

Miejscowość, data

Sąd Rejonowy w ...

Adres

Powodowie:

Imiona, nazwiska,

adres

Pozwany: Starosta Powiatu - Powiat

adres

Wartość przedmiotu sporu: zł

Pozew

o złożenie oświadczenia woli

wnoszę o:

1. nakazanie pozwanemu Staroście Powiatu złożenia oświadczenia woli o następującej treści:

„Na podstawie art. 74 ust 1 pkt 3a i ust 2, art. 75 ust. 3 ustawy z dnia 12 marca 2004r. o pomocy społecznej (Dz. U. Nr 64 z 2004r., poz. 593 z późn. zm.) zawarta zostaje następująca umowa pomiędzy:

Starostą Powiatu, zwanym dalej „Zleceniodawcą”;

a Małżonkami

zamieszkałymi w

zwanymi dalej „Rodziną Wielodzietną/Specjalistyczną”.

§ 1. Przedmiot umowy

Zleceniodawca zleca, a [Rodzina Wielodzietna/Specjalistyczna](#) zobowiązuje się do pełnienia funkcji zawodowej niespokrewnionej z [dzieckiem wielodzietnej rodziny zastępczej/specjalistycznej](#) w sposób i na warunkach określonych przepisami:

- 1) Ustawy z dnia 12 marca 2004r. o pomocy społecznej (Dz. U. Nr 64 z 2004r., poz. 593 z późn. zm.),
- 2) Rozporządzenia Ministra Polityki Społecznej z dnia 18 października 2004r. w sprawie rodzin zastępczych (Dz. U. Nr 233 z 2004r., poz. 2344) oraz postanowieniami niniejszej umowy.

§ 2. Świadczenie opieki i wychowania nad dziećmi

1. Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) zobowiązuje się do świadczenia opieki i wychowania nad powierzonymi jej dziećmi.
2. Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) zobowiązana jest sprawować opiekę nad powierzonymi dziećmi osobiście, z wyjątkiem przypadków gdy osoba pełniąca funkcję rodziny zastępczej okresowo nie może z powodów zdrowotnych lub losowych sprawować opieki osobiście albo gdy dziecko okresowo przebywa w szczególności w sanatorium, szpitalu, domu pomocy społecznej, specjalnym ośrodku szkolno-wychowawczym, młodzieżowym ośrodku wychowawczym lub w innej placówce zapewniającej opiekę i wychowanie uczniom w okresie pobierania nauki poza miejscem stałego zamieszkania. Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) ma obowiązek niezwłocznego powiadomienia o tym fakcie [Dyrektora Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie](#).
3. Zawiadomienie Dyrektora [PCPR](#) o określonych w poprzedzającym punkcie przypadkach okresowej niemożności sprawowania opieki nad dziećmi lub okresowym pobycie dzieci poza Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) nie jest równoznaczne z rozwiązaniem niniejszej umowy ani nie jest podstawą do rozwiązania niniejszej umowy.

§ 3. Warunki pełnienia funkcji Rodziny Wielodzietnej

1. Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) oświadcza, że oboje rodziców spełnia warunki określone w art. 73 ust.1 oraz art. 75 ust.1 i 6 ustawy o pomocy społecznej, wymagane do pełnienia tej funkcji, tzn:
 - a. daje rękojmię należytego wykonywania zadań Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#),

- b. posiada stałe miejsce zamieszkania na terenie Powiatu
 - c. korzysta z pełni praw cywilnych i obywatelskich,
 - d. nie jest lub nie była pozbawiona władzy rodzicielskiej, nie jest ograniczona we władzy rodzicielskiej ani też władza rodzicielska nie została jej zawieszona,
 - e. wywiązuje się z obowiązku łożenia na utrzymanie osoby najbliższej lub innej osoby, gdy ciąży na niej taki obowiązek z mocy prawa lub orzeczenia sądowego,
 - f. nie jest chora na chorobę uniemożliwiającą właściwą opiekę nad dzieckiem, co zostało stwierdzone zaświadczeniem lekarskim,
 - g. posiada odpowiednie warunki mieszkaniowe oraz stałe źródło utrzymania jednego z małżonków,
 - h. uzyskała pozytywną opinię ośrodka pomocy społecznej właściwego ze względu na miejsce zamieszkania,
 - i. odbyła szkolenie oraz uzyskała zaświadczenie kwalifikacyjne wydane przez podmiot prowadzący szkolenie,
 - j. nie jest osobą całkowicie niezdolną do pracy.
2. Zleceniodawca oświadcza, iż Rodzina Wielodzietna/Specjalistyczna należycie udokumentowała każde z wymaganych warunków, określonych w § 3 Umowy.

