

Warszawa dn. 12.06.2012**BIURO TECHNIKI I ZAOPATRZENIA
KOMENDY GŁÓWNEJ STRAŻY GRANICZNEJ**

FAX KG -TZ- 735 / V / 12

12 CZE. 2012

Egz. pojedynczy

**Zastępca Komendanta
Oddziału Straży Granicznej
Wg rozdzielnika****Przewodniczący
NSZZ FSG
Pan Mariusz TYL**

*Do wiadomości
ZKS i KKR
12.06.12*

szanowni Panowie.

W związku pojawiającymi się wątpliwościami interpretacyjnymi przepisów rozporządzenia MSWiA z dnia 28 czerwca 2002 r. w sprawie wysokości i warunków przyznawania funkcjonariuszom Straży Granicznej równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego oraz szczegółowych warunków jego zwrotu, a także sposobu postępowania w przypadku wystąpienia zbiegu uprawnień do jego otrzymania (Dz. U. Nr 118, poz. 1014 ze zm.) w załączeniu przesyłam stanowisko Biura Prawnego KGSG w powyższym zakresie celem służbowego wykorzystania.

Zał. szt. 1 na 3 str. – tylko adresat

S *poważam*

ZASTĘPCA DYREKTORA
Biuro Techniki i Zaopatrzenia
Komenda Główna Straży Granicznej
[Signature]
ppłk SG Stanisław SUPIŃSKI

Otrzymują Komendanci:

1. Nadodrzańskiego OSG
2. Sudeckiego OSG
3. Karpackiego OSG
4. Śląskiego OSG
5. Bieszczadzkiego OSG
6. Nadbużańskiego OSG
7. Podlaskiego OSG
8. Morskiego OSG
9. Warmińsko-Mazurskiego OSG
10. Nadwiślańskiego OSG
11. Centralnego Ośrodka Szkolenia w Koszalinie
12. Ośrodka Szkoleń Specjalistycznych w Lubaniu.



**KOMENDA GŁÓWNA
STRAŻY GRANICZNEJ
BIURO PRAWNE**

BP-II-510 /0225/12/WB

Warszawa, dnia 8.05. 2012 r.

Komenda Główna Straży Granicznej Biuro Techniki i Zaopatrzenia Kancelaria Jawna	
Wpłynęło dnia	2012 -05- 11
Nr	767/12
Zal.	3
Str.	4

Egzemplarz nr 1

Dyr. B 712
8 - MAJ 2012
Wzrost danych
formalność
rehabilitacja
prawa
Stanowisko

Zastępca
 Komendanta Głównego Straży Granicznej
 Pan gen. bryg. SG Marek Borkowski

za pośrednictwem

Zastępcy Dyrektora
 Biura Techniki i Zaopatrzenia KGSG
 Pana pplk. SG Stanisława Supińskiego

11 MAJ 2012
Stanowisko
Przedanie
15 MAJ 2012

Stanowisko

Dyr. B 712
oprac. proced.
opinie do kłótni
rehabilit. og. SG
do numeracji
rehabilit. og. SG
Pracownicy
11 MAJ 2012
16 MAJ 2012

W związku z pismem Biura Techniki i Zaopatrzenia KGSG nr KG-TZ-465/V/12 dnia 12 kwietnia 2012 r. dotyczącym wątpliwości w zakresie daty powstania prawa do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego, uprzejmie przedstawiam następujące stanowisko w sprawie.

Przepis art. 96 ust. 2 ustawy z dnia 12 października 1990 r. o Straży Granicznej (Dz. U. z 2011 r. Nr 116, poz. 675, z późn. zm.), w zakresie uprawnień do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego odsyła do przepisów rozporządzenia Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 28 czerwca 2002 r. w sprawie wysokości i warunków przyznawania funkcjonariuszom Straży Granicznej równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego oraz szczegółowych warunków jego zwrotu, a także sposobu postępowania w przypadku wystąpienia zbiegu uprawnień do jego otrzymania (Dz. U. Nr 118, poz.1014, z późn. zm.).

Stosownie do brzmienia § 6 w związku z § 5 tego rozporządzenia, decyzja w sprawie równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego wydawana jest po złożeniu oświadczenia mieszkaniowego przez funkcjonariusza SG.

Zarówno przepisy ustawy o Straży Granicznej jak i powołanego rozporządzenia nie stanowią o dacie (chwili), w której następuje przyznanie prawa do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego.

Zgodnie z obowiązującą doktryną „decyzja o przyznaniu funkcjonariuszowi SG prawa do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego, na mocy art. 96 w związku z § 6 cytowanego rozporządzenia, ma charakter konstytutywny.

Cechą istotną aktów konstytutywnych jest to, że tworzą one nowe obowiązki lub przyznają uprawnienia. a zatem w ich wyniku nawiązuje się nowy, zmienia lub uchyla istniejący stosunek administracyjnoprawny. Ze względu na taką ich istotę wywołują one skutki prawne wyłącznie na przyszłość (ex nunc), nie wcześniej niż od chwili ich wydania.” – Tak:

V-145

Wojciech Kotowski, Komentarz do art. 92 ustawy o Policji 2012 r. oraz wyrok WSA w Warszawie z dnia 6 grudnia 2006 r., II SA/Wa 580/06.

