

PROTOKÓŁ

z kontroli problemowej przeprowadzonej w dniu 16 grudnia 2009 r. w Urzędzie Miasta i Gminy Jecz-Laskowice ul. Wincentego Witosa 24, 55-230 Jecz-Laskowice, dotyczącej realizacji zadania zleconego z zakresu administracji rządowej – ewidencja działalności gospodarczej.

Kontrolę przeprowadzili Magdalena Kremienowska – starszy referent – przewodnicząca zespołu oraz Damian Domusiewicz – Kierownik Oddziału Kontroli i Skarg w Wydziale Nadzoru i Kontroli Dolnośląskiego Urzędu Wojewódzkiego we Wrocławiu, na podstawie art. 28 ust.1 pkt 2 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. Nr 31, poz. 206) oraz imiennego upoważnienia Wojewody Dolnośląskiego z dnia 8 grudnia 2009 r., sygn. NK.III.5.0939/78/09, zgodnie z zatwierdzonym przez Wojewodę Dolnośląskiego planem kontroli zewnętrznych - problemowych i sprawdzających w II półroczu 2009 roku.

Kontrolą objęto:

- dokonywanie wpisów do ewidencji na podstawie złożonych zgłoszeń oraz wydawanie zaświadczeń o wpisie,
- dokonywanie zmian w istniejących wpisach na podstawie złożonych zgłoszeń,
- wydawanie decyzji o odmowie wpisu do ewidencji,
- wydawanie decyzji o wykreśleniu działalności gospodarczej z ewidencji,
- dokonywanie wpisów o zawieszeniu działalności gospodarczej na podstawie złożonych zgłoszeń.

Okres objęty kontrolą: od 1 stycznia 2008 – do dnia kontroli.

Kierownikiem kontrolowanej jednostki jest Pan Kazimierz Putyra – Burmistrz Miasta i Gminy Jecz-Laskowice, który objął to stanowisko po wygraniu wyborów w dniu 26 listopada 2006 r., oraz złożonym ślubowaniu w dniu 6 grudnia 2006 r. przed Radą Miasta i Gminy.

Wyjaśnień podczas kontroli udzielała Pani Sylwia Barwińska – specjalista ds. ewidencji działalności gospodarczej Wydziału Spraw Obywatelski, która zgodnie z pkt II.1 zakresu czynności z dnia 17 sierpnia 2007 r. prowadzi sprawy związane z wykonywaniem zadań gminy wynikających z przepisów ustawy prawo działalności gospodarczej.

[dowód: akta kontroli s. 3-4]

W toku kontroli przedłożono upoważnienie nr 0113/13/2006 r. z dnia 7 grudnia 2006 r. podpisane przez Burmistrza Miasta i Gminy Jecz-Laskowice umocowujące Panią Danutę Zapotoczną - Kierownika Wydziału Spraw Obywatelskich do wydawania decyzji administracyjnych oraz podpisywania pism wychodzących w zakresie kompetencji kierowanego Wydziału.

[dowód: akta kontroli s. 5].

Według informacji uzyskanych w trakcie kontroli w Urzędzie Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice w ewidencji działalności gospodarczej w roku 2008 dokonano:

- nowych wpisów - 238
- zmian wpisów - 209
- wykreśleń z ewidencji – 103

W roku 2009 do dnia kontroli dokonano:

- nowych wpisów - 191
- zmian wpisów – 359
- wykreśleń z ewidencji – 105.

[dowód: akta kontroli s. 6]

W okresie kontrolnym dokonano ogółem:

- nowych wpisów i zmian wpisów: 997
- wykreśleń z ewidencji: 208.

W okresie objętym kontrolą nie wydano decyzji o odmowie wpisu do ewidencji działalności gospodarczej.

