1/2011 Burmistrza Miasta i Gminy Skoki z 3 stycznia 2011 roku) w urzędzie obowiązuje struktura referatów i samodzielnych stanowisk. Sprawy ewidencji działalności gospodarczej prowadzone są w Referacie ds. Organizacyjnych i Spraw Obywatelskich, przez stanowisko ds. ewidencji działalności gospodarczej. Pracę Referatu nadzoruje Sekretarz Gminy – Pani Blanka Gaździak.

Sprawy ewidencji działalności gospodarczej prowadzi od 2010 roku Pani Monika Wiertel, która w czasie kontroli udzielała informacji i wyjaśnień.

Pani Monika Wiertel, oprócz ewidencji działalności gospodarczej, zajmuje się również sprawami związanymi z:

- wydawaniem i cofaniem zezwoleń na sprzedaż napojów alkoholowych,
- sprawami meldunkowymi,
- wydawaniem zezwoleń na imprezy masowe,
- powszechnym obowiązkiem obrony.

Kontrolą objęto wpisy do ewidencji działalności gospodarczej, zarejestrowane od 1 stycznia 2010 roku do dnia kontroli.

Do 1 lipca 2011 roku osoby fizyczne podlegały rejestracji w ewidencji działalności gospodarczej, która była prowadzona w oparciu o przepisy ustawy z 19 listopada 1999 r. - *Prawo działalności gospodarczej* (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, ze zm.).



WUW110141043



g. w. w. f.

Od 1 lipca 2011 roku osoby fizyczne mogą zarejestrować swoją firmę w Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, zwanej CEIDG. Jest to system prowadzony przez ministra ds. gospodarki. Podstawą działania CEIDG są przepisy ustawy z 2 lipca 2004 r. *o swobodzie działalności gospodarczej* (Dz. U. z 2010 roku Nr 220, poz. 1447, ze zm.). Ustawa ta określa również ogólne zasady podejmowania i prowadzenia działalności gospodarczej.

Dotychczasowe organy ewidencyjne mają obowiązek przeniesienia danych aktualnie zarejestrowanych przedsiębiorców do CEIDG, najpóźniej do 31 grudnia 2011 roku.

Do czasu przeniesienia danych ewidencyjnych do CEIDG, w okresie przejściowym, od 1 lipca do 31 grudnia 2011 roku, gminy mogą nadal rejestrować przedsiębiorców w dotychczasowych ewidencjach działalności gospodarczej, w oparciu o przepisy 7a-7h (z wyjątkiem art. 7b ust. 10) ustawy *Prawo działalności gospodarczej*. Na podstawie art. 7a ust. 1 tej ustawy, ewidencja działalności gospodarczej jest dla urzędów gmin zadaniem zleconym z zakresu administracji rządowej.

W wyniku kontroli dokumentów związanych z prowadzeniem ewidencji działalności gospodarczej (wniosków o zarejestrowanie działalności, zaświadczeń o wpisie do ewidencji, decyzji o wykreśleniu wpisu) ustalono co następuje.

1. Ewidencja działalności gospodarczej prowadzona jest w systemie informatycznym.
2. Na kontrolowanym stanowisku pracy znajdują się przepisy prawne oraz wytyczne i wyjaśnienia dotyczące podejmowania i prowadzenia działalności gospodarczej.
3. Z danych ewidencji działalności gospodarczej wynika, że do dnia kontroli, tj. do 13 lipca 2011 roku, wpisanych zostało 1751 przedsiębiorców. Ostatni wpis został zarejestrowany 5 lipca 2011 roku pod numerem 1751.
4. Sposób przechowywania dokumentów.
Całość dokumentów dotyczących wpisu danego przedsiębiorcy (zaświadczenia o wpisie, zaświadczenia o zmianie wpisu, decyzje o wykreśleniu wpisu oraz dokumenty na podstawie, których dokonano tych czynności) przechowuje się w segregatorach wg kolejnych numerów ewidencyjnych. Numery te są nadawane zgodnie z rejestrem prowadzonym w systemie informatycznym.
5. Szczegółowo sprawdzono 104 wpisy, wybrane losowo i oznaczone numerami: 1620, 1621, 1625, 1627, 1628, 1631, 1632, 1634, 1636, 1639, 1641-1657, 1659-1666, 1669-1686, 1688-1692, 1700, 1703-1717, 1720, 1721, 1723, 1725-1751.
6. Sprawdzono kilkadziesiąt decyzji o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej. W kontrolowanym okresie wydano łącznie 110 takich decyzji. Nie stwierdzono, aby w tym okresie wniesiono odwołanie od decyzji o wykreśleniu wpisu.
Nie stwierdzono również aby w kontrolowanym okresie wydano decyzję o odmowie rejestracji w ewidencji działalności gospodarczej.