§ 4

1. W Rodzinie Wielodzietnej/Specjalistycznej może wychowywać się w tym samym czasie nie mniej niż troje i nie więcej niż sześcioro dzieci/nie więcej niż troje dzieci.
2. W przypadku konieczności umieszczenia w rodzinie licznego rodzeństwa liczba dzieci w Rodzinie Wielodzietnej/Specjalistycznej może się zwiększyć.

§ 5

1. Rodzina Wielodzietna/Specjalistyczna w wypełnianiu swoich funkcji kieruje się dobrem przyjętych dzieci i poszanowaniem ich praw, w szczególności praw do wiedzy o swoim pochodzeniu oraz poszanowania godności i ochrony przed wszelkimi formami przemocy.
2. Rodzina Wielodzietna/Specjalistyczna zobowiązuje się do zapewnienia umieszczonym w niej dzieciom warunków rozwoju i wychowania odpowiednich do ich stanu zdrowia i poziomu rozwoju, w tym: odpowiednich warunków bytowych, możliwości rozwoju fizycznego, psychicznego i społecznego, kontaktów z rodziną biologiczną, możliwości zaspokojenia indywidualnych potrzeb dzieci, możliwości właściwej edukacji i rozwoju zainteresowań, odpowiednich warunków do wypoczynku i organizacji czasu wolnego.

3. Strony zobowiązują się dążyć do tego, by kontakty pomiędzy dziećmi umieszczonymi w Rodzinie [Wielodzietnej/Specjalistycznej](#) i ich rodziną biologiczną były realizowane w drodze wspólnych uzgodnień, a w razie wystąpienia problemów niemożliwych do rozwiązania na tej drodze - kwestie te rozstrzyga właściwy sąd.

§ 6

Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) zobowiązuje się do bezzwłocznego informowania Zleceniodawcy o wszelkich okolicznościach mogących zaburzyć prawidłowe wywiązywanie się ze zobowiązań bądź o ustaniu warunków do pełnienia funkcji Rodziny [Wielodzietnej/Specjalistycznej](#), o których mowa w § 3 niniejszej umowy.

§ 7

1. Przy umieszczaniu dzieci w Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) - po stronie [Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie](#) leży:

a. udzielenie Rodzinie [Wielodzietnej/Specjalistycznej](#) wszelkich posiadanych informacji o umieszczanych dzieciach oraz ich sytuacji rodzinnej, o specyficznych potrzebach dzieci, w tym o orzeczeniu o potrzebie kształcenia specjalnego lub orzeczeniu o potrzebie udziału w zajęciach rewalidacyjno-wychowawczych oraz konieczności objęcia dzieci pomocą profilaktyczną – wychowawczą lub resocjalizacyjną.

b. udzielenie Rodzinie [Wielodzietnej/Specjalistycznej](#), w przypadkach tego wymagających, informacji o konieczności uzyskania porady w poradni psychologiczno – pedagogicznej lub w innej specjalistycznej instytucji.

2. [Powiatowe Centrum Pomocy Rodzinie](#) zapewnia także obsługę merytoryczną i finansową niniejszej umowy.

§ 8

1. Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) za wykonywanie zadań określonych niniejszą umową będzie pobierała wynagrodzenie miesięczne w wysokości 150 % podstawy, co stanowi obecnie – kwotę 2635, 20 zł (słownie: dwa tysiące trzydzieści pięć złotych, dwadzieścia groszy).