[dowód: akta kontroli s. 6]

Kontroli poddano akta ewidencyjne następujących wybranych wpisów, zmian i wykreśleń w ewidencji działalności gospodarczej dokonywanych na podstawie wniosków składanych przez zainteresowanych:

I. Wpisy i zmiany wpisów do ewidencji działalności gospodarczej:

MKQ

EP

II. Decyzje o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej:

1. Data Dział. 002046 1. 00 10 0000

III. Wpisy zgłoszeń zawieszenia działalności gospodarczej:

Według informacji uzyskanych w Urzędzie Miasta i Gminy w ewidencji działalności gospodarczej prowadzonej przez Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice figurują osoby fizyczne. W okresie objętym kontrola zaewidencjonowano 3 osoby:

a Ukrainy

MC D

P

– Karta pobytu obywatela Unii Europejskiej ważna do dnia 08.05.2011 r.
[dowód: akta kontroli s. 26]

W toku kontroli stwierdzono, iż:

- a) zaświadczenia o wpisie/zmianie wpisu do ewidencji działalności gospodarczej podpisane są z upoważnienia Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice przez kierownika Wydziału Spraw Obywatelskich. Praktyka taka **jest zgodna** z dyspozycją art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej (Dz. U. z 1999, Nr 101, poz. 1178 ze zm.).
[dowód: zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 7,13,28,29,35; zaświadczenia o zmianie wpisu akta kontroli s: 19,22];
- b) organ kontrolowany dokonuje wpisu do ewidencji działalności gospodarczej i doręcza przedsiębiorcy zaświadczenie o wpisie **z zachowaniem terminu** określonego w art. 7b ust. 3 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej;
- c) decyzje dotyczące wykreśleń w ewidencji działalności gospodarczej podpisane są z upoważnienia Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice przez Kierownika Wydziału Spraw Obywatelskich. Praktyka taka **jest zgodna** z postanowieniami art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej.
[dowód: decyzje wykreślające wpis w ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 39,41,44,47];
- d) wpisy do ewidencji działalności gospodarczej dokonywane są przez organ ewidencyjny **zgodnie** z właściwością miejscową, określoną w art. 7a ust. 1 i 1a ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej;
- e) w przypadku wystawionego w dniu 15.01.2008 r. zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej Nr spr. 6411/I/4101/2008/478 dla przedsiębiorcy Pani **Anny Maciejczyk** – nr 004101 odbiór pokwitował Pan **Józef Kaleta**.
[dowód: ww. zaświadczenie o wpisie, s. 28];
Należy stwierdzić, iż art. 40 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz.U. z 2000 r., Nr 98, poz. 509 ze zm.) wynika, że w przypadku gdy strona ustanowiła pełnomocnika pismo **doręcza się** jej pełnomocnikowi. Na podstawie przedstawionej w toku kontroli dokumentacji **nie można stwierdzić**, iż Pan Józef Kaleta był pełnomocnikiem Pani Anny Maciejczyk.
- f) w decyzjach o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej przywoływana jest **prawidłowa podstawa prawna**, tj. art. 7e ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej. Niepotrzebnie jednak przywoływany jest także art. 104 Kodeksu postępowania administracyjnego ponieważ o tym, że wykreślenie w ewidencji działalności gospodarczej następuje w drodze decyzji administracyjnej stanowi art. 7g ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej
[dowód: decyzja wykreślająca wpis w ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 39,41,44,47];
- g) decyzje wykreślające z ewidencji działalności gospodarczej w większości przypadków wydane zostały **na podstawie przesłanki** określonej w art. 7e ust.1 pkt 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej. W analizowanych decyzjach, mając na uwadze dyspozycję art. 107 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t. j. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) odstępowano od uzasadnienia decyzji ze względu na uwzględnienie żądania strony w całości. Należy stwierdzić, iż powyższa praktyka jest **niewłaściwa**, bowiem wniosek zawierający informację o zaprzestaniu wykonywania działalności gospodarczej przez przedsiębiorcę nie należy utożsamiać z podaniem (żądaniem) w rozumieniu art. 63 Kpa.

