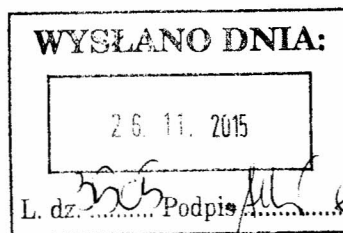


Znak: KO/ WI – 44/ 3505 /2015



Kielce, dnia 26.11.2015 r.

Pan

Dariusz Czechowski

Dyrektor

Ośrodka Pomocy Społecznej

Włoszczowa

W odpowiedzi na wniosek o udzielenie wyjaśnienia w zakresie stosowania przepisów o finansach publicznych z dnia 27 października 2015 roku dotyczący przyznania wynagrodzenia za sprawowanie funkcji kuratora dla osoby nieobecnej, wyznaczonego w trybie art. 34 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2013 r. poz. 267 z późn.zm), Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach informuje:

Przedstawiony przez wnioskodawcę stan faktyczny i dokonana subsumpcja wskazuje na istnienie luki prawnej w tym przedmiocie. Nie można dokonać subsumpcji, gdyż brak jest normy prawnej, która wprost określałaby tryb postępowania w zakresie wynagrodzenia kuratora ustanowionego na podstawie art. 34 § 1 k.p.a. W związku z tym można jedynie posiłkowo korzystać z treści uchwały Sądu Najwyższego z dnia 9 lutego 1989 r. sygn. akt III CZP 117/88, OSNCP 1990, nr 1, poz. 11, tu cyt. „1. Wyznaczenie przedstawiciela dla nieobecnej strony postępowania administracyjnego na wniosek organu administracyjnego zgłoszony na podstawie art. 34 k.p.a. następuje na podstawie art. 184 k.r.o. 2. Wynagrodzenie takiego przedstawiciela należy do kosztów postępowania administracyjnego”.

Konrad Politowicz stawia tezę zamieszczoną w artykule opublikowanym w CASUS z 2013 roku nr 1.44, iż „w pierwszej instancji administracyjnej organ prowadzący postępowanie powinien, wydając decyzję, podsumować działalność kuratora od chwili jego powołania do czasu zakończenia czynności procesowych, a kolejno zgodnie z art. 264 k.p.a. (jako immanentny element swego rozstrzygnięcia) odnieść się do wynagrodzenia kuratora oraz przyznać zwrot poniesionych jego wydatków, obciążając nimi własny budżet”.

Konrad Politowicz na łamach wyżej wymienionego pisma CASUS stawia kolejną tezę, iż „na gruncie obowiązującego prawa każda ocena przesłanek określenia wysokości wynagrodzenia kuratorskiego czyniona przez organy administracji powinna przyjąć posiłkowo – wobec ewidentnej w tej materii luki w k.p.a. – zasady oceny adekwatnej działalności zawodowych pełnomocników w innych, ale najbardziej zbliżonych postępowaniach przed sądami administracyjnymi (mimo, że nie wynika to wprost z przepisów, jest słuszne także przez wzgląd na ochronę praw samego kuratora). A zatem w zależności od statusu profesjonalnego kuratora powinien on mieć możliwość wnioskowania o stawki ustalone dla pełnomocników zawodowych lub połowę tej kwoty dla ewentualnych kuratorów reprezentujących inną profesję”.

Zgodnie z treścią uchwały Sądu Najwyższego z dnia 9 lutego 1989 roku, rozwiązanie problemu formy, w jakiej powinno nastąpić przyznanie wynagrodzenia przedstawicielowi ustanowionemu w trybie art. 34 § 1 k.p.a. należy poszukiwać w konstrukcji aktu lub czynności z zakresu administracji publicznej,

dotyczącej uprawnień lub obowiązków wynikających z przepisów prawa , innej niż decyzja lub postanowienie – której mowa a art. 3 § 2 pkt 4 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2012 r. poz. 270 z późn.zm.). Należy zatem uznać, że przyznanie wynagrodzenia przedstawicielowi strony, ustanowionemu w trybie art. 34 § 1 k.p.a. stanowi akt z zakresu administracji publicznej w rozumieniu art. 3 § 1 pkt p.p.s.a dotyczący uprawnień wynikających z przepisów prawa, inny niż decyzja lub postanowienie”.

W związku z występującą luką prawną, w ocenie Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach, niemożliwe jest, nawet przy zastosowaniu wykładni systemowej popartej wyrokami sądów oraz tezami z piśmiennictwa, znalezienie podstaw do wypłaty wynagrodzenia za sprawowanie funkcji kuratora dla osoby nieobecnej w trybie art. 34 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego.

Przedstawiając powyższe należy zaznaczyć, że wyjaśnienia Regionalnej Izby Obrachunkowej w Kielcach nie stanowią wiążącej wykładni prawa.

SLW

Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach
Kielce, dnia 14.06.2017 r.
[Signature]