2. Podstawą ustaleń wysokości wynagrodzenia jest kwota 1647 zł, stanowiąca tzw. podstawę, określoną przez art. 78 ust. 2 ustawy o pomocy społecznej, zmienioną przez rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 24 lipca 2006 r. w sprawie zweryfikowanych kryteriów dochodowych oraz kwot świadczeń pieniężnych z pomocy społecznej (Dz. U. nr 135, poz. 950).

3. Wynagrodzenie przysługuje tylko jednemu z małżonków, [Pani/Panu](#)
4. Od kwoty wynagrodzenia, określonej przez ust. 1 umowy, odprowadzane będą składki ZUS, stosownie do obowiązujących przepisów.
5. Kwota wynagrodzenia może ulec zmianie w przypadku zmiany kwoty bazowej, bez konieczności zmiany niniejszej umowy.
6. Kwota wynagrodzenia będzie wypłacana do 10 dnia każdego miesiąca na rachunek bankowy:

§ 9

Obok wynagrodzenia, o którym mowa w § 8 umowy, [Rodzinie Wielodzietnej/Specjalistycznej](#) przysługuje pomoc pieniężna na częściowe pokrycie kosztów utrzymania każdego umieszczonego w niej dziecka na zasadach określonych w ustawie o pomocy społecznej.

§ 10

1. Rozwiązanie niniejszej umowy następuje po upływie 3 miesięcy od dnia wypowiedzenia dokonanego na piśmie przez jedną ze Stron.
2. W przypadku nie wykonywania lub nienależytego wykonania przez [Rodzinę Wielodzietną/Specjalistyczną](#) zadań lub niedopełnienia któregokolwiek z warunków, o których mowa w § 5 niniejszej Umowy, Zleceniodawca może ją rozwiązać bez zachowania terminu wypowiedzenia.
3. Po rozwiązaniu niniejszej umowy, Rodzina [Wielodzietna/Specjalistyczna](#) traci status zawodowej [niespokrewnionej z dzieckiem wielodzietnej rodziny zastępczej/zawodowej niespokrewnionej z dzieckiem rodziny specjalistycznej](#), natomiast fakt ten nie powoduje ustania funkcji rodziny zastępczej.

§ 11

W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie odpowiednie przepisy Ustawy o pomocy społecznej Rozporządzenia w sprawie rodzin zastępczych i ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. Nr 16, poz. 93 z późn. zm.) dotyczące umowy zlecenia.

§ 12

Czas trwania umowy

1. Umowę zawiera się na czas określony od dnia r. dor.
2. Umowa wchodzi w życie z dniem r.”

2. Wnoszę także o zasądzenie kosztów według norm przepisanych.

UZASADNIENIE

Podstawą dochodzonego roszczenia jest art. 64 kodeksu cywilnego w związku z art. 75 ust. 2 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej (Dz. U. z 2008 r., nr 115, poz. 728 ze zmian.) oraz przepisy rozporządzenia Ministra Polityki Społecznej z dnia 18 października 2004 r. w sprawie rodzin zastępczych (Dz. U. nr 233, poz. 2344 ze zmian.).

Zgodnie z powołanym art. 75 ust. 2 ustawy z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej z rodziną, która będzie pełniła funkcję zawodowej niespokrewnionej z dzieckiem rodziny zastępczej, starosta zawiera umowę, do której mają zastosowanie odpowiednio przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. Nr 16, poz. 93, z późn. zm.) dotyczące umowy zlecenia. Z kolei art. 75 ust. 3 ustawy stanowi, że zawodowa niespokrewniona z dzieckiem wielodzietna lub specjalistyczna rodzina zastępcza otrzymuje wynagrodzenie z tytułu świadczonej opieki i wychowania.

Powołane wyżej przepisy stwarzają dla powodów – jako zawodowej rodziny zastępczej – roszczenie o zawarcie umowy zlecenia, w której zostanie przewidziane dla jednego z rodziców zastępczych stosowne wynagrodzenie; tymczasem strona pozwana, wbrew wyraźnej regulacji ustawy o pomocy społecznej, uchyla się od złożenia oświadczenia woli, będącego integralną częścią takiej umowy.

