…………………, ……………. 2021 roku

**SĄD REJONOWY ………………**

 **WYDZIAŁ I CYWILNY**
 ……………….

 ………………..

SYGN. AKT: ……………

POWÓD: …………………….., adres w aktach

POZWANY: …………………….., adres w aktach

 reprezentowany przez pełnomocnika – adwokata ……………….

 adres do doręczeń: ul. ……………………………

**WNIOSEK**

**w przedmiocie przyznania kosztów postępowania**

**z uwzględnieniem rozproszonej kontroli konstytucyjności przepisu §4 ust. 1
rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku**

Działając jako pełnomocnik z urzędu dla pozwanego …………………., zwracam się
z wnioskiem o:

1. obciążenie powoda kosztami postępowania poprzez zasądzenie od powoda na rzecz pozwanego (pełnomocnika pozwanego z urzędu – adw. …………) kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej pozwanemu z urzędu w postępowaniu przed Sadem Rejonowym w ………….. Wydział I Cywilny ………………, sygn. akt. ……………………. w stawce ……………….. **+ VAT**

jako stawce minimalnej opłaty za czynności adwokackie, na podstawie przepisu **§1 pkt. 1 w zw. z §2 pkt ….** rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 22 października 2015 roku w sprawie opłat za czynności adwokackie (Dz. U. 2015 poz. 1800) – *dalej jako rozporządzenie w sprawie stawek z wyboru* - powiększonej zgodnie z §4 ust. 3 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu (Dz. U. 2016 poz. 1714) – *dalej jako rozporządzenie w sprawie stawek z urzędu* - o należny podatek od towarów i usług (VAT)

**względnie (w razie uwzględnienia powództwa)**

1. przyznanie od Skarbu Państwa na rzecz pełnomocnika pozwanego z urzędu –
adw. ……………………………. **kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej z urzędu** w postępowaniu przed Sądem Rejonowym w ………….. Wydział I Cywilny, sygn. akt. …………….. w stawce **……………+ VAT**

jako stawce minimalnej opłaty za czynności adwokackie, na podstawie przepisu **§1 pkt. 1 w zw. z §2 pkt ….** rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 22 października 2015 roku w sprawie opłat za czynności adwokackie (Dz. U. 2015 poz. 1800) – *dalej jako rozporządzenie w sprawie stawek z wyboru* - powiększonej zgodnie z §4 ust. 3 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu (Dz. U. 2016 poz. 1714) – *dalej jako rozporządzenie w sprawie stawek z urzędu* - o należny podatek od towarów i usług (VAT)

oba wnioski **z uwzględnieniem rozproszonej kontroli konstytucyjności przepisów §2 pkt. 1 w zw. z §4 ust. 1 w zw. z §8 pkt. ……** rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu (Dz. U. 2016 poz. 1714) **w zakresie w jakim przepis ten różnicuje wynagrodzenie pełnomocnika wyznaczonego przez Sąd z urzędu oraz stawki minimalne pełnomocnika „z wyboru” tj. pozostaje niezgodny z art. 64 ust. 2 w związku z art. 31 ust. 3, art. 32 ust. 1 zdanie drugie i art. 92 ust. 1 zdanie pierwsze Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej**

1. ewentualnie **zasądzenie od powoda na rzecz pozwanego (pełnomocnika pozwanego)/ przyznanie na rzecz adw. ………. od Skarbu Państwa** (w zależności od wyniku sprawy)w postępowaniu przed Sądem Rejonowym w …………….. Wydział I Cywilny, sygn. akt. ……………… w stawce …………………… + VAT tj. ………………………….w stawce **……………. + VAT** tj. z zastosowaniem §4 ust. 2 pkt. 1 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu (tj. stawki podniesionej o 150%).