7. Od drugiej połowy października 2010 roku do dnia kontroli, zaświadczenia o wpisie i o zmianie wpisu zawierają następującą podstawę prawną:

Stosownie do art. 7a ust. 1 i art. 7b ust. 1 ustawy z 14.11.2003 r. o zmianie ustawy – Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 217, poz. 2125 z późn. zmianami) oraz art. 66 pkt 2 ustawy z dnia 02.07.2004 r. – Przepisy wprowadzające ustawę o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 173, poz. 1808) oraz art. 1 ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o zmianie ustawy - Przepisy wprowadzające ustawę o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 225, poz. 1636).....

Tak określona podstawa prawna jest całkowicie błędna, odwołuje się ona bowiem do artykułów, których w rzeczywistości nie ma. Nie istnieją bowiem artykuły 7a i 7b ustawy z 14 listopada 2003 roku o zmianie ustawy – Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 217, poz. 2125, z późn. zm.).

Z kolei art. 66 pkt 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 roku – Przepisy wprowadzające ustawę o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 173, poz. 1808, z późn. zm.) mówi, że 31 marca 2009 roku utracił ważności art. 7 ustawy - Prawo działalności gospodarczej. Przepis ten określał termin od kiedy przedsiębiorca może podjąć działalność gospodarczą i został uchylony w związku z takimi samymi zapisami ustawy o swobodzie działalności gospodarczej.

Art. 1 ustawy z dnia 16 listopada 2006 roku o zmianie ustawy – Przepisy wprowadzające ustawę o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 225, poz. 1636) określa terminy wejścia w życie niektórych przepisów ustawy o swobodzie działalności gospodarczej oraz terminy utraty ważności poszczególnych artykułów ustawy Prawo działalności gospodarczej, zawiera też uregulowania przejściowe w 2008 i 2009 roku. Przepisy te nie mają bezpośredniego związku z dokonywaniem wpisu lub jego zmianą dlatego ich powoływanie w podstawie prawnej zaświadczeń o wpisie jest nieuzasadnione.

Z wyjaśnień Pani Moniki Wiertel wynika, że szablony zaświadczeń i decyzji z podanymi wyżej podstawami prawnymi zawiera programu EPOD+ , służący do prowadzenia ewidencji działalności gospodarczej, który dostarczyła firma RADIX.

Prawidłowo w podstawie prawnej zaświadczeń o wpisie do ewidencji powinno się powoływać:

- w zaświadczeniach o pierwszym wpisie dokonywanym na podstawie wniosku EDG 1:
art. 7a ust. 1 i art. 7b ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. - Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, z późn. zm.).....
- w zaświadczeniach o zmianie wpisu (bez zmiany miejsca zamieszkania powodującej zmianę właściwości organu ewidencyjnego) dokonywanym na podstawie wniosku CEIDG 1 (poprzednio EDG-1):
art. 7a ust. 1, art. 7b ust. 1 w związku z art. 7d ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. - Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, z późn. zm.)...
- w zaświadczeniach o zmianie wpisu powodującej zmianę organu ewidencyjnego w związku ze zmianą miejsca zamieszkania, dokonywanym na podstawie wniosku CEIDG-1 (poprzednio EDG 1):
art. 7a ust. 1, art. 7b ust. 1 w związku z art. 7d ust. 2 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. - Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, z późn. zm.)...

