

Warszawa, dn. 11 lipca 2016r.

## *Opinia prawna*

### Zagadnienie prawne:

1. Jakie są podstawy do zawieszenia w czynnościach funkcjonariusza Straży Granicznej?

### Podstawa prawna:

Ustawa z dnia 12 października 1990 r. o Straży Granicznej (Dz. U. z 2005 r. Nr 234, poz. 1997, z późn. zm.), zwana dalej ustawą o Straży Granicznej

Rozporządzenie Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 4 marca 2002r. w sprawie trybu zawieszania w czynnościach służbowych funkcjonariuszy Straży Granicznej (Dz.U.2002.23.237, z późn. zm. ), zwane dalej rozporządzeniem MSWiA

### Rozstrzygnięcie:

Na wstępie należy wskazać, że w art. 43 ustawy o Straży Granicznej wskazane są przesłanki, po spełnieniu których możliwym jest zawieszenie funkcjonariusza Straży Granicznej w czynnościach. W ust. 1 ustawodawca zawarł obligatoryjny obowiązek zawieszenia funkcjonariusza w czynnościach służbowych, w sytuacji, gdy ten zostanie tymczasowo aresztowany, wszczęcia przeciwko niemu



Kancelarie Prawne

postępowania karnego w sprawie o przestępstwo umyślne ścigane z oskarżenia publicznego lub przestępstwo skarbowe umyślne. Powyższego zawieszenia dokonuje się na okres 3 miesięcy, przy czym w uzasadnionych przypadkach, np. przedłużenie tymczasowego aresztowania okres ten przedłuża się z mocy samego prawa do czasu zakończenia tymczasowego aresztowania.

Zaś w ust. 2 zawarte są wytyczne co do fakultatywnego zawieszenia tj. w razie wszczęcia przeciwko funkcjonariuszowi postępowania karnego w sprawie o przestępstwo nieumyślne, ścigane z oskarżenia publicznego albo przestępstwo skarbowe nieumyślne lub postępowania dyscyplinarnego, jeżeli jest to celowe z uwagi na dobro postępowania lub dobro służby - na czas nie dłuższy niż 3 miesiące.

W wyjątkowych okolicznościach można przedłużyć zawieszenie, aż do czasu ukończenia postępowania karnego. Jednocześnie złożenie odwołania od decyzji o zawieszeniu w czynnościach służbowych bądź o jego przedłożeniu nie powoduje wstrzymania zawieszenia.

Istotne jest, że wszczęcie przeciwko funkcjonariuszowi postępowania karnego ściganego z oskarżenia publicznego skutkuje obligatoryjnym zawieszeniem, albowiem nie zachodzi tu element uznania administracyjnego. Dlatego też wystąpienie okoliczności polegającej na wszczęciu postępowania karnego publicznoskargowego decyduje o zawieszeniu w czynnościach służbowych.

Należy mieć na uwadze fakt, iż w przypadku wniesienia subsydiarnego aktu oskarżenia zastosowanie ma procedura zawieszenia fakultatywnego.

Szczegółowe zasady zawieszenia funkcjonariusza Straży Granicznej w czynnościach służbowych reguluje rozporządzenie MSWiA. W rozporządzeniu MSWiA wskazane są osoby uprawnione do dokonywania zawieszenia oraz tryb zawieszenia tj. decyzja administracyjna, którą niezwłocznie należy doręczyć funkcjonariuszowi zawieszonemu i umieścić w jego aktach osobowych. Od niniejszej decyzji służy odwołanie w terminie 14 dni, które powinno być rozpatrzone w drodze decyzji administracyjnej w ciągu 14 dni od dnia otrzymania odwołania wraz z aktami sprawy.

§ 4 rozporządzenia MSWiA reguluje kwestie dotyczące ustania zawieszenia. Ustanie zawieszenia następuje z upływem terminu na jaki zostało wydane, o ile nie przedłużono terminu tego

zawieszenia lub w przypadku prawomocnego zakończenia postępowania karnego bądź dyscyplinarnego.

Rozporządzenie MSWiA daje również możliwość uchylecia zawieszenia w czynnościach służbowych w sytuacji ustania przesłanek, które wskazywały na celowość zawieszenia, a stanowiących podstawę do fakultatywnego zawieszenia albo przyczyn stanowiących podstawę do przedłużenia zawieszenia.

Nadmienić trzeba, iż uchylenie zawieszenia następuje poprzez decyzję administracyjną i stosuje się do niej tryb przewidziany dla ustania zawieszenia funkcjonariusza w czynnościach służbowych.

Reasumując uznać trzeba bez jakichkolwiek wątpliwości, iż w przypadku zaistnienia przesłanek opisanych w art. 43 ust. 1 ustawy o Straży Granicznej tj. wszczęcia przeciwko funkcjonariuszowi postępowania karnego ściganego z oskarżenia publicznego koniecznym jest obligatoryjne zawieszenie takiego funkcjonariusza w czynnościach służbowych. Gdy zaś toczy się postępowanie o przestępstwo nieumyślne bądź postępowanie dyscyplinarne decyzja o zawieszeniu funkcjonariusza jest fakultatywna. Istotna jest okoliczność, aby takie zawieszenie w czynnościach służbowych, czy to obligatoryjne, czy też fakultatywne nastąpiło w drodze decyzji administracyjnej.

RADCA PRAWNY  
Ewelina Ślusarz