Jednocześnie na podstawie §3 rozporządzenia w sprawie stawek z urzędu **oświadczam**, że wyżej wskazane koszty **nie zostały uiszczone przez pozwanego ani w całości, ani
w części.**

1. **Uzasadnienie wniosku głównego**

Wnoszę o przyznanie kosztów nieopłaconej pomocy prawnej, **z uwzględnieniem rozproszonej kontroli przepisu §2 pkt. 1 w zw. z §4 ust. 1 (w zw. z …………) rozporządzenia w sprawie stawek z urzędu**, w zakresie w jakim przepis ten różnicuje wynagrodzenie pełnomocnika wyznaczonego przez Sąd z urzędu od stawek minimalnych pełnomocnika określonych w rozporządzeniu Ministra Sprawiedliwości w sprawie opłat za czynności adwokackie z dnia 22 października 2015 roku (Dz. U. z 2015 r. poz. 1800) (dalej jako „rozporządzenie w sprawie stawek z wyboru”).

Podstawą wysokości wynagrodzenia pełnomocnika z urzędu w niniejszej sprawie powinna być **stawka minimalna** określona w rozporządzeniu w sprawie stawek z wyboru
**tj. norma §2 pkt. ….. rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości w sprawie opłat za czynności adwokackie z dnia 22 października 2015 roku.**

W zakresie konstytucyjności omawianego przepisu (tj. §4 ust. 1 rozporządzenia w sprawie stawek z urzędu) wypowiedział się Trybunał Konstytucyjny w rozstrzygnięciu z dnia
23 kwietnia 2020 roku (sygn. akt. SK 66/19) stwierdzając, że § 4 ust. 1 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 22 października 2015 r. w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu ( Dz.U. poz. 1801) **jest niezgodny z art. 64 ust. 2 w związku z art. 31 ust. 3, art. 32 ust. 1 zdanie drugie i art. 92 ust. 1 zdanie pierwsze Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej.** Jakkolwiek orzeczenie odnosi się wprost do brzmienia rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 22 października 2015 roku, tak też jego w uzasadnieniu przesądzono, że jakiekolwiek różnicowanie stawek pełnomocnika z urzędu oraz pełnomocnika z wyboru pozostaje sprzeczne z wyżej powołanymi przepisami Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej.

Jak wynika z uzasadnienia rozstrzygnięcia Trybunału Konstytucyjnego (SK 66/19):

***„Analiza statusu adwokatów i ich roli w postępowaniu, w którym występują jako pod­mioty powołane i zobowiązane do zastępstwa prawnego, prowadzi do uznania, że różnicowa­nie ich wynagrodzenia (tj. obniżenie pełnomocnikom z urzędu o połowę wynagrodzenia, któ­re otrzymaliby, gdyby występowali w sprawie jako pełnomocnicy z wyboru) nie ma konsty­tucyjnego uzasadnienia. Odstępstwo od zasady równości, w tym również równej ochrony praw majątkowych, jest więc niedopuszczalne.”***

Jakkolwiek rozstrzygnięcie Trybunału Konstytucyjnego odnosi się bezpośrednio do poprzedniego brzmienia rozporządzenia wykonawczego Ministra Sprawiedliwości, jak też na gruncie obecnego orzecznictwa sądowego zarówno sądów polskich, jak też sądów międzynarodowych budzi istotne wątpliwości czy Trybunał Konstytucyjny w obecnym składzie w ogóle może wykonywać dotychczasową rolę sądu konstytucyjnego[[1]](#footnote-1), **nie ulega kwestii, iż sąd orzekający zobowiązany jest dokonywać tzw. „rozproszonej kontroli konstytucyjności” norm rozporządzenia wykonawczego. Zwłaszcza wówczas, gdy obywatel mógłby zostać pozbawiony z różnych względów skutecznego prawa kwestionowania normy jako sprzecznej z konstytucją.** Nie tylko możliwość, ale także konieczność stosowania takiego środka wynika zarówno ze stanowiska doktryny[[2]](#footnote-2)
i orzecznictwa[[3]](#footnote-3) Aktualnie zasada bezpośredniego wykorzystywania konstytucji w procesie stosowania prawa przez sąd nie budzi kontrowersji, a wręcz spotyka się z aprobatą. Stosowanie konstytucji przez sądy służy nie tylko realizacji uprawnień obywatelskich składających na konstytucyjne prawo do sądu, ale jest przede wszystkim instrumentem umożliwiającym realizację roszczenia do słuszności prawa oraz sprawiedliwości rozstrzygnięcia. **Sądy są tym samym uprawnione i zobowiązane do rozważenia problemów konstytucyjnych w procesie orzekania.** Sądy nie są także pozbawione możliwości sprawowania władczej kontroli konstytucyjności i legalności rozporządzeń.

