

Warszawa, dn. 29 stycznia 2015 r.

Opinia prawna

1. Przedmiot:

Przedmiotem niniejszej opinii prawnej jest określenie statusu prawnego funkcjonariuszy Straży Granicznej zajmujących określony stopień etatowy, który w wyniku wprowadzenia nowych regulacji prawnych, tj. Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych z dnia 10 września 2014 r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie uposażenia zasadniczego oraz dodatków do uposażenia funkcjonariuszy Straży Granicznej (Dz. U. z 2014 r., poz. 1233), znalazł się w innej grupie zaszeregowania.

2. Podstawa prawna:

Rozporządzenie Ministra Spraw Wewnętrznych z dnia 10 września 2014 r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie uposażenia zasadniczego oraz dodatków do uposażenia funkcjonariuszy Straży Granicznej (Dz. U. z 2014 r., poz. 1233) – dalej zwane Rozporządzeniem zmieniającym.

3. Rozstrzygnięcie:

Na podstawie przepisów Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych z dnia 10 września 2014 r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie uposażenia zasadniczego oraz dodatków do uposażenia funkcjonariuszy Straży Granicznej (Dz. U. z 2014 r., poz. 1233), zmianie uległy zasady m. in. odnoszące się do sposobu zaszeregowywania



Kancelarie Prawne Sp. z o.o.

funkcjonariuszy do zajmowanych stanowisk, uregulowane dotychczas w Rozporządzeniu Ministra Spraw Wewnętrznych z dnia 8 lutego 2008 r. w sprawie uposażenia zasadniczego oraz dodatków do uposażenia funkcjonariuszy Straży Granicznej (Dz. U. z 2008 r., poz. 24, Nr 148 z późn. zm.). Przepis § 2 ust. 3 Rozporządzenia zmieniającego wprowadza zasady intertemporalne. Stanowi on, iż: *„Funkcjonariusz pełniący służbę w dniu wejścia w życie rozporządzenia [red. – zmieniającego] na stanowisku zaszeregowanym do określonego stopnia etatowego zachowuje prawo do stopnia etatowego określonego dla tego stanowiska na podstawie dotychczasowych przepisów, nie dłużej jednak niż do dnia mianowania na pierwszy stopień służbowy w korpusie lub do końca okresu wymaganego do przesłużenia w stopniu, na który funkcjonariusz został mianowany przed dniem wejścia w życie rozporządzenia”*. Przedmiotowy przepis wprost stanowi, iż do funkcjonariuszy Straży Granicznej pełniących służbę na stanowisku zaszeregowanym do określonego stopnia etatowego zachowuje prawo do stopnia etatowego określonego dla tego stanowiska na podstawie dotychczasowych przepisów. Powyższe oznacza tyle, iż funkcjonariusz, który na podstawie nowych regulacji musiałby ulec swoistej degradacji, zachowuje dotychczasowy stopień. Przepis nie wprowadza w tym przedmiocie żadnego ograniczenia. Nie wskazuje, aby skorzystanie z prawa do zachowania dotychczasowego stopnia było możliwe jeden lub więcej razy. Tym samym uprawnionym jest uznanie, iż funkcjonariusz, który w oparciu o wcześniej obowiązujące przepisy otrzymał uprawnienie do dalszego posługiwania się stopniem etatowym dotychczas zajmowanym zatrzymuje to prawo do czasu mianowania na pierwszy stopień służbowy w korpusie lub do końca okresu wymaganego do przesłużenia w stopniu, na który funkcjonariusz został mianowany przed dniem wejścia w życie Rozporządzenia z zmieniającego. Szczególnego podkreślenia wymaga, iż owego uprawnienia, swoistej ochrony nie można „skonsumować”. Tak więc, jeżeli funkcjonariuszowi w dniu wejścia w życie Rozporządzenia zmieniającego przysługiwało uprawnienie do dalszego posługiwania się stopniem etatowym, to

OMEGA KANCELARIE PRAWNE SP. Z O.O.

00-680 Warszawa, ul. Poznańska 3 lok.18

tel./fax (83) 342 12 19, 600-185-900

e-mail: warszawa@omega-kancelaria.pl



Kancelarie Prawne Sp. z o.o.

również po wejściu w życie Rozporządzenia zmieniającego w dalszym ciągu przysługuje mu to uprawnienie.

Czas trwania opisanej powyżej swoistej ochrony nie został określony w sposób ostry z góry. Funkcjonariusz zachowuje prawo do dalszego posługiwania się stopniem etatowym nie dłużej jednak niż do dnia mianowania na pierwszy stopień służbowy w korpusie lub do końca okresu wymaganego do przesłużenia w stopniu, na który funkcjonariusz został mianowany przed dniem wejścia w życie Rozporządzenia zmieniającego. Okoliczność, iż w pewnych wypadkach czas ochrony wynosił będzie kilka miesięcy, w innych natomiast kilka lat nie powinien rodzić wątpliwości. Oczywistym bowiem jest, iż kwestia awansu stanowi stricte indywidualną sytuację, uzależnioną od ziszczenia się wielu czynników (w tym upływu minimalnego czasu pełnienia służby w danym stopniu, nienaganego przebiegu służby, odbytych szkoleń, studiów wyższych itp.). Nie jest możliwym zatem określenie jej z góry poprzez inne wskazanie daty granicznej. W ocenie sporządzającej opinię pozornie tylko wydawać się może, iż regulacja zawarta w § 2 ust. 3 Rozporządzenia zmieniającego wprowadzać może niesprawiedliwe, niesłuszne uprzywilejowanie pewnych grup funkcjonariuszy, np. w stopniu chorążych sztabowych, z uwagi na relatywnie długi okres wymagany do awansu. W rzeczywistości bowiem długość ochrony zależy li wyłącznie od predyspozycji samego funkcjonariusza oraz chęci osiągnięcia przez niego wyższego stopnia służbowego. W takim rozumieniu zapisy przedmiotowego przepisu nie powinny budzić żadnych obiekcji.

Tym samym należy wskazać, iż jeżeli funkcjonariusz przed wejściem w życie Rozporządzenia zmieniającego zajmował stopień etatowy kapitana SG, a następnie awansował (również przed wejściem w życie Rozporządzenia zmieniającego) przy jednoczesnym zachowaniu dotychczasowego stopnia etatowego, również po wejściu w życie rozporządzenia zmieniającego zachowa dotychczasowy stopień etatowy. Zmiana stopnia etatowego nastąpi dopiero wówczas, gdy zgodnie z przepisem § 2 ust. 3

OMEGA KANCELARIE PRAWNE SP. Z O.O.

00-680 Warszawa, ul. Poznańska 3 lok.18

tel./fax (83) 342 12 19, 600-185-900

e-mail: warszawa@omega-kancelaria.pl



Kancelarie Prawne Sp. z o.o.

Rozporządzenia zmieniającego zaistnieją określone okoliczności, m. in. mianowanie na pierwszy stopień służbowy w korpusie.

Na uwagę zasługuje również okoliczność, iż powołane przepisy winny być stosowane do funkcjonariuszy SG bez względu na posiadany przez nich stopień służbowy. Przepis § 2 ust. 3 Rozporządzenia zmieniającego nie różnicuje sytuacji w chwili wejścia w życie powołanego aktu prawnego funkcjonariuszy wchodzących do korpusu oficerów lub korpusu chorążych. Ochrona wynikająca z przywołanego przepisu obejmowała będzie odpowiednio funkcjonariuszy obu korpusów.


RADCA PRAWNY
Ewelina Ślusarz
KL-1051

OMEGA KANCELARIE PRAWNE SP. Z O.O.

00-680 Warszawa, ul. Poznańska 3 lok.18
tel./fax (83) 342 12 19, 600-185-900
e-mail: warszawa@omega-kancelaria.pl