

prof. dr hab. Grzegorz Łaszczyca
Katedra Postępowania Administracyjnego i Sądowoadministracyjnego
Wydział Prawa i Administracji
Uniwersytet Śląski w Katowicach

Recenzja

rozprawy doktorskiej mgr Anety Korcz - Maciejko

„Charakter prawny rozkazu personalnego”,

przygotowanej pod kierunkiem dra hab. prof. nadzw. Ludwika Żukowskiego,

Rzeszów 2016, ss. 262.

I. Uwagi ogólne.

1. Problematyka rozkazu personalnego stanowi fragment podstawowego dla prawa administracyjnego zagadnienia prawnych form działania administracji publicznej. Jest jednocześnie formą szczególną – formą z pogranicza sfery wewnętrznej i zewnętrznej administracji publicznej. Z uwagi na przyjętą formę decyzji administracyjnej należy jednak spoglądać na ten typ zachowania organu jako na formę zewnętrzną ze wszelkimi związanymi z tym konsekwencjami, także w sferze prawa administracyjnego procesowego. Skoro z woli ustawodawcy określone elementy administracyjnego stosunku służbowego zostały ocenione za doniosłe do tego stopnia, że poddano je ochronie właściwej dla decyzji administracyjnej, a nie ukształtowano ich w ramach polecenia służbowego czy też innego uregulowania charakterystycznego dla prawa pracy, to zasługują one w pełnym zakresie na takie traktowanie. Z tego też względu budzi wątpliwości m.in. ostatnia nowelizacja Kodeksu postępowania administracyjnego dokonana ustawą z dnia 7 kwietnia 2017 r. o zmianie ustawy Kodeks postępowania administracyjnego oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2017 r., poz. 935), która sprawy osobowe funkcjonariuszy i żołnierzy zawodowych różnicuje w stosunku do innych podmiotów uzyskujących w postępowaniu status strony postępowania. Wyłącza bowiem w tych sprawach zastosowanie zasady przyjaznej interpretacji (art. 7a § 2 pkt 2 k.p.a.) oraz zasady rozstrzygania wątpliwości co do stanu faktycznego na korzyść strony postępowania (art. 81a § 2 pkt 4 k.p.a.). Można rozważyć, czy wyłączenie to nie narusza zasady równego traktowania, a tym samym postawić pytanie o konstytucyjność dokonanego wyłączenia.

