



WOJEWODA
WARMIŃSKO-MAZURSKI
Artur Chojecki

Olsztyn, 27 grudnia 2018 r.

FK-VI.431.22.2018

Szanowny Pan
Tomasz Węgrzynowski
Wójt Gminy Rybno
ul. Lubawska 15
13-220 Rybno

Stosownie do art. 47 ustawy z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz. U. Nr 185, poz. 1092), zwanej dalej „ustawą o kontroli w administracji rządowej”, przekazuję Panu treść wystąpienia pokontrolnego.

Wystąpienie pokontrolne

Kontrolę przeprowadzono w Urzędzie Gminy Rybno, ul. Lubawska 15, 13-220 Rybno, NIP: 571-12-93-890, REGON: 000543670.

W okresie objętym kontrolą oraz w okresie prowadzenia kontroli stanowisko kierownika jednostki kontrolowanej pełnił Pan **Tomasz Węgrzynowski** – Wójt, wybrany w wyniku wyborów bezpośrednich w dniu 16.11.2014 r.

[akta kontroli str. 28]

Osobą odpowiedzialną za realizację zadania objętego kontrolą był inspektor ds. ochrony środowiska w Referacie Inwestycji i Ochrony Środowiska, zwany dalej „pracownikiem odpowiedzialnym za realizację zadania”. Kontrolowane zadania zostały ujęte w zakresie czynności pracownika odpowiedzialnego za realizację zadania.

Bezpośredni nadzór nad pracownikiem odpowiedzialnym za realizację zadania sprawował Kierownik Referatu Inwestycji i Ochrony Środowiska.

[akta kontroli str. 28]

Kontrolę przeprowadził zespół pracowników Wydziału Finansów i Kontroli Warmińsko-Mazurskiego Urzędu Wojewódzkiego w Olsztynie, w składzie:

- Pan **Radosław Gazda** – inspektor wojewódzki; legitymacja służbowa nr 21/2014, wydana przez Dyrektora Generalnego Warmińsko - Mazurskiego Urzędu Wojewódzkiego w Olsztynie - przewodniczący zespołu kontrolnego, na podstawie pisemnego imiennego

upoważnienie do kontroli nr FK-IV.0030.880.2018 z 25 października 2018 r., wydanego przez Wojewodę Warmińsko-Mazurskiego;

- Pani **Hanna Matysiak** – inspektor wojewódzki, legitymacja służbowa nr 93/2018, wydana przez Dyrektora Generalnego Warmińsko - Mazurskiego Urzędu Wojewódzkiego w Olsztynie - członek zespołu kontrolnego, na podstawie pisemnego imiennego upoważnienie do kontroli nr FK-IV.0030.881.2018 z 25 października 2018 r., wydanego przez Wojewodę Warmińsko-Mazurskiego.

[akta kontroli str.29-30]

Kontrolę rozpoczęto w dniu 16 listopada 2018 r. i zakończono w tym samym dniu. Kontrola została odnotowana w książce kontroli jednostki kontrolowanej pod pozycją nr 6 - rok 2018.

Przedmiot kontroli: ocena prawidłowości wydawania zezwoleń na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności w zakresie:

1. opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych,
2. ochrony przed bezdomnymi zwierzętami,
3. prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części.

Okres objęty kontrolą: od 1 stycznia 2017 r. do dnia rozpoczęcia czynności kontrolnych, tj. 16 listopada 2018 r.

[akta kontroli str.1-2, 11-19]

Podstawę prawną prowadzenia kontroli stanowią: art. 28 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 23 stycznia 2009 r. o wojewodzie i administracji rządowej w województwie (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 2234), art. 2 pkt 1 ustawy z dnia 15 lipca 2011 r. o kontroli w administracji rządowej (Dz. U. Nr 185, poz.1092), art. 7 ust. 6 ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 1454 ze zm.), zwanej dalej „ustawą” oraz art. 44 ust. 2 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2018 r. poz. 646 ze zm.), zwanej dalej „ustawą - prawo przedsiębiorców”.

W stanie prawnym obowiązującym do 30 kwietnia 2018 r. - art. 75 ust. 1 pkt 4 i art. 76 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 2168 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o s.d.g”.

[akta kontroli str.1, 11]

Wójt Rybna upoważnił pracownika odpowiedzialnego za realizację zadania objętego kontrolą, do udzielania informacji i wyjaśnień oraz okazywania dokumentacji, podczas trwania czynności kontrolnych.

