

UWAGI W RAMACH UZGODNIEN Z KOMISJĄ WSPÓLNĄ RZĄDU I SAMORZĄDU TERYTORIALNEGO

Informacja o projekcie:

Tytuł	Projekt rozporządzenia Ministra Cyfryzacji w sprawie określenia wzoru umowy przekazania na własność komputera przenośnego typu laptop rodzicowi ucznia klasy objętej wsparciem
Autor	Minister Cyfryzacji
Projekt z dnia	07.08.2023 r.

Informacje o zgłaszającym uwagi:

Urząd	-----
Organizacja samorządowa	Związek Powiatów Polskich
Osoba do kontaktu	Przemysław Matysiak
e-mail	biuro@zpp.pl
tel.	18 477 86 00

Uwagi:

Lp.	Część dokumentu, do którego odnosi się uwaga (np. art., nr str., rozdział)	Treść uwagi (propozycja zmian)	Uzasadnienie uwagi	Stanowisko resortu	Odniesienie do stanowiska resortu
1.	§ 1 ust. 2	Przepis zawiera błąd o charakterze legislacyjno-językowym	Jest: „(...) rodzicowi ucznia klasy objętych wsparciem (...)”. Powinno być: „(...) rodzicowi ucznia klasy objętej wsparciem (...)”.		
2.	Załącznik do rozporządzenia – komparcja umowy w zakresie upoważnienia do działania w imieniu organu prowadzącego	Z treści rozporządzenia oraz załącznika nie wynika, czy upoważnienie do działania w imieniu organu prowadzącego ma być „jednym ogólnym upoważnieniem” do zawierania tego typu umów, czy też osoba upoważniona ma legitymować się każdorazowo odrębnym upoważnieniem do zawarcia konkretnej umowy. Dodatkowo wyjaśnienia wymaga, czy ww. upoważnienie ma stanowić załącznik do umowy.			

3.	Załącznik do rozporządzenia – § 3	Proponuje się nadać przepisowi brzmienie: „§ 3. Organ prowadzący oświadcza, że Przedmiot Umowy przyjął od Ministra Cyfryzacji w związku z realizacją wsparcia wynikającego z Ustawy i zobowiązał się do jego przekazania na własność rodzicom ucznia klasy objętej wsparciem.”.	Projekt rozporządzenia dotyczy wzoru umowy przekazania na własność komputera typu laptop. Określenie „na własność” zawarte jest zarówno w tytule projektu, w § 1 ust. 1 i 2, a także w tytule załącznika oraz w § 2 ust. 1 załącznika. Zatem zasadnym jest, aby rozporządzenie konsekwentnie posługiwało się określeniem „na własność”, szczególnie że § 3 załącznika dotyczy oświadczenia organu prowadzącego.		
4.	Załącznik do rozporządzenia – § 4 ust. 1	Proponuje się dodać pkt 3 w brzmieniu: „3) uczeń klasy objętej wsparciem nie otrzymał laptopa w innej szkole lub klasie objętej wsparciem, o którym mowa w art. 2 ust. 3 pkt 1 Ustawy oraz, że jest świadomy odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.	Art. 7 ust. 8 ustawy z dnia 7 lipca 2023 r. o wsparciu rozwoju kompetencji cyfrowych uczniów i nauczycieli stanowi, że „Rodzic ucznia klasy objętej wsparciem składa oświadczenie do organu prowadzącego szkołę, że uczeń nie otrzymał laptopa w innej szkole lub klasie objętej wsparciem, o którym mowa w art. 2 ust. 3 pkt 1. Oświadczenie składane jest pod rygorem odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia. Składający oświadczenie jest obowiązany do zawarcia w nim klauzuli następującej treści: „Jestem świadomy odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.”. Klauzula ta zastępuje pouczenie o odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia.”. Ustawa nie precyzuje w jakim momencie rodzic składa takie oświadczenie, a także jaka jest jego forma (tj. czy pisemna, czy też elektroniczna). Ustawa nie precyzuje również, czy ma to być odrębny dokument, czy też takie oświadczenie ma być zawarte np. w umowie lub protokole z przekazania laptopa. Zatem zasadne jest, aby stosowne oświadczenie znalazło się w umowie, gdzie rodzic – Przyjmujący, podpisując umowę automatycznie złoży cały zestaw oświadczeń, o których mowa w projektowanym § 4 ust. 1, przy uwzględnieniu proponowanej zmiany.		
5.	Załącznik do rozporządzenia – § 4 ust. 1 pkt 2	Przepis wymaga preredagowania. Docelowo proponujemy aby przyjąć zasadę, że w przypadku rozporządzenia komputerem	Przepis § 4 ust. 1 pkt 2 ustanawia obowiązek Przyjmującego do zwrotu wartości laptopa (w określonych przypadkach), w uwzględnieniu okresu amortyzacji tego laptopa. Nie wiadomo		

