

U C H W A Ł A
SENATU RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

z dnia 18 lutego 2010 r.

w sprawie ustawy o świadczeniu usług na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej

Senat, po rozpatrzeniu uchwalonej przez Sejm na posiedzeniu w dniu 12 lutego 2010 r. ustawy o świadczeniu usług na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, wprowadza do jej tekstu następujące poprawki:

- 1) w art. 2 w ust. 1:
 - a) w pkt 2 lit. a – c otrzymują brzmienie:
 - "a) osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, z innego państwa członkowskiego, nieprowadzącą działalności gospodarczej, która czasowo oferuje lub świadczy usługę na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej,
 - b) przedsiębiorcę z innego państwa członkowskiego, który wykonuje działalność gospodarczą zgodnie z obowiązującymi w tym państwie przepisami, a na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej czasowo oferuje lub świadczy usługę,
 - c) osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która posiada siedzibę lub miejsce zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, nieprowadzącą działalności gospodarczej, oferującą lub świadczącą usługę";
 - b) pkt 3 otrzymuje brzmienie:
 - "3) usługobiorca – osobę fizyczną, osobę prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej z państwa członkowskiego, korzystającą lub zamierzającą skorzystać z usługi świadczonej przez usługodawcę";
 - c) w pkt 7 wyraz "podlegająca" zastępuje się wyrazem "podlegającą";

- 2) w art. 3 w ust. 1 w pkt 19 skreśla się wyrazy "na świadczeniu";
- 3) w art. 7 ust. 1 otrzymuje brzmienie:
"1. Na wniosek usługobiorcy usługodawca jest obowiązany udostępnić informacje o prowadzonej działalności związanej bezpośrednio z oferowaną usługą, o spółkach, w których uczestniczy, które są bezpośrednio powiązane ze świadczoną usługą oraz o środkach podjętych w celu uniknięcia konfliktu interesów.";
- 4) w art. 7 ust. 2 otrzymuje brzmienie:
"2. Informacje, o których mowa w ust. 1, usługodawca podaje także w dokumentach zawierających opis oferowanych przez niego usług.";
- 5) w art. 10 w ust. 1 pkt 1 otrzymuje brzmienie:
"1) firmę, adres siedziby albo adres miejsca zamieszkania i głównego miejsca wykonywania działalności;"
- 6) w art. 10 w ust. 1 w pkt 2 po wyrazie "przedsiębiorca" dodaje się wyrazy "albo numer w ewidencji działalności gospodarczej";
- 7) w art. 12 w ust. 1 w zdaniu wstępnym wyraz "zobowiązane" zastępuje się wyrazem "obowiązane";
- 8) w art. 12 w ust. 2 po wyrazie "zasadach" dodaje się wyrazy ", jak właściwym organom krajowym";
- 9) w art. 19 po wyrazie "realizacji" dodaje się wyrazy ", mając na względzie zapewnienie właściwej realizacji swobody świadczenia usług";
- 10) w art. 20 wyrazy "wymaganych dla wykonywanej przez niego działalności usługowej albo podaje dane" zastępuje się wyrazami ", o których mowa w art. 7 i art. 10, albo podaje informacje";

- 11) w art. 25 w pkt 1, w ust. 3 wyraz "jednostkę" zastępuje się wyrazem "jednostką";
- 12) w art. 27 w pkt 1, w art. 11 w ust. 1 skreśla się wyrazy ", z zastrzeżeniem ust. 2";
- 13) w art. 28 w pkt 2, w ust. 2 w pkt 2 wyrazy "EFTA – EOG" zastępuje się wyrazami "członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – stron umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym";
- 14) w art. 31 w pkt 9 w lit. a, w ust. 2 wyraz "zawodowych" zastępuje się wyrazem "zawodowej";
- 15) w art. 31 w pkt 11:
 - a) w ust. 3a wyraz "daty" zastępuje się wyrazem "dnia",
 - b) w ust. 3b wyraz "daty" zastępuje się wyrazem "dnia" oraz wyraz "dacie" zastępuje się wyrazem "dniu";
- 16) w art. 31 w pkt 11, w ust. 3c wyraz "Komisji" zastępuje się wyrazami "Państwowej Komisji Kwalifikacyjnej";
- 17) w art. 31 skreśla się pkt 13;
- 18) w art. 31 w pkt 14, w ust. 2 po wyrazie "uprawnień" dodaje się wyrazy "i licencji";
- 19) w art. 33 w pkt 2 w lit. b, w ust. 2 skreśla się wyrazy "(Dz. U. z 2007 r. Nr 155, poz. 1095, z późn. zm.)";
- 20) w art. 34, w ust. 1a po wyrazie "oraz" dodaje się wyraz "wytwarzania";
- 21) w art. 35 w pkt 1, w art. 5 w ust. 2 wyrazy "podmioty wymienione w art. 3" zastępuje się wyrazami "rzecznicy patentowi";
- 22) w art. 38 w pkt 2, w art. 16a w ust. 2 w pkt 1 wyraz "miejsce" zastępuje się wyrazami "adres miejsca";

