

## **Wytyczne dotyczące postępowania w sprawie świadczenia usług transgranicznych**

### **1. Uwagi ogólne**

**Usługi**, zgodnie z prawem wspólnotowym, są to czynności, które mają charakter czasowy i transgraniczny i jednocześnie nie są objęte regulacjami dotyczącymi swobody przepływu kapitału, towarów i osób. Zgodnie z art. 50 Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską – TWE, usługi **obejmują przede wszystkim działalność o charakterze:**

- przemysłowym,
- działalność handlową,
- działalność rzemieślniczą,
- wykonywanie wolnych zawodów.

Według ogólnej zasady, usługa polega na wytworzeniu nowego dobra, co związane jest z potrzebą posiadania **fachowej wiedzy i potencjału wykonawczego**. Dotyczy to większości prac, które można świadczyć na podstawie umów cywilnych, przede wszystkim umów o dzieło.

**Usługa świadczona w ramach transgranicznego świadczenia usług**, z założenia jednorazowa, musi być ograniczona pod względem zakresu rzeczowego i czasu. Swoboda świadczenia usług **opiera się na tymczasowości**. Oznacza to, że usługodawca świadczy usługę w innym kraju UE przez określony czas, a więc działalność ta nie ma charakteru ciągłego, ani stałego. Usługodawca posiadający przedsiębiorstwo założone w jednym państwie członkowskim, może tymczasowo świadczyć usługę w innym kraju UE.

Zgodnie z art. 20a 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o samorządach zawodowych architektów, inżynierów budownictwa oraz urbanistów (Dz. U. z 2001 r., Nr 5, poz. 42 z późn. zm.) dodanym przepisami ustawy z dnia 7 listopada 2008 r. o zmianie ustawy o samorządach zawodowych architektów, inżynierów budownictwa oraz urbanistów oraz ustawy - Prawo budowlane (Dz. U. Nr 210, poz. 1321):

*Obywatel państwa członkowskiego posiadający kwalifikacje zawodowe architekta, inżyniera budownictwa lub urbanisty, który prowadzi zgodnie z prawem działalność w zakresie tego zawodu w innym niż Rzeczpospolita Polska państwie członkowskim ma prawo do tymczasowego i okazjonalnego wykonywania zawodu odpowiednio architekta, inżyniera budownictwa lub urbanisty na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, zwanego dalej „świadczeniem usług transgranicznych”, **bez konieczności uznawania kwalifikacji zawodowych**.*

Z treści przywołanego art. 20 a ust. 1 wynika, że **usługa transgraniczna powinna być wykonywana przejściowo i musi być czasowo ograniczona**. W orzecznictwie Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości (ETS) wielokrotnie pojawiała się jednak kwestia definicji tych pojęć. Z orzecznictwa wynika, że **ograniczenie czasowe uznane byłoby za naruszenie swobody świadczenia usług**. Ocena, jak długo można świadczyć usługę, zależy od warunków funkcjonowania usługodawcy i nie można zdefiniować ogólnych granic jej trwania. **Usługa świadczona w innym państwie nie może przeważać nad działalnością prowadzoną w państwie rejestracji**.

**Podstawą transgranicznego świadczenia usług powinien być** dobrze skonstruowany **kontrakt** (np. umowa o dzieło) zawarty z usługobiorcą zagranicznym, zlecającym wykonanie określonej usługi. W umowie tej strony określają m.in. zakres usługi, sposób jej wykonania, warunki, termin oraz miejsce wykonania usługi. Treść takiej umowy będzie decydować o ocenie, czy mamy do czynienia tu z usługą transgraniczną czy z inną formą prowadzenia działalności gospodarczej, ukrytą formą zatrudnienia lub wynajęcia pracowników.

**Usługodawcy świadczącemu usługi transgranicznie przysługują prawa**, które nie mogą być ograniczane przez państwa członkowskie. Na podstawie orzecznictwa Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości zostało ustalone, że:

- nie można żądać od usługodawcy założenia siedziby na terenie państwa, gdzie ma być świadczona usługa,
- zabroniony jest wymóg, aby personel kluczowy posiadał stałe miejsce zamieszkania na terenie państwa, gdzie świadczona jest usługa,
- nie można wymagać od usługodawcy, żeby płacił składki ubezpieczeniowe za swoich pracowników w kraju świadczenia usług, jeśli ma już opłacone składki w państwie macierzystym,
- niedozwolone jest żądanie uzyskania zezwolenia na świadczenie niektórych usług bez wzięcia pod uwagę rękojmi należytego wykonania usługi już zagwarantowanej w kraju macierzystym, gdzie usługodawca ma siedzibę,
- pewne dodatkowe ograniczenia mogą dotyczyć usług o szczególnym charakterze, jak np. usługi medyczne, jednak również wtedy państwo ma obowiązek wziąć pod uwagę, że usługodawca daje gwarancje właściwego wykonania usługi w państwie swojej siedziby.

