Wykład dla aplikantów I roku

Termin 30.06.2020 r.

Stosunki z klientem

Stosunki radcy prawnego z samorządem

Wykonywanie zawodu -wolność słowa i pisma

Stosunki z klientem

Wyrażone w art.43 KERP postanowienia nawiązują do wyrażonej w art.8 zasady lojalności i kierowania się dobrem klienta w celu ochrony jego praw. Ustęp pierwszy wskazuje zlecenie albo powierzenie na podstawie przepisów prawa przez sąd lub inny organ podstawy podjęcia się prowadzenia sprawy. Pod pojęciem podjęcia się wykonywania czynności z zakresu świadczenia pomocy prawnej rozumiemy każdą czynność świadczenia pomocy prawnej w szczególności udzielanie porady prawnej, sporządzenie opinii prawnej czy opracowanie projektu aktu prawnego oraz występowanie przed urzędami i sądami w charakterze pełnomocnika lub obrońcy czy to na skutek zlecenia klienta czy też powierzenia przez sad lub inny organ. Należy mieć na uwadze że w przypadku zastępstwa strony przez radcę prawnego przed sadem wyłączono zastosowanie art.734 §2 KC .W wyroku z 29.11.2006 r. (CSK 208/06 Sąd Najwyższy stwierdził , że taka umowa o zastępstwo strony przed sądem należy do kategorii umów o świadczenie do których na podstawie odesłania zawartego w art.750 KC stosuje się odpowiednio przepisy o zleceniu w zakresie nieuregulowanym normami dotyczącymi funkcjonowania radców prawnych. Oczywiście sama umowa nie jest wystarczająca aby ją wykonać - radca prawny musi otrzymać pełnomocnictwo (86-97KC) .„Pełnomocnictwo wynikające z zawarcia umowy zlecenia jest zatem stosunkiem prawnym odrębnym od umowy zlecenia .Stosunek prawny zlecenia stanowi stosunek podstawowy dla pełnomocnictwa” (KERP Komentarz pod red. T. Schefflera. Wysokość honorarium o którym mowa w ust.2 zdefiniowana została w art.36 ust.2 i 3 KERP gdzie zapisano iż powinna być ustalana z uwzględnieniem koniecznego nakładu pracy, wymaganej specjalistycznej wiedzy , umiejętności i odpowiedniego doświadczenia , stopnia trudności i złożoności sprawy , jej precedensowego bądź nietypowego charakteru, miejsca i terminu świadczenia usługi lub innych szczególnych warunków wymaganych przez klienta, znaczenia sprawy dla klienta, odpowiedzialności wiążącej się z prowadzeniem sprawy, utraty lub ograniczenia możliwości pozyskania innych klientów oraz więzi z klientem.” Odpowiedzialność radcy prawnego jest odpowiedzialnością za niedołożenie należytej staranności i nie jest uzależniona od uzyskania przez dłużnika oznaczonego rezultatu.”(L.Ogiegło Usługi jako przedmiot stosunków obligacyjnych ,Katowice,1989s.185).

Zawarte w art.44 KERP obowiązki radcy prawnego dotyczą zarówno obowiązków informacyjnych jak i konieczności uzyskania zgody klienta na określone czynności procesowe. Istotnym jest że obowiązki zawarte w ust.1 powstają z chwilą sformułowania takiego właśnie żądania klienta co do informowania o przebiegu sprawy i jej wyniku i o skutkach kolejnych działań procesowych. Z tych względów winno to zostać ustalone przy przejęciu zlecenia Zdarzyć się też mogą rozbieżności w ocenie radcy prawnego i klienta co do bezzasadności lub niecelowości wnoszenia środka odwoławczego od orzeczenia kończącego sprawę w danej instancji. Miedzy innymi z tych względów w ust.3 zawarto obowiązek poinformowania o tym klienta. Brak kontaktu radcy prawnego z klientem uzasadnia pogląd że w takim przypadku radca prawny powinien wnieść środek odwoławczy chyba ze byłby w jego ocenie oczywiście bezzasadny. Warto mieć na uwadze nadal aktualne uzasadnienie Sądu Najwyższego z 24.11.1933 r.(C III 50/33) w którym stwierdza :,że „adwokat nie jest wyłącznie ślepym wykonawcą udzielonych mu przez stronę zleceń ,ale jest i na tym polega głównie jego zadanie – jej doradcą prawnym”.