- 23) w art. 38 w pkt 2, w art. 16a w ust. 2 w pkt 2 wyraz ", faksu," zastępuje się wyrazami "i faksu oraz adres";
- 24) w art. 40 w pkt 2:
- a) w lit. a w zdaniu wstępnym po wyrazach "pkt 1" dodaje się dwukropek, pozostałą treść oznacza się jako tiret drugie i dodaje się tiret pierwsze w brzmieniu:
"- lit. c otrzymuje brzmienie:
"c) radcowie prawni, lub",";
- b) w lit. b w zdaniu wstępnym po wyrazach "pkt 2" dodaje się dwukropek, pozostałą treść oznacza się jako tiret drugie i dodaje się tiret pierwsze w brzmieniu:
"- lit. c otrzymuje brzmienie:
"c) radcowie prawni, lub",";
- 25) w art. 41 w pkt 1, w ust. 6 skreśla się wyrazy ", z zastrzeżeniem ust. 3 i 4" i dodaje się zdanie drugie w brzmieniu:
"Przepisy ust. 3 i 4 stosuje się.";
- 26) w art. 41 w pkt 9 w lit. a w tiret pierwszym, w pkt 1 po wyrazie "albo" dodaje się wyrazy "adres miejsca zamieszkania i";
- 27) w art. 43 w pkt 11, w art. 75a:
- a) w ust. 2 pkt 1 otrzymuje brzmienie:
"1) nazwę, siedzibę i adres albo imię, nazwisko, miejsce zamieszkania i adres podmiotu";
- b) w ust. 4 pkt 1 otrzymuje brzmienie:
"1) nazwę, siedzibę i adres albo imię, nazwisko, miejsce zamieszkania i adres podmiotu";
- 28) w art. 43 w pkt 11, w art. 75a w ust. 7 wyraz "jednostki" zastępuje się wyrazem "podmioty";

- 29) w art. 46 w pkt 11, w art. 22c:
- a) w ust. 5 skreśla się wyrazy ", lub osobistej uczciwości przedsiębiorcy bądź jego personelu",
 - b) dodaje się ust. 6 w brzmieniu:
"6. Właściwy organ nie daje gwarancji uczciwości przedsiębiorcy i jego pracowników.";
- 30) w art. 46 w pkt 11, w art. 22f po wyrazach "zadania punktu kontaktowego" dodaje się wyrazy "oraz konieczność zapewnienia właściwego przepływu danych i informacji pomiędzy tymi organami";
- 31) w art. 47, w art. 8a:
- a) w pkt 1 wyrazy "art. 19 - 21 oraz art. 21a" zastępuje się wyrazami "art. 19 - 21a",
 - b) w pkt 2 wyrazy "art. 19 - 21 lub art. 21a" zastępuje się wyrazami "art. 19 - 21a";
- 32) w art. 49 użyte dwukrotnie wyrazy ", art. 186 ust. 4 i art. 197 pkt 1 – 6" zastępuje się wyrazami "i art. 186 ust. 4";
- 33) w art. 52 skreśla się wyrazy "pkt 2 – 5";
- 34) w art. 57 skreśla się wyrazy ", z wyjątkiem art. 175 ust. 5 ustawy wymienionej w art. 31 w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą, który wchodzi w życie po upływie 3 miesięcy od dnia ogłoszenia".

MARSZAŁEK SENATU

Bogdan BORUSEWICZ

Uzasadnienie

Na posiedzeniu w dniu 18 lutego 2010 r. Senat rozpatrzył ustawę o świadczeniu usług na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej i uchwalił do niej 34 poprawki.

