

KANCELARIA ADWOKACKA

Adw. Anna Kwiatkowska - Krzyżak

ul. Stawowa 6/13, 50-018 Wrocław, tel. 660-596-350

adwokatkwiatkowska@gmail.com

Wrocław, dnia 8 czerwca 2018 roku

Opinia prawna

**I WICEPRZEWODNICZĄCY
ZW NSZZ Policjantów
woj. dolnośląskiego**

Roman Buczkowski

Przedmiot opinii:

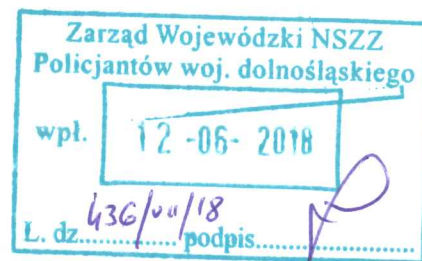
12-06-2018

Zarząd Wojewódzki NSZZ Policjantów woj. dolnośląskiego z siedzibą we Wrocławiu, zwrócił się z prośbą o ustosunkowanie się do opinii prawnej sporządzonej przez radcę prawnego, z zespołu prawnego Komendy Wojewódzkiej Policji we Wrocławiu oraz do opinii prawnej adwokata, prowadzącego Kancelarię Adwokacką w Gliwicach, wydanych w sprawie zasad i warunków udzielania płatnych urlopów dodatkowych policjantom, którzy pełnią służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia.

Ponadto wniósł o udzielenie odpowiedzi na pytanie: czy policjantowi, który choćby w jednym miesiącu roku kalendarzowego nie pełnił służby w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia, przez co najmniej 80 godzin w skali miesiąca (np. z powodu choroby, urlopu, zwolnienia od zajęć służbowych, czy wynikająca z potrzeb służby) przysługuje urlop dodatkowy ?

Treść opinii:

Naczelnik Wydziału Kadr KWP we Wrocławiu zwrócił się do Zespołu Prawnego KWP we Wrocławiu o wydanie opinii prawnej w zakresie ustalenia:



1. Czy podstawą do przyznania płatnego urlopu dodatkowego dla policjantów, którzy pełnią służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia jest łączne spełnienie przez policjanta dwóch przesłanek, tj:
 - pełnienie służby w warunkach szkodliwych lub uciążliwych dla zdrowia przez co najmniej 80 godzin każdego miesiąca w skali roku,
 - nie posiadanie w ciągu roku łącznie 3 miesięcy przerwy w służbie, w szczególności z powodu choroby, urlopu, zwolnienia od zajęć służbowych, czy wynikających z potrzeb służby.
2. Czy dopuszczalnym jest uznanie za spełnienie przesłanki wynikającej z § 12 ust. 1 rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 19 września 2014 r. w sprawie urlopów policjantów (Dz.U. z 2014 r., poz.1282 ze zm.) w zakresie pełnienia służby w warunkach szkodliwych lub uciążliwych dla zdrowia, jeżeli jest ona pełniona średnio miesięcznie 80 godzin w skali roku.

Z opinii prawnej radcy prawnego KWP we Wrocławiu wynika, że dodatkowy płatny urlop o którym mowa w § 12 ust. 1 pkt 1 oraz pkt 3 dotyczy policjantów, którzy pełnili służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia, przez co najmniej 80 godzin w każdym miesiącu roku kalendarzowego.

Odmienne stanowisko przedstawił w opinii adwokat z Kancelarii Adwokackiej w Gliwicach, który stwierdził, że sposób obliczania czasu pełnienia służby w warunkach uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia w wymiarze 80 dni w miesiącu powinien być liczony w skali całego roku, a nie osobno dla poszczególnych miesięcy. Jako uzasadnienie swojej opinii nadmienił, że treść § 12 ust. 3 wskazuje, że urlop dodatkowy nie należy się w przypadku przerwy wynoszącej dłużej niż 3 miesiące w skali roku. Powyższe przemawia za interpretacją, że sformułowanie 80 godzin w miesiącu przy fizycznym zwalczaniu terroryzmu powinno być liczone jako średnia liczba godzin w skali roku a nie minimalna liczba przepracowanych godzin w każdym miesiącu.

Zasady przyznawania dodatkowych urlopów dla policjantów pełniących służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia reguluje rozporządzenie Ministra Spraw

Wewnętrznych i Administracji z dnia 19 września 2014 roku w sprawie urlopu policjantów (zwane dalej rozporządzeniem) w § 12 ust. 1, które wskazuje na cztery rodzaje sytuacji uwzględniające czynniki szczególnie uciążliwe i szkodliwe dla zdrowia oraz warunki jakie muszą zostać spełnione do otrzymania takiego urlopu. Jednym z podstawowych warunków jest pełnienie służby w warunkach uciążliwych określonych § 12 ust. 1 pkt. 1 lit. a-e przez co najmniej 80 godzin w miesiącu.

Natomiast § 12 ust. 3 rozporządzenia stanowi, że policjant nie nabywa prawa do urlopu dodatkowego za służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia, jeżeli przerwa w ekspozycji na czynnik szkodliwy dla zdrowia, w szczególności z powodu choroby, urlopu czy zwolnienia od zajęć służbowych, trwała nieprzerwanie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku.

Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 12 czerwca 2015 r. w sprawie II CSK 518/14 przypomniał, że powszechnie akceptowana w orzecznictwie i piśmiennictwie jest zasada pierwszeństwa wykładni językowej przy analizowaniu treści aktów prawnych. Wykładnia systemowa i funkcjonalna mają charakter pomocniczy (subsydiarny). Sąd Najwyższy zwrócił uwagę, że odstępstwo od wykładni językowej dopuszcza się wtedy, gdy po jej zastosowaniu dochodziłoby do rażąco niesprawiedliwych wniosków.

Odnosząc powyższe wytyczne na grunt przedmiotowej sprawy należy zgodzić się ze stanowiskiem wyrażonym przez radcę prawnego KWP we Wrocławiu że dodatkowy płatny urlop o którym mowa w § 12 ust. 1 pkt 1 oraz pkt 3 co do zasady dotyczy policjantów, którzy pełnili służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia, przez co najmniej 80 godzin w każdym miesiącu roku kalendarzowego, co bezpośrednio wynika z brzmienia wyżej wskazanych jednostek redakcyjnych rozporządzenia, które w tym zakresie jest jasne i nie wzbudza wątpliwości interpretacyjnych.

Zagadnienie prawne wskazane przez Zarząd Wojewódzki NSZZ Policjantów woj. dolnośląskiego, dotyczy następującej sytuacji: policjant w styczniu 2017 roku przebywał na zwolnieniu lekarskim wskutek czego nie pełnił służby przez co najmniej 80 godzin w skali miesiąca w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia , natomiast w

pozostałych 11 miesiącach w 2017 roku już spełniał ww. warunki a mianowicie pełnił służbę w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia, przez co najmniej 80 godzin w skali miesiąca. Czy policjantowi przysługuje urlop dodatkowy?

Jedną z podstaw prawnych o charakterze kompetencyjnym udzielenia policjantowi dodatkowego urlopu jest § 12 ust. 3 rozporządzenia, zgodnie z którym: policjant nie nabywa prawa do urlopu dodatkowego, jeżeli przerwa w ekspozycji na czynnik szkodliwy dla zdrowia, w szczególności z powodu choroby, urlopu czy zwolnienia od zajęć służbowych, trwała nieprzerwanie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku. W świetle przytoczonego ustępu 3, nie ulega wątpliwości, że policjantowi przysługuje dodatkowy płatny urlop, gdy posiada w ciągu roku co najwyżej 3 miesiące przerwy w służbie. Wynika to z zastosowania wnioskowania *a contrario* do § 12 ust. 3 rozporządzenia, w którym wymieniono w sposób wyczerpujący obligatoryjne przesłanki odmawiające udzielenia policjantowi dodatkowego urlopu.

Wskazać należy, że wnioskowanie *a contrario* (z przeciwności) jest zasadniczo dopuszczalne w tych przypadkach, w których dana regulacja ma charakter zamknięty i wyczerpujący, tak, że można założyć, że dany przepis reguluje wszystkie sytuacje, z którymi ustawodawca chciał powiązać skutek prawny, z czym mamy do czynienia przy analizie § 12 ust. 3 rozporządzenia.

W ocenie opiniującej zwrot "przerwa (...) trwała nieprzerwanie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku" determinuje uznanie, że każda przerwa która nie trwała nieprzerwanie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku powinna być uznawana do nabycia urlopu dodatkowego. Świadczy o tym użycie przez ustawodawcę w treści § 12 ust. 3 rozporządzenia sformułowania kategoriycznego „nie nabywa” w zestawieniu ze słowami „nieprzerwanie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku”.

Z treści omówionych jednostek redakcyjnych rozporządzenia wynika, że uprawnienie do otrzymywania przez policjantów urlopu dodatkowego, jest jednym z przejawów szczególnego statusu tych funkcjonariuszy. Stanowi ono rekompensatę za trudy i niebezpieczeństwo związane z ich codzienną służbą, przez co odmienna interpretacja § 12

ust. 3 rozporządzenia budzi wątpliwości także z punktu widzenia zasady sprawiedliwości społecznej.

Stosując zasady wykładni logicznej i celowościowej § 12 ust. 3 rozporządzenia, należy zatem przyjąć, że policjant nabywa prawo do urlopu dodatkowego, jeżeli przerwa w ekspozycji na czynnik szkodliwy dla zdrowia, w szczególności z powodu choroby, urlopu czy zwolnienia od zajęć służbowych, trwała nie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku.

Wnioski

Z przytoczonych przepisów wynika, że kryterium uprawniającym policjanta do otrzymania corocznego płatnego urlopu dodatkowego, jest co do zasady wykonywanie służby w warunkach szczególnie uciążliwych lub szkodliwych dla zdrowia przez co najmniej 80 godzin w każdym miesiącu roku kalendarzowego.

W ocenie opiniującej przerwa w służbie, w szczególności z powodu choroby, urlopu, zwolnienia od zajęć służbowych, czy wynikająca z potrzeb służby, trwająca nie dłużej niż 3 miesiące w ciągu roku, wliczana jest do okresu uprawniającego do nabycia prawa do urlopu dodatkowego, niezależnie od liczby godzin przepracowanych w danych miesiącu.

Adwokat

Anna Kwiatkowska - Krzyżak