

## **Kancelaria Radcy Prawnego FORTUNA**

**redaktor naczelny:**

radca prawny Andrzej Fortuna

**redakcja:**

Kancelaria Radcy Prawnego FORTUNA

ul. Zawiszy Czarnego 6/1

80-433 Gdańsk

**Nr wpisu do rejestru dzienników i czasopism: L.P. 1797**

**wydawca:**

Andrzej Fortuna prowadzący

działalność gospodarczą pod nazwą

Kancelaria Radcy Prawnego FORTUNA

ul. Zawiszy Czarnego 6/1

80-433 Gdańsk

### **Biuletyn z 28.12.2018 r.**

#### **I. ZMIANY W REGULACJACH**

##### **ZMIANY W PROWADZENIU DOKUMENTACJI PRACOWNICZEJ**

W dniu 1 stycznia 2019 r. wchodzi w życie ustawa z dnia 10 stycznia 2018 r. o zmianie niektórych ustaw w związku ze skróceniem okresu przechowywania akt pracowniczych oraz ich elektronicznością (Dz. U. z 2018 r., poz. 357).

Nowelizacja przewiduje możliwość prowadzenia dokumentacji pracowniczej w postaci elektronicznej. W przypadku zmiany formy przechowywania dokumentów, pracodawca będzie miał obowiązek zawiadomić o tym pracowników, zarówno aktualnych jak i byłych oraz umożliwić im odbiór dokumentacji prowadzonej w poprzedniej formie.

Przepisy ustawy skracają termin przechowywania dokumentacji – do 10 lat, licząc od końca roku kalendarzowego, w którym stosunek pracy uległ rozwiązaniu lub wygasł. Okres przechowywania dokumentacji ulegnie przedłużeniu, jeżeli dokumentacja może stanowić dowód w postępowaniu.

W ciągu miesiąca od upływu terminu przechowywania były pracownik ma możliwość odbioru dokumentacji dotyczącej jego osoby, po tym terminie w ciągu 12 miesięcy dokumentacja powinna zostać zniszczona. O okresie przechowywania dokumentacji, prawie jej odbioru i konsekwencjach nieskorzystania z tego prawa, pracodawca zawiadamia pracownika na piśmie wraz z przekazaniem świadectwa pracy.

W celu doprecyzowania przepisów ustawy, w dniu 19 grudnia 2018 r. opublikowane zostało nowe rozporządzenie w sprawie dokumentacji pracowniczej (Dz. U. z 2018 r., poz. 2369), które z dniem 1 stycznia 2019 r. zastąpi rozporządzenie z dnia 28 maja 1996 r. w sprawie zakresu prowadzenia przez pracodawców dokumentacji w sprawach związanych ze stosunkiem pracy oraz sposobu prowadzenia akt osobowych pracownika.

Nowe rozporządzenie określa nie tylko zasady prowadzenia i przechowywania dokumentacji pracowniczej, ale również wymogi związane ze zmianą sposobu prowadzenia dokumentacji, czy przenoszenia jej między systemami teleinformatycznymi.

Nowością jest m. in. wyodrębnienie czwartej części, jaka będzie wchodziła w skład akt osobowych, w której przechowywane będą odpisy zawiadomień o ukaraniu oraz inne dokumenty związane z ponoszeniem przez pracownika odpowiedzialności porządkowej lub odpowiedzialności określonej w odrębnych przepisach.

Ponadto przepisy rozporządzenia nakładają wymóg, aby przechowywane w postaci papierowej odpisy lub kopie dokumentów przedkładanych przez pracownika lub kandydata do pracy zostały potwierdzone za zgodność z oryginałem przez pracodawcę lub osobę przez niego upoważnioną.

Przepisy rozporządzenia dotyczące prowadzenia i przechowywania dokumentacji pracowniczej będą odnosiły się do dokumentów zgromadzonych po wejściu w życie rozporządzenia. Pracodawcy mają możliwość – ale nie obowiązek – dostosować również dotychczas zgromadzone dokumenty do przepisów nowego rozporządzenia.

### **TRUDNIEJSZE ODLICZENIE WYDATKÓW ZWIĄZANYCH Z SAMOCHODEM SŁUŻBOWYM**

Z dniem 1 stycznia 2019 r. wchodzi w życie nowelizacja przepisów ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1509 t.j.) oraz ustawy z dnia 15 lutego 1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1036 t. j.).

