**Bod č. Zastupiteľstvo Bratislavského samosprávneho kraja**

Materiál na rokovanie Zastupiteľstva

Bratislavského samosprávneho kraja

19. apríla 2013

**Návrh**

**na rozhodnutie o proteste prokurátora Krajskej prokuratúry Bratislava**

**č. Kd 558/12-12 zo dňa 11.03.2013**

Materiál predkladá: Materiál obsahuje:

Ing. Bystrík Žák 1. Návrh uznesenia

riaditeľ Úradu 2. Dôvodová správa

Bratislavského samosprávneho kraja 3. Prílohy

4. Stanoviská komisií

Zodpovedný:

Ing. Bystrík Žák

riaditeľ Úradu

Bratislavského samosprávneho kraja

Spracovateľ:

JUDr. Matúš Šaray

vedúci právneho oddelenia

JUDr. Věra Homolová

referent právneho oddelenia

Bratislava

apríl 2013

Návrh uznesenia

**UZNESENIE č. ........... / 2013**

zo dňa 19. 04. 2013

Zastupiteľstvo Bratislavského samosprávneho kraja po prerokovaní materiálu

**A. v y h o v u j e**

**protestu prokurátora Krajskej prokuratúry Bratislava č. Kd 558/12-12 zo dňa 11.03.2013** proti ustanoveniam § 17 ods. 10 a § 30 ods. 3 Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja č. 31/2009 zo dňa 17.06.2009 o bližších podmienkach poskytovania sociálnych služieb, o spôsobe určenia úhrady, výške úhrady a spôsobe platenia úhrady za sociálne služby, ktoré sú poskytované zariadeniami sociálnych služieb v zriaďovateľskej pôsobnosti Bratislavského samosprávneho kraja v znení Všeobecne záväzného nariadenie Bratislavského samosprávneho kraja č. 35/2010 zo dňa 23.07.2010, Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja č. 39/2010 zo dňa 15.12.2010 a Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja č. 43/2011 zo dňa 24.06.2011

**B. u k l a d á**

riaditeľovi Úradu Bratislavského samosprávneho kraja upovedomiť Krajskú prokuratúru Bratislava o vyhovení protestu prokurátora č. Kd 558/12-12 zo dňa 11.03.2013

Termín: 15.05.2013

**D ô v o d o v á s p r á v a**

Dňa 20.03.2013 bol na Bratislavský samosprávny kraj doručený protest prokurátora Krajskej prokuratúry Bratislava č. Kd 558/12-12 zo dňa 11.03.2013proti:

* ustanoveniu § 17 ods. 10 a
* ustanoveniu § 30 ods. 3

Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja č. 31/2009 zo dňa 17.06.2009 o bližších podmienkach poskytovania sociálnych služieb, o spôsobe určenia úhrady, výške úhrady a spôsobe platenia úhrady za sociálne služby, ktoré sú poskytované zariadeniami sociálnych služieb v zriaďovateľskej pôsobnosti Bratislavského samosprávneho kraja v znení Všeobecne záväzného nariadenie Bratislavského samosprávneho kraja č. 35/2010 zo dňa 23.07.2010, Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja č. 39/2010 zo dňa 15.12.2010 a Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja č. 43/2011 zo dňa 24.06.2011 (ďalej len „predmetné nariadenie“).

Prokurátor žiada, aby Zastupiteľstvo Bratislavského samosprávneho kraja rozhodlo o vyhovení protestu prokurátora a napadnuté ustanovenia predmetného nariadenia ako nezákonné zrušilo a nahradilo ich ustanoveniami, ktoré budú v súlade so zákonom.

Podľa § 22 ods. 1 písm. a) bodu 2. **zákona č. 153/2001 Z.z. o prokuratúre** v znení neskorších predpisov prokuratúre (ďalej len „zákon o prokuratúre) je prokurátor oprávnený podať protest proti všeobecne záväznému nariadeniu územnej samosprávy.

Podľa § 23 zákona o prokuratúre je orgán verejnej správy, ktorý vybavuje protest prokurátora, povinný umožniť prokurátorovi účasť na prejednaní protestu, ak o to prokurátor požiada.

Podľa § 25 ods. 2 zákona o prokuratúre je orgán verejnej správy povinný o proteste rozhodnúť do 30 dní od doručenia protestu.

Podľa § 25 ods. 3 zákona o prokuratúre ak orgán verejnej správy protestu prokurátora vyhovie, je povinný bez zbytočného odkladu, najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, nezákonný všeobecne záväzný právny predpis zrušiť, prípadne nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom a s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi.

