



Urząd Miejski, Plac Wolności 3, 19 – 400 Olecko
tel.:(87)520 21 68 fax.:(87)520 25 58
www.olecko.pl um@um.olecko.pl

Olecko, 8 czerwca 2016 r.

ORN.0003.21.2016

Pan
Karol Sobczak
Przewodniczący Rady Miejskiej
w Olecku

Odpowiadając na interpelację zgłoszoną podczas sesji Rady Miejskiej w Olecku odbytej w dniu 25 maja 2016 r. przesyłam w załączeniu opinię prawną dotyczącą zwolnień lekarskich radnego.

Z poważaniem


BURMISTRZ
Wacław Olszewski



Certyfikat Systemu Zarządzania Jakością Nr 945/2010
PN-EN ISO 9001:2009

ORN. 0003. 21. 2016

ORN. 074.15.2016



KANCELARIA RADCY PRAWNEGO
TOGATUS SŁAWOMIR TROJANOWSKI

10-544 Olsztyn, ul. Warmińska 7/1
tel./fax. 89-535 34 35, www.togatus.pl

URZĄD MIEJSKI W OLECKU

W RĘKYNIEKO

2016-06-07

Dnia 20.....
ilość zał. podpis

ORN - p. Sołus (p. Przewodniczący RRM) Elk, dnia 7 czerwca 2016 r.
[Signature]

OPINIA PRAWNA

1. Cel opinii

Celem niniejszej opinii udzielenie odpowiedzi na zapytanie zawarte w piśmie znak nr ORN.074.15.2016 w przedmiocie wyjaśnienia „ jak się ma pełnienie obowiązków radnego i pobierania diety w stosunku do zwolnienia lekarskiego”.

2. Podstawa prawna

Ustawa z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz.U. 2016 r. poz. 446).

Ustawa z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (tj. Dz.U. z 2014 r. poz. 1502 ze zm.)

3. Analiza prawna

Radny zgodnie z art. 24 u.s.g. jest obowiązany brać udział w pracach rady gminy i jej komisji oraz innych instytucji samorządowych, do których został wybrany lub desygnowany. Z przepisu tego jednoznacznie wynika, że ustawodawca nałożył obowiązek brania udziału w pracach organów, do których radny został wybrany lub powołany. W art. 25 ust. 4 u.s.g. ustawodawca przyznał radnemu prawo do diety, która jest rekompensatą za utracone zarobki i czas poświęcony na działalność społeczną oraz zwrotu kosztów podróży. Pobieranie przez radnego diety za czas brania udziału w pracach rady lub komisji, w czasie przebywania na zwolnieniu lekarskim nie jest sprzeczne z przepisami ustawy o samorządzie gminnym. Takie zachowanie radnego należy jednak uznać za wątpliwe pod względem etycznym, gdyż za poświęcony czas faktycznie otrzymuje on wynagrodzenie za pracę (albo zasiłek chorobowy) oraz dietę, a jak wskazano wyżej dieta ma być rekompensatą za utracone zarobki.

Problemy w związku z uczestniczeniem przez radnego w pracach rady gminy i jej komisji w czasie przebywania na zwolnieniu lekarskim pojawiają się na tle przepisów ustawy Kodeks pracy.

Togatus
GRUPA PRAWNA

Olsztyn
ul. Warmińska 7/1, 10-544 Olsztyn
tel. +48 89 535 34 35
e-mail: kancelaria@togatus.pl

Elk
ul. Armii Krajowej 6/6, 19-300 Elk
tel. +48 87 620 12 00
e-mail: elk@togatus.pl

Elbląg
ul. Ks. Ściegiennego 2/B, 82-300 Elbląg
tel. +48 55 221 00 62
e-mail: elblag@togatus.pl

W uzasadnionych okolicznościach pracodawca, będzie mógł zakwalifikować takie działanie pracownika – radnego jako ciężkie naruszenie przez pracownika podstawowych obowiązków pracowniczych i wypowiedzieć na tej podstawie umowę o pracę z winy pracownika (art. 52 § 1 Kodeksu pracy). Zagadnienie to nie jest jednak przedmiotem niniejszej opinii, w związku z czym zostało ono jedynie zasygnalizowany.

Do ciężkiego naruszenia podstawowych obowiązków pracowniczych na tle nadużycia prawa do świadczeń z ubezpieczenia społecznego z reguły dochodzi w sytuacji, gdy pracownik w czasie zwolnienia lekarskiego podejmuje czynności (wykonuje pracę, prowadzi działalność) sprzeczne z jego celem, jakim jest jak najszybszy powrót do zdrowia i odzyskanie zdolności do pracy, a zwłaszcza czynności prowadzące do przedłużenia nieobecności w pracy, godzi w dobro pracodawcy i działa sprzecznie ze swoimi obowiązkami, takimi jak: lojalność wobec pracodawcy, obowiązek świadczenia pracy i usprawiedliwienia nieobecności (por. wyr. SN z 1.7.1999 r., I PKN 136/99, OSNAPiUS 2000, Nr 18, poz. 690; wyr. SN z 5.12.2000 r., I PKN 120/00, OSNAPiUS 2002, Nr 15, poz. 352; wyr. SN z 26.9.2001 r., I PKN 638/00, Pr. Pracy 2002, Nr 1, s. 35; wyr. SN z 11.6.2003 r., I PK 208/02, MoPr . wkł. 2004, Nr 2, s. 1).

