

Poznań, *4 maja*..... 2011 roku



WOJEWODA WIELKOPOLSKI

IR.VI-6.431-3-1/11

Wielkopolski Urząd Wojewódzki w Poznaniu	
KANCELARIA GŁÓWNA	
WYSŁANO DNIA	04. MAJ. 2011
L. dz.	
Za:	

Za dowodem
doręczenia



Pan
Bartosz Derech
Wójt
Gminy Rokietnica

W dniach 16 i 17 marca 2011 roku, na podstawie art. 28 ust. 1 pkt 2 i art. 29 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 roku o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. Nr 31, poz. 206, ze zm.), przeprowadzona została kontrola w kierowanym przez Pana Urzędzie.

Przedmiotem kontroli było sprawdzenie prawidłowości prowadzenia ewidencji działalności gospodarczej, która na mocy art. 7a ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 roku - *Prawo działalności gospodarczej* (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, ze zm.) jest dla organów gmin zadaniem zleconym.

Wyniki kontroli przedstawiono w protokole kontroli podpisanym 1 kwietnia 2011 roku. W oparciu o ustalenia protokołu przekazuję Panu niniejsze wystąpienie pokontrolne.

WYSTĄPIENIE POKONTROLNE

Przeprowadzona w toku kontroli ocena sposobu ewidencjonowania przedsiębiorców wykazała, że ewidencja ta jest prowadzona w sposób rzetelny i zadowalający, z uwzględnieniem ogólnych zasad podejmowania i prowadzenia działalności gospodarczej określonych w ustawie z 2 lipca 2004 roku o *swobodzie działalności gospodarczej* (Dz. U. z 2010 roku Nr 220, poz. 1447, ze zm.).

W wyniku kontroli dokumentów związanych z prowadzeniem ewidencji działalności gospodarczej (zgłoszeń podjęcia działalności, zaświadczeń o wpisie do ewidencji, decyzji o wykreśleniu wpisu) ustalono, że:

1. Ewidencja działalności gospodarczej prowadzona jest w systemie informatycznym. Od początku powstania ewidencji działalności gospodarczej, tj. od 1 stycznia 1989 roku do chwili obecnej prowadzony jest rejestr książkowy kolejno nadanych numerów ewidencyjnych. Dodatkowo prowadzony jest również podręczny rejestr przedsiębiorców wg firm.
2. Z danych ewidencji działalności gospodarczej wynika, że do dnia kontroli, tj. do 16 marca 2011 roku, wpisanych zostało 2949 przedsiębiorców.

3. Sposób przechowywania dokumentów.

Dokumenty dotyczące pierwszego wpisu przedsiębiorcy oraz kolejnych zmian wpisu (zaświadczenia o wpisie oraz o zmianie wpisu wraz z wnioskami, zaświadczenia o zawieszeniu i wznowieniu działalności wraz z wnioskami), przechowywane są w segregatorach, wg kolejnych numerów ze spisu spraw w danym roku. Dokumenty te oznaczone są numerem: (6411 łamane przez rok; od stycznia 2011 roku po wejściu w życie nowej Instrukcji kancelaryjnej – numerem 7330).

Dokumenty dotyczące wpisów, które zostały wykreślone (decyzje o wykreśleniu wraz z wnioskami na podstawie, których dokonano wykreślenia), przechowywane są w osobnych segregatorach, wg kolejnych numerów ze spisu spraw w danym roku. Decyzje o wykreśleniu oznaczone są numerem 6412, a od stycznia 2011 roku numerem 7330.

Pod numerem 6413 (a od stycznia 2011 roku, pod numerem 7331) rejestrowane są sprawy dotyczące zaświadczeń o zmianie wpisu z innych miast. Dokumenty te przechowywane są w osobnych segregatorach wg kolejnych numerów ze spisu spraw w danym roku.

Taki sposób przechowywania dokumentów powoduje, że dokumenty danego przedsiębiorcy znajdują się w różnych segregatorach, w zależności od daty złożenia przez niego wniosku o dokonanie wpisu, zmiany lub wykreślenia wpisu.

4. Z rejestru wydanych decyzji wynika, że w kontrolowanym okresie wydano 491 decyzji o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej. Nie stwierdzono wniesienia odwołania od takiej decyzji.
5. Nie stwierdzono aby w kontrolowanym okresie wydano decyzję o odmowie rejestracji w ewidencji działalności gospodarczej.
6. Na zaświadczeniach o wpisie i o zmianie wpisu podawana jest informacja o pobraniu lub niedobraniu opłaty za dokonanie tych czynności.
7. Zaświadczenia o wpisie i o zmianie wpisu oraz decyzje o wykreśleniu wpisu zawierają poprawne podstawy prawne, na mocy których dokonuje się tych czynności.
8. Zaświadczenia o wpisie, o zmianie wpisu i decyzje o wykreśleniu wpisu wydawane są z zachowaniem ustawowego terminu, przeważnie w dniu złożenia wniosku lub następnego dnia po złożeniu wniosku.
9. Decyzje o wykreśleniu wpisu przesyłane są do właściwego urzędu skarbowego, jednostki terenowej ZUS (lub KRUS) i do urzędu statystycznego zgodnie z zapisem art. 7g ust. 2 ww. ustawy *Prawo działalności gospodarczej*, tj. po ich uprawomocnieniu się.
10. W rozdzielniku zaświadczeń o wpisie, o zmianie wpisu oraz w decyzjach o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej nie podaje się właściwego urzędu skarbowego i właściwej jednostki terenowej ZUS, do których będą wysłane te dokumenty. Píše się ogólnie: ZUS w Poznaniu, Urząd Skarbowy w Poznaniu.