Uzasadniając podstawę faktyczną i prawną roszczenia, konieczne jest wskazanie następujących okoliczności:

I. pełnią funkcję rodziny zastępczej od lat: na mocy postanowienia Sądu Rejonowego dla z dnia r. (sygn. akt) zostali ustanowieni rodziną zastępczą dla małoletnich, postanowieniem Sądu Rejonowego w z dnia r. (sygn. akt) powierzono im tę funkcję także w stosunku do

Dowody: odpisy orzeczeń sądowych

Małżonkowie posiadają niezbędne kwalifikacje do pełnienia funkcji rodziny zastępczej: w r. odbyli szkolenie (w wymiarze 30 godzin) dla kandydatów zgłaszających gotowość do pełnienia funkcji rodziny zastępczej, organizowane przez Ośrodek Adop-

cyjno – Opiekuńczy w Dodatkowo, w r. ukończyli kurs z zakresu rodzinnej opieki zastępczej (w wymiarze 36 godzin) dotyczący szkolenia kandydatów na zawodowe niespokrewnione z dzieckiem specjalistyczne rodziny zastępcze, organizowane przez

Małżonkowie uzyskali także pozytywną opinię Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie, która kwalifikuje ich do pełnienia funkcji rodziny zastępczej.

Dowody: kopie zaświadczeń kwalifikacyjnych, kopia opinii

II. Powodowie pismem z dnia roku zwrócili się do PCPR w o ustanowienie ich zawodową rodziną zastępczą – w trybie art. 75 ustawy o pomocy społecznej. W dniu roku powodowie otrzymali pismo Dyrektora Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie w..... (działającego z upoważnienia Starosty Powiatu), w którym odmówiono im podpisania z nimi umowy o pełnienie funkcji zawodowej rodziny zastępczej. (Opis powodów, dla których odmówiono podpisania umowy. Następnie opis dalszych działań strony).

W analogicznej sprawie, gdzie skarżący potraktowali postępowanie to jako administracyjne i odmowę jako decyzję administracyjną, zapadało rozstrzygnięcie Naczelnego Sądu Administracyjnego wyrokiem z dnia 17 lutego 2009 r. (sygn. I OSK 348/08) oddalające skargę kasacyjną. W uzasadnieniu orzeczenia Naczelny Sąd Administracyjny podkreślił, że sprawa przedstawiona przez skarżących nie mogła zostać rozstrzygnięta w drodze decyzji administracyjnej.

Faktem jest, że ustawa o pomocy społecznej opiekę i wychowanie w rodzinie zastępczej i w placówce opiekuńczo-wychowawczej traktuje jako – niepieniężne – świadczenie z zakresu pomocy społecznej (art. 36 pkt 2 lit. p, art. 70 ust. 1 pkt 4 i ust. 3 pkt 1 ustawy), udzielane rodzinie i dziecku. Co więcej, dla świadczeń pomocy społecznej istnieje generalne domniemanie rozstrzygnięcia w drodze decyzji. Jednak to nie rodzice zastępczy są beneficjentami tego świadczenia, tak więc w stosunku do nich decyzja w tym zakresie zapaść nie może. Nie jest świadczeniem pomocy społecznej – udzielanej rodzicom zastępczym – pełnienie funkcji rodziny zastępczej. Rodzina zastępcza jest wyłącznie formą, w jakiej dochodzi do realizowania pomocy społecznej, a więc udzielania świadczenia niepieniężnego w postaci opieki i wychowania w rodzinie zastępczej.