[akta kontroli str. 31]

Zadania objęte kontrolą realizowane są przez jednego pracownika Urzędu Gminy w Rybnie, tj. inspektora w Referacie Inwestycji i Ochrony Środowiska. Szacunkowy czas poświęcony na realizację ww. zadań to 0,5 godziny tygodniowo, w rozliczeniu miesięcznym

2,5 godziny. Udział procentowy zadania objętego kontrolą do pozostałych zadań realizowanych przez pracownika, wynikających z zakresu czynności wynosi 1%.

[akta kontroli str. 32]

W okresie objętym kontrolą obowiązywał „Regulamin utrzymania czystości i porządku na terenie Gminy Rybno” przyjęty uchwałą Nr XXV/47/16 Rady Gminy Rybno z dnia 22 lipca 2016 r.

[akta kontroli str. 33]

Bieżąca kontrola była pierwszą kontrolą zewnętrzną dotyczącą wydawania zezwoleń na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności w zakresie: opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części.

[akta kontroli str. 8]

Na podstawie ustaleń kontroli działalność jednostki kontrolowanej ocenia się **pozytywnie z nieprawidłowościami**. Ocena działalności jednostki kontrolowanej wynika z następujących ustaleń i ocen dokonanych w poszczególnych obszarach (zagadnieniach) objętych kontrolą.

W wyniku weryfikacji dokumentacji objętej kontrolą, jak również z informacji uzyskanych z Urzędu Gminy Rybno wynika, że w okresie objętym kontrolą nie wpływały wnioski oraz Organ nie wydawał zezwoleń w zakresie: ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części.

[akta kontroli str. 8-10]

1. Określenie w formie uchwał rady gminy wymagań, jakie powinien spełnić przedsiębiorca ubiegający się o wydanie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie określonym w ustawie.

Zgodnie z art. 7 ust. 3 i 3a ustawy rada gminy określa w formie uchwały wymagania, jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o wydanie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie określonym w ustawie, tj. w zakresie:

- opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych,
- ochrony przed bezdomnymi zwierzętami,
- prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części.

W okresie objętym kontrolą na terenie Gminy Rybno obowiązywały następujące akty prawa miejscowego:

- Uchwała Nr XXVI/54/12 Rady Gminy Rybno z dnia 14 grudnia 2012 r. w sprawie określenia wymagań jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie

zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych na terenie Gminy Rybno;

- Uchwała Nr XXIII/33/16 Rady Gminy Rybno z dnia 20 maja 2016 r., w sprawie określenia wymagań, jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie zezwolenia na prowadzenie na terenie Gminy Rybno działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt.

[akta kontroli str. 34-35]

W powyższym zakresie kontrolujący stwierdzili brak uchwały w zakresie określenia wymagań, jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie zezwolenia na prowadzenie grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części, zgodnie z art. 7 ust. 3 ustawy.

Pracownik odpowiedzialny za realizację zadania w powyższej sprawie wyjaśnił, że: „(...) w związku z brakiem części treści ww. uchwały Rady Gminy Rybno Nr XXIII/33/16 z dnia 20.05.2016 r. w zakresie wymagań dotyczących spalarni zwłok zwierzęcych i ich części, na potrzeby obrad Rady Gminy Rybno został przedłożony (i taki został wysłany wraz z porządkiem obrad sesji) projekt uchwały w sprawie określenia wymagań, jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie ochrony przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenia schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części na terenie Gminy Rybno - zgodny z przepisami prawa w tym zakresie. W dniu 19.05.2016r. na wspólnym posiedzeniu Komisji Zdrowia, Kultury, Oświaty, Bezpieczeństwa i Spraw Socjalnych, Komisji Rozwoju Gospodarczego, Rolnictwa i Ochrony Środowiska, Komisja wniosła poprawkę do przedłożonego projektu ww. uchwały w zakresie usunięcia zapisów dotyczących wymagań jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie zezwolenia na prowadzenie grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części na potwierdzenie czego załączam część protokołu Nr 312016 ze wspólnego posiedzenia ww. Komisji w dniu 19.05.2016 r.

W związku z powyższym, w dniu 20.05.2018r. Rada Gminy Rybno przyjęła uchwałę w brzmieniu zaopiniowanym przez ww. Komisję. Sama uchwała została opublikowana w Dzienniku Urzędowym Województwa Warmińsko - Mazurskiego w Olsztynie w dniu 03.06.2018 r. pod pozycją 2323”.

[akta kontroli str. 36-39]

Brak przyjęcia przez Radę Gminy przedmiotowej uchwały stanowi nieprawidłowość, gdyż wymóg uchwalenia powyższych wymagań wynika wprost z ustawy (art. 7 ust. 3).