Poprawką nr 1 Senat koreluje treść definicji ustawowych z brzmieniem wprowadzenia do wyliczenia w słowniczku ustawy.

Poprawka nr 2 ma charakter redakcyjny, eliminuje z przepisu zbędne wyrazy.

W związku z brzmieniem art. 7 ust. 1 Senat miał wątpliwości, czy informacja o środkach podjętych w celu uniknięcia konfliktu interesów będzie podawana przez usługodawcę obligatoryjnie, czy też podobnie jak informacje, o których mowa w art. 7 ust. 1 zdanie pierwsze, na wniosek usługobiorcy. Senat w poprawce nr 3 eliminuje wątpliwości interpretacyjne w tym zakresie i przesądza, iż informacja o takich środkach będzie przedstawiana usługobiorcy na jego wniosek.

Z przepisu art. 7 ust. 2 nie wynika jednoznacznie, jakie informacje usługodawca musi zamieszczać w dokumentach informacyjnych o usłudze. Przepis stanowi jedynie, iż w szczegółowym opisie zamieszcza się szczegółowe informacje. Zdaniem Senatu, w celu właściwego transponowania dyrektywy 2006/123/WE konieczne jest precyzyjne wskazanie informacji, które będzie zobowiązany zamieścić usługodawca w dokumentach informacyjnych. Uznano, iż powinny to być informacje, o których mowa w art. 7 ust. 1, rozpatrzonej ustawy (poprawka nr 4).

Zgodnie z definicją usługobiorcy zamieszczoną w rozpatrzonej ustawie oraz definicją przedsiębiorcy sformułowaną w ustawie z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej, usługi mogą być świadczone również przez osoby fizyczne. W przypadku osoby fizycznej odpowiednikiem adresu siedziby jest adres miejsca zamieszkania (przesądza o tym przepisy Kodeksu cywilnego). Z instytucją adresu głównego miejsca wykonywania działalności gospodarczej będziemy mieli do czynienia jedynie wówczas, gdy przedsiębiorca wykonuje działalność poza miejscem zamieszkania (art. 25 ust. 1 pkt 5 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej). Zdaniem Senatu uzyskanie przez usługobiorcę stosowanych informacji o usługodawcy jest jedną z gwarancji właściwego zabezpieczenia jego interesu prawnego, w szczególności jeżeli świadczenie usługi nie będzie poprzedzone zawarciem umowy pisemnej. W związku z tym Senat uchwalił poprawkę nr 5. Analogiczne argumenty przesądziły za przyjęciem poprawki nr 26.

Poprawka nr 6 uwzględnia, iż przedsiębiorca będący osobą fizyczną wpisywany jest do ewidencji działalności gospodarczej.

Uwzględniając, iż w art. 12 ust. 1 ustawodawca stanowi o obowiązku mającym charakter publicznoprawny, a nie cywilnoprawny, Senat uznał za wskazane uchwalenie poprawki nr 7.

W toku analizy art. 12 ust. 2 pojawiały się wątpliwości, czy w odniesieniu do prawa dostępu do rejestrów, o których mowa w tym przepisie, ustawodawca statuuje prawo wzajemności, czy też zrównuje w prawach organy krajowe i organy z państw członkowskich. W związku z pojawiającymi się wątpliwościami uznano, iż konieczne jest uściślenie przepisu i wskazanie w sposób jednoznaczny, iż właściwe organy państw członkowskich będą miały takie samo prawo dostępu do rejestrów zawierających informacje o usługodawcach i świadczonych przez nich usługach, jak właściwe organy krajowe (poprawka nr 8).

Kierując się koniecznością zapewnienia poprawności formułowanych przez ustawodawcę przepisów upoważniających, Senat uznał za konieczne uchwalenie poprawek nr 9 i 30, które uzupełniają przepisy o brakujące wytyczne. Zdaniem Senatu, delegacje ustawowe, do których odnoszą się poprawki, nie zawierają wytycznych w rozumieniu art. 92 ust. 1 Konstytucji. W przepisach tych ustawodawca określa jedynie podmiot upoważniony do wydania rozporządzenia oraz zakres spraw przekazanych do uregulowania. Część upoważnienia, która miała być w założeniu redaktora tekstu prawnego wytyczną w rzeczywistości w pierwszym przypadku jest uszczegółowieniem zakresu spraw przekazanych do uregulowania, w drugim zaś w ogóle nie ma wartości normatywnej.