Zgodnie z nowelizacją, jeżeli samochód osobowy jest wykorzystywany nie tylko w celach prowadzonej działalności gospodarczej, to wydatki związane z korzystaniem z tego pojazdu będą mogły zostać zaliczone do kosztów uzyskania przychodu jedynie w 75%.

Podatnik będzie mógł zaliczyć całość wydatków, jeżeli udowodni, że pojazd jest wykorzystywany jedynie w celach prowadzonej działalności. W takich przypadkach podatnik będzie zobowiązany do prowadzenia ewidencji potwierdzającej wykorzystywanie samochodu osobowego wyłącznie do celów służbowych.

Ponadto ustawa wprowadza ograniczenia w dopuszczalności zaliczenia do kosztów uzyskania przychodów odpisów z tytułu zużycia pojazdów, składek na ubezpieczenie czy opłat z tytułu umowy leasingu od drogowych pojazdów. W rozliczeniach będzie uwzględniona wartość pojazdu, ale nie wyższa niż 225.000 zł dla pojazdów elektrycznych, a dla innych samochodów osobowych – nie wyższa niż 150.000 zł. W przypadku, gdy wartość pojazdu będzie wyższa od podanych kwot, zaliczeniu podlegać będzie wydatek tylko w odpowiedniej, proporcjonalnej części.

### **PRACOWNICZE PLANY KAPITAŁOWE**

Z dniem 1 stycznia 2019 r. wejdą w życie przepisy ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2018 r., poz. 2215).

Regulacja wprowadza nowy system gromadzenia oszczędności emerytalnych, tworzonych ze środków zarówno pracodawców, pracowników, jak i Skarbu Państwa. Uczestnikami pracowniczych planów kapitałowych (zwanych dalej PPK) mają być co do zasady wszystkie zatrudnione osoby pełnoletnie, w tym zarówno pracownicy, jak i osoby świadczące pracę na podstawie umowy cywilnoprawnej, jeżeli podlegają obowiązkowo ubezpieczeniu emerytalnemu i rentowemu. Uczestnictwo nie jest jednak obowiązkowe, dana osoba może zrezygnować z dokonywania wpłat do PPK na podstawie pisemnej deklaracji złożonej podmiotowi zatrudniającemu. Wypłata środków zgromadzonych w PPK będzie następowała stopniowo, po ukończeniu przez daną osobę 60-tego roku życia.

Podmioty zatrudniające będą miały obowiązek zawrzeć umowę z wybraną instytucją finansową o zarządzanie PPK, jak również zawierać umowy o prowadzenie PPK w imieniu i na rzecz osób zatrudnionych przez okres co najmniej 3 miesięcy, chyba że te osoby zrezygnowały

z dokonywania wpłat do PPK. Ponadto podmioty zatrudniające będą zobowiązane do regularnego obliczania i dokonywania wpłat do instytucji finansowej, z którą zawarte zostaną ww. umowy. Wpłata finansowana przez podmiot zatrudniający będzie wynosiła minimum 1,5% wynagrodzenia, a wpłata finansowana przez osobę zatrudnioną – co do zasady 2% wynagrodzenia.

Termin stosowania przepisów ustawy będzie uzależniony od tego, ile osób zatrudnia dany podmiot. Dla podmiotów zatrudniających co najmniej 250 osób – przepisy będą obowiązujące od dnia 1 lipca 2019 r., dla zatrudniających co najmniej 50 osób – od dnia 1 stycznia 2020 r., dla zatrudniających co najmniej 20 osób – od dnia 1 lipca 2020 r., a dla pozostałych podmiotów zatrudniających – od 1 stycznia 2021 r.

### **ZAMÓWIENIA PUBLICZNE - NOWA PODSTAWA ZMIANY WARUNKÓW UMÓW**

Przepisy ustawy o pracowniczych planach kapitałowych przewidują zmiany dotyczące umów zawieranych w oparciu o przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

Wykonawcy realizujący umowy zawarte w ramach postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, zakończonego przed wejściem w życie przepisów ustawy o PPK, będą mogli zwrócić się do zamawiającego z pisemnym wnioskiem o przeprowadzenie negocjacji dotyczących zawarcia porozumienia w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia umownego, jeżeli konieczność zawarcia umów na prowadzenie PPK wpłynie na koszty realizacji danego zamówienia.