Skutkiem nieprzyjęcia uchwały w zakresie wymagań jakie powinien spełniać przedsiębiorca ubiegający się o uzyskanie zezwolenia na prowadzenie grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części, jest naruszenie obowiązku wynikającego z ww. przepisu ustawy.

2. Kompletność wniosków przedsiębiorców o wydanie zezwoleń, o których mowa w art. 7 ust. 1 pkt 2-4 ustawy i wymaganych ustawowo do ich wydania załączników.

W okresie objętym kontrolą w Urzędzie Gminy w Rybnie złożono 3 wnioski (wniosek z dnia 20.11.2017 r., złożony w dniu 06.12.2017 r.; wniosek z dnia 07.02.2018 r. oraz wniosek z dnia 26.10.2018 r.), o udzielenie zezwoleń, o których mowa w art. 7 ust. 1 pkt 2 ustawy, tj. w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych.

Dwa wnioski wpłynęły w okresie obowiązywania przepisów ustawy o s.d.g., czyli przed 30 kwietnia 2018 r., natomiast jeden w okresie obowiązywania przepisów ustawy - prawo przedsiębiorców, czyli po 30 kwietnia 2018 r.

[akta kontroli str. 40, 75, 108]

Kontrolujący stwierdzili, iż żaden ze złożonych wniosków nie był kompletny i w każdym przypadku Organ występował do wnioskodawcy na podstawie art. 8a ust. 1 pkt 1 ustawy oraz art. 64 §2 KPA o jego uzupełnienie.

W przypadku wniosku złożonego w dniu 06.12.2017 r., wezwanie do uzupełnienia przekazano 11.12.2018 r. z pouczeniem o 14 dniowym terminie na uzupełnienie wniosku. Przedsiębiorca uzupełnił wniosek w dniu 19.12.2018 r. przesyłając m.in.: numer NIP (art. 8 ust. 1 pkt 1 ustawy), informacje w zakresie określenia środków technicznych, jakimi dysponuje ubiegający się o zezwolenie na prowadzenie działalności objętej wnioskiem (art. 8 ust. 1 pkt 3 ustawy), oświadczenia o braku zaległości podatkowych. Zgodnie z art. 8 ust. 1b ustawy oświadczenie było złożone pod rygorem odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań. Składający oświadczenie zawarł w nim klauzulę o treści: "Jestem świadomy odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia", która zastępuje pouczenie organu o odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań.

Kontrolujący stwierdzili ponadto, że przedsiębiorca nie dołączył do wniosku potwierdzenia uiszczenia należnej opłaty skarbowej. Do uzupełnienia opłaty skarbowej został wezwany na podstawie art. 64 §2 KPA oraz art. 8a ust. 1 pkt 1 ustawy, z pouczeniem o 14 dniowym terminie na uzupełnienie.

Wezwanie przedsiębiorcy do uzupełnienia brakującej opłaty skarbowej na podstawie art. 64 §2 KPA, który stanowi, że: *jeżeli podanie nie spełnia innych wymagań ustalonych w przepisach prawa, należy wezwać wnoszącego do usunięcia braków w wyznaczonym terminie, nie krótszym niż siedem dni, z pouczeniem, że nieusunięcie tych braków spowoduje pozostawienie podania bez rozpoznania, oraz na podstawie art. 8a ust. 1 pkt 1 ustawy, który stanowi, że przed podjęciem decyzji w sprawie wydania zezwolenia wójt, burmistrz lub prezydent miasta może wezwać przedsiębiorcę do uzupełnienia, w wyznaczonym terminie, jednak nie krótszym niż 14 dni, brakującej dokumentacji poświadczającej, że przedsiębiorca spełnia warunki określone przepisami prawa, wymagane do wykonywania działalności objętej zezwoleniem, stanowi uchybienie.*

W przypadku złożenia wniosku bez uiszczenia należnej opłaty skarbowej zastosowanie ma przepis art. 261 §1 KPA. W jego świetle, jeżeli strona nie wpłaciła należności tytułem

opłat, które zgodnie z przepisami powinny być uiszczone z góry, organ administracji publicznej jest zobowiązany do wezwania do uiszczenia opłaty skarbowej, wyznaczając termin do dokonania zapłaty (nie krótszy niż 7 dni). Dopiero po wniesieniu należnej opłaty skarbowej organ administracji publicznej przystępuje do merytorycznego rozpatrywania wniosku.