„Z aktu mianowania na określone stanowisko służbowe nie wynika, że funkcjonariusz SG uzyskał prawo podmiotowe do tego równoważnika.

Prawo do równoważnika nie przysługuje wszystkim funkcjonariuszom SG, ale tylko tym, którzy spełniają przesłanki określone w § 2 powołanego rozporządzenia. Stąd w celu uzyskania prawa podmiotowego w postaci prawa do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego konieczne jest wydanie decyzji administracyjnej. Jak wcześniej podniesiono ma ona charakter konstytutywny, co oznacza że dopiero wówczas powstaje po stronie funkcjonariusza SG wynikające z prawa podmiotowego roszczenie z tytułu prawa do równoważnika o wypłatę stosownej kwoty i odpowiadający temu roszczeniu obowiązek organu. Tak wyrok WSA w Krakowie z dnia 8 października 2008 r., III SA/Kr 521/08

Możliwość uzyskania prawa do równoważnika pieniężnego uzależniona jest od istnienia merytorycznych przesłanek, jakimi są niezaspokojone potrzeby mieszkaniowe. Tym samym do czasu, gdy spełniona jest merytoryczna przesłanka uzasadniająca przyznanie określonego prawa w ramach zaspokajania potrzeb mieszkaniowych, tak długo może być złożony wniosek o przyznanie tego prawa. Tak wyrok WSA w Krakowie z dnia 9 marca 2010 r., III SA/Kr 1087/09.

W kontekście uchwały składu 7 sędziów NSA z dnia 29 kwietnia 2009 r., I OPS 7/08 można przyjąć, iż równoważnik pieniężny za brak lokalu mieszkalnego nie jest świadczeniem udzielanym z urzędu, lecz na wniosek funkcjonariusza SG. Dopiero po złożeniu wniosku organ może prowadzić postępowanie w sprawie przyznania równoważnika. Ocena, czy funkcjonariusz spełnia przesłanki uzyskania tego świadczenia, powinna uwzględniać stan na dzień wszczęcia postępowania, mimo że co do zasady rozpatrzenie sprawy administracyjnej następuje według stanu ustalonego w dniu wydania decyzji.

Podobnie przyjął Wojewódzki Sąd Administracyjny w Krakowie w wyroku z dnia 8 października 2008 r., III SA/Kr 521/08 stwierdzając, iż do czasu, gdy spełniona jest przesłanka merytoryczna uzasadniająca przyznanie określonego prawa w ramach zaspokajania potrzeb mieszkaniowych tak długo może być złożony wniosek o przyznanie tego prawa. Stąd też przyjęcie wykładni zgodnie z którą wniosek o przyznanie prawa do pomocy finansowej może być złożony w terminie trzech lat od wydania decyzji stanowiącej pozwolenie na budowę nie znajduje uzasadnienia w obowiązującym stanie prawnym. Tak wyrok WSA w Krakowie z dnia 8 października 2008 r., III SA/Kr 1087/09.

Ponadto jak zauważył sąd „pomoc finansowa na budownictwo mieszkaniowe dla policjantów nie jest związana z uposażeniem policjanta i innymi świadczeniami z tego zakresu. Zgodnie z art. 118 Kc roszczenia z tego tytułu przedawniają się z upływem 10 lat. Tak wyrok WSA w Warszawie z dnia 8 grudnia 2006 r., II SA/WA 1656/06 oraz wyrok WSA w Krakowie z dnia 9 marca 2010 r., III SA/Kr 521/09.

Uwzględniając powyższe orzecznictwo w kolejnych wyrokach Wojewódzki Sąd Administracyjny w Krakowie w dniu 1 grudnia 2010 r. w sprawie o sygn. akt III SA/Kr 770/10 oraz Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 14 lipca 2011 r. w sprawie o sygn. akt I OSK 450/11 przyjęły, iż „Prawo do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego nie powstaje z mocy prawa, lecz na podstawie decyzji administracyjnej, która może być wydana wówczas, gdy policjant złoży stosowny wniosek o przyznanie tej formy pomocy mieszkaniowej i gdy spełnione są przesłanki warunkujące przyznanie tej pomocy. Wniosek taki może być złożony w każdym czasie, ale zawsze będzie dotyczył sytuacji na przyszłość, gdyż prawo to nie mogło powstać za okres wsteczny, a dopiero z datą złożenia wniosku.

W świetle obowiązującej doktryny i utrwalonego orzecznictwa należy zatem przyjąć, iż prawo do równoważnika pieniężnego za brak lokalu mieszkalnego powstaje z datą złożenia wniosku o przyznanie tej formy pomocy mieszkaniowej.

Zał. 3 na 4 str.

Z poważaniem

DYREKTOR
Biura Prawnego
Komendy Głównej Straży Granicznej

Marcin
pik Marcin WŁASNOWOLSKI

Wyk. w 2. egz.
W.B. tel. 40-76
dn. 19.05.2012 r.