## **2) Zadania okręgowej rady izby okręgowej izby inżynierów budownictwa w zakresie dopuszczania do świadczenia usług transgranicznych**

### **a) Dokumenty jakie powinien złożyć usługodawca**

Przed rozpoczęciem świadczenia usług transgranicznych, po raz pierwszy na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, inżynier budownictwa przedkłada właściwej ze względu na miejsce zamierzonego wykonywania czynności okręgowej radzie izby:

- 1) pisemne oświadczenie o zamiarze świadczenia danej usługi, zawierające informacje:
  - o rodzaju czynności zawodowych, jakie zamierza wykonywać,

- o miejscu i przybliżonym terminie ich rozpoczęcia,
  - o posiadanym ubezpieczeniu lub innych środkach indywidualnego lub zbiorowego ubezpieczenia w odniesieniu do odpowiedzialności zawodowej,
- 2) dokument potwierdzający obywatelstwo,
  - 3) zaświadczenie wydane przez właściwy organ państwa członkowskiego, że inżynier budownictwa wykonuje faktycznie i zgodnie z prawem zawód lub działalność w tym państwie członkowskim oraz że w momencie składania zaświadczenia nie obowiązuje go zakaz, nawet tymczasowy, wykonywania zawodu lub działalności,
  - 4) dokumenty potwierdzające kwalifikacje zawodowe w tym dokument potwierdzający tytuł zawodowy nadany w państwie członkowskim, w którym usługodawca uzyskał kwalifikacje do wykonywania tego zawodu,
  - 5) kontrakt lub tą jego część, która pozwoli radzie okręgowej na dokonanie oceny przedmiotu działalności, okresu oraz miejsca świadczenia usługi,
  - 6) dokumenty pozwalające ocenić, czy usługa świadczona w Polsce nie przeważa nad działalnością prowadzoną w państwie rejestracji.

Inżynier budownictwa zamierzający świadczyć usługi transgraniczne **w kolejnych latach**, przedkłada wskazane oświadczenie **ponownie raz w roku**.

#### **b) Elementy podlegające ocenie okręgowej rady izby**

Dokonując oceny usług transgranicznych, które mają być świadczone na terenie Polski, okręgowa rada izby powinna wziąć pod uwagę następujące elementy:

- przedmiot świadczonej usługi,
- okres świadczenia usługi,
- częstotliwość świadczenia usług w Polsce,
- regularność świadczenia usług,
- ciągłość świadczonych usług.

Powyższe elementy należy oceniać **w skali całego kraju**, co wiąże się z obowiązkiem dokonywania rejestracji osób, które uzyskały zezwolenia na świadczenie usługi transgranicznej w Polsce w specjalnej zakładce programu PIIB BUDINFO. Ogólnodostępna informacja pozwoli izbom na dokonanie oceny usługi, która ma być świadczona na terenie obszaru terytorialnego działania okręgowej izby inżynierów budownictwa, w skali kraju.

#### **c) Uprawnienia i obowiązki okręgowej rady izby**

Właściwa **okręgowa rada izby może** zwracać się do właściwych organów państwa członkowskiego o przedstawienie informacji potwierdzających, że inżynier budownictwa wykonuje działalność zgodnie z prawem, w sposób należyty oraz że nie zostały na niego nałożone kary dyscyplinarne lub sankcje karne związane z wykonywaniem zawodu lub prowadzeniem działalności.

Ponadto, na zasadzie wzajemności, właściwa **okręgowa rada izby** na wniosek właściwego organu państwa członkowskiego innego niż Rzeczpospolita Polska, **udostępnia informacje**:

- potwierdzające, że inżynier budownictwa wykonuje działalność zgodnie z prawem, w sposób należyty oraz że nie zostały na niego nałożone kary dyscyplinarne lub sankcje karne związane z wykonywaniem zawodu lub prowadzeniem działalności,
- niezbędne przy rozpatrywaniu skargi złożonej na inżyniera budownictwa przez usługobiorcę.

#### **d) Tymczasowy wpis na listę członków izby**

Po ustaleniu, że usługodawca planujący świadczyć usługi transgraniczne w Polsce spełnił wszystkie warunki określone przez przepisy prawa, właściwa okręgowa rada izby dokonuje **tymczasowego, nieodpłatnego** wpisu na listę członków izby.

#### **e) Okres rozpatrywania sprawy**

Postępowanie w okręgowej radzie okręgowej izby inżynierów budownictwa ma być prowadzone **bez zbędnej zwłoki**, która mogłaby narazić izbę na zarzut, iż utrudnia ona świadczenie usług transgranicznych lub powoduje opóźnienia w ich wykonywaniu.