[akta kontroli str. 40-67]

Przyczyną powstania powyższego uchybienia była niezajomość przepisów w zakresie prowadzonego postępowania administracyjnego, skutkiem - naruszenie przepisu art. 261 §1 KPA. Osobą odpowiedzialną za powstanie ww. uchybienia jest pracownik realizujący zadanie objęte kontrolą.

Przedsiębiorca uzupełnił wniosek o brakującą opłatę skarbową, zgodnie z przesłanym mu wezwaniem.

[akta kontroli str. 62]

W przypadku wniosku z dnia 07.02.2018 r., dołączono następujące załączniki: zaświadczenia o braku zaległości podatkowych i zaległości w płaceniu składek na ubezpieczenie zdrowotne lub społeczne (art. 8 ust. 1a ustawy). Podmiot ubiegający się o zezwolenie na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, udokumentował gotowość ich odbioru przez stację zlewną (art. 8 ust. 2a) oraz załączył potwierdzenie uiszczenia należnej opłaty skarbowej.

[akta kontroli str. 75-84]

W wyniku weryfikacji złożonego wniosku Organ stwierdził, że brakuje w nim elementów i załączników wymaganych zgodnie z przepisami ustawy, m.in.:

- określenia środków technicznych, jakimi dysponuje ubiegający się o zezwolenie na prowadzenie działalności objętej wnioskiem;
- informacji o technologiach stosowanych lub przewidzianych do stosowania przy świadczeniu usług w zakresie działalności objętej wnioskiem;
- proponowanych zabiegach z zakresu ochrony środowiska i ochrony sanitarnej planowane po zakończeniu działalności;
- określenia terminu podjęcia działalności objętej wnioskiem oraz zamierzonego czasu jej prowadzenia;
- aktualnego zaświadczenia albo oświadczenie o braku zaległości podatkowych. Załączone do wniosku zaświadczenia o braku zaległości podatkowych datowane było na 12.12.2017r.

[akta kontroli str. 85-86]

Wezwanie do uzupełnienia przekazano przedsiębiorcy w dniu 12.02.2018 r. z pouczeniem o 14 dniowym terminie na uzupełnienie wniosku. Przedsiębiorca uzupełnił w całości złożony wcześniej wniosek w dniu 23.02.2018 r.

[akta kontroli str. 87-99]

W przypadku wniosku z dnia 26.10.2018 r., w wyniku jego weryfikacji Organ stwierdził, że brakuje w nim elementów i załączników wymaganych przepisami ustawy (art. 8 ust. 1 i 2a), tj.:

- imię i nazwisko lub nazwę oraz adres zamieszkania lub siedziby przedsiębiorcy ubiegającego się o zezwolenie, oraz jego numer identyfikacji podatkowej (NIP);
- określenie przedmiotu i obszaru działalności;
- określenie środków technicznych, jakimi dysponuje ubiegający się o zezwolenie na prowadzenie działalności objętej wnioskiem;
- informacje o technologiach stosowanych lub przewidzianych do stosowania przy świadczeniu usług w zakresie działalności objętej wnioskiem;
- proponowane zabiegi z zakresu ochrony środowiska i ochrony sanitarnej planowane po zakończeniu działalności;
- określenie terminu podjęcia działalności objętej wnioskiem oraz zamierzonego czasu jej prowadzenia.
- zaświadczenie albo oświadczenie o braku zaległości podatkowych i zaległości w płaceniu składek na ubezpieczenie zdrowotne lub społeczne, które składa się pod rygorem odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań. Składający oświadczenie jest obowiązany do zawarcia w nim klauzuli następującej treści: „Jestem świadomy odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.”. Klauzula ta zastępuje pouczenie organu o odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań.
- gotowość odbioru nieczystości ciekłych przez stację zlewną.

W dokumentacji złożonej przez przedsiębiorcę brakowało również dowodu wniesienia opłaty skarbowej, zgodnie z ustawą z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1044 ze zm.), części III poz. 42 *Wykazu przedmiotów opłaty skarbowej, stawki tej opłaty oraz zwolnień*.

Wezwanie do uzupełnienia wniosku (obejmujące również przekazanie dowodu wniesienia opłaty skarbowej), na podstawie art. 8a ust. 1 pkt 1 ustawy oraz art. 64 §2 KPA Organ przekazał w dniu 31.10.2018 r. z pouczeniem o 14 dniowym terminie na uzupełnienie wniosku.

Wezwanie przedsiębiorcy do uzupełnienia brakującej opłaty skarbowej na podstawie art. 64 §2 KPA oraz art. 8a ust. 1 pkt 1 ustawy, stanowi uchybienie.

W przypadku złożenia wniosku bez uiszczenia należnej opłaty skarbowej zastosowanie ma przepis art. 261 §1 KPA, o czym szczegółowo na str. 5.