Z przepisów ustawy o pomocy społecznej nie wynika publicznoprawny obowiązek organów administracji do rozstrzygnięcia w formach władczych o powierzeniu pełnienia funkcji rodziny zastępczej, w tym zawodowej niespokrewnionej z dzieckiem rodziny zastępczej. Ustawodawca przewidział wyłącznie zawarcie przez starostę umowy zlecenia z rodziną, która

będzie pełniła funkcję zawodowej niespokrewnionej z dzieckiem rodziny zastępczej. Jednakże samo podjęcie decyzji o zawarciu umowy nie następuje w formie władczej, gdyż pełnienie niniejszej funkcji nie jest świadczeniem z pomocy społecznej, lecz realizacją zadań powiatu z zakresu pomocy społecznej w ramach współpracy z osobami fizycznymi opartej na zasadzie partnerstwa.

Przepis art. 75 ust. 2 ustawy o pomocy społecznej stanowi podstawę do zawarcia umowy zlecenia, natomiast w jego treści nie można dopatrywać się normy nakazującej rozstrzygnięcie o zawarciu bądź odmowie zawarcia takiej umowy w formie decyzji administracyjnej.

Naczelny Sąd Administracyjny w sposób wyraźny wskazał, że to właśnie droga procesu cywilnego jest właściwą dla realizacji roszczeń powodów; cytując uzasadnienie orzeczenia: „W rozpoznawanej sprawie, wbrew twierdzeniom zawartym w skardze kasacyjnej, skarżący nie są pozbawieni ochrony sądowej w zakresie dochodzenia zawarcia umowy zlecenia jako zamierzający pełnić funkcję zawodowej niespokrewnionej z dzieckiem rodziny zastępczej. Skarżący jako osoby współpracujące z organami administracji samorządowej w organizowaniu pomocy społecznej na zasadzie partnerstwa mogą poszukiwać ochrony w ramach procesu cywilnego, zmierzając w ten sposób do zobowiązania starosty do zawarcia umowy zlecenia. Tym samym kontroli sądowej poddana zostanie kwestia dysponowania środkami publicznymi w sferze dotyczącej organizowania opieki i wychowania w rodzinie zastępczej” (str. 12 -13 uzasadnienia orzeczenia NSA).

III. W cytowanym orzeczeniu Naczelny Sąd Administracyjny dokonał także analizy określonych instytucji pomocy społecznej oraz statusu prawnego zawodowej rodziny zastępczej: w myśl art. 2 ust. 1 ustawy pomoc społeczna jest instytucją polityki społecznej państwa, mającą na celu umożliwienie osobom i rodzinom przezwyciężanie trudnych sytuacji życiowych, których nie są one w stanie pokonać, wykorzystując własne uprawnienia, zasoby i możliwości. Organizacja pomocy społecznej należy do organów administracji rządowej i samorządowej, które współpracują w tym zakresie, na zasadzie partnerstwa, z organizacjami społecznymi i pozarządowymi, Kościołem Katolickim, innymi kościołami, związkami wyznaniowymi oraz osobami fizycznymi i prawnymi (art. 2 ust. 2 ustawy). Konsekwencją niniejszej regulacji stanowi regulacja art. 19, w którym określono zadania własne powiatu. W punkcie 3 niniejszego przepisu określono, iż zadaniem własnym powiatu jest organizowanie opieki w rodzinach zastępczych, udzielanie pomocy pieniężnej na częściowe pokrycie kosztów utrzymania umieszczonych w nich dzieci oraz wypłacanie wynagrodzenia z tytułu pozostawania w goto-

wości przyjęcia dziecka albo świadczonej opieki i wychowania niespokrewnionym z dzieckiem zawodowym rodzinom zastępczym.

Powiat jako jednostka samorządu terytorialnego realizuje zadania własne, polegające na organizowaniu opieki w rodzinach zastępczych. Organizowanie opieki w rodzinach zastępczych stanowi zaś organizowanie opieki społecznej we współpracy z osobami fizycznymi. Jest to współpraca realizowana na zasadzie partnerstwa (art. 2 ust. 2 ustawy).

Osoby fizyczne, podejmujące się pełnienia funkcji rodziny zastępczej, stają się jednym z istotnych elementów systemu pomocy społecznej, są partnerem organów administracji samorządowej organizujących pomoc społeczną. Współpraca ta przybiera postać powierzenia rodzinie funkcji opiekuńczych, co następuje na podstawie odpłatnej umowy zlecenia.

