

WI.VI-6.0932-2/09

PROTOKÓŁ

z kontroli problemowej w zakresie prowadzenia ewidencji działalności gospodarczej,
przeprowadzonej w Urzędzie Miejskim w Opalenicy,
mieszczącym się w Opalenicy przy ul. 3 Maja 1.

Kontrolę w czasie od 4 do 6 lutego 2009 roku przeprowadziła **Elżbieta Weysenhoff** – starszy inspektor wojewódzki Wydziału Infrastruktury Wielkopolskiego Urzędu Wojewódzkiego w Poznaniu.

Podstawą przeprowadzenia kontroli było upoważnienie Wojewody Wielkopolskiego nr WN.II.0939-29/09 z 26 stycznia 2009 roku.

Kierownikiem kontrolowanego Urzędu jest Burmistrz – Pan Ryszard Napierała, pełniący tę funkcję od 26 listopada 1998 roku (trzecia kadencja).

Zgodnie z Regulaminem Organizacyjnym Urzędu Miejskiego w Opalenicy z 27 września 2007 roku, w Urzędzie obowiązuje struktura wydziałów i samodzielnych stanowisk.

Sprawy ewidencji działalności gospodarczej prowadzone są przez stanowisko ds. działalności gospodarczej w Wydziale Organizacyjnym, Spraw Obywatelskich i Zarządzania Kryzysowego. Wydział ten podlega bezpośrednio Burmistrzowi..

Sprawy ewidencji działalności gospodarczej od sierpnia 2008 roku prowadzi Pani Iwona Bobowska, która w czasie kontroli udzielała informacji i wyjaśnień. Do sierpnia 2008 roku ewidencję działalności gospodarczej prowadziła Pani Barbara Huchwajda – obecnie na emeryturze.

W zakresie obowiązków stanowiska ds. ewidencji działalności gospodarczej znajdują się również sprawy wydawania i cofania zezwoleń na sprzedaż alkoholu. Pani Bobowska zajmuje się też sprawami z zakresu promocji zdrowia, pełni funkcję redaktora naczelnego pisma *Echa Opalenickie*, współdziała z Biurem Rady Miejskiej oraz prowadzi rejestr zarządzeń Burmistrza.

Kontrolą objęto wpisy do ewidencji działalności gospodarczej, zarejestrowane od 1 września 2003 roku.

Ewidencja działalności gospodarczej prowadzona jest w oparciu o art. 7a-7i *Prawa działalności gospodarczej* (Dz. U. Nr 101, poz. 1178 z póź. zm.). Na podstawie art. 7a ust. 1 tej ustawy ewidencja działalności gospodarczej jest dla urzędów gmin zadaniem zleconym z zakresu administracji rządowej. Ogólne zasady podejmowania i prowadzenia działalności gospodarczej określa ustawa z 2 lipca 2004 roku *o swobodzie działalności gospodarczej* (Dz. U. z 2007 roku Nr 155, poz. 1095, z póź. 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 1 stycznia 1989 roku do chwili obecnej prowadzony jest również rejestr w formie książkowej.

2. Na kontrolowanym stanowisku pracy znajdują się przepisy prawne oraz wytyczne i wyjaśnienia dotyczące podejmowania i prowadzenia działalności gospodarczej.

3. Z zestawienia statystycznego programu ewidencji działalności gospodarczej wynika, że do dnia kontroli, tj. do 4 lutego 2009 roku, wpisanych zostało 3108 przedsiębiorców. Ostatni wpis został zarejestrowany 28 stycznia 2009 roku pod numerem 3108.

Z zestawienia statystycznego wynika, że aktualnie zarejestrowanych jest 1099 przedsiębiorców.

4. Sposób przechowywania dokumentów.

Zaświadczenia o wpisie, zaświadczenia o zmianie wpisu wraz ze zgłoszeniami o dokonanie wpisu oraz zaświadczenia o zawieszeniu i wznowieniu działalności gospodarczej, przechowywane są latami, wg kolejnego numeru ze spisu spraw oznaczonego numerem 6411.

Decyzje o wykreśleniu również przechowywane są w segregatorach według kolejnych numerów ze spisu spraw oznaczonych numerem 6412.

Zarówno zaświadczenia o wpisie (zmianie wpisu oraz zawieszeniu działalności gospodarczej) jak i decyzje o wykreśleniu, wydane do końca 2006 roku znajdują się w archiwum Urzędu.

5. Szczegółowo sprawdzono 146 wpisów oznaczonych numerami:

2004 rok: 2493 – 2501, 2551 – 2561,

2005 rok: 2587 – 2595, 2615 - 2620, 2645,

2006 rok: 2686 – 2694, 2713 – 2718, 2756 – 2766, 2801 – 2807,

2007 rok: 2821 – 2853, 2868 – 2872, 2897 – 2899, 2922 – 2930,

2008 rok: 2961 – 2972, 3029 – 3040, 3080 – 3084, zmiana wpisu nr 1941/2001.