		<p>rodzic jest zobowiązany zwrócić równowartość komputera w dniu zawarcia umowy, ewentualnie wprowadzić przepis określający o jaki % wskaźnik rocznie (np. 20% pomniejszana) wartość komputera przenośnego jest obniżana po każdym roku użytkowania.</p>	<ul style="list-style-type: none"> - co projektodawcy rozumieją pod pojęciem okresu amortyzacji laptopa, - od kiedy ten okres ma być liczony, - od jakiej wartości ma być liczona amortyzacja, - w jaki sposób i według jakich przepisów prawa i metody należy liczyć okres amortyzacji laptopa, - kto (jaki podmiot) ma liczyć tę amortyzację? <p>Dodatkowo wyjaśnienia wymaga, czy ewentualnego zwrotu wartości laptopa Przyjmujący dokonuje na rzecz organu prowadzącego (tj. na jego rachunek bankowy), a także czy organ prowadzący ma obowiązek rozliczenia się z Ministrem Cyfryzacji z tych środków oraz kto ma dochodzić tych roszczeń. Należy zaznaczyć, że JST tylko pośredniczą w przeniesieniu własności, a z ustawy nie wynika obowiązek dochodzenia roszczeń wynikających z zawartej umowy.</p> <p>Ponadto nie wiadomo w oparciu o jakie przesłanki dochodzący zwrotu równowartości ma ustalić, że przedmiot umowy stał się przedmiotem czynności rozporządzających, jeżeli w umowie nie wprowadzono domniemania, że brak okazania w siedzibie szkoły przedmiotu umowy jest równoznaczny ze stwierdzeniem, że takie rozporządzenie nastąpiło.</p>		
6.	Załącznik do rozporządzenia – część wspólna § 4 ust. 2	<p>Proponuje się w § 4 ust. 2 części wspólnej nadać brzmienie: „2. Przyjmujący w okresie 5 lat od dnia zawarcia Umowy zobowiązuje się do:”.</p>	<p>Projektowany § 4 ust. 2 powinien określać okres, w którym Przyjmujący zobowiązuje się do nieusuwania wzorów graficznych itd.</p> <p>Brak określenia ww. okresu może potencjalnie skutkować tym, że organ prowadzący będzie uprawniony np. do żądania okazania laptopa w siedzibie szkoły po zbyciu przez Przyjmującego tego laptopa po upływie 5 lat.</p> <p>Zatem skoro ustawa w art. 7 ust. 9 przewiduje, że laptop przekazany uczniowi klasy objętej wsparciem nie może być przedmiotem jakichkolwiek czynności rozporządzających w okresie 5 lat od dnia przyjęcia laptopa na własność przez rodzica ucznia, to analogicznie ten sam okres powinien zostać przyjęty w projektowanym § 4 ust. 2 rozporządzenia.</p>		