Citácia **ustanovení predmetného nariadenia**, proti ktorým prokurátor podal protest:

* ustanovenie § 17 ods. 10

„Za celodenné stravovanie sa považujú raňajky, obed, večera a dve vedľajšie jedlá; pri diabetickej diéte a pri výživnej diéte tri vedľajšie jedlá. Ak sa občanovi poskytuje sociálna služba v ZSS s celoročnou pobytovou sociálnou službou alebo týždennou pobytovou sociálnou službou, je povinný odobrať v rámci poskytovania sociálnej služby aspoň dve hlavné jedlá denne. Počet ďalších odoberaných jedál je predmetom dohody s občanom, ktorému sa táto sociálna služba poskytuje. Uvedená povinnosť sa nevzťahuje na prijímateľov sociálnej služby, ktorým zdravotný stav dovoľuje pripravenie stravy individuálne a ak je súčasťou bytovej jednotky kuchyňa alebo kuchynský kút. Na túto cieľovú skupinu sa uvedená povinnosť nevzťahuje vzhľadom na ich schopnosť a možnosť zabezpečenia si stravy iným spôsobom (obývajú bytovú jednotku s kuchynským kútom).“

* ustanovenie § 30 ods. 3

„Výška mesačnej úhrady za užívanie spoločných priestorov a za vecné plnenia spojené s ich užívaním je pri poskytovaní ambulantnej a pobytovej formy sociálnej služby určená vo výške 10 €. Prijímateľ sociálnej služby, ktorému je poskytovaná sociálna služba pobytovou formou, okrem sumy stanovenej v prevej vete tohto bodu, uhrádza denne za užívanie 1m2 podlahovej plochy obytnej miestnosti a príslušenstva obytnej miestnosti, pri poskytovaní sociálnej služby pobytovou formou 0,20 €, najviac v sume 170 eur mesačne, v tejto sadzbe sú zahrnuté výdavky za užívanie podlahovej plochy obytnej miestnosti, príslušenstva obytnej miestnosti, prevádzkového zariadenia obytnej miestnosti a príslušenstva obytnej miestnosti a za užívanie vybavenia obytnej miestnosti, príslušenstva obytnej miestnosti a spoločných priestorov, ak toto nariadenie neustanovuje inak. Denná sadzba úhrady za režijné náklady na ubytovanie (vecné plnenia spojené s bývaním) je 0,07 €.“

Podľa názoru prokurátora právna úprava obsiahnutá v citovaných ustanoveniach predmetného nariadenia je nezákonná.

Podľa § 13 ods. 1 **zákona č. 448/2008 Z.z. o sociálnych službách** a o zmene a doplnení zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o sociálnych službách“) sa sociálna služba poskytuje ambulantnou formou, terénnou formou, pobytovou formou alebo inou formou podľa nepriaznivej sociálnej situácie a prostredia, v ktorom sa fyzická osoba zdržiava.

Podľa § 13 ods. 2 zákona o sociálnych službách sa ambulantná forma sociálnej služby poskytuje fyzickej osobe, ktorá dochádza, je sprevádzaná alebo je dopravovaná do miesta poskytovania sociálnej služby. Miestom poskytovania ambulantnej sociálnej služby môže byť aj zariadenie.

Podľa § 13 ods. 5 zákona o sociálnych službách sa pobytová forma sociálnej služby v zariadení poskytuje, ak súčasťou sociálnej služby je ubytovanie. Pobytová sociálna služba sa poskytuje ako celoročná sociálna služba alebo týždenná sociálna služba. Z ustanovenia § 13 ods. 2 a ods. 5 zákona o sociálnych službách je zrejmé, že ubytovanie sa podľa zákona o sociálnych službách poskytuje len pri pobytovej forme sociálnej služby v zariadení sociálnej starostlivosti.

Podľa § 15 ods. 1 zákona o sociálnych službách je poskytovateľ sociálnej služby povinný vykonávať odborné činnosti, obslužné činnosti a ďalšie činnosti, zabezpečovať vykonávanie týchto činností alebo utvárať podmienky na ich vykonávanie v rozsahu ustanovenom zákonom o sociálnych službách, pre druh sociálnej služby, ktorý poskytuje.

Podľa § 17 zákona o sociálnych službách sú obslužnými činnosťami ubytovanie, stravovanie, upratovanie, pranie, žehlenie a údržba bielizne a šatstva. Ubytovanie je poskytovanie bývania v obytnej miestnosti alebo v jej časti s príslušenstvom, užívanie spoločných priestorov a poskytovanie vecných plnení spojených s ubytovaním alebo poskytnutie prístrešia na účel prenocovania; stravovanie je poskytovanie stravy v súlade so zásadami zdravej výživy a s prihliadnutím na vek a zdravotný stav fyzických osôb podľa stravných jednotiek (za stravnú jednotku sa považujú náklady na suroviny, za celkovú hodnotu stravy sa považujú náklady na suroviny a režijné náklady na prípravu stravy). Stravovanie sa pri ambulantnej sociálnej službe v zariadení nemusí poskytovať.