Rozporządzenie Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku **niedopuszczalnie różnicuje wynagrodzenie pełnomocnika z urzędu w stosunku do pełnomocnika
z wyboru.** Wynagrodzenie pełnomocnika za reprezentację pozwanego z urzędu (na podstawie §8 pkt. ……. rozporządzenia w sprawie stawek z urzędu) wynosi ……………. zł, podczas gdy **wynagrodzenie minimalne pełnomocnika**, pełniącego rolę „z wyboru” to kwota **…………..zł** (na podstawie §2 pkt. …….. rozporządzenia w sprawie stawek z wyboru).

Przy czym zaznaczyć należy, że stawki określone w rozporządzeniu w sprawie stawek
w wyboru stanowią **kwoty** **minimalne**. **Oznacza to, że z nieznanych ustawie oraz Konstytucji RP powodów – „klient” w rozumieniu Skarbu Państwa jest premiowany względem każdej innej osoby.** Podobne dysproporcje występują w każdym innym rodzaju postępowań w zakresie spraw cywilnych.

Jak zaznaczono w dotychczasowym orzecznictwie sądowym odnoszącym się do regulacji stawek z urzędu **nie istnieją racje prawne przemawiające za różnicowaniem stawek wynagrodzenia pomiędzy pełnomocnikami z tego tylko powodu, że źródła ich umocowań dla reprezentacji stron postępowań sądowych, w odniesieniu do mandatariuszy z wyboru i z urzędu są różne. Takie zróżnicowanie byłoby sprzeczne
z przepisami Ustawy Zasadniczej** (tak: wyrok SA w Krakowie z dnia 26 lutego 2021 roku,
I ACa 39/21).

Porównanie treści rozporządzeń Ministra Sprawiedliwości w sprawie stawek „z urzędu”
oraz stawek „z wyboru” pozwala stwierdzić, iż pomimo zmiany literalnej treści §4 ust. 1 rozporządzenia treść normatywna wskazanego przepisu pozostaje niezmieniona.
Jak dowodził Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 17 marca 2016 roku (sygn. akt. V CSK 377/15)

**niezgodność z Konstytucją dotyczy określonej normy prawnej, którą przepis wyraża,
a nie jednostek redakcyjnych, pełniących wyłącznie rolę porządkującą wewnątrz aktu prawnego, w którym się znajduje**. **Powinnością ustawodawcy jest przepis ten z ustawy usunąć wraz z ogłoszeniem wyroku Trybunału, gdyż w przeciwnym wypadku doszłoby się do karkołomnego wniosku o możliwości dowolnego zmieniania numeracji przepisów w ustawach, np. w razie tworzenia tekstu jednolitego i omijania w ten sposób (nie wykonywania) wyroków Trybunału Konstytucyjnego**. Za zbędną powinno się uznać potrzebę powtórnego rozpatrywania przez Trybunał zgodności (…) z Konstytucją, skoro przepis ten, co do kwestii, z powodu której orzeczona została jego niekonstytucyjność, się nie zmienił.

Według rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości „w sprawie stawek z urzędu” z dnia
3 października 2016, **stawki wynagrodzenia na rzecz pełnomocników z urzędu pozostają
w proporcji 2/3 w stosunku do stawek określonych w rozporządzeniu określającym stawki wynagrodzenia na rzecz pełnomocników z wyboru**. Powyższe przesądza zatem, że również §4 ust. 1 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku, w zakresie w jakim różnicuje stawki „z urzędu” oraz stawki „z wyboru” pozostaje sprzeczny
z normami wyrażonymi w Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej, w ten sam sposób co do którego wypowiadał się uprzednio „Trybunał Konstytucyjny”.