Do dnia zakończenia czynności kontrolnych przedsiębiorca nie uzupełnił złożonego wniosku.

[akta kontroli str. 106-108]

Wójt Gminy Rybno zgodnie z wymogami art. 8 ust 5 ustawy udostępnił w formie elektronicznej na stronach internetowych Urzędu wzór wniosku o udzielenie zezwolenia.

W przypadku wszystkich wniosków, stwierdzono uchybienie polegające na niezastosowaniu właściwego trybu przyjęcia wniosku, określonego w obowiązującym na dzień złożenia wniosków stanie prawnym, tj. w art. 11 ust. 3 i 4 ustawy o s.d.g. (obowiązującym do 30 kwietnia 2018 r.) oraz art. 32 ustawy - prawo przedsiębiorców (obowiązującym od 30 kwietnia 2018 r.).

Pracownik realizujący zadanie, wyjaśnił, iż: „(...) potwierdzenie przyjęcia wniosku zgodnie z art. 11 ust. 3 i 4 ustawy z dnia 02 lipca 2004r. o swobodzie działalności gospodarczej (akt utracił moc) nie było stosowane w tutejszym urzędzie w okresie objętym kontrolą przy przyjmowaniu wniosków w sprawie wydawania zezwoleń na opróżnianie zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych. Rozstrzygnięcie w tych sprawach było każdorazowo korzystne dla przedsiębiorcy i w całości uwzględniło żądanie strony. Jednocześnie informuję, iż wszystkie wnioski objęte kontrolą zostały rozpatrzone pozytywnie a termin ich rozpatrzenia nie przekraczał 30 dni zgodnie z przepisami KPA. Składane przez przedsiębiorców wnioski o wydanie zezwolenia w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych zawierały potwierdzenie daty wypływu wniosku z nadanym numerem Kancelaria podawcza). Jednocześnie przedsiębiorcy byli informowani ustnie o terminie rozpatrzenia wniosku oraz przysługujących środkach odwoławczych.

Mając powyższe na uwadze nie zachodziła konieczność zastosowania art. 11 ust. 9 ww. ustawy (jeżeli organ nie rozpatrzy wniosku w terminie uznaje się, że wydał rozstrzygnięcie zgodnie z wnioskiem przedsiębiorcy).

Niemniej jednak sporządzono odpowiedni druk, który będzie stosowany na okoliczność potwierdzenia przyjęcia wniosku składanego przez przedsiębiorcę zgodnie z aktualnymi przepisami prawa w tym zakresie tj.: art. 32 ustawy z dnia 06 marca 2018r. Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2018r. poz. 646)”.
.

Skutkiem opisanego powyżej uchybienia jest naruszenie obowiązku wynikającego (w stanie prawnym obowiązującym do 30 kwietnia 2018 r.) z art. 11 ust. 3 i 4 pkt 1 i 2 ustawy o s.d.g., natomiast w stanie prawnym po 30 kwietnia 2018 r., z art. 32 ustawy - prawo przedsiębiorców. Osobą odpowiedzialną za powstanie ww. uchybienia jest pracownik realizujący zadanie objęte kontrolą.

Pracownik odpowiedzialny za realizację zadania podczas trwania czynności kontrolnych, opracował wzór potwierdzenia przyjęcia wniosku zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, tj. art. 32 ustawy - prawo przedsiębiorców i przedstawił go kontrolującemu. Przedmiotowy wzór włączony został do akt kontroli.

3. Wydawanie zezwoleń na opróżnianie zbiorników bezodpływowych i transport nieczystości ciekłych, ochronę przed bezdomnymi zwierzętami, prowadzenie schronisk dla bezdomnych zwierząt, a także grzebowisk i spalarni zwłok zwierzęcych i ich części.

W okresie objętym kontrolą w Urzędzie Gminy w Rybnie na podstawie 3 złożonych wniosków wydano 2 zezwolenia na opróżnianie zbiorników bezodpływowych i transport nieczystości ciekłych. Jeden wniosek (z dnia 26.10.2018 r.), w dniu rozpoczęcia i zakończenia czynności kontrolnych oczekiwał na uzupełnienie załączników niezbędnych do wydania zezwolenia.

Przedmiotowe 2 zezwolenia zostały wydane zgodnie z właściwością miejscową i rzeczą (art. 7 ust 6 ustawy). Zezwolenia zawierały wszystkie elementy określone w art. 9 ust. 1 i 1a ustawy oraz art. 107 KPA i wydane zostały w terminie zgodnym z art. 35 kpa. Stosownie do art. 9 ust. 1 b ustawy, skontrolowane zezwolenia zostały wydane na czas oznaczony, nie dłuższy niż 10 lat.

