Poznań 12 października 2018 r.

**Prezydium Rady Okręgowej Izby Radców Prawnych w Poznaniu**

**Stanowisko**

**Komisji do spraw Legislacji Okręgowej Izby Radców Prawnych w Poznaniu w sprawie sposobu wyznaczania kuratorów z urzędu**

**Zagadnienie:**

Sąd Okręgowy w Kaliszu V Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych pismem z dnia 24 września 2018 r. zwrócił się do Okręgowej Izby Radców Prawnych w Poznaniu „z prośbą o wyznaczenie kuratora”, a powyższa prośba wynika z wydanego przez Sąd Okręgowy w Kaliszu V Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych postanowienia z dnia 21 września 2018 r. – sygn. akt VU 1157/14 - , który to Sąd na podstawie art. 69 § 1 k.p.c. w związku z art. 460 § 2 k.p.c. ustanowił dla spółki z o.o. „kuratora w osobie radcy prawnego , którego wyznaczy Okręgowa Izba Radców Prawnych w Poznaniu (…) wobec okoliczności, że zainteresowany w sprawie nie może prowadzić swoich spraw, z uwagi na brak powołanych do tego właściwych organów (…)”.

**Przepisy prawne:**

Zgodnie z Art. 69 § 1 zd. pierwsze k.p.c. „Sąd orzekający, na wniosek strony przeciwnej, ustanawia kuratora dla strony niemającej zdolności procesowej, która nie ma przedstawiciela ustawowego, dla strony będącej osobą prawną, gdy w jej organie zachodzą braki uniemożliwiające jej reprezentację, albo dla strony będącej jednostką organizacyjną, o której mowa w [art. 64 § 11,](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mfrxilrtg4ytenjsgaztcltqmfyc4nbtgy2tkmrxhe) gdy brak jest osób uprawnionych do jej reprezentowania.”.

Stosowanie do Art. 460 § 2 „W razie potrzeby ustanowienia dla strony kuratora, postanowienie, o którym mowa w art. 69, może zapaść również z urzędu.”.

W przepisach procedury cywilnej wyodrębnić należy dwie kategorie spraw tj. ustanowienie przez sąd kuratora dla strony niemającej zdolności procesowej oraz wyznaczenie na żądanie sądu przez właściwą radę okręgowej izby radców prawnych radcy prawnego dla strony w przypadkach wyszczególnionych w przepisach kpc .

Ustanowienie radcy prawnego w przypadkach opisanych w art. 117 kpc.

Zgodnie z Art. 117 kpc

„§ 1. Strona zwolniona przez sąd od kosztów sądowych w całości lub części, może domagać się ustanowienia adwokata lub radcy prawnego.

§ 2. Osoba fizyczna, niezwolniona przez sąd od kosztów sądowych, może się domagać ustanowienia adwokata lub radcy prawnego, jeżeli złoży oświadczenie, z którego wynika, że nie jest w stanie ponieść kosztów wynagrodzenia adwokata lub radcy prawnego bez uszczerbku utrzymania koniecznego dla siebie i rodziny.

§ 3. Osoba prawna lub inna jednostka organizacyjna, której ustawa przyznaje zdolność sądową, niezwolniona przez sąd od kosztów sądowych, może się domagać ustanowienia adwokata lub radcy prawnego, jeżeli wykaże, że nie ma dostatecznych środków na poniesienie kosztów wynagrodzenia adwokata lub radcy prawnego”.

Procedura ustanawiana radcy prawnego dla osób lub podmiotów opisanych w art. 117 kpc została wskazana w art.1173 oraz art. 118 k.p.c.

Art. 1173 k.p.c.

§ 1. O wyznaczenie adwokata lub radcy prawnego sąd zwraca się do właściwej okręgowej rady adwokackiej lub rady okręgowej izby radców prawnych.

§ 2. **Właściwa okręgowa rada adwokacka lub rada okręgowej izby radców prawnych, wyznacza adwokata lub radcę prawnego niezwłocznie, nie później jednak niż w terminie dwóch tygodni, zawiadamiając o tym sąd. W zawiadomieniu właściwa okręgowa rada adwokacka lub rada okręgowej izby radców prawnych wskazuje imię i nazwisko wyznaczonego adwokata lub radcy prawnego oraz jego adres do doręczeń**.

§ 3. Jeżeli strona we wniosku wskazała adwokata lub radcę prawnego, właściwa okręgowa rada adwokacka lub rada okręgowej izby radców prawnych, w miarę możliwości i w porozumieniu ze wskazanym adwokatem lub radcą prawnym, wyznaczy adwokata lub radcę prawnego wskazanego przez stronę.