IV. Zgodnie z art. 73 ust. 1 ustawy o pomocy społecznej, pełnienie funkcji rodziny zastępczej może być powierzone małżonkom lub osobie niepozostającej w związku małżeńskim, jeżeli osoby te spełniają następujące warunki:

- 1) dają rękojmię należytego wykonywania zadań rodziny zastępczej;
- 2) mają stałe miejsce zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej;
- 3) korzystają z pełni praw cywilnych i obywatelskich;
- 4) nie są lub nie były pozbawione władzy rodzicielskiej, nie są ograniczone we władzy rodzicielskiej ani też władza rodzicielska nie została im zawieszona;
- 5) wywiązują się z obowiązku łożenia na utrzymanie osoby najbliższej lub innej osoby, gdy ciąży na nich taki obowiązek z mocy prawa lub orzeczenia sądu;
- 6) nie są chore na chorobę uniemożliwiającą właściwą opiekę nad dzieckiem, co zostało stwierdzone zaświadczeniem lekarskim;
- 7) mają odpowiednie warunki mieszkaniowe oraz stałe źródło utrzymania;
- 8) uzyskały pozytywną opinię ośrodka pomocy społecznej właściwego ze względu na miejsce zamieszkania.

Z kolei art. 75 ust. 1 ustawy określa warunki dla zawodowej rodziny zastępczej. Zgodnie z tą regulacją, pełnienie funkcji zawodowej niespokrewnionej z dzieckiem rodziny zastępczej wymaga:

- 1) uzyskania pozytywnej opinii ośrodka pomocy społecznej właściwego ze względu na miejsce zamieszkania kandydata do pełnienia funkcji rodziny zastępczej, wydanej na podstawie rodzinnego wywiadu środowiskowego;
- 2) odbycia szkolenia oraz uzyskania zaświadczenia kwalifikacyjnego.

Powodowie spełniają wszelkie wymogi dla rodziny zastępczej, w tym dla zawodowej niespokrewnionej rodziny zastępczej. Okoliczność ta została potwierdzona przez kolejne orzeczenia sądowe, przekazujące powodom opiekę nad dziećmi, również przez władze powiatu, które zawarły z powodami umowy powierzenia dziecka. Powodowie uzyskali pozytywną opinię [Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie](#); odbycie przez powodów szkoleń zostało potwierdzone stosownymi zaświadczeniami kwalifikacyjnymi.

Wobec powyższego należy uznać, że powodom służy roszczenie o zawarcie umowy zlecenia, które będzie podstawą wypłaty stosownego wynagrodzenia.

V. Wobec stanowiska Naczelnego Sądu Administracyjnego należy uznać, że pozwani mogą dochodzić swoich roszczeń, opartych na art. 75 ust. 2 ustawy o pomocy społecznej, w drodze powództwa o złożenie oświadczenia woli, przewidzianego przez art. 64 kc. W świetle art. 199¹ kpc, sąd powszechny nie może odrzucić pozwu z tego powodu, że do rozpoznania sprawy właściwy jest organ administracji publicznej lub sąd administracyjny, jeżeli organ administracji publicznej lub sąd administracyjny uznały się w tej sprawie za niewłaściwe.

Artykuł 199¹ kpc stanowi realizację konstytucyjnego prawa do sądu: zgodnie bowiem z art. 45 ust. 1 Konstytucji RP, każdy ma prawo do sprawiedliwego i jawnego rozpatrzenia sprawy bez nieuzasadnionej zwłoki przez właściwy, niezależny, bezstronny i niezawisły sąd. Z istoty konstytucyjnej gwarancji prawa do sądu wynika rzeczywiste, a nie tylko formalne urzeczywistnienie tego prawa (prawo do sądu w znaczeniu materialnym) - prawo do sądu nie może być rozumiane jedynie formalnie jako dostępność drogi sądowej w ogóle, lecz i materialnie, jako możliwość prawnie skutecznej ochrony praw na drodze sądowej (uchwała TK z 25 stycznia 1995 r., W 14/94; wyrok TK z 10 lipca 2000 r., SK 12/99).