W przypadku, gdyby w ciągu miesiąca od zwrócenia się z wnioskiem o zmianę wynagrodzenia nie doszło do zawarcia porozumienia w tej sprawie, każdej ze stron będzie przysługiwało uprawnienie do rozwiązania umowy z zachowaniem dwumiesięcznego okresu wypowiedzenia.

Nowelizacja przewiduje, że umowy zawarte po wejściu w życie przepisów ustawy o PPK na okres dłuższy niż 12 miesięcy mają zawierać postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych.

Ponadto, wraz z wejściem w życie ustawy o PPK, doprecyzowany zostanie przepis art. 4 pkt 4 ustawy Prawo zamówień publicznych poprzez wskazanie, że ustawy nie stosuje się również do umów o zarządzanie pracowniczymi planami kapitałowymi, tak jak do innych umów z zakresu prawa pracy.

### **ELEKTRONICZNE FAKTURY W ZAMÓWIENIACH PUBLICZNYCH**

W dniu 23 listopada 2018 r. została ogłoszona ustawa z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U z 2018 r., poz. 2191).

Celem uchwalonej ustawy jest wdrożenie do polskiego porządku prawnego przepisów dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/55/UE z dnia 16 kwietnia 2014 r. w sprawie fakturowania elektronicznego w zamówieniach publicznych. Ustawa określa zasady przesyłania drogą elektroniczną faktur oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych związanych z realizacją zamówień publicznych, koncesji na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwa publiczno-prywatnego za pośrednictwem systemu teleinformatycznego.

Ustawa nie nakłada na wykonawców obowiązku przesyłania faktur w tej postaci, natomiast nakłada na zamawiających obowiązek odbierania elektronicznych faktur, jeżeli wykonawca prześle je w ten sposób. Zamawiający będą zatem zobowiązani do założenia konta na specjalnej platformie prowadzonej przez ministra właściwego do spraw gospodarki. Korzystanie z platformy będzie bezpłatne.

Odnosnie innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych - zamawiający i wykonawca będą mogli wysyłać i odbierać te dokumenty za pośrednictwem platformy, jeżeli druga strona wyrazi na to zgodę.

Przepisy ustawy wchodzi w życie w dniu 18 kwietnia 2019 r., natomiast sama platforma zostanie utworzona już 1 stycznia 2019 r.

## **II. ORZECZNICTWO**

### **WYMÓG UISZCZENIA OPŁATY ZA ODHOLEWANIE POJAZDU PRZED JEGO ZWROTEM – NIEZGODNY Z KONSTYTUCJĄ**

Wyrok Trybunału Konstytucyjnego z dnia 5 grudnia 2018 r., sygn. akt K 6/17

W przytoczonym wyroku Trybunał orzekł o niezgodności z Konstytucją przepisu art. 130a ust. 7 pkt 1 oraz art. 130a ust. 5c ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. – Prawo o ruchu drogowym (Dz. U. z 2018 r. poz. 1990) w zakresie, w jakim ta regulacja przewiduje, że pojazd usunięty z drogi pozostaje na parkingu strzeżonym wyznaczonym przez starostę do czasu uiszczenia opłaty za jego usunięcie i parkowanie.

Analizowane przepisy określają, że w przypadku pozostawienia pojazdu w miejscu niedozwolonym, gdy pojazd utrudnia ruch lub w inny sposób zagraża bezpieczeństwu oraz w przypadku nieokazania dokumentu potwierdzającego zawarcie umowy ubezpieczenia OC, pojazd jest usuwany z drogi na koszt właściciela, a żeby właściciel mógł pojazd odebrać – musi on okazać dowód uiszczenia opłaty za usunięcie i parkowanie pojazdu.

Rozpoznając wniosek Rzecznika Praw Obywatelskich, Trybunał orzekł, że wskazane przepisy ingerują w prawo własności w sposób niewspółmierny do celu regulacji. Celem przepisów ustawy jest zapewnienie bezpieczeństwa w ruchu drogowym, natomiast uzyskanie zapłaty za odholowanie pojazdu ma tylko drugorzędne znaczenie. W sytuacji, gdy istnieją instrumenty prawne do egzekwowania opłat od właścicieli pojazdów, to warunkowanie zwrotu pojazdu od uprzedniego uiszczenia opłaty, stanowi przejaw nieproporcjonalnego – a zatem niedopuszczalnego - ograniczenia właściciela pojazdu w wykonywaniu jego prawa własności.

