



Biuro Rzecznika
Małych i Średnich Przedsiębiorców

RMSP-133/2019/WPL

Warszawa, dnia 9 kwietnia 2019 r.

Pan

Adam Podgórski

Zastępca Szefa Kancelarii Sejmu

ul. Wiejska 4/6/8

00 – 902 Warszawa

Szanowny Panie Ministrze

w odpowiedzi na pismo z dnia 25 lutego 2019 r. znak GMS-WP-173-37/19 zawierające prośbę o przedstawienie opinii do poselskiego projektu ustawy o zasadach wykonywania pracy w placówkach handlowych (Druk nr 3268, dalej: „Projekt”) proszę przyjąć poniższe uwagi.

Na wstępie wskazać należy, że brzmienie Projektu w dużej mierze pokrywa się z treścią zgłoszonego jeszcze w 2017 r. poselskiego projektu ustawy o ograniczeniu wykonywania pracy w placówkach handlowych (Druk nr 1969, dalej: „Projekt z 2017 r.”). W stosunku do Projektu z 2017 r. dokonano modyfikacji nazwy projektowanej ustawy i jej przedmiotu (z określenia zasad „ograniczenia wykonywania pracy w placówkach handlowych” w 2017 r. na określenie zasad „wykonywania pracy w placówkach handlowych” obecnie), zrezygnowano w Projekcie z możliwości zawnioskowania przez wykonawcę o możliwość wykonywania pracy w soboty, niedziele i święta (co przewidywał Projekt z 2017 r. w art. 3 ust. 4), wprowadzono w Projekcie przepis uchylający ustawę z dnia 10 stycznia 2018 r. o ograniczeniu handlu w niedziele i święta oraz w niektóre inne dni¹ (art. 7 Projektu) oraz wprowadzono pewne drobne korekty o charakterze redakcyjnym. Wobec takiego podobieństwa obu projektów aktualność zachowują uwagi przedstawione do Projektu z 2017 r. wskazane poniżej.

WYDZIAŁ PREZYDIALNY

L.dz. 1. Dz. U. z 2019 r. poz. 466 dalej: ustawa o ograniczeniu handlu w niedziele.

Data wpływu

15.04.2019

Biuro Rzecznika Małych i Średnich Przedsiębiorców
ul. Wilcza 46, 00-679 Warszawa

tel.: +48 22 123 70 70, fax: +48 22 123 70 71, e-mail: biuro@rzecznikmsp.gov.pl, www.rzecznikmsp.gov.pl, NIP: 7010832846, REGON: 380779546



Odnosząc się szczegółowo do treści Projektu zważyć należy iż:

- 1) Projekt w art. 2 pkt 1 definiuje pojęcie *placówka handlowa* wskazując, że należy przez to rozumieć „*placówkę handlową w rozumieniu art. 151^{9a} § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy*”. Art. 151^{9a} ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy² został uchylony z dniem 1 marca 2018 r. na mocy ustawy o ograniczeniu handlu w niedziele, tym samym definicja ta (istotna z punktu widzenia całości Projektu jako zakreślająca zakres podmiotowy stosowania ustawy) odsyła do nieistniejącego przepisu. Zabieg taki uznać należy za nieprawidłowy. Na marginesie warto wskazać, iż w toku prac nad Projektem z 2017 r. Sąd Najwyższy oraz Prokuratura Generalna Rzeczypospolitej Polskiej zauważyły, iż odesłanie do art. 151^{9a} § 1 k.p. (wówczas jeszcze obowiązującego) jest działaniem dyskusyjnym z uwagi na fakt, iż sam nie definiuje on terminu *placówka handlowa*. Prawidłowym działaniem powinno być więc sformułowanie jednoznacznej definicji przedmiotowego pojęcia celem uniknięcia wątpliwości interpretacyjnych.
- 2) Projekt w art. 2 pkt 3 definiuje pojęcie *wykonawca* wskazując, że należy przez to rozumieć „*osobę fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wykonującą w placówce handlowej pracę na podstawie umowy prawa cywilnego, a także osobę skierowaną do wykonywania w placówce handlowej pracy tymczasowej na podstawie umowy prawa cywilnego, zgodnie z przepisami o zatrudnianiu pracowników tymczasowych*”. W zakresie w jakim definicja ta wskazuje na osobę wykonującą pracę tymczasową na podstawie umowy prawa cywilnego przepis jest ustawowym *superfluum*. Na fakt ten uwagę zwróciła także Prokuratura Generalna Rzeczypospolitej Polskiej w uwagach do Projektu z 2017 r.
- 3) Projekt w art. 3 ust. 1-3 przewiduje, że:

„*1. Pracownik pracujący w niedziele w placówce handlowej powinien korzystać co najmniej dwa razy na 4 tygodnie z niedzieli wolnej od pracy.*”

² Dz. U. z 2018 r. poz. 917, dalej: k.p.



2. Wykonawca wykonujący pracę w niedzielę w placówce handlowej powinien korzystać co najmniej dwa razy na 4 tygodnie z niedzieli wolnej od pracy.

3. Przepis ust. 1 nie dotyczy pracownika zatrudnionego w systemie czasu pracy, o którym mowa w art. 144. ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy

Treść powyższego przepisu warto skonfrontować z art. 151¹² k.p., zgodnie z którym „Pracownik pracujący w niedzielę powinien korzystać co najmniej raz na 4 tygodnie z niedzieli wolnej od pracy. Nie dotyczy to pracownika zatrudnionego w systemie czasu pracy, o którym mowa w art. 144”. Jak widać art. 3 ust. 1 i 3 Projektu stanowi niemalże powtórzenie art. 151¹² k.p. Rozwiązanie to zastosowano również w Projekcie z 2017 r. na co zwrócił uwagę Sąd Najwyższy oraz Prokuratura Generalna Rzeczypospolitej Polskiej. Powtarzanie w Projekcie treści zawartych już w k.p. ocenić trzeba jako działanie nieprawidłowe i mogące generować problemy interpretacyjne.

4) Projekt w art. 8 stanowi, że „Ustawa wchodzi w życie dnia 1 marca 2019 r”. W świetle § 45 ust. 1 Zasad techniki prawodawczej³ sugeruje się raczej posłużenie zwrotem „Ustawa wchodzi w życie z dniem ...”.

Wskazać także należy, że Projekt w Uzasadnieniu, w punkcie II „Rzeczywisty stan w dziedzinie, która ma być unormowana” powołuje się na opinię Biura Analiz Sejmowych do której zgłosiłem poważne zastrzeżenia⁴ zwracając m.in. uwagę, iż „Jeżeli chodzi o 16 000 małych sklepów, zamkniętych rzekomo z powodu ograniczenia handlu w niedzielę, stwierdzam, że jest to informacja nierzetelna, mijająca się z prawdą i nie poparta godnymi zaufania danymi. Nie ma bowiem jeszcze danych z GUS na ten temat, a podawanie liczby na podstawie wyrywkowych badań i bez wskazania sposobu ustalenia przyczyny likwidacji sklepu jest nadużyciem. Nadmienię, że małe sklepy zamykają się od lat – i ten trend był wyraźnie widoczny przed uchwaleniem ustawy o ograniczeniu handlu w niedzielę”.

³ Załącznik do rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 czerwca 2002 r. w sprawie „Zasad techniki prawodawczej” (Dz. U. z 2016 r. poz. 283).

⁴ Pismo do Prezesa Rady Ministrów z dnia 20 marca 2019 r., dostępne na stronie: <https://rzecznikmsp.gov.pl/index.php/2019/03/20/list-rzecznika-msp-do-premiera-ws-opinii-bas-o-wplywie-ograniczenia-handlu-w-niedziele-na-sektor-msp/>.



Biuro Rzecznika
Małych i Średnich Przedsiębiorców

W związku z powyższym, z uwagi na rangę uwag wskazanych w punktach 1 i 3 niniejszej opinii zwracam się z uprzejmą prośbą o zaniechanie prac nad Projektem.

2

Wyrazami szczeru
RZECZNIK
MAŁYCH I ŚREDNICH PRZEDSIĘBIORCÓW

Adam

Abramowicz

Adam Abramowicz