7.	Załącznik do rozporządzenia - § 4 ust. 2 pkt 1-3	Przepis wymaga wyjaśnienia, ewentualnie skreślenia lub przeredagowania, bowiem nie jest jasne w jaki sposób zobowiązania Przyjmującego mają (mogą) być egzekwowane, a także czy grozi za nie jakakolwiek sankcja. Dodatkowo wskazuję, że Ustawa nie reguluje obowiązków rodzica – Przyjmującego w zakresie nieusuwania wzorów graficznych, okazania laptopa w siedzibie szkoły i uczestnictwa w monitoringu i ewaluacji.	Projektowany § 4 ust. 2 pkt 1-3 zawiera umowne zobowiązania Przyjmującego laptopa. Podkreślenia wymaga, że ustawa nie przewiduje obowiązków Przyjmującego, o których mowa we wzorze umowy. W związku z powyższym należy wyjaśnić: - w zakresie pkt 1 – co w przypadku, gdy wzory graficzne, oznaczenia, naklejki dot. promocji realizowanego wsparcia ulegną zatarciu (wytarciu, przetarciu), zniszczeniu itp. na skutek zwykłego użytkowania laptopa? W jaki sposób i w jakim terminie organ prowadzący ma obowiązek (ew. może) egzekwować te zobowiązania? Aktualnie projektowany przepis nie określa okresu trwania zobowiązania, a także sankcji za jego niewykonanie. - w zakresie pkt 2 – co projektodawca rozumie przez pojęcie „jeżeli zaistnieje taka potrzeba”? W jaki sposób organ prowadzący ma wyegzekwować od Przyjmującego okazanie laptopa w siedzibie szkoły? W jaki sposób organ prowadzący ma powiadomić (wezwać) Przyjmującego do takiego okazania, skoro jedynymi danymi osobowymi, które organ pozyskuje są imię i nazwisko, adres zamieszkania oraz nr PESEL Przyjmującego? Czy ma to nastąpić w formie listu poleconego? Jak ma zachować się organ w przypadku niepodjęcia takiej korespondencji przez Przyjmującego? Podobnie jak w pkt 1 – aktualnie § 4 ust. 2 nie określa okresu trwania zobowiązania oraz sankcji za jego niewykonanie. - w zakresie pkt 3 – co projektodawca rozumie przez monitoring, ewaluację, wypełnianie ankiet? Kto ma organizować i przeprowadzać te czynności? W jakich terminach i w jakiej formie miałyby się one odbywać? W jaki sposób organ prowadzący ma wyegzekwować te zobowiązania (przykładowo – jak wyegzekwować od Przyjmującego wypełnienie ankiety)? Do niniejszego punktu będą miały zastosowanie również uwagi zgłoszone do pkt 1 i 2.		
8.	Załącznik do rozporządzenia – § 5	Proponuje się nadać przepisowi brzmienie: „§ 5. Wszelkie zmiany Umowy mogą nastąpić jedynie za zgodą Stron w formie papierowej	Projektowany przepis przewiduje wyłącznie elektroniczną formę zmiany umowy. Art. 7 ust. 6 ustawy dopuszcza zawarcie umowy w formie papierowej (opatrzonej własnoręcznym podpisem) albo		