Jednocześnie kontrolujący stwierdzili, że na każdym wydanym zezwoleniu zamieszczono adnotację o pobraniu stosownej opłaty skarbowej w wysokości 107 zł, ale daty jej porania były niewłaściwe. W przypadku zezwolenia wydanego w dniu 03.01.2018r. – data pobrania opłaty skarbowej to 18.12.2017 r., a wpisana w zezwoleniu to 03.10.2014r. W przypadku zezwolenia wydanego w dniu 12.03.2018 r. – data pobrania opłaty skarbowej to 07.02.2018, a wpisana w zezwoleniu to 03.10.2014 r. Powyższa sytuacja jest ewidentną pomyłką pracownika przygotowującego projekty zezwoleń i stanowi uchybienie.

Pracownik realizujący zadanie, wyjaśnił: „(...) iż w dwóch decyzjach Wójta Gminy Rybno na opróżnienie zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych (...), w części dotyczącej uiszczenia opłaty skarbowej w kwocie 107 złotych omyłkowo wpisano datę: 03.10.2014r. Winna być wpisana (...) - 07.02.2018r. (...) - 18.12.2017r.”

[akta kontroli str. 68-70, 100-102, 125]

Zgodnie z wydrukiem z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, informacje o uzyskaniu uprawnień wynikających z zezwoleń w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, zostały przekazane do CEiDG stosownie do obowiązującego do 30 kwietnia 2018 r. art. 37 ust. 2 ustawy o s.d.g.

[akta kontroli str. 73, 103]

4. Wydawanie decyzji w sprawie odmowy, zmiany, wygaśnięcia oraz cofnięcia zezwolenia.

W okresie objętym kontrolą w Urzędzie Gminy w Rybnie w dniu 05.09.2018 r. złożony został 1 wniosek o wygaśnięcie decyzji/zezwoleń ROŚ.7031.2.2012 z dnia 02.07.2012 r. na opróżnianie zbiorników bezodpływowych i transport nieczystości ciekłych. Powodem wygaśnięcia zezwolenia było zaprzestanie prowadzenia działalności gospodarczej objętej

zezwoleń. Decyzja zawierała wszystkie elementy określone w art. 107 KPA i wydana została w terminie zgodnym z art. 35 kpa.

W przypadku ww. wniosku stwierdzono uchybienie polegające na niezastosowaniu właściwego trybu jego przyjęcia, określonego w artykule 32 ustawy - prawo przedsiębiorców (obowiązującym od 30 kwietnia 2018 r.).

Skutkiem opisanego powyżej uchybienia jest naruszenie obowiązku wynikającego z art. 32 ustawy - prawo przedsiębiorców. Osobą odpowiedzialną za powstanie ww. uchybienia jest pracownik realizujący zadanie objęte kontrolą.

[akta kontroli str. 112-119]

5. Pobieranie opłat za wydanie zezwoleń.

Stosownie do art. 6 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 16 listopada 2006 r. o opłacie skarbowej (t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1044 ze zm.), obowiązek uiszczenia opłaty skarbowej od wydanego zezwolenia (pozwolenia, koncesji), powstaje z chwilą złożenia wniosku o wydanie zezwolenia (pozwolenia, koncesji). Wysokość opłat związanych z uzyskaniem zezwoleń w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, została określona w części III poz. 42 *Wykazu przedmiotów opłaty skarbowej, stawki tej opłaty oraz zwolnienia*, stanowiącego załącznik do powołanej wyżej ustawy i wynosi za zezwolenie na wykonywanie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych - 107 zł.

Zgodnie z § 3 ust. 1 Rozporządzenia Ministra Finansów z 28 września 2007 r. w sprawie zapłaty opłaty skarbowej (Dz.U. Nr 187 poz. 1330), składający wniosek lub pełnomocnictwo albo dokonujący zgłoszenia zobowiązany jest dołączyć dowód uiszczenia należnej opłaty skarbowej, albo uwierzytelnioną kopię dowodu zapłaty, nie później niż w ciągu 3 dni od chwili powstania obowiązku jej zapłaty. Dowód zapłaty może mieć formę wydruku potwierdzającego dokonanie operacji bankowej.

Opłaty skarbowe za wydanie 2 zezwoleń na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych zostały wniesione na rachunek Urzędu Gminy w Rybnie. W przypadku jednego zezwolenia - wraz ze złożonym wnioskiem, w przypadku drugiego zezwolenia - w wyniku uzupełnienia wniosku, o czym szczegółowo w pkt. 2.

