

29-07-2020r

PROPOZYCJA

**art. 9** „ustawy o szczególnych rozwiązaniach dotyczących wsparcia służb mundurowych nadzorowanych przez ministra właściwego do spraw wewnętrznych, o zmianie ustawy o Służbie Więziennej oraz niektórych innych ustaw.

### **Federacji Stowarzyszeń Służb Mundurowych RP**

„Art. 9 1. Przepis art. 115a ustawy zmienianej w art. 1, w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą, stosuje się z urzędu do spraw dotyczących wypłaty ekwiwalentu pieniężnego za niewykorzystany urlop wypoczynkowy lub dodatkowy policjantowi zwolnionemu ze służby od dnia 6 listopada 2018 r. Naliczenia ekwiwalentu pieniężnego za niewykorzystany urlop wypoczynkowy lub dodatkowy policjantowi zwolnionemu ze służby przed dniem 6 listopada 2018 r. ustala się na powyższych zasadach na wniosek zainteresowanego złożony do właściwego Komendanta w terminie do 30 dni od daty wejścia w życie niniejszej ustawy. Wnioski o ponowne naliczenie ekwiwalentu złożone po 6 listopada 2018r traktuje się jak wnioski o których mowa powyżej .

**2. Przepis art.119a ustawy zmienianej w art. 2, w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą, stosuje się z urzędu do spraw dotyczących ekwiwalentu pieniężnego za niewykorzystany urlop wypoczynkowy lub dodatkowy od dnia 6 listopada 2018 r. Przy obliczaniu wysokości ekwiwalentu przelicza się zaległy urlop wypoczynkowy lub dodatkowy w dniach kalendarzowych na urlop w dniach roboczych przy zastosowaniu mnożnika wynikającego z relacji 26 dni roboczych do 30 dni kalendarzowych. Niepełny dzień zaokrągla się w górę do pełnego dnia. Naliczenia ekwiwalentu pieniężnego za niewykorzystany urlop wypoczynkowy lub dodatkowy funkcjonariuszowi Straży Granicznej zwolnionemu ze służby przed dniem 6 listopada 2018 r. ustala się na powyższych zasadach na wniosek zainteresowanego złożony do właściwego Komendanta w terminie do 30 dni od daty wejścia w życie niniejszej ustawy .Wnioski o ponowne naliczenie ekwiwalentu złożone po 6 listopada 2018 r. traktuje się jak wnioski o których mowa powyżej .**

3. Przepisy art. 188 ust. 6 ustawy zmienianej w art. 6, w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą, stosuje się do spraw dotyczących wypłaty ekwiwalentu pieniężnego za niewykorzystany urlop wypoczynkowy lub dodatkowy na zasadach określonych w ust. 1”

### UZASADNIENIE

Trybunał Konstytucyjny w uzasadnieniu do wyroku K7/15 z 30 października 2018r. stwierdził, że Policjanci otrzymują ekwiwalent za niewykorzystany urlop w zaniżonej wysokości tj. **około 73% przy zastosowaniu mnożnika 1/30 za dzień.**

**Po prawie dwóch latach wprowadzane są przepisy naprawcze ale dotychczasowa treść art. 9 procedowanej ustawy praktycznie wyklucza, a co najmniej znacznie utrudnia, możliwość ubiegania się o wyrównanie otrzymanego ekwiwalentu przez osoby zwolnione ze służby przed ogłoszeniem i wejściem w życie ww. wyroku TK, to jest dniem 6 listopada 2018 r.**

Podkreślenia wymaga, że jest to nie tylko społecznie niesprawiedliwe ale nie uwzględnia treści art. 190 ust.4 Konstytucji „Orzeczenie Trybunału Konstytucyjnego o niezgodności z Konstytucją, umową międzynarodową lub z ustawą aktu normatywnego, na podstawie którego zostało wydane prawomocne orzeczenie sądowe, ostateczna decyzja administracyjna lub rozstrzygnięcie w innych sprawach, stanowi podstawę do

wznowienia postępowania, **uchylenia decyzji lub innego rozstrzygnięcia** na zasadach i w trybie określonych w przepisach właściwych dla danego postępowania.”.

Co prawda w przepisach szczegółowych nie opisano trybu postępowania w przypadku rozstrzygnięć w innych sprawach jaką jest niewątpliwie czynność materialno-techniczna (wypłata ekwiwalentu), jest ona jednak pochodną decyzji administracyjnej - rozkazu o zwolnieniu ze służby. Należy mieć na uwadze, że jeśli procedura nie jest opisana to z reguły stosuje się przepisy dotyczące decyzji. Art. 135a i 136 par.1 Kpa stanowią, że w związku ze stwierdzeniem niekonstytucyjności przepisu ustawy można żądać wznowienia postępowania zakończonego decyzją administracyjną, jeśli do jej doręczenia nie minęło 5 lat.

**Ponadto** w ustawach o **Policji, Straży Granicznej czy SOP** są przepisy dot. przedawnienia roszczeń finansowych. Z reguły wynoszą one trzy lata ale jest możliwość nie uwzględniania tego ograniczenia, jeśli istnieją okoliczności wyjątkowe. W związku z brakiem przepisów niektóre sprawy były już rozpatrywane przez WSA z korzyścią dla funkcjonariuszy, gdzie wskazywano na potraktowanie przedawnienia w tej sytuacji jako okoliczności wyjątkowej albo stwierdzano, że tego typu świadczenia przedawnieniu nie podlegają.

**Proponuje się** aby wszystkie trzy służby (**Policja, SG, SOP**), które dotychczas miały zaniżone należności za „ekwiwalent” potraktować jednakowo. Wyrok WSA w Warszawie z 26 listopada 2019 w sprawie funkcjonariusza Straży Granicznej TM sygnatura SA/Wa 1173/19 potwierdził, że w sprawach podobnych można rozstrzygnąć przez analogię i nie ma potrzeby orzekania oddzielnie dla każdej ze służb. W przypadku funkcjonariuszy należy przeliczyć urlop z wymiaru w dniach kalendarzowych (z wyłączeniem dni wolnych od służby) na dni robocze, co projektodawca przewidział i pozostaje niezmiennione.

**UWAGA** – Należy rozważyć wydłużenie terminu składania wniosków na okres np. do 3 miesięcy i wprowadzić termin ich realizacji w okresie 6 miesięcy co pozwoliłoby zminimalizować obciążenie budżetu w tym roku – ustawa zakłada że wejdzie w życie 01-10-2020r. **Powyższa propozycja zakłada jednakowe potraktowanie wszystkich trzech służb podległych MSWiA ( Policja, SG, SOP ) , które dotychczas miały zaniżony mnożnik w wysokości 1/30 za dzień.** Poszerzona treść ust 2 wynika z konieczności przeliczenia urlopu funkcjonariuszy SG z dni kalendarzowych na robocze , dotychczas mieli urlop określony w dniach kalendarzowych (30) po odliczeniu dni ustawowo wolnych od pracy a pozostali w dniach roboczych (26) .

Zespół Prawny FSSM RP