Podkreślenia wymaga, że akt rangi ustawowej tj. art. 29 ustawy z dnia 26 maja 1982 roku - Prawo o adwokaturze, nie zawiera upoważnienia dla aktu wykonawczego pozwalającego na odmienne ukształtowanie wynagrodzeń pełnomocników w zależności od tego, czy działają oni
z wyboru, czy też zostali ustanowienie z urzędu. Tymczasem brak jest jakichkolwiek racjonalnych argumentów, które uzasadniałoby dyskryminujące traktowanie pewnej grupy adwokatów, zwłaszcza, że takiego upoważnienia ustawowego nie można wywieźć z wykładni celowościowej (funkcjonalnej). Odstępstwa od dyrektywy równości, w tym również ochrony praw majątkowych, jest więc niedopuszczalne.

W załączeniu do niniejszego wniosku pełnomocnik przedkłada **wykaz orzecznictwa** Sadu Najwyższego oraz Sądów Powszechnych odnoszący się do powinności przyznawania stawek pełnomocnika z urzędu według rozporządzenia „z wyboru” oraz uwzględniający postulat sprzeczności obecnie obowiązującego rozporządzenia w sprawie stawek z urzędu z normą konstytucyjną.

Mając na uwadze powyższe stawka kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej pozwanemu z urzędu w niniejszym postepowaniu powinna wynieść **………………..**

1. **Uzasadnienie wniosku ewentualnego**

**W razie uznania przez Sąd, że domniemanie konstytucyjności przepisu §2 pkt. 1 w zw. z §4 ust. 1** rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu z dnia
3 października 2016 roku **nie zostało obalone**, wnoszę o przyznanie kosztów nieopłaconej pomocy prawnej w stawce wynagrodzenia określonej w przepisie § 8 pkt. …….. rozporządzenia w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu z dnia 3 października 2016 roku
**z uwzględnieniem** zastosowania § 4 ust. 2 pkt. 1 niniejszego rozporządzenia tj. w stawce 150% z uwagi na nakład pracy adwokata nieadekwatny do stawki podstawowej, z uwagi na zmianę poziomu cen oraz wartości nabywczej pieniądza od 28 września 2002 roku, w którym to określono tożsamą stawkę dla pełnomocnika z urzędu.

Wskazuje, iż podczas gdy obecnie obowiązującą regulacją jest rozporządzenie Ministra Sprawiedliwości z dnia 3 października 2016 roku w sprawie ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez adwokata z urzędu, tak też określona **stawka jest identyczna jak w rozporządzeniu Ministra Sprawiedliwości w sprawie opłat za czynności adwokackie oraz ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej z urzędu z dnia 28 września 2002 roku.** Według § 6 pkt. …. rozporządzenia z 2002 roku stawka za reprezentowanie strony została także określona
w stawce ……. złotych za prowadzenie sprawy, gdzie wartość przedmiotu sporu plasuje się
w granicach od ………….

**Wynagrodzenie określone w rozporządzeniu MS z 28 września 2002 roku (Dz. U. Nr 163):**

Od ustalenia wysokości stawki, która powinna być adekwatna do nakładu pracy adwokata, minęło zatem 19 lat, natomiast stawki wynagrodzenia pozostają w dalszym ciągu tożsame, pomimo ogromnej zmiany wartości pieniądza w tym czasie.

Nadmienię tylko, iż:

* zgodnie z istniejącymi wskaźnikami wartość inflacji od roku 2002, wg wskaźników GUS to łącznie około **46,52 %.**
* minimalne wynagrodzenie w 2002 r wynosiło **760 zł brutto**, podczas gdy obecnie minimalne wynagrodzenie wynosi **2 800 zł brutto;** tj. wzrost o **368%**;
* przeciętne wynagrodzenie w 2002 r. wynosiło **2 133,21 zł**, podczas gdy obecnie przeciętne wynagrodzenie wynosi **5 843,75 zł** tj. wzrost **o 273%;**
* wynagrodzenie radcy prawnego Prokuratorii Generalnej Skarbu Państwa w stawce podstawowej wynosi 80% stawki zasadniczej sędziego sądu rejonowego (w 2002 roku PGSP nie istniała);
* wynagrodzenie sędziego Sądu Rejonowego w 2002 r. wynosiło ok. 3 300 złotych, podczas gdy obecny wskaźnik wynagrodzenia sędziego kształtuje się na poziomie minimalnym 205% średniego wynagrodzenia;

Mówimy tutaj jedynie o uśrednionych wskaźnikach statystycznych. Żądana wysokość wynagrodzenia jest próbą urealnienia wynagrodzenia adwokackiego, które – mimo wzrostu wynagrodzeń w każdej dziedziczenia życia nie uległo stosownej zmianie.