Wniosek taki nie stanowi żądania strony o wykreślenie z ewidencji. Natomiast jest informacją o stanie faktycznym, który dla organu ma o tyle doniosłość, iż obliguje go do wydania decyzji o wykreśleniu z ewidencji na podstawie przesłanki określonej w art. 7e ust. 1 pkt 1 ww. ustawy prawo działalności gospodarczej.

[dowód: decyzja o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej, s. 39,41,44,46];

- h) w decyzjach administracyjnych wykreślających wpis z ewidencji działalności gospodarczej wydawanych na skutek złożenia przez przedsiębiorcę zawiadomienia o zaprzestaniu wykonywania działalności gospodarczej organ wskazuje jako datę wykreślenia z ewidencji dzień zaprzestania działalności gospodarczej określony przez przedsiębiorcę we wniosku. **Jest to praktyka nieprawidłowa.** Datą wykreślenia jest bowiem zawsze dzień uprawomocnienia się decyzji, tj. dzień po upływie terminu na wniesienie odwołania od decyzji. Potwierdza to uchwała NSA w Warszawie w składzie 5 sędziów z dnia 10 grudnia 2001 r. OPK21/01 (ONSA 2002/3/105): *Wykreślenie ...wpisu w ewidencji działalności gospodarczej... następuje z dniem, w którym decyzja administracyjna o wykreśleniu stała się ostateczna.* W rozstrzygnięciu decyzji wykreślającej wpis w ewidencji działalności gospodarczej na podstawie art. 7e ust.1 pkt 1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej nie powinno się wskazywać daty wykreślenia w ewidencji lub należy używać formuły: *z dniem uprawomocnienia się decyzji.*
- i) w przypadku wydanej decyzji z dnia 29.12.2008 r. Nr spr 6411/II/99/2008/15374 wykreślającej przedsiębiorcę Panią **Agnieszkę Koprowską** – nr 003862 z ewidencji działalności gospodarczej odbiór pokwitowała Pani **Edyta Dolińska**.
[dowód akta kontroli: ww. decyzja s. 39]
Należy stwierdzić, iż z art. 40 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz.U. z 2000 r., Nr 98, poz. 509 ze zm.) wynika, że w przypadku gdy strona ustanowiła pełnomocnika, pismo **dorezcza się** pełnomocnikowi. Na podstawie przedstawionej w toku kontroli dokumentacji **nie można stwierdzić**, iż Pani Edyta Dolińska była pełnomocnikiem Pani Agnieszki Koprowskiej.
- j) pouczenie znajdujące się w decyzjach o wykreśleniu w ewidencji działalności gospodarczej wskazuje **właściwy** organ odwoławczy – tj. Samorządowe Kolegium Odwoławcze we Wrocławiu
[dowód: decyzja wykreślające wpis z ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 39,41,44,47];
- k) klasyfikacja prawna i merytoryczna zgłaszanej przez przedsiębiorców działalności jest **zgodna** z obowiązującymi przepisami prawa;
- l) oznaczenie organu (pieczęć nagłówkowa) w poddanych analizie zaświadczeń o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej **jest zgodne** z art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej, tj. wskazuje jako organ Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice.
[dowód: zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 7,13,28,29,35 oraz zaświadczenia o zmianie wpisu s. 19,22];
- m) oznaczenie organu (pieczęć nagłówkowa) w poddanych analizie decyzji wykreślających wpis w ewidencji działalności gospodarczej **jest zgodne** z art. 7b ust.1 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej, tj. wskazuje jako organ Burmistrza Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice
[dowód: decyzja wykreślające wpis z ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 39,41,44,47];
- n) w zaświadczeniach o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej oznaczenie przedsiębiorcy jest **zgodne** z art. 43⁴ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 1964 r. Nr 16, poz. 93 ze zm.). Zgodnie z zapisem przywołanego artykułu firmą

osoby fizycznej jest jej imię i nazwisko

[dowód: zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 7,13,28,29,35 oraz zaświadczenia o zmianie wpisu s. 19,22];