Zgodnie z treścią wyroku, zakwestionowane przepisy utracą moc obowiązującą z upływem 12 września 2019 r.



**PRZEPISY NAKAZUJĄCE UDZIELENIE INFORMACJI PRZY NARUSZENIU PRAW WŁASNOŚCI PRZEMYSŁOWEJ – NIEZGODNE Z KONSTYTUCJĄ**

Wyrok Trybunału Konstytucyjnego z dnia 6 grudnia 2018 r., sygn. akt SK 19/16

W sprawie o naruszenie praw własności przemysłowej, sąd zobowiązał spółkę prowadzącą portal aukcyjny do udzielenia informacji w zakresie nazw oraz adresów sprzedających posługujących się określonymi znakami towarowymi, ilości wystawionych i zbytych towarów oraz kwot uzyskanych ze sprzedaży. Zgodnie z art. 286<sup>1</sup> ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo własności przemysłowej, sąd właściwy do rozpoznania spraw o naruszenie praw własności przemysłowej może, na wniosek uprawnionego, zabezpieczyć jego roszczenia poprzez zobowiązanie innej osoby niż naruszający do udzielenia informacji, które są niezbędne do dochodzenia roszczeń, jeżeli naruszenie tych praw jest wysoce prawdopodobne oraz m. in. gdy dana osoba została wskazana jako osoba uczestnicząca w dystrybucji tych towarów.

Spółka sprzeciwiła się zobowiązaniu wskazując, że żądane informacje stanowią tajemnicę jej przedsiębiorstwa. Na skutek skargi kasacyjnej wniesionej przez zobowiązaną spółkę, Trybunał orzekł o niezgodności ww. przepisu z art. 22 Konstytucji.

Trybunał podkreślił, że w efekcie stosowania zaskarżonego przepisu, podmiot trzeci, który sam nie narusza praw własności przemysłowej, jest zobowiązany do udzielania informacji mogących stanowić tajemnicę handlową. Trybunał zwrócił uwagę, że przepis zobowiązuje do udzielania informacji już w celu zabezpieczenia roszczeń, a nie rozpoznania meritum sprawy. To oznacza, że może dojść do ujawnienia tajemnicy przedsiębiorcy, a podmiot uprawniony może w ogóle nie zdecydować się na dochodzenie ochrony praw własności przemysłowej na drodze sądowej. W ten sposób przepis może prowadzić do uzyskania informacji niezależnie od celu, dla którego został przyjęty, jak również do nieodwracalnego naruszenia wolności działalności gospodarczej zobowiązanego – co jest niezgodne z charakterem postępowania zabezpieczającego.

Ponadto Trybunał orzekł, że ochrona osoby uprawnionej z praw własności przemysłowej w kształcie wynikającym ze skarżonego przepisu jest nieproporcjonalna w stosunku do ochrony praw osób prowadzących działalność gospodarczą – zobowiązanych do udzielenia informacji.

Przepis utracił moc w dniu publikacji wyroku, tj. w dniu 10 grudnia 2018 r.

**POSTANOWIENIE KOMORNIKA MOŻE BYĆ WYSTARCZAJĄCYM DOWODEM  
NA BEZSKUTECZNOŚĆ EGZEKUCJI**

Postanowienie Sądu Najwyższego z dnia 31 października 2018 r., sygn. V CSK 211/18

Sprawa dotyczyła pozwu o zapłatę wniesionego przeciwko prezesowi zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, wobec której nie udało się przeprowadzić skutecznej egzekucji.

W toku postępowania prezes zarzucił, że spółka posiada majątek wystarczający do zaspokojenia dochodzonej wierzytelności, wobec czego nie zostały spełnione przesłanki jego odpowiedzialności za długi spółki. Na tę okoliczność złożył wniosek dopuszczenie dowodu z opinii biegłego. Sąd rozpoznający sprawę oddalił wniosek prezesa i uwzględnił powództwo.

Sąd Najwyższy odmówił przyjęcia skargi kasacyjnej do rozpoznania. W uzasadnieniu postanowienia wskazał, że sąd nie miał obowiązku dopuszczać dowodu z opinii biegłego, bowiem prawomocne postanowienie komornika o umorzeniu postępowania egzekucyjnego może stanowić dostateczny dowód przesłanki bezskuteczności egzekucji, o której stanowi art. 299 § 1 k.s.h. Podkreślił również, że dla oceny spełnienia przesłanek odpowiedzialności istotne znaczenie ma nie to, jaka była wartość majątku spółki, ale czy w momencie prowadzenia egzekucji ten majątek pozwalał na realne zaspokojenie wierzytelności.