W sytuacji, gdy Konstytucja nie zawiera wyraźnego wyłączenia, wątpliwości dotyczące zakresu kognicji powinny zostać wyjaśnione przy założeniu konstytucyjnego domniemania prawa do sądu (art. 177 Konstytucji – zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 6 kwietnia 2000 r. (II CKN 385/00, publ. OSNC z 2000 r., nr 10, poz. 188). Trybunał Konstytucyjny w wyroku z dnia 10 lipca 2000 r. (SK 12/99) dodatkowo podkreślił, że domniemanie to wskazuje – w razie wątpliwości – właściwość sądów powszechnych.

Innymi słowy – za oczywiste uznać trzeba, iż droga sądowa zawsze dla obywateli powinna pozostawać otwarta. Wykluczenie właściwości sądów administracyjnych w omawianej sprawie oznacza – w ocenie powodów – wyłącznie to, iż znajdzie tutaj zastosowanie domniemanie wynikające z art. 177 Konstytucji RP, obligujące sąd powszechny do rozstrzygnięcia takiej sprawy.

Wobec jednoznacznego brzmienia art. 75 ust. 2 ustawy o pomocy społecznej należy uznać, że **Starosta Powiatu** ma obowiązek zawarcie umowy zlecenia z zawodową niespokrewnioną rodziną zastępczą, a roszczenie powodów, rozpoznawane przez sąd cywilny, zasługuje na uwzględnienie.

Jak podkreślił bowiem Sąd Apelacyjny w Poznaniu w wyroku z dnia 7 lutego 2008 r. (sygn. I ACa 1050/07, publ. LEX nr 466433), jeśli ustawa nakłada na podmiot obowiązek złożenia oświadczenia woli to obowiązek ten może być realizowany przed sądem na podstawie art. 64 kc, jeśli tylko regulacja ustawowa pozwala na ustalanie podmiotu zobowiązanego, uprawnionego oraz treści roszczenia (oświadczenia woli, które może złożyć zobowiązany). Nie jest również konieczne, aby przepisy wyraźnie wskazywały tę drogę dochodzenia roszczenia.

V. Należy także w tym miejscu wskazać, iż niedopuszczalna jest taka interpretacja przepisów ustawy o pomocy społecznej – jaką w praktyce swojej działalności przyjmuje **Powiat** i – zgodnie z którą starosta ma swobodę w decydowaniu, czy rodzina zastępcza stanie się:

- niespokrewnioną z dzieckiem rodziną zastępczą (art. 74 ust. 1 pkt 2 ustawy), czy
- zawodową niespokrewnioną z dzieckiem rodziną zastępczą (art. 74 ust. 1 pkt 3 ustawy).

Z chwilą spełnienia wymogów z art. 75 ust. 1 ustawy, o ile rodzice sprawują faktycznie opiekę nad dzieckiem stają się **zawodową** rodziną zastępczą – przepis ten nie pozostawia staroście uznaniowości w wyborze formy, jaką ma przybrać rodzina zastępcza.

Powodowie pełniący opiekę nad **..... (liczba)** powierzonych im dzieci, po odbyciu stosownych szkoleń i uzyskaniu pozytywnej opinii **PCPR** pełnią funkcję **zawodowej niespokrewnionej wielodzietnej rodziny zastępczej/zawodowej niespokrewnionej specjalistycznej rodziny zastępczej** (art. 74 ust. 1 pkt 3 lit. a/b ustawy).

Należy w tym miejscu podkreślić, że rodziny zastępcze **zawodowe niespokrewnione z dzieckiem/zawodowe niespokrewnionej specjalistyczne** rodziny zastępcze odróżniają się od pozostałych rodzin specjalistycznymi kwalifikacjami i większym profesjonalizmem. Pełnienie funkcji rodziny zastępczej ujmowane jest w kategoriach wykonywania specyficznej pracy, za którą pobiera się wynagrodzenie. Osoby takie bardzo często już wcześniej sprawdziły się jako doświadczeni opiekunowie i zwykle poświęcili swoją karierę zawodową na rzecz wychowania dzieci.