8. Decyzje o wykreśleniu wpisu na podstawie wniosku przedsiębiorcy zawierają następującą podstawę prawną:

Na podstawie art. 7e ust. 4 pkt 1 ustawy z dnia 14.11.2003 r. o zmianie ustawy - Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 217, poz. 2125 z późn. zmianami) oraz art. 66 pkt 2 ustawy z dnia 02.07.2004 r. Przepisy wprowadzające o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 173, poz. 1808) oraz art. 1 ustawy z dnia 16 listopada 2006 o zmianie ustawy - Przepisy wprowadzające ustawę o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 225, poz. 1636).....

Podstawa ta jest również błędna – nie ma art. 7e ust. 4 pkt 1 ustawy z dnia 14 listopada 2003 r. o zmianie ustawy – Prawo działalności gospodarczej. Powoływanie pozostałych przepisów jest z kolei nieuzasadnione, co zapisano wyżej w pkt 7.

Sugeruje się aby podstawa prawna decyzji o wykreśleniu wpisu na podstawie wniosku CEIDG-1 była następująca:

Na podstawie art. 7g ust. 1 i art. 7e ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r.- Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 101, poz. 1178 ze zm.) po otrzymaniu wniosku.....

Wykreślanie wpisu w innych przypadkach określonych w Prawie działalności gospodarczej, wymaga powołania odpowiedniego przepisu w podstawie prawnej decyzji.

9. Zaświadczenia o wpisie, o zmianie wpisu i decyzje o wykreśleniu wpisu wydawane są z zachowaniem ustawowego terminu.
10. W zaświadczeniu z 12 lipca 2010 roku (znak: ROiSO.6411-175/10) o wpisie nr **1661/10** zarejestrowano m.in. działalność określoną wg PKD 2007 jako **85.32.C Szkoły specjalne przysposabiające do pracy**. Zgodnie z *Polską Klasyfikacją Działalności (PKD 2007)*, stanowiącą załącznik do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 24 grudnia 2007 roku w sprawie *Polskiej Klasyfikacji Działalności* (Dz. U. Nr 251, poz. 1885, ze zm.) podklasa **85.32.Z** obejmuje edukację w trzyletnich szkołach specjalnych przysposabiających do pracy uczniów z upośledzeniem umysłowym w stopniu umiarkowanym lub znacznym oraz dla uczniów z niepełnosprawnościami sprzężonymi. Absolwent otrzymuje świadectwo ukończenia szkoły przysposabiającej do pracy. Jest to typ szkoły, której ukończenie nie przewiduje kontynuowania nauki w systemie szkolnym.
- Szkoła to jednostka oświatowa, która działa na podstawie przepisów ustawy z 7 września 1991 roku o *systemie oświaty* (Dz. U. z 2004 roku Nr 256, poz. 2572, ze zm.). Wg art. 3 ust. 1a tej ustawy przez szkołę specjalną lub oddział specjalny należy rozumieć odpowiednio:
- a) szkołę lub oddział dla uczniów posiadających orzeczenie o potrzebie kształcenia specjalnego,
 - b) szkołę lub oddział zorganizowane w podmiocie leczniczym, o którym mowa w przepisach o działalności leczniczej, oraz w jednostce pomocy społecznej, w celu kształcenia dzieci i młodzieży przebywających w tym podmiocie lub jednostce, w których stosuje się odpowiednią organizację kształcenia oraz specjalne działania opiekuńczo-wychowawcze,
- W art. 71b ust.1 ustawy o *systemie oświaty* zapisano, że kształceniem specjalnym obejmuje się dzieci i młodzież, wymagające stosowania specjalnej organizacji nauki i metod pracy. Kształcenie to może być prowadzone w formie nauki w szkołach ogólnodostępnych, szkołach lub oddziałach integracyjnych, szkołach lub

oddziałach specjalnych i ośrodkach, takich jak: młodzieżowe ośrodki wychowawcze, młodzieżowe ośrodki socjoterapii, specjalne ośrodki szkolno-wychowawcze oraz specjalne ośrodki wychowawcze dla dzieci i młodzieży wymagających stosowania specjalnej organizacji nauki, metod pracy i wychowania.