Jakkolwiek katalog przyczyn, o którym mowa w § 4 ust. 2 rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości w sprawie stawek z urzędu nie zawiera wprost przesłanki zmiany wartości siły nabywczej pieniądza, taki wniosek można wywieść z przesłanki „*nakładu pracy adwokata,
w szczególności czasu poświęconego na przygotowanie się do przygotowania sprawy, stawiennictw w sądzie, w tym na rozprawach i posiedzeniach, czynności podjętych w sprawie,
w tym czynnościach podjętych w celu polubownego rozwiązania sporu, również przed wniesieniem pozwu”.* Skoro przesłanka ta odnosi się bezpośrednio do rzeczywistej wyceny pracy adwokata oraz wysiłku poświęconego sprawie, powinna także uwzględniać realność wartości nabywczej pieniądza.

**Jeżeli ustawodawca przez 19 lat nie zdecydował się zmienić wyceny tej pracy i pozostawić ją na takim samym poziomie, Sądowi należałoby przypisać w tym zakresie rolę naprawczą.**

Wniosek ewentualny obejmuje przyznanie kosztów nieopłaconej pomocy udzielonej wnioskodawczyni obejmuje zatem kwotę **………………………………..**

**………………………………..**

**W załączeniu:**

1. wykaz orzecznictwa dot. spraw z urzędu;
1. Na taką konstatację wskazują pośrednio orzeczenia Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej (wyrok TSUE z dnia 6 października 2021 roku – C 487/19; wyrok TSUE z dnia 2 marca 2021 roku – C 824/18; postanowienie zabezpieczające z dnia 14 lipca 2021 roku – C 204/2) oraz orzecznictwem Europejskiego Trybunału Praw Człowieka (wyrok w sprawie skargi nr 26374/18 Guðmundur Andri Ástráðsson pko Islandii oraz wyrok w sprawie skargi nr 4344719 Reczkowicz pko Polsce) [↑](#footnote-ref-1)
2. M. Gutowski; P. Kardas „Wykładnia i stosowanie prawa w procesie opartym na Konstytucji” s. 196; CH Beck. Warszawa 2017; P. Mikuli „Doktryna konieczności jako uzasadnienie dla rozproszonej kontroli konstytucyjności ustaw w Polsce”; M. Gutowski; P. Kardas „Sądowa kontrola konstytucyjności prawa. Kilka uwag o kompetencjach sądów powszechnych do bezpośredniego stosowania Konstytucji” Palestra 2016 nr 4, str. 9; L. Garlicki „Sądy
a Konstytucja Rzeczypospolitej Polskiej” Przegląd Sadowy nr 7-8, str. 14; [↑](#footnote-ref-2)
3. We wcześniejszym orzeczenie Sądowym możliwość taka została potwierdzona w wyroku SN z dnia 3 grudnia 2008 roku, sygn. akt. V CSK 310/08 (OSNC 2016/12/148) zgodnie z którym *„sąd może stwierdzić, że rozporządzenie (określony jego fragment) jest sprzeczny z ustawą”****.*** W najnowszymorzecznictwie sądowym za taką możliwością wypowiedział się m.in. Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 17 marca 2016 roku, sygn. akt. V CSK 377/15, OSNC 2016/12/148 (wtórna niekonstytucyjność przepisów). Możliwość władczego badania rozporządzeń pod kątem ich zgodności z ustawą dopuszcza także Sąd Apelacyjny w Krakowie (II AKa 824/20, nie publ.) [↑](#footnote-ref-3)