### **III. WARTO PAMIĘTAĆ**

#### **ZMIANA WYSOKOŚCI OPŁAT EGZEKUCYJNYCH**

Przypominamy, że w dniu 1 stycznia 2019 r. wchodzi w życie przepisy ustaw z dnia 22 lutego 2018 r. o komornikach sądowych (Dz. U. z 2018 r., poz. 771) oraz z dnia 28 lutego o kosztach komorniczych (Dz. U. z 2018 r., poz. 770).



Ze szczegółowymi informacjami na ten temat można zapoznać się w kwietniowym wydaniu Biuletynu. Warto jednak pamiętać, że nowelizacja zmienia wysokości opłat pobieranych przez komorników w postępowaniu egzekucyjnym.

Przy egzekucji świadczeń pieniężnych obowiązywać będzie stała stawka opłaty w wysokości 10% wartości wyegzekwowanego świadczenia, niezależnie od sposobu prowadzenia egzekucji. Wyjątkiem będzie sytuacja, w której dłużnik wpłaci do rąk komornika lub na jego rachunek bankowy całość lub część egzekwowanego świadczenia w terminie miesiąca od dnia doręczenia dłużnikowi zawiadomienia o wszczęciu egzekucji – wówczas komornik ściągnie od dłużnika opłatę stosunkową w wysokości 3% (ale nie mniej niż 150 zł) wartości wyegzekwowanego w ten sposób świadczenia.

Nowelizacja wprowadza również regulację, zgodnie z którą w przypadku prowadzenia bezskutecznej egzekucji wszczętej po upływie 2 lat od powstania tytułu egzekucyjnego – wierzyciel zostanie obciążony opłatą w wysokości 150 zł.

### **PRAKTYCZNE WSKAZÓWKI DOTYCZĄCE STOSOWANIA RODO**

Na podstawie analizy pytań i skarg wpływających do Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych na stronie internetowej Urzędu zamieszczone zostały wskazówki dotyczące stosowania przepisów RODO, stanowiące pomoc dla administratorów danych osobowych. Wskazówki dotyczą m. in. wypełniania obowiązku informacyjnego, zgłaszania naruszeń ochrony danych czy warunków profilowania danych osobowych.

Ponadto Prezes Urzędu Ochrony Danych Osobowych zamieścił wskazówki w przedmiocie praw gwarantowanych przez RODO i adresowane do osób, których dotyczą przetwarzane dane.

Wskazówki zamieszczone zostały na poniższych stronach:

<https://uodo.gov.pl/pl/138/587>

<https://uodo.gov.pl/pl/138/588>

## **WZORY DOKUMENTÓW DOTYCZĄCYCH DIALOGU TECHNICZNEGO**

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych zamieścił na stronie Urzędu wzorcowe dokumenty dotyczące dialogu technicznego, tj. Regulamin przeprowadzenia dialogu technicznego, Ogłoszenie o dialogu technicznym oraz Zgłoszenie do udziału w dialogu technicznym.

Dokumenty są dostępne są na stronie:

<https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/wzorcowe-dokumenty-dotyczace-dialogu-technicznego>

## **WYMOGI DOTYCZĄCE ŻĄDANIA PRZEDŁOŻENIA OZNAKOWAŃ SPOŁECZNYCH I EKOLOGICZNYCH**

Na stronie Urzędu Zamówień Publicznych opublikowane zostało opracowanie w przedmiocie możliwości żądania w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego przedłożenia etykiet potwierdzających społeczne czy ekologiczne cechy robót budowlanych, dostaw lub usług będących przedmiotem zamówienia.

Powołując się na przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych oraz dyrektyw unijnych, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych opisał m. in. podstawy żądania przedłożenia ww. oznakowań oraz przypomniał o konieczności akceptowania innych środków dowodowych potwierdzających spełnienie wymogów określonego oznakowania, jeżeli wykonawcy nie mają możliwości uzyskania konkretnych etykiet.

Z opracowaniem można zapoznać się na stronie:

<https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/opracowania-w-zakresie-oznakowan-ekologicznych-i-spoecznych>