W wyr. z 16.11.2000 r. (I PKN 44/00, OSNAPiUS 2002, Nr 10, poz. 239) SN stwierdził, że podjęcie przez pracownika niezdolnego do pracy wskutek choroby czynności zarobkowych sprzecznych ze wskazaniami lekarskimi nie jest wykonywaniem obowiązku troski o dobro zakładu pracy, nawet wtedy, gdy pracodawca, bez swojej wiedzy i zgody, uzyskał przy okazji korzyść majątkową. Przejawem troski pracownika, niezdolnego do pracy wskutek choroby, o dobro zakładu pracy jest stosowanie się do wskazań lekarskich i powstrzymywanie się od wykonywania czynności mogących przedłużyć jego nieobecność w pracy (art. 211 pkt 5 w zw. z art. 100 § 2 pkt 3 KP).

Zatem oceniając naruszenie obowiązków pracowniczych należy oceniać każdą sprawę indywidualnie i by nie naruszać charakteru otrzymanego zwolnienia lekarskiego i wskazać tam uiszczonych. Nie stanowi ciężkiego naruszenia podstawowych obowiązków pracowniczych wykonywanie w czasie zwolnienia chorobowego pracy, która nie jest sprzeczna z zaleceniami lekarskimi (wyr. SN z 19.1.1998 r., I PKN 486/97, OSNAPiUS 1998, Nr 23, poz. 687). Przykładem może być tutaj udział pracownika we własnym ślubie w czasie zwolnienia lekarskiego zawierającego adnotację "chory może chodzić" (wyr. SN z 2.4.1998 r., I PKN 14/98, OSNAPiUS 1999, Nr 6, poz. 210) czy też uczestniczenie pracownika w zajęciach szkolnych w czasie usprawiedliwionej nieobecności w pracy, niesprzeczne ze wspomnianymi zaleceniami lekarza (wyr. SN z 4.3.1999 r., I PKN 613/98, OSNAPiUS 2000, Nr 8, poz. 309).

Zgodnie z art. 17 ust. 1 ustawy z 25.6.1999 r. o świadczeniach pieniężnych z ubezpieczenia społecznego w razie choroby i macierzyństwa (t.jedn.: Dz.U. z 2016r. poz. 372) **ubezpieczony pracownik wykonujący w okresie orzeczonej niezdolności do pracy pracę zarobkową lub**

wykorzystujący zwolnienie od pracy w sposób niezgodny z celem tego zwolnienia traci prawo do zasiłku chorobowego za cały okres tego zwolnienia. Zasiłek chorobowy nie przysługuje, w przypadku gdy zaświadczenie lekarskie zostało sfalszowane. Pracą zarobkową w rozumieniu tego przepisu jest każda aktywność ludzka zmierzająca do osiągnięcia zarobku, w tym pozarolnicza działalność gospodarcza, choćby nawet polegająca na czynnościach nieobciążających w istotny sposób organizmu pracownika pozostającego na zwolnieniu lekarskim (zob. wyrok SN z 20.10.2005 r., II UK 154/04, OSP Nr 4/2006, poz. 43 oraz wyrok SN z 5.4.2005 r., I UK 370/04, OSNP Nr 21/2005, poz. 342). Jeżeli pracodawca zatrudnia pracownika w okresie zwolnienia lekarskiego, jest on zobowiązany do wypłacania pracownikowi wynagrodzenia i w konsekwencji - za okresy niezdolności do pracy, w których pracownik zachowuje prawo do wynagrodzenia - zasiłek chorobowy nie przysługuje (zob. wyrok SA w Warszawie z 2.3.1999 r., III AUa 1298/98, Apel.-W-wa Nr 2/1999, poz. 10). W sytuacji gdy pracownik jest zatrudniony w dwóch zakładach pracy czytaj pełni funkcję radnego poprzez uczestniczenie w sesji Rady Miejskiej, może w jednym z nich pobierać zasiłek chorobowy z tytułu czasowej niezdolności do pracy, a wykonywać zatrudnienie w drugim tylko wówczas, gdy uzyska wpisana do karty chorobowej opinię lekarza udzielającego zwolnienia od pracy, że wykonywanie określonej pracy nie jest przeciwwskazane, nie spowoduje przedłużenia okresu niezdolności do pracy i nie jest niezgodne z celem tego zwolnienia (zob. wyrok SN z 11.2.1999 r., II UKN 467/98, MoP Nr 7/1999). **Wskazuje się również, że nadużycie korzystania ze świadczeń z ubezpieczenia społecznego samo w sobie nie może być zakwalifikowane jako ciężkie naruszenie podstawowych obowiązków pracowniczych** (zob. wyrok SN z 1.7.1999 r., I PKN 136/99, OSNAP Nr 18/2000, poz. 690).

A handwritten signature in black ink is visible in the lower right quadrant of the page. To the right of the signature, there is a faint, partially legible stamp or watermark, possibly containing the word "ZAKŁAD" and some numbers.