		<p>opatrzonej własnoręcznym podpisem albo w postaci elektronicznej i opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym albo podpisem osobistym, pod rygorem nieważności”.</p> <p>Ewentualnie proponuje się alternatywne brzmienie: „§ 5. Wszelkie zmiany Umowy mogą nastąpić jedynie za zgodą Stron w formie dokumentowej, pod rygorem nieważności.”.</p>	<p>w formie elektronicznej. Zatem zasadnym jest, aby zmiana umowy następowała właśnie w tych formach.</p> <p>W zakresie propozycji alternatywnego brzmienia § 5 wskazują, że forma dokumentowa byłaby najwygodniejsza dla Stron co do ewentualnej zmiany umowy. Jednakże problematyczne pozostaje pozyskiwanie i przetwarzanie danych osobowych Przyjmującego, bowiem na etapie zawierania umowy organ prowadzący pozyskuje od niego wyłącznie dane w zakresie imienia i nazwiska, adresu zamieszkania i nr PESEL.</p>		
9.	Załącznik do rozporządzenia – § 6	<p>Proponuje się nadać przepisowi brzmienie: „§ 6. Umowa została sporządzona w postaci papierowej i opatrzona własnoręcznym podpisem*/w postaci elektronicznej i opatrzona kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym albo podpisem osobistym* oraz zawarta w dacie złożenia podpisu przez ostatnią ze Stron.” – przy jednoczesnej adnotacji w przypisie dolnym o treści: „niepotrzebne skreślić”.</p>	<p>Projektowany przepis „wymusza” elektroniczną formę umowy, przez co jest sprzeczny z art. 7 ust. 6 ustawy, który stanowi, że „Umowę, o której mowa w ust. 3, oraz protokół, o którym mowa w ust. 5, sporządza się w postaci papierowej i opatruje własnoręcznym podpisem albo w postaci elektronicznej i opatruje się kwalifikowanym podpisem elektronicznym, podpisem zaufanym albo podpisem osobistym.”.</p> <p>Zatem forma sporządzenia umowy powinna być tożsama z tą, którą określa art. 7 ust. 6 Ustawy.</p>		
10.	Załącznik do rozporządzenia – propozycja dodania § 7	<p>Należy doprecyzować właściwość sądu, w przypadku dochodzenia roszczeń np. o zwrot wartości przedmiotu umowy.</p>	<p>O ile bezspornym jest, że kwestiach nieuregulowanych będą miały odpowiednie zastosowanie przepisy Kodeksu cywilnego, o tyle zasadnym jest, aby Umowa określała wprost, sąd właściwy do dochodzenia roszczeń wynikających z umowy.</p> <p>Takie postanowienie umowne pozwoli uniknąć sytuacji, w której Przyjmujący zmieni adres zamieszkania i zaistnieje konieczność pozwania go przed sąd właściwy miejscowo dla niego.</p>		

11.	Uwagi o charakterze ogólnym	<p>1) Na jakiej podstawie prawnej i w jakim trybie minister właściwy do spraw informatyzacji pozyska dane osobowe w zakresie imion i nazwisk rodziców, którym organ prowadzący przekazał na własność albo użyczył laptopy?</p> <p>2) w umowie brak zobowiązania rodziców do przekazania komputera do dyspozycji dziecka (z ustawy wynika, że obowiązkiem ministra właściwego do spraw informatyzacji jest zapewnienia wsparcia uczniom klas objętych wsparciem);</p> <p>3) praktycznym problemem może być kwestia ustalenia czy rodzic dziecka nie dokonał rozporządzenia przekazaniem mieniem (rodzic może tłumaczyć się, że sprzęt został skradziony/zgubiony/uszkodzony).</p>	<p>Ad1) Art. 5 ust. 1 Ustawy stanowi, że Minister właściwy do spraw informatyzacji prowadzi ewidencję zakupionych i przekazanych laptopów organom prowadzącym szkołę. Z kolei zgodnie z art. 5 ust. 2 pkt 4 Ustawy, ewidencja zawiera w szczególności imiona i nazwiska rodziców, którym organ prowadzący szkołę przekazał na własność albo użyczył laptopy.</p> <p>Zarówno Ustawa, rozporządzenie Ministra Cyfryzacji z dnia 3 sierpnia 2023 r. w sprawie określenia wzoru umowy przekazania komputerów przenośnych typu laptop organowi prowadzącemu szkołę, jak też projektowane rozporządzenie nie regulują:</p> <ul style="list-style-type: none"> - podstawy prawnej pozyskania ww. danych osobowych, - trybu pozyskania tych danych. <p>Logicznym wydaje się, że dane w zakresie imienia i nazwiska rodziców pozyska organ prowadzący zawierający umowę przekazania laptopa. Zatem w jaki sposób i na jakiej podstawie prawnej minister pozyska od organu prowadzącego ww. dane osobowe? Jaka jest podstawa prawna zobowiązująca/uprawniana organ prowadzący do przekazania ministrowi tych danych?</p>		
-----	-----------------------------	--	---	--	--