Rodziny zawodowe niespokrewnione koncentrują się na wychowaniu powierzonych im dzieci: jest zasadą, że pod ich opieką pozostaje bądź duża grupa takich dzieci (rodziny wielodzietne), bądź dzieci ze specyficznymi dysfunkcjami, problemami zdrowotnymi wyma-

gającymi szczególnej opieki i pielęgnacji (rodziny specjalistyczne), bądź rodzina pełni funkcje pogotowia rodzinnego. Pełniąc takie role bardzo trudno jest jednocześnie pracować zawodowo poza domem – z pracy takiej musi zrezygnować przynajmniej jedno z rodziców.

Tak więc odmowa zawarcie umowy zlecenia przez starostę jest krzywdząca nie tylko dla tej rodziny, ale przede wszystkim godzi w interesy umieszczonych w niej dzieci. Zmusza się rodziców zastępczych do szukania innych źródeł utrzymania i przez to poświęcania mniej czasu podopiecznym.

VI. Wysokość wynagrodzenia, określonego w umowie, której zawarcia żądają powodowie, określona jest art. 78 ust. 2 ustawy o pomocy społecznej w związku z § 12 rozporządzenia Ministra Opieki Społecznej z dnia 18 października 2004 r. w sprawie rodzin zastępczych (Dz. U. nr 233, poz.2344 ze zmian.).

Zgodnie z § 12 ust. 1 rozporządzenia, zawodowa niespokrewniona z dzieckiem wielodzietna lub specjalistyczna rodzina zastępcza otrzymuje miesięczne wynagrodzenie w wysokości do 160 % podstawy, nie mniej jednak niż 95 % podstawy. Wysokość kwoty bazowej zmieniona została przez rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 24 lipca 2006 r. w sprawie zweryfikowanych kryteriów dochodowych oraz kwot świadczeń pieniężnych z pomocy społecznej (Dz. U. nr 135, poz. 950), i wynosi obecnie 1647 zł (§ 1 pkt 2 a rozporządzenia).

Zgodnie z § 16 ust. 2 rozporządzenia, ustalając wysokość wynagrodzenia, starosta bierze pod uwagę między innymi:

- 1) ukończenie dodatkowych kursów i szkoleń w zakresie opieki nad dzieckiem;
- 2) doświadczenie w pracy z dziećmi, zwłaszcza okres pełnienia funkcji rodziny zastępczej.

Zważywszy na kwalifikacje zdobyte przez powodów na dwóch szkoleniach, a także ich doświadczenie w pracy z dziećmi – w tym okoliczność, iż pełnią oni funkcję rodziny zastępczej w stosunku do dzieci, a okres sprawowania tej opieki przekroczył okres lat – uzasadnione jest przyznanie im wynagrodzenia w maksymalnej możliwej kwocie.

Osobą, która będzie otrzymywała wynagrodzenie zgodnie z art. 75 ust. 5 ustawy, jest, która nie wykonuje innej pracy zawodowej i swój czas poświęca w całości opiece nad dziećmi.

Moment, od którego zawarta jest umowa, wyznaczony jest przez datę wystąpienia powodów do Starosty Powiatu o zawarcie takiej umowy (..... r.) – gdyby Starosta zastosował się do dyspozycji art. 75 ust. 2 ustawy, umowa tak mogła zostać zawarta w r.

Zaproponowana treść umowy jest wzorowana na umowach o pełnienie funkcji rodziny zastępczej, stosowanych przez inne powiaty dla realizacji ich ustawowych zadań. Uwzględnienie powództwa całkowicie zgodnie z żądaniem powoda oznacza, że orzeczenie sądu stwierdza zawarcie umowy i zastępuje tę umowę (zob. uchwałę Sądu Najwyższego z dnia 7 stycznia 1967 r., III CZP 32/66, publ. OSNC 1968/12/199).

Wobec powyższego, wnoszę jak na wstępie.

Załączniki: