

Warszawa, dn. 22.01.2018r.

## **Opinia prawna**

### 1. Przedstawione zagadnienia:

„Pytanie:

- a) czy dopuszczalne jest, aby w Straży Granicznej, jako jednolitej formacji, funkcjonariusze służący w tym samym okresie w tej samej misji, na podstawie tych samych przepisów, mieli wypłacane różne wysokości ryczałtów?
- b) czy odliczanie ryczałtów (nie wypłacanie pełnej wysokości) na podstawie okresów pobytu poza Gruzją jest legalne?
- c) czy można rozliczać na zasadach właściwych dla rozliczenia diety z podróży służbowej?”

### 2. Analiza prawna:

Kwestię ryczałtu na pokrycie kosztów wyżywienia i zakwaterowania reguluje, na podstawie delegacji ustawowej wyrażonej w art. 40 ust. 5 ustawy z dnia 12 października 1990 r. o Straży Granicznej (Dz.U. z 2016 r. poz. 1643 ze zm.), § 6 rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 28 października 2011 r. w sprawie należności i świadczeń przysługujących funkcjonariuszom Straży Granicznej delegowanym do pełnienia służby poza granicami państwa (Dz.U. z 2011r. Nr 247, poz. 1476 ze zm.). Na podstawie ust. 1 przywołanego przepisu funkcjonariuszowi delegowanemu do pełnienia służby poza granicami państwa przysługuje w miejscu pełnienia służby poza granicami państwa ryczałt na pokrycie kosztów wyżywienia i zakwaterowania na warunkach określonych w przepisach w sprawie należności pieniężnych otrzymywanych przez funkcjonariuszy delegowanych do pełnienia służby poza granicami państwa w kontyngencie Straży Granicznej, z zastrzeżeniem ust. 2 . W ust. 2 wskazano zaś, że w.w. ryczałt stanowi równowartość w pierwszym miesiącu służby poza granicami państwa – 100%, w następnych miesiącach służby poza granicami państwa – 60% - diet na pokrycie kosztów wyżywienia i zakwaterowania w granicach ustalonego na ten cel limitu na pokrycie kosztów noclegu określonych w przepisach w sprawie wysokości oraz warunków ustalania należności przysługujących pracownikowi zatrudnionemu w państwowej lub samorządowej jednostce sfery budżetowej z tytułu podróży służbowej poza granicami kraju. Ponadto, do w.w. ryczałtów, na podstawie odesłania zwartego w § 6 ust. 1

rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 28 października 2011 r., stosuje się § 9 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 12 września 2016 r. w sprawie należności pieniężnych otrzymywanych przez funkcjonariuszy Straży Granicznej delegowanych do pełnienia służby w kontyngencie Straży Granicznej poza granicami państwa (Dz.U. z 2006 r. Nr 172, poz. 1233) w zakresie, w jakim określono warunki przysługiwania ryczału, z wyjątkiem jego wysokości, albowiem to określono w § 6 ust. 2 rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 28 października 2011 r. Wysokość ryczału uregulowano, zgodnie z w.w. odesłaniem, w rozporządzeniu Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 29 stycznia 2013 r. w sprawie należności przysługujących pracownikowi zatrudnionemu w państwowej lub samorządowej jednostce sfery budżetowej z tytułu podróży służbowej (Dz. U. z 2013r. poz. 167). W myśl § 9 ust. 4 rozporządzenia Rady Ministrów (Dz.U. z 2006 r., nr 172, poz. 1233), ryczałt ten wypłacany jest zaliczkowo z góry, w gotówce, w pierwszym dniu roboczym każdego miesiąca służby poza granicami kraju.

Należy również wskazać, że zgodnie z normą zawartą w art. 32 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej, wszyscy są wobec prawa równi. Wszyscy mają prawo do równego traktowania przez władze publiczne. Zasada ta jest podstawą demokratycznego państwa prawa.

### 3. Wnioski:

W mojej ocenie nie jest dopuszczalne, aby funkcjonariusze służący w tym samym czasie w tej samej misji, na podstawie tych samych przepisów, mieli wypłacane różne wysokości ryczałtów, albowiem jak wyżej wskazano wszyscy są równi wobec prawa. Stąd też w takim samym stanie faktycznym i prawnym organ państwowy powinien równo traktować, w tym przypadku, funkcjonariuszy Straży Granicznej.

W mojej ocenie, pomimo braku orzecznictwa sądownoadministracyjnego w tym zakresie, funkcjonariuszowi Straży Granicznej oddelegowanemu do pełnienia służby poza granicami państwa na podstawie przepisów ustawy o Straży Granicznej i właściwych rozporządzeń należy się ryczałt za cały okres delegowania, w tym także za okres urlopu spędzany poza granicami państwa, do którego został oddelegowany. Moim zdaniem w przypadku długotrwałego oddelegowania, pomimo wykorzystywania urlopu przez funkcjonariusza poza granicami kraju obcego, w którym pełni służbę, taki funkcjonariusz jest nadal delegowany zgodnie z danym rozkazem personalnym. Okres urlopowy nie powoduje odwołania, czy też zawieszenia takiej delegacji. Wskazuje także na to analiza przywołanych przepisów, albowiem zgodnie z § 9 ust. 4 Rozporządzenia Rady Ministrów (Dz.U. z 2006 r., nr 172, poz. 1233) ryczałt wypłacany jest zaliczkowo z góry, w gotówce, w pierwszym dniu roboczym każdego miesiąca służby poza granicami kraju. Zgodnie z definicją zawartą w Słowniku Języka Polskiego ryczałt jest to całkowita suma przeznaczona na

określone wydatki, bez podziału na poszczególne pozycje (<https://sjp.pl/rycza%C5%82t>), stąd też jego rozliczenie następuje bez konieczności przedstawiania dowodów poniesionych kosztów. W żadnej też normie przywołanych przepisów nie zawarto wskazań, że ryczałt przysługuje za każdą rozpoczętą, czy też zakończoną dobę delegacji poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej.

Wysokość ryczałtu, o którym mowa w § 6 ust. 2 Rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 28 października 2011 r. w sprawie należności i świadczeń przysługujących funkcjonariuszom Straży Granicznej delegowanym do pełnienia służby poza granicami państwa (Dz.U. z 2011 r., nr 247 poz. 1476 ze zm.) wyznacza wysokość diet na pokrycie kosztów wyżywienia i zakwaterowania w granicach ustalonego na ten cel limitu na pokrycie kosztów noclegu określonych w Rozporządzeniu Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 29 stycznia 2013 r. w sprawie należności przysługujących pracownikowi zatrudnionemu w państwowej lub samorządowej jednostce sfery budżetowej z tytułu podróży służbowej (Dz. U. z 2013 r. poz. 167). Stąd też, w mojej opinii, tylko wysokość ryczałtu może być określona na podstawie tego aktu.

~~ADWOKAT~~

~~Maciej Szcząska-Wójcik~~