Stravovanie je jedna z obslužných činností zameraná na uspokojenie základných životných potrieb. Účelom predkladania Všeobecne záväzného nariadenia Bratislavského samosprávneho kraja (ďalej len „VZN BSK“) č. 39/2010 zo dňa 15.12.2010, ktorým bolo novelizované VZN BSK č. 31/2009 v znení VZN č. 35/2010 a ktorým bola stanovená povinnosť odoberania dvoch hlavných jedál pri pobytovej forme sociálne služby, príslušným odborom Úradu BSK, bola potreba zabezpečenia pravidelného stravovania prijímateľov sociálnej služby a stravy, ktorá zohľadňuje energetickú hodnotu a je pripravovaná a podávaná v súlade so zásadami zdravej výživy s prihliadnutím na vek a zdravotný stav prijímateľov. Rovnako zámerom spracovateľa VZN BSK č. 39/2010 pri návrhu na mesačnú úhradu za užívanie spoločných priestorov a za vecné plnenia spojené s ich užívaním aj pri poskytovaní ambulantnej formy sociálnej služby bolo zohľadnenie zvýšených nákladov na udržiavanie spoločných priestorov zariadení poskytujúcich sociálne služby aj ambulantnou formou.

Podľa § 71 ods. 1 zákona o sociálnych službách môžu byť sociálne služby poskytované verejným poskytovateľom sociálnej služby financované:

1. z rozpočtu verejného poskytovateľa sociálnej služby,
2. z úhrad za sociálne služby od prijímateľa sociálnej služby na základe zmluvy o poskytovaní sociálnej služby,
3. z prostriedkov prijatých na základe písomnej darovacej zmluvy,
4. z prostriedkov združenia obcí, združenia vyšších územných celkov a združenia osôb,
5. z výsledku hospodárenia z vedľajšej činnosti, ktorú vykonávajú zariadenia v zriaďovateľskej pôsobnosti alebo zakladateľskej pôsobnosti obce alebo vyššieho územného celku s jeho súhlasom,
6. z príjmu zo sociálneho podniku,
7. z iných zdrojov.

Podľa § 72 ods. 1 zákona o sociálnych službách je prijímateľ sociálnej služby povinný platiť úhradu za sociálnu službu v sume určenej poskytovateľom sociálnej služby, ak zákon o sociálnych službách neustanovuje inak.

Podľa § 72 ods. 2 zákona o sociálnych službách určuje verejný poskytovateľ sociálnej služby sumu úhrady za sociálnu službu, spôsob jej určenia a platenia úhrady zmluvou podľa § 74 zákona o sociálnych službách v súlade so všeobecne záväzným nariadením obce alebo vyššieho územného celku, najviac vo výške ekonomicky oprávnených nákladov.

Podľa § 72 ods. 5 zákona o sociálnych službách sú ekonomicky oprávnenými nákladmi podľa ustanovenia § 72 ods. 2 a ods. 3 zákona o sociálnych službách náklady na činnosti uvedené v § 16 až 18 zákona o sociálnych službách, ktorými sú:

1. mzdy, platy a ostatné osobné vyrovnania vo výške, ktorá zodpovedá výške platu a ostatných osobných vyrovnaní podľa osobitného predpisu,
2. poistné na sociálne poistenie, poistné na verejné zdravotné poistenie a príspevky na starobné dôchodkové sporenie,
3. cestovné náhrady okrem cestovných náhrad pri zahraničných pracovných cestách,
4. energie, voda a komunikácie,
5. materiál okrem reprezentačného vybavenia nových interiérov,
6. dopravné,
7. rutinná údržba a štandardná údržba okrem jednorazovej údržby objektov alebo ich častí a riešenia havarijných stavov,
8. nájomné za prenájom okrem dopravných prostriedkov a špeciálnych strojov, prístrojov, zariadení, techniky, náradia a materiálu,
9. služby,
10. bežné transfery, z toho len na vreckové, odstupné, odchodné, náhrada príjmu pri dočasnej pracovnej neschopnosti zamestnanca,
11. odpisy hmotného majetku a nehmotného majetku poskytovateľa sociálnej služby podľa osobitného predpisu.

Podľa § 74 ods. 1 zákona o sociálnych službách poskytuje poskytovateľ sociálnej služby sociálnu službu na základe zmluvy o poskytovaní sociálnej služby.

Podľa § 74 ods. 7 zákona o sociálnych službách obsahuje zmluva o poskytovaní sociálnej služby, okrem iných náležitostí, sumu úhrady za sociálnu službu, spôsob jej určenia a spôsob jej platenia, ktorá podľa ustanovenia § 74 ods. 8 zákona o sociálnych službách musí obsahovať sumu úhrady za odborné činnosti, obslužné činnosti a ďalšie činnosti.