- o) na stronie internetowej urzędu gminy **dostępny jest** formularz, za pośrednictwem którego przedsiębiorca może złożyć w wersji elektronicznej wnioski o wpis do ewidencji działalności gospodarczej. Tym samym umożliwia się obywatelom skorzystanie z ustawowego prawa (art. 7b ust. 8 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej) do składania wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej drogą elektroniczną.
- p) w zakresie **terminowo realizowanego** obowiązku wynikającego z przepisu: art. 7b ust. 5 oraz 7g ust. 2 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej, tj. przesyłania przez organ ewidencyjny danych z wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej do wskazanego przez przedsiębiorcę naczelnika urzędu skarbowego, właściwego urzędu statystycznego oraz właściwej jednostki terenowej Zakładu Ubezpieczeń Społecznych albo Centrali Kasy Rolniczego Ubezpieczenia Społecznego oraz przekazywania informacji o wykreśleniu przedsiębiorcy z ewidencji działalności gospodarczej urzędowi statystycznemu oraz urzędowi skarbowemu właściwym ze względu na ostatnie miejsce zamieszkania przedsiębiorcy - należy stwierdzić, iż fakt że wszystkie zwrotne potwierdzenia odbioru zaświadczeń oraz wysyłanych decyzji są spięte i przechowywane w jednym miejscu wpłynął na to, że skontrolowanie terminowości realizacji ww. obowiązków nie było możliwe.
[dowód: protokół przyjęcia ustnych wyjaśnień, akta kontroli s. 51];
- r) w zgłoszeniach informacji przedsiębiorców o zawieszeniu działalności gospodarczej zawarte są oświadczenia przedsiębiorców o niezatrudnianiu pracowników. Jest to **zgodne** z art. 7ba ust. 5 ustawy z dnia 19 listopada 1999 r. Prawo działalności gospodarczej oraz z art. 14a ust.1 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (tekst jednolity: Dz. U. z 2007 r., Nr 155, poz. 1095 ze zm.)
[dowód; akta kontroli s. 53-54,56-57,61-62]
- s) dokonując wpisów lub zmian wpisów do ewidencji działalności gospodarczej, przyjmując zawiadomienia o zaprzestaniu działalności gospodarczej lub przyjmując zgłoszenia informacji przedsiębiorców o zawieszeniu lub wznowieniu działalności gospodarczej organ stosuje **właściwy** wzór wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej, tj. określony rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 24 marca 2009 r. w sprawie wzoru wniosku o wpis do ewidencji działalności gospodarczej (Dz. U. Nr 50, poz. 399).
[dowód: zaświadczenia o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej, akta kontroli s. 7,13,28,29,35; zaświadczenia o zmianie wpisu akta kontroli s: 19,22; zawiadomienia o zaprzestaniu działalności gospodarczej s. 45-46, 48-49 ; przyjmując zgłoszenia informacji przedsiębiorców o zawieszeniu s. 53-54,56-57,61-62 lub wznowieniu działalności gospodarczej s. 67-68, 72-73];

Podczas kontroli ustalono, iż w okresie objętym kontrolą w jednym przypadku wniesiono odwołanie od decyzji o wykreśleniu z ewidencji gospodarczej. W toku analizy dokumentacji ustalono, iż:

- Postanowieniem o sygn. EG.6412/II/1/9699/2008 z dnia 30.07.2008 r. Burmistrz Miasta i Gminy Jelcz-Laskowice wszczął z urzędu postępowanie o wykreślenie wpisu w ewidencji działalności gospodarczej, ze względu na niezgodność danych we wpisie (Rafał Kłosowski – 002171) z rzeczywistym stanem faktycznym.