[akta kontroli str. 62, 84]

Stosownie do § 4 ust. 1 pkt 1 cyt. powyżej rozporządzenia Ministra Finansów, na wydanych zezwoleniach zawarto adnotacje o pobraniu opłat skarbowych, o czym szczegółowo w pkt. 3.

[akta kontroli str. 68-70, 100-102]

6. Prowadzenie w formie elektronicznej ewidencji udzielonych i cofniętych zezwoleń.

Zgodnie z dyspozycją art. 7 ust. 6b ustawy, wójt, burmistrz lub prezydent miasta prowadzi w formie elektronicznej ewidencję udzielonych i cofniętych zezwoleń.

Urząd Gminy Rybno prowadzi w formie elektronicznej ewidencję udzielonych i cofniętych zezwoleń w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych (zestawienie przedsiębiorców), która zawiera następujące elementy: liczbę porządkową, nazwę i adres podmiotu, nr zezwolenia, NIP, Regon, telefon.

[akta kontroli str. 72, 105]

7. Kontrola przestrzegania i stosowania przepisów ustawy: wyniki, zalecenia pokontrolne.

Zgodnie z obowiązującymi do 30 kwietnia 2018 r. przepisami ustawy o s.d.g. (rozdział 5) oraz art. 9u ust. 1 ustawy, Burmistrz sprawuje kontrolę przestrzegania i stosowania przepisów ustawy, czyli ma możliwość prowadzenia kontroli przedsiębiorców, m.in. w zakresie zgodności wykonywanej działalności z udzielonym zezwoleniem

W zakresie kontroli działalności gospodarczej przedsiębiorcy dotyczącej zgodności wykonywanej działalności z udzielonym zezwoleniem na prowadzenie przez przedsiębiorców działalności, w tym działalności, o której mowa w art. 7 ust.1 pkt 2-4 ustawy, miały zastosowanie w pierwszej kolejności, przepisy ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, a dopiero uzupełniająco przepisy ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach.

Od 30 kwietnia 2018 r. procedura przeprowadzania kontroli działalności gospodarczej przedsiębiorcy zawarta jest w rozdziale 5 ustawy - prawo przedsiębiorców oraz art. 9u ust. 1 ustawy.

Z dokumentacji przedstawionej kontrolującym wynika, że w okresie objętym kontrolą Organ nie przeprowadzał kontroli przedsiębiorców, którym wydano zezwolenia na prowadzenie działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, co stanowi nieprawidłowość.

Pracownik odpowiedzialny za realizację zadania wyjaśnił, że: „(...) w okresie objętym niniejszą kontrolą prowadzenie przez przedsiębiorców na terenie Gminy Rybno działalności w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych nie było przedmiotem skarg na przedsiębiorców w zakresie prowadzonej działalności, jak też nie notowano innych nieprawidłowości w tej sferze. W związku z tym nie podejmowano formalnych kontroli poszczególnych przedsiębiorców. W sprawie tej należy zauważyć, że uprawnienia kontrolne organu wykonawczego gminy w opisanym wyżej zakresie określone są w art. 8a i art. 9u ustawy z dnia 3 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U. z 2018 r. poz. 1454). Według ustaleń doktryny prawa administracyjnego kategoria kontroli oznacza funkcję, której treść obejmuje:

1) obserwowanie i rozpoznawanie danej działalności lub stanu, czyli ustalanie ich rzeczywistego obrazu w określonym miejscu i czasie,

- 2) dokonywanie oceny tej działalności lub stanu poprzez konfrontację faktycznego (rzeczywistego) ich obrazu z odnoszącymi się do nich – jako całości, jak również do ich poszczególnych fragmentów – założeniami wyjściowymi (znajdującymi wyraz w przyjętych celach, standardach, parametrach itd.); ocena ta ma prowadzić do stwierdzenia prawidłowości bądź nieprawidłowości określonych działań lub stanów,
- 3) stawianie diagnozy przyczyn ewentualnych nieprawidłowości, mającej możliwie szeroki zasięg, w tym uwzględniającej przedmiotowe i personalne aspekty przyczyn wystąpienia stwierdzonych nieprawidłowości;
- 4) formułowanie wniosków co do tej działalności lub stanu w przyszłości, mających na celu przeciwdziałanie powstawaniu nieprawidłowości.

