



WOJEWODA WIELKOPOLSKI

Za dowodem
doreczenia



Pan
Tadeusz Kłos
Burmistrz
Miasta i Gminy Skoki

WYSTĄPIENIE POKONTROLNE

W dniach od 13 do 14 lipca 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, który został podpisany 29 lipca 2011 roku. W oparciu o ustalenia protokołu przekazuję Panu niniejsze wystąpienie pokontrolne.

Przeprowadzona w toku kontroli ocena sposobu ewidencjonowania przedsiębiorców wykazała, że ewidencja ta jest prowadzona w sposób prawidłowy i zadowalający, w oparciu o przepisy ww. ustawy *Prawo działalności gospodarczej* oraz 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.).

Do 1 lipca 2011 roku osoby fizyczne podlegały rejestracji w ewidencji działalności gospodarczej w oparciu o przepisy ww. ustawy - *Prawo działalności gospodarczej*.

Od 1 lipca 2011 roku osoby fizyczne mogą zarejestrować swoją firmę w Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej (zwanej CEIDG), wykorzystując do tego elektroniczny wniosek CEIDG-1.

CEIDG to system prowadzony przez ministra ds. gospodarki. Podstawą działania CEIDG są przepisy powołanej wyżej ustawy z 2 lipca 2004 roku *o swobodzie działalności gospodarczej*.

Przedsiębiorca może przesłać wniosek CEIDG-1 elektronicznie, może też złożyć wersję papierową wniosku w urzędzie gminy, gdzie wyznaczony pracownik przenosi dane z wniosku papierowego na wniosek elektroniczny i przesyła go do CEIDG.

Dotychczasowe bazy ewidencji działalności gospodarczej, dotyczące aktualnie zarejestrowanych przedsiębiorców, muszą zostać przekazane do CEIDG najpóźniej do 31 grudnia 2011 roku. Do czasu przekazania tych danych, przedsiębiorcy zarejestrowani przed 1 lipca 2011 roku zgłaszają wszelkie zmiany wpisu w dotychczas właściwym organie ewidencyjnym.

Zgodnie z art. 14 ustawy z 13 maja 2011 roku *o zmianie ustawy o swobodzie działalności gospodarczej oraz niektórych innych ustaw* (Dz. U. Nr 131, poz. 764) do czasu przeniesienia danych ewidencyjnych do CEIDG, w okresie od 1 lipca do 31 grudnia 2011 roku, w przypadku przedsiębiorców rozpoczynających działalność gospodarczą gminy mogą przysyłać wnioski CEIDG-1 bezpośrednio do CEIDG lub nadal rejestrować ich w dotychczasowych ewidencjach działalności gospodarczej, przy zastosowaniu przepisów art. 7a-7h (z wyjątkiem art. 7b ust. 10) ustawy - *Prawo działalności gospodarczej*.

W Urzędzie Miasta i Gminy Skoki przyjęto zasadę, że osoby fizyczne składające wniosek CEIDG-1 nadal są rejestrowane w ewidencji działalności gospodarczej.

W wyniku kontroli ustalono, że:

1. Ewidencja działalności gospodarczej prowadzona jest w systemie informatycznym.
2. Kontrola objęła wpisy do ewidencji działalności gospodarczej zarejestrowane od 1 stycznia 2010 roku do 13 lipca 2011 roku.
Z danych ewidencji działalności gospodarczej wynika, że do dnia kontroli, tj. do 13 lipca 2011 roku, wpisanych zostało ogółem 1751 przedsiębiorców (ostatni wpis zarejestrowano 5 lipca pod nr 1751).
W kontrolowanym okresie wydano 110 decyzji o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej. Nie stwierdzono wniesienia odwołania od takiej decyzji. Nie stwierdzono też wydania decyzji o odmowie wpisu.
Zaświadczenia o wpisie, o zmianie wpisu i decyzje o wykreśleniu wpisu wydawane są z zachowaniem ustawowego terminu.
3. Sposób przechowywania dokumentów.
Całość dokumentów dotyczących wpisu danego przedsiębiorcy (zaświadczenia o wpisie i o zmianie wpisu oraz decyzje o wykreśleniu wpisu wraz z wnioskami, na podstawie których dokonano tych czynności), przechowywana jest w segregatorach, wg kolejnych numerów ewidencyjnych.
4. 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 przepisów, 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.

Następny powołany przepis, tj. 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.

Ustalono, że szablony zaświadczeń 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 CEIDG 1 (do 1 lipca 2011 roku – 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.)...

5. 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 również jest 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 4.

Sugeruje się aby podstawa prawna decyzji o wykreśleniu wpisu, w związku z informacją o zaprzestaniu prowadzenia działalności gospodarczej podaną we 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 pozostałych przypadkach określonych w *Prawie działalności gospodarczej* wymaga powołania w podstawie prawnej decyzji odpowiednio: art. 7e ust. 1 pkt 2 – pkt 5, art. 7e ust. 2 lub art. 7f.

6. 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 dnia 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.

8. 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 prowadzą 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 tylko 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.) fundusz emerytalny jest osobą prawną. Podklasa ta również nie podlega wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej.

9. W zaświadczeniu z 6 maja 2011 roku (znak: ROiSO.7330.2.45.2011) o wpisie nr **1741/11** zarejestrowano m.in. działalność określoną wg PKD 2007 jako **01.49.Z Chów i hodowla pozostałych zwierząt**.

Taki rodzaj działalności nie podlega wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej bowiem zgodnie z art. 3 ww. ustawy o swobodzie działalności gospodarczej przepisów tej ustawy nie stosuje się do działalności wytwórczej w rolnictwie w zakresie upraw rolnych oraz chowu i hodowli zwierząt, ogrodnictwa, warzywnictwa, leśnictwa i rybactwa śródlądowego, a także wynajmowania przez rolników pokoi, sprzedaży posiłków domowych i świadczenia w gospodarstwach rolnych innych usług związanych z pobytem turystów.

Biorąc pod uwagę powyższe oceny wnoszę o:

1. Stosowanie właściwych podstaw prawnych w wydawanych zaświadczeniach o wpisie i zmianie wpisu oraz w decyzjach o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej.
2. Wykreślenie w trybie **art. 7e ust. 2** ww. ustawy *Prawo działalności gospodarczej*, zakresów działalności, która nie podlega wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej.

Organem właściwym do wykreślenia wpisów w trybie art. 7e ust. 2 ww. ustawy *Prawo działalności gospodarczej* jest - zgodnie z *Kodeksem postępowania administracyjnego* – Samorządowe Kolegium Odwoławcze.

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

26.08. 2017 roku

Kierownik Oddziału

Danuta Wiatr

Dyrektor Wydziału
Infrastruktury i Rolnictwa

Ewa Slezak
Ewa Slezak

26.08.2017.