2009 rok: 3093 – 3108,

6. Sprawdzono kilkadziesiąt decyzji o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej.

Nie stwierdzono wniesienia odwołania od decyzji o wykreśleniu wpisu.

7. W kontrolowanym okresie nie stwierdzono wydania decyzji o odmowie rejestracji w ewidencji działalności gospodarczej.

8. Za rejestrację w ewidencji działalności gospodarczej pobiera się ustawowe opłaty w wysokości:

- za wpis do ewidencji 100 zł
- za zmianę wpisu do ewidencji 50 zł.

Potwierdzenie wpłaty dołączane jest do zgłoszenia o dokonanie wpisu lub jego zmiany.

Na zaświadczeniach o wpisie i o zmianie wpisu zamieszczana jest informacja o pobranej opłacie. Nie podaje się podstawy prawnej pobrania opłaty.

9. Zaświadczenia o wpisie oraz decyzje o wykreśleniu wpisu wydawane są z zachowaniem ustawowego terminu, przeważnie w dniu złożenia zgłoszenia o dokonanie wpisu lub wniosku o wykreślenie wpisu z ewidencji.

10. W zaświadczeniach o wpisie, o zmianie wpisu oraz w decyzjach o wykreśleniu wpisu z ewidencji działalności gospodarczej powoływane są właściwe podstawy prawne.
11. Dla zaświadczeń o wpisie i zmianie wpisu oraz dla decyzji o wykreśleniu wpisu prowadzone są spisy spraw zgodnie z *Jednolitym rzeczowym wykazem akt dla organów gmin i związków międzygminnych*, który stanowi załącznik do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 22 grudnia 1999 roku w sprawie instrukcji kancelaryjnej dla organów gmin i związków międzygminnych (Dz. U. Nr 112, poz.1319, z póź. zm.).
12. Kopie decyzji o wykreśleniu przesyłane są do urzędu skarbowego i urzędu statystycznego w ustawowym terminie 14 dni od daty uprawomocnienia się decyzji, zgodnie z art. 7g ust. 2 *Prawa działalności gospodarczej*.
13. W całym kontrolowanym okresie w zaświadczeniach o zmianie wpisu wpisuje się błędną datę wskazaną przez przedsiębiorcę jako datę, od której ma obowiązywać zmiana. Dotyczy to sytuacji, kiedy data zmiany jest różna od daty zgłoszenia zmiany.
Np. w zaświadczeniu z 19 czerwca 2007 roku o zmianie wpisu nr **2501** zapisano, że *zaświadczenie wskazuje treść wpisu wg stanu w dniu 19.06.2007 roku po zmianach zgłoszonych 1.07.2007 roku*. Przedsiębiorca zgłosił zmianę 19 czerwca 2007 roku, ale chciał aby zmiana obowiązywała od 1 lipca 2007 roku. W zaświadczeniu podano datę zgłoszenia (19 czerwca 2007 roku) jako datę, od której obowiązuje zmiana – i odwrotnie.
Taka sama sytuacja dotyczy np. wpisów nr **2620** (zaświadczenie o zmianie z 8 lutego 2007 roku), **2690** (zaświadczenie o zmianie z 29 stycznia 2007 roku), **2714** (zaświadczenie o zmianie z 2 listopada 2007 roku) i wielu innych.
14. W zaświadczeniach:
 - z 11 marca 2008 roku (znak:Or.V.6411-53/08) o zmianie wpisu nr **1941/2001**,
 - z 6 lutego 2008 roku (znak:Or.V.6411-28/08) o zmianie wpisu nr **2922/2007**,w zakresie działalności wpisano m.in. podklasę (według PKD 2007) **66.29.Z Pozostała działalność wspomagająca ubezpieczenia i fundusze emerytalne**.
Zgodnie z Polską Klasyfikacją Działalności (rozporządzenie Rady Ministrów z 24 grudnia 2007 roku – Dz. U. Nr 251, poz. 1885), podklasa ta obejmuje:
 - działalność pomocniczą ściśle związaną z ubezpieczeniami i funduszami emerytalnymi, z wyłączeniem pośrednictwa finansowego, oceny roszczeń oraz działalności agentów i brokerów ubezpieczeniowych:
 - zarządzanie dobrami powypadkowymi,
 - usługi aktuaruszy.Jak wynika z ww. zapisu podklasa ta dotyczy działalności pomocniczej **ściśle związanej z ubezpieczeniami i funduszami emerytalnymi**.
Zasady prowadzenia bezpośredniej działalności ubezpieczeniowej określone zostały w ww. ustawie z 22 maja 2003 roku *o działalności ubezpieczeniowej*.
Zgodnie z art. 3 ust. 1 tej ustawy przez działalność ubezpieczeniową rozumie się wykonywanie czynności ubezpieczeniowych związanych z oferowaniem i udzielaniem ochrony na wypadek ryzyka wystąpienia skutków zdarzeń losowych. Działalność taką wykonują zakłady ubezpieczeń.

Zgodnie z art. 5 ustawy o działalności ubezpieczeniowej, zakład ubezpieczeń może wykonywać działalność ubezpieczeniową wyłącznie w formie spółki akcyjnej albo towarzystwa ubezpieczeń wzajemnych.

Zarządzanie dobrami powypadkowymi mieści się w czynnościach ubezpieczeniowych określonych w art. 3 ust. 4 pkt ww. ustawy, tj. w przejmowaniu i zbywaniu przedmiotów lub praw nabytych przez zakład ubezpieczeń w związku z wykonywaniem umowy ubezpieczenia lub umowy gwarancji ubezpieczeniowej. Jest to **bezpośrednia** działalność ubezpieczeniowa **wykonywana przez zakład ubezpieczeń** (który jest osobą prawną) i jako taka nie podlega wpisowi do ewidencji działalności gospodarczej.

Aktuariusz [łac. *actuarius*] – wg encyklopedii PWN – to specjalista zatrudniany głównie przez firmy ubezpieczeniowe; który stosując metody rachunku prawdopodobieństwa i statystyki, oblicza ryzyko wypadków losowych i wysokość związanych z tym składek ubezpieczeniowych, ustala wysokość tzw. rezerw finansowych, konstruuje tzw. tablice wymieralności i inne.

W polskim prawie jedynymi przepisami określającymi działalność aktuariusza jest ww. ustawa o działalności ubezpieczeniowej.

Aktuariuszem – zgodnie z art. 158 ww. ustawy - jest osoba fizyczna wykonująca czynności w zakresie matematyki ubezpieczeniowej, finansowej i statystyki, wpisana do rejestru aktuariusza.

Aktuariusza **powołuje i odwołuje** zarząd zakładu ubezpieczeń, a jeżeli aktuariusz jest członkiem zarządu - organ właściwy w sprawie powołania lub odwołania zarządu (art. 159 ust. 4). **Aktuariusz działa więc w imieniu i na rzecz zakładu ubezpieczeń.**

Wg art. 7 ust. 2 ustawy – Prawo działalności gospodarczej oraz art. 14 ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, w ewidencji działalności gospodarczej wpisuje się wyłącznie przedsiębiorców, którzy są osobami fizycznymi. Pojęcie przedsiębiorcy zdefiniowano w art. 4 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej. Zgodnie z zapisem tego artykułu przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną – wykonująca **we własnym imieniu** działalność gospodarczą.

Z przedstawionych wyżej przepisów wynika, że aktuariusz nie działa we własnym imieniu i w związku z tym nie może być zarejestrowany w ewidencji działalności gospodarczej.


15. Kontrolowany Urząd posiada do udostępniania zainteresowanym osobom - zgodnie z art. 2 ust. 2 ustawy z 20 sierpnia 1997 roku o Krajowym Rejestrze Sądowym (Dz. U. z 2007 roku Nr 168, poz. 1186, z póź. zm.):
 - do powszechnego wglądu - *Polską Klasyfikację Działalności*,
 - urzędowe formularze wniosków umożliwiających rejestrację spółek jawnych w Krajowym Rejestrze Sądowym,
 - informacje o wysokościach opłat, sposobie ich uiszczania oraz właściwości miejscowej sądów rejestrowych.
16. W trakcie kontroli udzielono wyjaśnień z zakresu obowiązujących przepisów prawnych związanych z prowadzeniem ewidencji działalności gospodarczej.
17. W książce skarg i wniosków Urzędu nie stwierdzono skargi na kontrolowane stanowisko.

18. Informację o przeprowadzonej kontroli odnotowano w książce kontroli Urzędu pod numerem 1/2009.

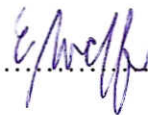
Po zakończeniu czynności kontrolnych Burmistrz Opalenicy został poinformowany o wynikach kontroli oraz przysługującym mu prawie zgłaszania zastrzeżeń co do treści protokołu, bądź odmowy jego podpisania – z jednoczesnym wskazaniem przyczyn tej odmowy, a także o prawie złożenia Wojewodzie Wielkopolskiemu, 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 Burmistrza Opalenicy oraz przez kontrolującego. Jeden egzemplarz protokołu pozostawiono w kontrolowanym Urzędzie.

Podpis Kierownika kontrolowanej jednostki

BURMISTRZ

.....
Ryszard Napierata

Podpis kontrolującego


.....

data podpisania protokołu 6.02.2009 r.