

Poznań, 16 stycznia 2012 roku



WOJEWODA WIELKOPOLSKI

IR.VI-6.431-3-10/11

Za dowodem,
doreczenia

| | | |
|--|--------------|-----------------|
| Wielkopolski Urząd Wojewódzki w Poznaniu | | |
| KANCELARIA GŁÓWNA | | |
| WYSŁANO DNIA | 17. 01. 2012 | WYSŁANO DNIA |
| L. dz. | | |
| Zał. | | |

Pan
Jan Broda
Wójt
Gminy Komorniki

W dniach 16 i 17 listopada 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. Na mocy obowiązującego do 31 grudnia 2011 roku art. 7a ust. 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. - *Prawo działalności gospodarczej* (Dz. U. Nr 101, poz. 1178, ze zm.), prowadzenie ewidencji działalności gospodarczej było dla gmin zadaniem zleconym.

Gminy miały prawo rejestrować przedsiębiorców w swoich dotychczasowych ewidencjach działalności gospodarczej do 31 grudnia 2011 roku. Wynikało z art. 14 ustawy z dnia 13 maja 2011 r. *o zmianie ustawy o swobodzie działalności gospodarczej oraz niektórych innych ustaw* (Dz. U. Nr 131, poz. 764).

Dotychczasowe gminne ewidencje działalności gospodarczej musiały być do końca 2011 roku przekazane do Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej (CEIDG), prowadzonej przez ministra ds. gospodarki. Podstawą działania CEIDG są przepisy ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. *o swobodzie działalności gospodarczej* (Dz. U. z 2010 roku Nr 220, poz. 1447, ze zm.).

Od 1 stycznia 2012 roku przedsiębiorca składający papierową wersję wniosku CEIDG-1 w gminie może być zarejestrowany wyłącznie w CEIDG. Dotychczasowe organy ewidencyjne są nadal właściwe w stosunku do przedsiębiorców, których wpisy zostały wykreślone z ewidencji działalności gospodarczej.

Wyniki kontroli przedstawiono w protokole kontroli podpisanym 12 grudnia 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 była prowadzona w sposób rzetelny i zadowalający, z uwzględnieniem ogólnych zasad podejmowania i prowadzenia działalności gospodarczej określonych w ww. ustawie z *o swobodzie działalności gospodarczej*.

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 była prowadzona w systemie informatycznym. 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. Z rejestru wydanych decyzji wynika, że w kontrolowanym okresie wydano łącznie 326 decyzji o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej (146 w 2010 roku, 180 w 2011 roku). 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.
2. 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 były zgodnie z prowadzonym (elektronicznym) rejestrem wpisów.
3. Zaświadczenia o wpisie, zmianie wpisu oraz decyzje o wykreśleniu wpisu zawierają poprawne podstawy prawne. Dokumenty te wydawano z zachowaniem ustawowego terminu – najczęściej w dniu złożenia wniosku. Zaświadczenia o wpisie i o zmianie wpisu nie były oznaczane poprawnym numerem sprawy. W miejscu numeru sprawy wpisywano: Nr ewid...../rok (np. *Nr ewid. 4853/2010*). Decyzje o wykreśleniu wpisu opatrzone były 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 *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 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*,

Obecnie ocena poprawności zarejestrowanych działalności należy do Ministra Gospodarki.

5. 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

Takie oznaczenia sugerują, 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 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, oznaczeń wskazujących na wspólność prowadzonego przedsięwzięcia (np. podanie ich nazwisk) nie oznacza, że jest to ich firma, lecz nazwa

w 2011 roku dla zaświadczeń o wpisie i o zmianie wpisu oraz dla decyzji o wykreśleniu wpisu należało stosować 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.).

4. 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 bezpośredniej działalności ubezpieczeniowej. 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 określono w ustawie z dnia 22 maja 2003 r. *o działalności ubezpieczeniowej* (Dz. U. z 2010 roku Nr 11, poz. 66, ze zm.). Bezpośrednią działalnością 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, obejmującej wyłącznie osoby fizyczne.

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). Zgodnie z art. 51a ustawy z dnia 14 lipca 1983 r. *o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach* (Dz. U. z 2006 roku Nr 97, poz. 673 ze zm.), działalność gospodarcza polegająca na archiwizowaniu dokumentów może być wykonywana wyłącznie przez przedsiębiorcę będącego osobą prawną lub przez jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej. Przepisy te dowodzą więc, że podklasa **91.01.B** nie powinna być zarejestrowana w ewidencji działalności gospodarczej.

Z informacji jakie uzyskano z Urzędu Gminy Komorniki wynika, że oba wpisy zostały przeniesione do CEIDG, przy czym we wpisie przedsiębiorcy zarejestrowanego pod **nr 4853** system CEIDG nie przyjął działalności podklas **65.11.Z Ubezpieczenia na życie, 65.12.Z Pozostałe ubezpieczenia osobowe oraz ubezpieczenia majątkowe**. We wpisie przedsiębiorcy zarejestrowanego pod **nr 5407** system CEIDG zarejestrował podklasę **91.01.B Działalność archiwów**.

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. Przestrzeganie zasad nadawania w pismach poprawnych numerów spraw.
2. Pouczanie przedsiębiorców składających w gminie wnioski CEIDG-1 aby właściwie oznaczali swoją firmę.

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

E. W.
mgr Elżbieta Wrośsenhoff
ST. INSPEKTOR WOJEWÓDZKI

12 stycznia 2012 roku

Kierownik Oddziału

Danuta Wiatr

Dyrektor w
Infrastruktury i
Kwa

ABR

Anna Sł...
16.01.2012r.