**Analiza:**

W zakresie ustanawiania pełnomocnika z urzędu należy wskazać, że Art. 1173 k.p.c. w sposób szczegółowy określa procedurę ustanawiania pełnomocnika.

**Przepis zatem stanowi o wyznaczaniu adwokata lub radcy prawnego z urzędu przez właściwą okręgową izbę adwokacką lub radcowską i dotyczy ogólnie rzecz ujmując sytuacji ustanowienia pełnomocnika w sytuacji gdy strona nie może ponieść kosztów wynagrodzenia radcy prawnego**

Do właściwej okręgowej rady adwokackiej lub rady okręgowej izby radców prawnych sąd zwraca się w formie doręczenia tym organom postanowienia o ustanowieniu adwokata lub radcy prawnego. **Sąd bowiem decyduje o ustanowieniu adwokata lub radcy prawnego, natomiast konkretnego adwokata lub radcy prawnego (osobę) do reprezentowania strony wskazuje okręgowa rada adwokacka lub rada okręgowa izby radców prawnych (§ 1).**

**„**Postanowienie o ustanowieniu adwokata lub radcy prawnego dla strony procesowej w zakresie swych skutków jest **równoważne** z udzieleniem pełnomocnictwa procesowego. Pełnomocnictwo to powstaje z chwilą uprawomocnienia się tego postanowienia, lecz do czasu wyznaczenia przez radę adwokacką lub okręgową izbę radców prawnych konkretnego adwokata (radcy prawnego) ma ono w istocie charakter **blankietowy**, mimo że nasze ustawodawstwo nie zna tego rodzaju pełnomocnictwa.”[[1]](#footnote-1)

Przepisy dotyczące ustanawiania kuratorów, w tym ustanawiania ich z urzędu nie przewidują żadnej dodatkowej szczególnej procedury analogicznie jak to czynią przepisy dotyczące ustanawiania i wyznaczania pełnomocników z urzędu.

Sąd Okręgowy w Kaliszu zastosował w stosunku do ustanawiania kuratora z urzędu , procedurę w drodze analogii opisaną w Art. 1173 k.p.c. czyli taką jak dla wyznaczania pełnomocników z urzędu. Ponieważ procesowe skutki nieważnego ustanowienia kuratora mogą okazać się zasadnicze dla toczącego się postępowania, dlatego w odpowiedzi do Sądu Okręgowego w Kaliszu V Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych - sygn. akt VU 1157/14 – w ocenie Komisji do spraw Legislacji, należałoby wskazać , że:

„W związku z pismem Sądu Okręgowego w Kaliszu V Wydział Pracy i Ubezpieczeń Społecznych z dnia 24 września 2018 roku – sygn.. akt VU 1157/14 – **w celu ustanowienia przez Sąd** kuratora z urzędu stosowanie do przepisów Art. 69 § 1 zd. pierwsze k.p.c. w związku z Art. 460 § 2 k.p.c., Okręgowa Izba Radców Prawnych w Poznaniu wskazuje radcę prawnego \_\_\_\_\_\_\_ członka Okręgowej Izby Radców Prawnych w Poznaniu z terenu działania Sądu Okręgowego w Kaliszu na kandydata na kuratora wyznaczonego z urzędu przez Sąd dla Royal spółka z o.o. . Ponieważ procedura wskazana w Art. 1173 § 1 i § 2 k.p.c. dotyczy wyznaczania przez samorząd pełnomocników w sytuacjach wskazanych w Art. 117 k.p.c. , podczas gdy w niniejszej sprawie konieczne jest ustanowienie kuratora dla podmiotu nieposiadającego organów, dlatego ustanowienie wskazanego z imienia i nazwiska przez naszą Izbę kuratora winno nastąpić przez Sąd Okręgowy w Kaliszu Zgodnie z Art. 69 § 1 zd. pierwsze k.p.c. .”.

Za Komisję do spraw Legislacji

Michał Formalik

1. (por. post. SN z 19.2.1998 r., [II UZ 13/98](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mrswglrtgu4tomq), OSNAPiUS 1999, Nr 4, poz. 149)

   |  |
   | --- |
   | Kodeks postępowania cywilnego. Tom I. Komentarz. Art. 1–366 |
   | red. Dr hab. Andrzej Marciniak, Dr hab. Kazimierz Piasecki |

   - komentarz do art. 119 k.pc. [↑](#footnote-ref-1)