11. W dwóch zaświadczeniach o zmianie wpisu oznaczenia przedsiębiorcy zawierają określenia wskazujące na działalność spółki cywilnej.

W zaświadczeniu z 2 czerwca 2009 roku (znak:RR.DG.6411/154/2009) o zmianie wpisu nr 2234 dotyczącego [REDAKTOWANE] w oznaczeniu przedsiębiorcy wpisano: „BAU SERWIS MODLINSKI” S.C. [REDAKTOWANE]

W zaświadczeniu z 2 czerwca 2009 roku (znak:RR.DG.6411/155/2009) o zmianie wpisu nr 2386 dotyczącego [REDAKTOWANE] w oznaczeniu przedsiębiorcy wpisano: „BAU SERWIS MODLINSKI” S.C. [REDAKTOWANE]

W ewidencji działalności gospodarczej rejestruje się wyłącznie osoby fizyczne. Zgodnie z art. 4 ust. 2 ww. ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, za przedsiębiorców uważa się również wspólników spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej.

Przedsiębiorca działa pod firmą. Wniosek o wpis do ewidencji musi zawierać m. in. oznaczenie przedsiębiorcy. Oznaczeniem osoby fizycznej (firmą) jest jej imię i nazwisko. Nie wyklucza to włączenia do firmy pseudonimu lub określeń wskazujących na przedmiot działalności przedsiębiorcy, miejsce jej prowadzenia oraz innych określeń dowolnie obranych (art. 43⁴ Kodeksu cywilnego).

Każdy ze wspólników spółki cywilnej, będący osobą fizyczną, niezależnie od okoliczności, czy wykonuje działalność gospodarczą jedynie w formie spółki cywilnej z innym przedsiębiorcą, czy też wykonuje swoją działalność gospodarczą zarówno samodzielnie, jak i w ramach umowy spółki cywilnej, winien we wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej podać własne indywidualne oznaczenie przedsiębiorcy - właściwe dla oznaczenia firmy osoby fizycznej.

Potwierdza to orzecznictwo. W uzasadnieniu wyroku z 10 listopada 2009 roku wsA w Gorzowie Wielkopolskim (syg. akt II SA/Go 773/09) napisano:

Elementem obligatoryjnym firmy osoby fizycznej jest imię i nazwisko przedsiębiorcy, natomiast fakultatywnym określenie dowolnie dobrane, przy czym całe oznaczenie (oba elementy) nie może wprowadzać w błąd. Przy doborze firmy, zarówno jej elementu obligatoryjnego, jak i dodatków fakultatywnych, zwrócić należy uwagę na przestrzeganie ukształtowanych zasad prawa firmowego (tj. m.in. zasady wyłączności, zasady niewprowadzania w błąd, zasady prawdziwości), przy czym dla oceny, czy dana firma jest myląca (wprowadzająca w błąd), miarodajne są odczucia przeciętnego odbiorcy oferty rynkowej danego przedsiębiorcy oraz na to, by firma dostatecznie identyfikowała przedsiębiorcę (J. Sitko, Firma w świetle przepisów kodeksu cywilnego, Przegląd prawa handlowego z 2003 r. nr 5, s. 24-32; T. Żyżnowski, Firma w kodeksie cywilnym, Przegląd sądowy z 2003 r. Nr 9, s. 47-74).

Trzeba wreszcie mocno zaakcentować, że oznaczenia przedsiębiorcy działającego pod firmą nie można utożsamiać z nazwą przedsiębiorstwa prowadzonego przez jednego lub kilku przedsiębiorców, co zdaje się czynić strona skarżąca, domagając się pozostawienia wpisu nieodpowiadającego kryteriom prawa firmowego, mogącego natomiast stanowić ewentualną nazwę przedsiębiorstwa prowadzonego przez kilku przedsiębiorców związanych stosunkiem zobowiązaniowym powstałym z umowy spółki cywilnej. W orzecznictwie trafnie zauważono, że "używanie przez przedsiębiorców, którzy wspólnie prowadzą działalność gospodarczą, określeń wskazujących na wspólność prowadzonego przedsięwzięcia (np. podanie ich nazwisk) nie oznacza, że jest to ich firma, lecz

nazwa przedsiębiorstwa" (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 11 stycznia 2007 r., II GSK 268/06, Lex Nr 287961).

Biorąc pod uwagę powyższe oceny wnoszę o:

1. Przeprowadzenie postępowań wyjaśniających w sprawie oznaczeń przedsiębiorców, którym wydano zaświadczenia o wpisie niezgodnie z przepisami.
2. Podawanie w rozdzielniku zaświadczeń o wpisie, o zmianie wpisu oraz w decyzjach o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej nazwy właściwego naczelnika urzędu skarbowego i właściwej jednostki terenowej ZUS, do których będą wysłane te dokumenty.

Mając powyższe na uwadze, proszę Pana o powiadomienie mnie - w terminie 30 dni od daty otrzymania niniejszego wystąpienia - o sposobie wykorzystania przekazanych uwag oraz o działaniach podjętych w celu realizacji przedstawionych wyżej zaleceń.

WOJEWODA WIELKOPOLSKI

Piotr Florek

Elżbieta Weyssenhoff
mgr Elżbieta Weyssenhoff
ST. INSPEKTOR WOJEWÓDZKI Dyrektor Wydziału
Infrastruktury i Rolnictwa

2 maja 2011

Kierownik Oddziału

Danuta Wiatr
Danuta Wiatr

Ewa Ślęzak
Ewa Ślęzak

06.05.2011