

**Adwokat
Igor Frydrykiewicz**

ul. Kard. S. Wyszyńskiego 14, 70 – 201 SZCZECIN, TEL. (0-91) 433 27 53, FAX. 433 27 65

Szczecin, dnia 13 maja 2013 r.

Wydział Spraw Społecznych
Urząd Miasta Szczecin
w miejscu

Opinia prawna

wydana przez radcę prawnego Tomasza Uldynowicza na zlecenie Dyrektora Wydziału Spraw Społecznych Urzędu Miasta Szczecin w sprawie projektu porozumienia z Archidiecezją Szczecińsko-Kamieńską

Opinię wydano w oparciu o następujące akty prawne:

1. Ustawę z dnia 12 marca 2004r. o pomocy społecznej (Dz. U. 2003r. Nr 90, poz. 844) – dalej Ustawa.

Stan faktyczny:

Z treści projektu porozumienia między Archidiecezją Szczecińsko-Kamieńską wynika, że Gmina ma powierzyć Archidiecezji otwarcie i prowadzenie Domu Pomocy Społecznej (DPS) przy al. Wyzwolenia 52 i ul. Lubomirskiego 7 w Szczecinie dla 100 osób przewlekle chorych psychicznie. W §2 ust. 1 i 2 projektu porozumienia zapisano, że konsekwencją zapisów §1 umowy będzie zabezpieczenie przez Gminę środków finansowych związanych z prowadzeniem i funkcjonowaniem DPS-u w tym kosztów utrzymania mieszkańców DPS-u naliczanych i wypłacanych w oparciu o przepisy ustawy o pomocy społecznej. Środki finansowe będą wypłacane na rzecz Archidiecezji zgodnie z udokumentowanymi przez niego potrzebami.

Zasady funkcjonowania i finansowania DPS-ów przez jednostki samorządu terytorialnego reguluje ustawa o pomocy społecznej. Nakłada ona na gminy zadania w zakresie publiczne w zakresie kierowania do domu pomocy społecznej i ponoszenie odpłatności za pobyt mieszkańca gminy w tym domu (art. 17 ust. 1 pkt 16) oraz prowadzenie i zapewnienie miejsc w domach pomocy społecznej i ośrodkach wsparcia o zasięgu gminnym oraz kierowanie do nich osób wymagających opieki (ust. 2 pkt 3).

Ustawa określa również tryb zlecenia przez jednostki samorządu terytorialnego realizacji ww. zadań publicznych szeroko rozumianym organizacjom pozarządowym. Zgodnie z art. 25 ust. 1 ups. Organy administracji rządowej i samorządowej, zwane dalej "organami", mogą zlecać realizację zadania z zakresu pomocy społecznej, udzielając dotacji na finansowanie lub dofinansowanie realizacji zleconego zadania organizacjom pozarządowym, o których mowa w art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie oraz podmiotom wymienionym w art. 3 ust. 3 tej ustawy (do których zalicza się też Archidiecezja), prowadzącym działalność w zakresie pomocy społecznej.

Jak wynika z ust. 2 art. 25 zlecenie realizacji zadań z zakresu pomocy społecznej nie może obejmować:

- 1) ustalania uprawnień do świadczeń, w tym przeprowadzania rodzinnych wywiadów środowiskowych;
- 2) opłacania składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne;
- 3) wypłaty świadczeń pieniężnych.

Ustawa przewiduje również, że do zlecania zadań publicznych, stosuje się przepisy ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie. W praktyce oznacza to obowiązek przeprowadzenia otwartego konkursu ofert w trybie art. 13-16 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r., którego przedmiotem będzie udzielenie wsparcia lub powierzenie realizacji zadania publicznego w zakresie prowadzenia domu pomocy społecznej na zlecenie Gminy Miasto Szczecin. Po jego zakończeniu, Gmina i wybrany w toku konkursu podmiot powinni zawrzeć umowę o wsparcie lub powierzenie realizacji zadania publicznego według wzoru określonego w rozporządzeniu Ministra Pracy i Polityki Społecznej z dnia 15 grudnia 2010 r. w sprawie wzoru oferty i ramowego wzoru umowy dotyczących realizacji zadania publicznego oraz wzoru sprawozdania z wykonania tego zadania.

Wspomnieć również trzeba, że ustawa o pomocy społecznej przewiduje możliwość korzystania przez jednostki samorządowe z usług niepublicznych domów pomocy społecznej bez zlecenia zadań w drodze otwartego konkursu ofert (art. 65 ust. 2). Dotyczy to sytuacji, w których osobom wymagającym opieki nie można zapewnić miejsca w placówce publicznej. Warunkiem skierowania do jednostki prywatnej jest brak wolnych miejsc w publicznym domu pomocy społecznej o zasięgu lokalnym (gminnym lub powiatowym). Do takich przypadków stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące indywidualnych opłat za pobyt w placówce, zasad ich uiszczania, możliwości obciążania kosztami małżonka, zstępnych i wstępnych oraz stosowania zwolnień, a więc art. 61-64 ustawy. Współpracę jednostki samorządu terytorialnego i niepublicznego DPS reguluje wówczas indywidualna umowa określająca wysokość opłat za pobyt konkretnego mieszkańca danej jednostki samorządu terytorialnego. Poczynione w ten sposób uzgodnienia mogą wpływać na wysokość opłaty za pobyt w DPS wnoszonej przez konkretnego mieszkańca DPS oraz zakres obciążeń dla osób zobowiązanych do ponoszenia kosztów pobytu w dalszej kolejności (art. 61 ust. 1 ups).

Z treści projektu opiniowanej umowy nie wynika, aby zostało ono zawarte po przeprowadzeniu otwartego konkursu ofert. Poza tym jego treść jest niezgodna ze wzorem określonym w rozporządzeniu z 15 grudnia 2010 r.

Projekt umowy nie spełnia również wymogów określonych w art. 65 ust. 2 ustawy. Nie dotyczy on indywidualnych mieszkańców Gminy kierowanych do DPS, który ma zamiar prowadzić Archidiecezja, gdyż nie określa on danych osobowych osób kierowanych do DPS ani też określenia wysokości opłat za ich pobyt w DPS.

Reasumując, brak jest podstaw prawnych do podpisania załączonej do zaopiniowania umowy z Archidiecezją.

Radca prawny
Tomasz Ułdynowicz

otrzymałam dn. 13.05.2013r. Kulecka