Artykuł 45 KERP wskazuje ze fundamentem stosunków pomiędzy radcą prawnym a klientem jest zaufanie. Jego utrata może być przyczyną wypowiedzenia pełnomocnictwa przez radcę prawnego.

O wydaniu przez radcę prawnego wszelkich dokumentów w sprawie po zakończeniu jej prowadzenia traktuje art.46 nawiązując do zasady zawartej w art.12 wykonywania czynności zawodowych z należyta starannością . Narzuca się stwierdzenie ze szczegółowy tryb postępowania winien zostać przewidziany w umowie zawartej z chwila rozpoczęcia świadczenia pomocy prawnej. Artykuł ten zakazuje uzależniania wydania dokumentów od uregulowania przez klienta należności

Zasada lojalności wobec klienta przejawia się również w art.47 KERP opisującym sytuację gdy radca prawny rezygnując z prowadzenia sprawy ma obowiązek uczynić to w takim czasie by klient dla ochrony swych praw mógł skorzystać z pomocy prawnej innej osoby. Może to mieć miejsce w przypadku konfliktu interesów ,braku zapłaty honorarium czy tez utraty zaufania. Dodatkowo art.22 ustawy o r.pr. stanowi że radca prawny może odmówić udzielenia pomocy prawnej tylko z ważnych powodów. Pojęcie to co prawda nie zdefiniowane przybliżono w KERP wskazując że mieści się w nich konflikt interesów, zagrożenie tajemnicy zawodowej ,brak wystarczającej wiedzy i doświadczenia , rozbieżność stanowisk klienta i radcy prawnego nie dające się pogodzić z zasadami etyki i obowiązkami zawodowymi.

Stosunki radcy prawnego z samorządem :

Wśród obowiązków wymienionych w dziale VII na pierwszym planie ujęto korzystanie z czynnego prawa wyborczego oraz pełnienie funkcji w organach samorządu radców prawnych. Pierwszy z tych obowiązków to uczestniczenie w zebraniach rejonowych który dotyczy wszystkich radców prawnych, drugi zaś uzależniony jest od wyboru radcy prawnego na daną funkcję. Określona w kolejnym art. zasada koresponduje z zasadą opisaną w art.13 KERP nakładającą na radców prawnych odpowiedzialność za samorząd zawodowy. Zasada ta doznaje pewnych ograniczeń wobec szeregu czynności wykonywanych przez administrację rządowa .Zarówno bowiem nabór na aplikację jak i egzamin radcowski powierzono Ministrowi Sprawiedliwości. W art.61 zobowiązano tez radców prawnych o stosowania się do uchwała organów samorządu. Współdziałanie radcy prawnego z samorządem radców prawnych przejawia się także w postaci obowiązku stawienia się na wezwanie dziekana ,wicedziekana, rzecznika dyscyplinarnego lub jego zastępcy, sądu dyscyplinarnego a także wizytatorów w wyznaczonym terminie. Radca prawny zobowiązany jest tez do złożenia wyjaśnień na wezwanie tych osób w sprawach wynikających z ustawowych zadań samorządu bądź KERP i to w wyznaczonym terminie. Obowiązki patrona polegające na właściwym przygotowaniu aplikanta do wykonywania zawodu określa z kolei art.63 nakładając na radcę prawnego obowiązek przekazywania aplikantowi wiedzy i doświadczenia.Art.64 KERP dotyczy sposobu wykonywania funkcji w samorządzie. Nakłada on obowiązek kierowania się zadaniami samorządu (art.41 ustawy o r.pr).Wprowadzone w ust.2 ograniczenia są logiczne i uzasadnione :nie wolno zatem wykorzystywać funkcji we własnych sprawach, dla swoich korzyści lub osób najbliższych; norma nakazuje także traktowanie wszystkich członków samorządu równoprawnie; obliguje też do służenia członkom samorządu informacją ,pomocą i radą. Pozyskanie przez osobę wykonującą funkcje w samorządzie informacji dotyczących spraw osobistych innego radcy prawnego umożliwia korzystanie z nich tylko i wyłącznie dla prawidłowej realizacji powierzonych mu obowiązków. Ostatnim z zapisów w kodeksie etyki radcy prawnego obowiązków jest istotny obowiązek terminowej zapłaty składek członkowskich oraz składek na ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej oraz kar pieniężnych , opłat ,kosztów postępowania dyscyplinarnego i innych należności na rzecz samorządu radców prawnych. Wykonanie kar dyscyplinarnych należy do dziekana rady okręgowej izby radców prawnych.