Mając na względzie wynikające m.in. z zasad techniki prawodawczej dyrektywy formułowania przepisów karnych (znamiona czynu zabronionego muszą być wskazane w sposób wyczerpujący; adresat normy prawnej nie może ponosić ryzyka błędnej interpretacji przepisu karnego), Senat uznał za konieczne jednoznaczne wskazanie w art. 20, o jakich informacjach on stanowi. Analiza ustawy prowadzi do wniosku, iż wolą ustawodawcy jest, aby były to informacje, o których mowa w art. 7 i 10 rozpatrzonej ustawy (poprawka nr 10).

Analizując przepisy nowelizowanej ustawy o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach (np. art. 51a ust. 1) Senat uznał, iż jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która zamierza wykonywać działalność w zakresie przechowywania dokumentacji osobowej i placowej musi być przedsiębiorcą (poprawka nr 11).

Uchwalając poprawkę nr 12 Senat miał na względzie § 23 ust. 3 Zasad techniki prawodawczej. Z konstrukcji art. 11 ustawy o rachunkowości wynika jednoznacznie, iż ust. 2 stanowi wyjątek od zasady sformułowanej w ust. 1.

Ustawodawca powinien posługiwać się skrótem tylko wówczas, gdy spełnione są przesłanki, o których mowa w § 154 ust. 1 Zasad techniki prawodawczej oraz po uprzednim

przytoczeniu pełnej nazwy instytucji w ustawie. W analizowanym przypadku zastosowanie skrótu jest nieuzasadnione, w związku z tym uchwalono poprawkę nr 13. Analogiczne argumenty legły u podstaw poprawki nr 16. Dodatkowo w odniesieniu do poprawki nr 16 należy wskazać, iż w pozostałych ustępach nowelizowanego art. 191 ustawy o gospodarce nieruchomościami ustawodawca posługuje się pełną nazwą instytucji, tj. Państwowa Komisja Kwalifikacyjna.

Poprawka nr 14 ma charakter redakcyjny.

Stwierdzając, iż w dodawanych do art. 191 ustawy o gospodarce nieruchomościami ust. 3a i 3b dla oznaczenia jednakowych pojęć użyto różnych określeń (dzień – data) oraz kierując się § 10 Zasad techniki prawodawczej, Senat przyjął poprawkę nr 15.

W art. 31 w pkt 13 ustawodawca nowelizuje upoważnienie zawarte w art. 197 ustawy o gospodarce nieruchomościami. Na podstawie tej delegacji zostały wydane 3 rozporządzenia. W części delegacji, na podstawie której wydano rozporządzenie "w sprawie odpowiedzialności zawodowej", ustawodawca nie dokonuje zmiany treści delegacji, natomiast w przypadku dwóch pozostałych rozporządzeń podstawowy cel, który przyświecał zmianie delegacji (umożliwienie obywatelom składania dokumentów w formie elektronicznej) jest realizowany przez samą ustawę. W związku z tym Senat uznał za uzasadnione skreślenie w art. 31 pkt 13 (poprawka nr 17). Konsekwencją tej poprawki jest zmiana zakresu przepisu przejściowego zawartego w art. 49 (poprawka nr 32).

Poprawka nr 18 uwzględnia, iż w art. 198 ust. 1 ustawy o gospodarce nieruchomościami, ustawodawca stanowi nie tylko o uprawnieniach zawodowych, ale także o licencjach zawodowych.

Poprawka nr 19 uwzględnia § 158 ust. 1 Zasad techniki prawodawczej. Przyjmując tę poprawkę wzięto pod uwagę, iż w dotychczasowym art. 24 (po zmianie art. 24 ust. 1) ustawy o ochronie osób i mienia ustawodawca wskazał już dzienniczek promulgacyjny ustawy o swobodzie działalności gospodarczej.

Poprawka nr 20 uściśla przepis wskazując, iż usługi dotyczące materiałów i elementów stosowanych do modernizowania lub naprawiania urządzeń technicznych polegają na wytwarzaniu tych materiałów lub elementów. Przyjmując tę poprawkę wzięto pod uwagę treść art. 9 ust. 1 ustawy o dozorze technicznym.

