

IR.VI-6.431-3-10/11

PROTOKÓŁ

z kontroli problemowej
dotyczącej ewidencji działalności gospodarczej,
przeprowadzonej w Urzędzie Gminy Komorniki,
mieszczącym się w Komornikach przy ul. Stawnej 17.

Kontrolę w dniach 16 i 17 listopada 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 551/11 z 7 listopada 2011 roku.

Kierownikiem kontrolowanego Urzędu jest Wójt Gminy – Pan Jan Broda.

Zgodnie z Regulaminem Organizacyjnym (Zarządzenie nr 98/2011 Wójta Gminy Komorniki z 3 października 2011 roku) komórkami organizacyjnymi Urzędu są wydziały, referaty i samodzielne stanowiska. Sprawy ewidencji działalności gospodarczej prowadzone są w Wydziale Spraw Obywatelskich przez stanowisko ds. ewidencji działalności gospodarczej. Wydział podlega bezpośrednio Wójtowi Gminy. Wydziałem kieruje Kierownik - Pani Alina Wojciechowska.

Na stanowisku ds. ewidencji działalności gospodarczej zatrudniona jest od 1 września 2008 roku Pani Anna Horemska, która w czasie kontroli udzielała informacji i wyjaśnień.

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 w oparciu o przepisy ustawy z 19 listopada 1999 r. - *Prawo działalności gospodarczej* (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, ze zm.).

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 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. Wniosek o wpis do CEIDG może być złożony również w formie papierowej w urzędzie gminy, gdzie wyznaczony pracownik przeniesie dane z wniosku papierowego na wniosek elektroniczny i prześle go do CEIDG.

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

Handwritten signature

Handwritten signature

Do czasu przeniesienia danych ewidencyjnych do CEIDG, w okresie od 1 lipca do 31 grudnia 2011 roku, gminy mogą nadal rejestrować przedsiębiorców w dotychczasowych ewidencjach działalności gospodarczej, w oparciu o przepisy art. 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 gmin zadaniem zleconym z zakresu administracji rządowej.

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

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. W kontrolowanej komórce 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 16 listopada 2011 roku, wpisanych zostało 5492 przedsiębiorców. Ostatni wpis zarejestrowano 8 listopada 2011 roku pod numerem 5492.
4. Sposób przechowywania dokumentów.
Całość dokumentów dotyczących 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 ewidencyjne nadawane są zgodnie z prowadzonym (elektronicznym) rejestrem wpisów.
5. Szczegółowo sprawdzono 132 wpisy, wybrane losowo i oznaczone numerami: 4764-4771, 4792-4795, 4833-4836, 4849-4851, 4853, 4862, 4929-4932, 4838, 4939, 5015-5018, 5068-5071, 5087, 5362-5383, 5388-5412, 5414-5437, 5439-5450, 5475, 5477-5485, 5487-5489, 5492.
6. Sprawdzono kilkadziesiąt decyzji o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej.
W 2010 roku wydano 146 decyzji o wykreśleniu wpisu a w 2011 roku – 180 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. Zaświadczenia o wpisie, zmianie wpisu oraz decyzje o wykreśleniu wpisu zawierają poprawne podstawy prawne. Dokumenty te wydawane są z zachowaniem ustawowego terminu-najczęściej w dniu złożenia wniosku.
Zaświadczenia o wpisie i o zmianie wpisu nie są oznaczone poprawnym numerem sprawy. W miejscu numeru sprawy wpisuje się: Nr ewid...../rok (np. Nr ewid. 4853/2010).

[Handwritten signature]

[Handwritten signature]

Decyzje o wykreśleniu wpisu opatrzone są następującym znakiem sprawy:

- w 2010 roku: Nr 6412/nr ze spisu spraw/2010,
- w 2011 roku: Nr 7330.1.nr ze spisu spraw.2011

Zgodnie z obowiązującą aktualnie *Instrukcją kancelaryjną* stanowiącą załącznik do *rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 18 stycznia 2011 r. w sprawie instrukcji kancelaryjnej, jednolitych wykazów akt oraz instrukcji w sprawie organizacji i zakresu działania archiwów zakładowych* (Dz. U. Nr 14, poz.67) znak sprawy zawiera następujące elementy:

- 1) oznaczenie komórki organizacyjnej;
- 2) symbol klasyfikacyjny z wykazu akt;
- 3) kolejny numer sprawy, wynikający ze spisu spraw;
- 4) cztery cyfry roku kalendarzowego, w którym sprawa się rozpoczęła.

Poszczególne elementy znaku sprawy umieszcza się w następujący sposób:
ABC.123.77.2011, gdzie:

- ABC to oznaczenie komórki organizacyjnej;
- 123 to symbol klasyfikacyjny z wykazu akt;
- 77 to liczba określająca siedemdziesiątą siódmą sprawę rozpoczętą w 2011 r. w komórce organizacyjnej oznaczonej ABC, w ramach symbolu klasyfikacyjnego 123;
- 2011 to oznaczenie roku, w którym sprawa się rozpoczęła.

Wg aktualnego *Jednolitego rzeczowego wykazu akt dla organów gmin i związków międzygminnych*, który stanowi załącznik do ww. *rozporządzenia*, dla zaświadczeń o wpisie i o zmianie wpisu oraz dla decyzji o wykreśleniu wpisu stosuje się numer **7330**.

W 2010 roku dla zaświadczeń o wpisie i o zmianie wpisu oraz dla decyzji należało stosować:

- numer **6411** dla zaświadczeń o wpisie i o zmianie wpisu,
- numer **6412** dla decyzji o wykreśleniu lub odmowie wpisu.