- W dniu 27.10.2008 r. wydano decyzję, sygn. 6412/II/1/13158/2008 o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej powołując się na art. 7f ustawy z dnia 19 listopada 1999

r. Prawo działalności gospodarczej. Decyzję za zwrotnym potwierdzeniem odbioru przesłano w dniu 27.10.2009 r. stronie i jej pełnomocnikowi, którzy decyzję odebrali odpowiednio dnia 28.10.2008 r. i 31.10.2008 r. Przedmiotowa decyzją wskazywała w pouczeniu właściwy organ odwoławczy – tj. Samorządowe Kolegium Odwoławcze we Wrocławiu.

- W dniu 14.11.2008 r. do Urzędu Miasta i Gminy w Jelczu-Laskowicach wpłynęło odwołanie od ww. decyzji wniesione przez pełnomocnika strony.

- Pismem z dnia 18.11.2008 r. (nadano w dniu 19.11.2008 r.) o sygn. EG/6432/37/2008/14047 przekazano do Samorządowego Kolegium Odwoławczego we Wrocławiu odwołanie wraz z aktami sprawy. W toku kontroli ustalono, iż organ pierwszej instancji nie uwzględnił odwołania w trybie art. 132 Kpa. Odwołanie wraz z aktami sprawy zostało przekazane organowi odwoławczemu z **zachowaniem** terminu określonego w art. 133 Kpa.

- Decyzją o sygn. 4230/6/08 z dnia 03.12.2008 r. Samorządowe Kolegium Odwoławcze uchyliło w całości zaskarżoną decyzję i przekazało sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ pierwszej instancji.

Kontrolę odnotowano w książce kontroli pod pozycją nr 35 w 2009 roku

Protokół sporządzono w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach. Jeden egzemplarz pozostawiono kierownikowi jednostki kontrolowanej.

Zgodnie z przepisem art. 44 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (Dz. U. Nr 31, poz. 206):

1. Protokół kontroli podpisują i parafują na każdej stronie kontrolujący i kierownik podmiotu kontrolowanego. Kierownik podmiotu kontrolowanego podpisuje protokół kontroli w terminie 7 dni od dnia jego otrzymania, z zastrzeżeniem pkt 4.

2. Kierownikowi jednostki kontrolowanej lub osobie posiadającej jego upoważnienie przysługuje, przed podpisaniem protokołu, prawo zgłoszenia umotywowanych zastrzeżeń, co do ustaleń zawartych w protokole. Zastrzeżenia należy zgłosić w terminie 7 dni od dnia otrzymania protokołu kontroli.

3. Kierownik jednostki kontrolowanej lub osoba przez niego upoważniona może złożyć w terminie 7 dni od dnia otrzymania protokołu, pisemne wyjaśnienie, co do ustaleń w nim zawartych i jednocześnie podpisać protokół.

4. Kierownik jednostki kontrolowanej lub osoba przez niego upoważniona może odmówić podpisania protokołu kontroli, składając w terminie 7 dni od dnia jego otrzymania pisemne wyjaśnienie przyczyn odmowy. Odmowa podpisania protokołu nie stanowi przeszkody do realizacji ustaleń kontroli i skierowania wystąpienia pokontrolnego.

URZĄD MIASTA I GMINY
55-220 JELCZ-LASKOWICE
ul. W. Witosa 24
tel 71/381 71 22, fax 71/381 71 11
NIP 912-13-91-263

BURMISTRZ

Kazimierz Putyra

.....
Kontrolowany:

KIEROWNIK ODDZIAŁU
Kontroli i Skarg

Domusiewicz
Damian Domusiewicz

STARSZY REFERENT

Magdalena Kremienowska
Magdalena Kremienowska

.....
Kontrolujący:

Do protokołu nie wnoszę zastrzeżeń /- wnoszę zastrzeżenia*.

URZĄD MIASTA I GMINY
55-220 JELCZ-LASKOWICE
ul. W. Witosa 24
tel 71/381 71 22, fax 71/381 71 11
NIP 912-13-91-263

Jelcz-Laskowice, dnia *18.01.2010*

BURMISTRZ

Kazimierz Putyra

.....
Podpis kierownika
podmiotu kontrolowanego

* niepotrzebne skreślić

AKD