Zgodnie z art. 83a ust. 1 ww. ustawy o systemie oświaty *prowadzenie szkoły lub placówki, zespołu, o którym mowa w art. 90a ust. 1, oraz innej formy wychowania przedszkolnego, o której mowa w art. 14a ust. 1a, nie jest działalnością gospodarczą*. Przepis ten oznacza, że ww. działalność nie może być wpisana do ewidencji działalności gospodarczej.

11. W zaświadczeniu z 4 kwietnia 2011 roku (znak: ROiSO.7330.2.24.2011) o wpisie nr 1732/11 zarejestrowano m.in. działalność określoną wg PKD 2007 jako:

65.11.Z Ubezpieczenia na życie

65.12.Z Pozostałe ubezpieczenia osobowe oraz ubezpieczenia majątkowe

65.30.Z Fundusze emerytalne

Wg PKD 2007 podklasy te należą do **działu 65**, który obejmuje zapewnienie dochodów emerytalnych i rentowych poprzez gromadzenie i lokowanie funduszy na poczet przyszłych roszczeń oraz ubezpieczenia bezpośrednie i reasekurację.

Podklasa **65.11.Z Ubezpieczenia na życie** obejmuje ubezpieczenia rentowe, ubezpieczenia na życie, ubezpieczenia na wypadek inwalidztwa oraz ubezpieczenia na wypadek śmierci (z oszczędnościami jako elementem składowym lub bez oszczędności).

Podklasa **65.12.Z Pozostałe ubezpieczenia osobowe oraz ubezpieczenia majątkowe** obejmuje ubezpieczenia inne niż ubezpieczenia na życie, tj.:

- ubezpieczenia od nieszczęśliwych wypadków i pożaru,
- ubezpieczenia na wypadek choroby,
- ubezpieczenia na czas podróży,
- ubezpieczenia majątkowe,
- ubezpieczenia pojazdów samochodowych oraz transportu morskiego, lotniczego i transportu pozostałego,
- ubezpieczenia od straty pieniędzy i odpowiedzialności cywilnej.

W zakres podklasy **65.30.Z Fundusze emerytalne** wchodzi:

- działalność osób prawnych (np. funduszy) zajmujących się zapewnieniem dochodów emerytalnych, wyłącznie dla pracowników lub członków funduszu,
- fundusze emerytalne z ustalonym z góry dochodem, jak również fundusze indywidualne, gdzie wysokość dochodu uzależniona jest od wysokości składki,
- działalność pracowniczych programów emerytalnych,
- działalność funduszy emerytalnych.

Zasady prowadzenia bezpośredniej działalności ubezpieczeniowej określa ustawa z 22 maja 2003 roku *o działalności ubezpieczeniowej* (Dz. U. z 2010 roku Nr 11, poz. 66, ze zm.). Działalność taką wykonują zakłady ubezpieczeń, które mogą wykonywać działalność ubezpieczeniową wyłącznie w formie spółki akcyjnej albo towarzystwa ubezpieczeń wzajemnych. Jest to więc działalność niepodlegająca wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej, w której rejestrowane są jedynie osoby fizyczne.

Działalność podklasy **65.30.Z Fundusze emerytalne** to działalność osób prawnych. Zgodnie bowiem z art. 2 ustawy z 28 sierpnia 1997 roku *o organizacji i funkcjonowaniu funduszy emerytalnych* (Dz. U. z 2010 roku Nr 34 poz. 189, ze zm.)