Wynikało to z *Jednolitego rzeczowego wykazu akt dla organów gmin i związków międzygminnych*, który stanowił załącznik do *rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 22 grudnia 1999 r. w sprawie instrukcji kancelaryjnej dla organów gmin i związków międzygminnych* (Dz. U. Nr 112, poz.1319, ze zm.),

8. W rozdzielniku zaświadczeń o wpisie, o zmianie wpisu oraz w decyzjach o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej nie podaje się właściwego naczelnika urzędu skarbowego i nie zaznacza się czy dokument będzie przekazany do właściwej jednostki terenowej ZUS czy do KRUS. W rozdzielniku pisze się ogólnie:

Naczelnik Urzędu Skarbowego,
Urząd Statystyczny Poznań,
ZUS I O/Poznań/Centrala KRUS.

9. W zaświadczeniu z 18 marca 2010 roku o wpisie do ewidencji nr **4853**, (znak: Nr ewid. 4853/2010) w zakresie działalności wpisano m.in. podklasy, które nie podlegają wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej:

65.11.Z Ubezpieczenia na życie

65.12.Z Pozostałe ubezpieczenia osobowe oraz ubezpieczenia majątkowe

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.)

podklasy te dotyczą bezpośrednią działalność ubezpieczeniową. Należą one do **działu 65**, który zgodnie z PKD obejmuje zapewnienie dochodów emerytalnych i rentowych poprzez gromadzenie i lokowanie funduszy na poczet przyszłych roszczeń oraz ubezpieczenia bezpośrednio i reasekurację.

Zasady prowadzenia bezpośredniej działalności ubezpieczeniowej określone zostały w ustawie z 22 maja 2003 roku *o działalności ubezpieczeniowej* (Dz. U. z 2010 roku Nr 11, poz. 66, ze zm.). Bezpośrednią działalność ubezpieczeniową wykonują zakłady ubezpieczeń, które zgodnie z art. 5 tej ustawy 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.

10. W zaświadczeniu z 20 lipca 2011 roku o wpisie do ewidencji nr **5407**, (znak: Nr ewid. 5407/2011) w zakresie działalności wpisano m.in. podklasę **91.01.B Działalność archiwów**.

Podklasa **91.01.B Działalność archiwów** obejmuje dokumentacyjną i informacyjną działalność archiwów publicznych, świadczoną dla ogółu społeczeństwa lub specjalnych grup odbiorców (np. studentów, naukowców, nauczycieli). Działalność gospodarcza polegająca na archiwizowaniu dokumentów może być wykonywana wyłącznie przez przedsiębiorcę będącego osobą prawną lub przez jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej. Wynika to z art. 51a ustawy z 14 lipca 1983 roku *o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach* (Dz. U. z 2006 roku Nr 97, poz. 673 ze zm.). Z przepisów tych wynika więc, że podklasa **91.01.B** nie podlega wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej.

11. W zaświadczeniu z 26 maja 2010 roku o wpisie do ewidencji nr **4939**, (znak: Nr ewid. 4939/2010) w oznaczeniu przedsiębiorcy wpisano:

Beata

Strefa Czystości

Supernowa Dystrybucja

Fabryka Czystości

Supernowa S.C.

Kwadrat S.C.

Supernowa

Z oznaczenia tego wynika, że pod numerem 4939 zarejestrowano również spółki cywilne: *Supernowa S.C.* i *Kwadrat S.C.*

Spółka cywilna nie jest przedsiębiorcą i nie podlega wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej.

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. 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

MB

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. Żyźnowski, 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, oznaczeń 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).

10. Kontrolowany Urząd posiada do udostępniania zainteresowanym osobom, zgodnie z art. 2 ust. 2 pkt 1 ustawy z 20 sierpnia 1997 roku o Krajowym Rejestrze Sądowym (Dz. U. z 2007 roku Nr 168, poz. 1186, ze zm.), do powszechnego wglądu - Polską Klasyfikację Działalności.
11. W trakcie kontroli udzielono wyjaśnień z zakresu obowiązujących przepisów prawnych związanych z prowadzeniem ewidencji działalności gospodarczej.
12. W książce skarg i wniosków Urzędu nie stwierdzono skargi na kontrolowane stanowiska.
13. Informację o przeprowadzonej kontroli odnotowano w książce kontroli Urzędu pod numerem 9/2011.

Po zakończeniu czynności kontrolnych Wójt Gminy Komorniki - Pan Jan Broda został poinformowany o wynikach kontroli oraz przysługującym mu prawie zgłaszania zastrzeżeń co do treści protokołu, bądź odmowy jego podpisania – z jednoczesnym wskazaniem przyczyn tej odmowy, a także o prawie

721.

gpnwlf

złożenia Wojewodzie Wielkopolskiemu, w terminie siedmiu dni od daty podpisania protokołu, pisemnych wyjaśnień, co do zawartych w nim ustaleń.

Niniejszy protokół został sporządzony w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach i podpisany przez Wójta Gminy Komorniki oraz przez kontrolującego. Jeden egzemplarz protokołu przekazano do kontrolowanego Urzędu.

Podpis Kierownika kontrolowanej jednostki

Podpis kontrolującego

Wójt
mgr inż. Jan Broda
12.12.2011 r.

mgr Elżbieta Weyssenhof
ST. INSPEKTOR WOJEWÓDZKI

data podpisania protokołu:

URZĄD GMINY
(7) **KOMORNIKI**
ul. Stawna 1, 62-052 Komorniki
tel. 61 8107 751 fax 61 8107 985