Podľa § 8 ods. 1 **zákona č. 302/2001 Z.z. o samospráve vyšších územných celkov** (zákon o samosprávnych krajoch) v znení neskorších predpisov môže samosprávny kraj vo veciach územnej samosprávy vydávať všeobecne záväzné nariadenie, ktoré nesmú byť v rozpore s Ústavou Slovenskej republiky, s ústavnými zákonmi, medzinárodnými zmluvami, s ktorými vyslovila súhlas Národná rada Slovenskej republiky a ktoré boli ratifikované a vyhlásené spôsobom ustanoveným zákonom, so zákonmi a s nariadeniami vlády.

Podľa Čl. 68 **Ústavy Slovenskej republiky** môže vyšší územný celok vydávať vo veciach územnej samosprávy a na zabezpečenie úloh vyplývajúcich pre samosprávu všeobecne záväzné nariadenia.

Podľa Čl. 2 bodu 3 Ústavy Slovenskej republiky každý môže konať, čo nie je zákonom zakázané, a nikoho nemožno nútiť, aby konal niečo, čo zákon neukladá.

Nakoľko povinnosť občana, ktorému sa poskytuje pobytová forma sociálnej služby v zariadení sociálnej starostlivosti, odoberať stravu a ani povinnosť prijímateľa ambulantnej formy sociálnej služby v zariadení sociálnej starostlivosti platiť úhradu za užívanie spoločných priestorov a za vecné plnenia spojené s ich užívaním neupravuje žiadny právny predpis a ani žiadny právny predpis neobsahuje ustanovenie, ktorým by splnomocnil samosprávne kraje zaviesť takúto povinnosť, je ustanovenie § 17 ods. 10 a ustanovenie § 30 ods. 3 predmetného nariadenia v rozpore s Ústavou Slovenskej republiky a v tejto dôvodovej správe uvedenými ustanoveniami zákona o sociálnych službách a zákona o samospráve vyšších územných celkov v znení neskorších predpisov.

Na základe uvedeného v tejto dôvodovej správe **odporúčame**, aby Zastupiteľstvo Bratislavského samosprávneho kraja **rozhodlo o vyhovení protestu prokurátora**.

Konanie o súlade všeobecne záväzného nariadenia vyššieho územného celku so zákonom, nariadením vlády a všeobecne záväznými právnymi predpismi ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy upravuje ustanovenie § 250zfa Občianskeho súdneho poriadku. Ak vyšší územný celok nezruší alebo nezmení na základe protestu prokurátora svoje všeobecne záväzné nariadenie, môže prokurátor vo veciach územnej samosprávy podať na súd návrh na vyslovenie nesúladu všeobecne záväzného nariadenia so zákonom. Príslušný na rozhodnutie je krajský súd, v obvode ktorého sa nachádza sídlo samosprávneho kraja, ktorý vydal všeobecne záväzné nariadenie. Ak súd svojím rozhodnutím vysloví, že medzi všeobecne záväzným nariadením a právnymi predpismi je nesúlad, stráca všeobecne záväzné nariadenie, jeho časť, prípadne niektoré jeho ustanovenia účinnosť dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia súdu. Vyšší územný celok, ktorý vydal všeobecne záväzné nariadenie, je povinný do šiestich mesiacov od nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia súdu uviesť ho vo veciach územnej samosprávy do súladu so zákonom. Ak tak neurobí, všeobecne záväzné nariadenie, jeho časť, prípadne niektoré jeho ustanovenia strácajú platnosť po šiestich mesiacoch od nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia súdu. Proti rozhodnutiu súdu je prípustné odvolanie. Súd môže na návrh prokurátora dočasne pozastaviť účinnosť všeobecne záväzného nariadenia, jeho časti, prípadne niektorého jeho ustanovenia, ak ich ďalšie uplatňovanie môže ohroziť základné práva a slobody, ak hrozí značná hospodárska škoda alebo iný vážny nenapraviteľný následok; také rozhodnutie súd zruší, ak pominú dôvody, pre ktoré bolo vydané (ak nedôjde k zrušeniu rozhodnutia súdu, dočasné pozastavenie účinnosti všeobecne záväzného nariadenia, jeho časti, prípadne niektorého jeho ustanovenia zaniká nadobudnutím právoplatnosti rozhodnutia súdu o veci samej).

Podľa § 25 ods. 4 zákona o prokuratúre ak orgán verejnej správy protestu prokurátora nevyhovie alebo mu vyhovie iba čiastočne, alebo v ustanovenej lehote vôbec o proteste nerozhodne, môže generálny prokurátor podať ústavnému súdu návrh na začatie konania o súlade právnych predpisov.

Prílohou materiálu je protest prokurátora Krajskej prokuratúry Bratislava č. Kd 558/12-12 zo dňa 11.03.2013 a predmetné nariadenie.