Mając na względzie, iż w art. 3 ustawy o rzecznikach patentowych mowa jest wyłącznie o rzecznikach patentowych, Senat uznał za wskazane zrezygnować w art. 5 ust. 2 tej ustawy z odesłania i wskazać wprost, iż przepis odnosi się do rzeczników patentowych (poprawka nr 21). Zabieg ten ma ułatwić adresatowi interpretację tego przepisu. Należy przy

tym zauważyć, iż odesłanie powinno być formułowane wyłącznie w przypadkach, o których mowa w § 156 ust. 1 Zasad techniki prawodawczej. Analizowany przepis nie wymaga zastosowania tego środka techniki prawodawczej. Ponadto w innych ustępach art. 5 ustawodawca wprost mówi o rzecznikach, a nie odsyła do art. 3.

Mając na względzie umożliwienie identyfikacji przedsiębiorcy dokonującego zgłoszenia, o którym mowa w dodawanym art. 3a ustawy o usługach detektywistycznych, konieczne jest – w przypadku przedsiębiorcy będącego osobą fizyczną – uzyskanie informacji o adresie takiej osoby (poprawka nr 22). W myśl art. 25 Kodeksu cywilnego miejscem zamieszkania osoby fizycznej jest jedynie miejscowość, w której ta osoba przebywa z zamiarem stałego pobytu.

Poprawka nr 23 uwzględnia, iż poczta elektroniczna ma adres, a nie numer.

Poprawka nr 24 harmonizuje dotychczas obowiązujące przepisy z przepisami dodawanymi rozpatrzoną ustawą. Przyjęcie zmian dotyczących art. 19 ustawy o świadczeniu przez prawników zagranicznych pomocy prawnej w Rzeczypospolitej Polskiej w kształcie uchwalonym przez Sejm mogłoby prowadzić do sytuacji, w której niemożliwe byłoby utworzenie spółki jawnej w celu wykonywania stałej praktyki, której współnikami byłiby jednocześnie np. prawnicy zagraniczni i doradcy podatkowi lub rzecznicy patentowi.

Poprawka nr 25 eliminuje wątpliwości, czy w przypadku określonym w dodawanym art. 6 ust 6 ustawy - Prawo pocztowe stosuje się ust. 3 i 4 tego artykułu, czy też nie. W toku prac pojawiały się wątpliwości, czy wyrazy "z zastrzeżeniem" należy interpretować jako "z wyjątkiem", czy też "z uwzględnieniem". Poprawka Senatu jednoznacznie wyraża intencję prawodawcy i określa, które z zasad ogólnych dotyczących świadczenia usług pocztowych będą stosowane również w odniesieniu do czasowego świadczenia tych usług.

Przyjmując poprawkę nr 27 uznano, iż podmiotem niebędącym przedsiębiorcą w rozumieniu przepisów ustawy o swobodzie działalności gospodarczej może być również osoba fizyczna. Treść przepisów nadana w poprawce uwzględnia brzmienie dodawanego do ustawy o ochronie roślin art. 43a ust. 3, 5 i 7 oraz nowelizowanego art. 75 ust. 3, 5 i 6 pkt 1 lit. a tej ustawy.

Poprawka nr 28 zmierza do zachowania konsekwencji terminologicznej w przepisach ustawy o ochronie roślin.

Analizując dodawany do ustawy o swobodzie działalności gospodarczej art. 22c ust. 5 pojawiały się wątpliwości co do ratio legis przepisu w zakresie, w jakim dotyczy on osobistej uczciwości przedsiębiorcy bądź jego personelu. Trudno bowiem stwierdzić na czym miałyby polegać wyłączenie stosowania przepisu określającego cel funkcjonowania punktu

kontaktowego w odniesieniu do osobistej uczciwości. Senat uznał, iż celem regulacji jest wyeliminowanie sytuacji, w której właściwe organy działając w ramach punktu kontaktowego ponosiłyby odpowiedzialność z tytułu nieuczciwości przedsiębiorcy lub jego pracowników (poprawka nr 29).

Poprawka nr 31 ma charakter redakcyjny.

W poprawce nr 33 uwzględniono poprawną podstawę prawną rozporządzenia czasowo utrzymywanego w mocy.

Zmiana przepisu o wejściu w życie (poprawka nr 34) wynika z konieczności skorelowania tego przepisu z terminem wejścia w życie przepisu przejściowego art. 49.