Elementy tej kontroli były i są stosowane w codziennej praktyce Urzędu Gminy Rybno i pracowników odpowiedzialnych za sprawy ochrony środowiska, w szczególności w zakresie obserwowania przy okazji wykonywania czynności w terenie działalności przedsiębiorców prowadzących działalność w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, rozmów z mieszkańcami Gminy czy też informacji sołtysów.

Z powyższego wynika, iż organ wykonawczy gminy ma prawo i możliwość kontrolowania przedsiębiorców prowadzących działalność w zakresie opróżniania zbiorników bezodpływowych i transportu nieczystości ciekłych, przy czym kontrole te są zwykle efektem uzyskania informacji lub stwierdzenia nieprawidłowości w tym zakresie.

W związku z czym brak formalnych kontroli poszczególnych przedsiębiorców w opisanym wyżej zakresie nie stanowi nieprawidłowości w wykonywaniu swych zadań przez organ wykonawczy Gminy Rybno”.

[akta kontroli str. 123-124]

Skutkiem stwierdzonej nieprawidłowości było naruszenie przepisów ustawy o s.d.g. (rozdział 5) obowiązującej do 30 kwietnia 2018 r. oraz ustawy - prawo przedsiębiorców (rozdział 5), jak również art. 9u ust. 2 ustawy. Odpowiedzialnymi za powstanie nieprawidłowości są: pracownik odpowiedzialny za realizację zadania oraz osoba bezpośrednio go nadzorująca.

Jednocześnie należy stwierdzić, że nieprzeprowadzanie kontroli przedsiębiorców, w zakresie zgodności wykonywanej działalności z udzielonym zezwoleniem (6 podmiotów posiadających zezwolenia na terenie Gminy Rybno – na dzień kontroli), uniemożliwia sprawowanie właściwego nadzoru nad podmiotami, którym udzielono zezwolenia. Należy również mieć na względzie prewencyjną funkcję kontroli, która pozwala na niedopuszczenie do wystąpienia nieprawidłowości, czy też minimalizuje ryzyko ich wystąpienia – co jest z pewnością lepszym rozwiązaniem niż reagowanie dopiero w przypadku zgłoszeń przez mieszkańców gminy o nieprawidłowym wykonywaniu zadań przez przedsiębiorców.

Do ustaleń kontroli nie zostały wniesione zastrzeżenia.

8. Zalecenia

Mając na uwadze powyższe ustalenia i oceny wnoszę o:

1. Podjęcie przez Radę Gminy Rybno uchwały zgodnej z obowiązującymi przepisami prawa tj. art. 7 ust. 3 ustawy, w pełnym zakresie określonym w ust. 1 pkt 4 tego artykułu.
2. W przypadku złożenia wniosku bez uiszczenia należnej opłaty skarbowej wzywanie przedsiębiorcy na podstawie art. 261 §1 KPA, który stanowi, że jeżeli strona nie wpłaciła należności tytułem opłat, które zgodnie z przepisami powinny być uiszczone z góry, organ administracji publicznej jest zobowiązany do wezwania do uiszczenia opłaty skarbowej, wyznaczając termin do dokonania zapłaty (nie krótszy niż 7 dni).
3. Umieszczanie na wydanym zezwoleniu właściwej daty uiszczenia przez przedsiębiorcę należnej opłaty skarbowej.
4. Prowadzenie kontroli przedsiębiorców w zakresie zgodności wykonywanej działalności z udzielonym zezwoleniem zgodnie z rozdziałem 5 ustawy - prawo przedsiębiorców oraz art. 9u ust. 1 ustawy, który stanowi, że wójt sprawuje kontrolę przestrzegania i stosowania przepisów ustawy.

W związku z faktem, iż pracownik odpowiedzialny za realizację zadania, podczas trwania czynności kontrolnych opracował wzór potwierdzenia przyjęcia wniosku zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa, tj. art. 32 ustawy - prawo przedsiębiorców i przedstawił go kontrolującym, odstępuje się od wydania zaleceń w powyższym zakresie.

Proszę Pana Wójta o podjęcie działań mających na celu usunięcie stwierdzonych nieprawidłowości i uchybień oraz o poinformowanie Wojewody Warmińsko – Mazurskiego w terminie 14 dni od dnia otrzymania niniejszego wystąpienia, o sposobie wykorzystania uwag i wniosków oraz wykonania zaleceń, a także o podjętych działaniach lub przyczynach niepodjęcia działań.

Jednocześnie informuję, że stosownie do art. 48 ustawy o kontroli w administracji rządowej od wystąpienia pokontrolnego nie przysługują środki odwoławcze.

*WOJEWODA
WARMIŃSKO – MAZURSKI*

*Artur Chojecki
/podpisano bezpiecznym podpisem elektronicznym/*