Wykonywanie zawodu -wolność słowa i pisma uregulowana została w art. art.: 38 i 39 Kodeksu Etyki Radcv Prawnego. Zapis art.38 jest analogiczny do zapisu art..11 ust.1 ustawy o radcach prawnych. Natomiast ust.2 art.11 ustawy o r.pr. ogranicza odpowiedzialność za naruszenie wolności wypowiedzi, nadaje radcy prawnemu ale też i aplikantowi przywilej immunitetu. Wolność słowa i pisma dotyczy wszystkich czynności objętych pomocą prawną ( zatem nie tylko czynności procesowych).Krąg osób pokrzywdzonych zachowaniem radcy prawnego obejmuje stronę i jej pełnomocnika, świadka ,biegłego, tłumacza, obrońcę i kuratora. Zasady te stosuje się także w stosunku do aplikantów.

Sad Najwyższy w wyroku z dnia 24 maja 2012 r. -sygn. akt V CKS 255/11 wskazał ,że :

-działanie pełnomocnika w granicach wolności słowa i pisma uchyla bezprawność w sytuacji gdy użyte sformułowania stanowią naruszenie dóbr osobistych strony do której są kierowane

-powyższe należy powiązać z treścią art.2 ustawy tj. ochroną prawną interesów reprezentowanego podmiotu;

-pełnomocnik przedstawia w procesie fakty ,o których dowiedział się od mocodawcy i nie ma obowiązku badać ich prawdziwości .To przeciwnik procesowy musiałby udowodnić ,iż pełnomocnik działał ze świadomością ich niezgodności z prawdą:

-pełnomocnika obciąża obowiązek wykazania ,że kwestionowane wypowiedzi wynikały z rzeczowej potrzeby uzasadnionej interesem reprezentowanej strony;

-forma wypowiedzi powinna być powściągliwa ,a słów należy używać z umiarem.

Warty zapamiętania jest zakaz zawarty w art.38 ust.2 gdyż zdarza się ze jest on naruszany przez radców prawnych. Zawarto w nim wprost zakaz grożenia postępowaniem karnym lub dyscyplinarnym .

Ograniczenie wolności słowa wynika też z konieczności właściwego zachowania radcy prawnego wobec sądów i urzędów w sposób:

-nie naruszający powagi sadu ,urzędu lub innych instytucji przed którymi występuje ,a także by jego wystąpienia nie naruszały godności osób uczestniczących w postępowaniu

-taki by nie okazywać swojego osobistego stosunku do pracowników wymiaru sprawiedliwości, organów i innych instytucji przed którymi występuje a także do klientów i osób których dotyczą czynności przez niego wykonywane

-unikający publicznego okazywania swojego stosunku do klienta ,jego osób najbliższych i innych uczestników postepowania

-gdy negatywne nastawienie klienta do strony przeciwnej nie powinno mieć wpływu na postawę radcy prawnego który powinien działać taktownie i bez uprzedzeń do strony przeciwnej nie podejmując działań zmierzających do zaostrzenia konfliktu.

Z tematyką tą związane są przepisy dyscyplinujące pełnomocników .

Gdy radca prawny naruszy powagę ,spokój lub porządek czynności sadowych może zostać upomniany, a w ostateczności wydalony z sali rozpraw

Warto przytoczyć tez postanowienie Sadu Najwyższego z 21 listopada 2008 r. w sprawie SDI 27/08: „ Aplikant radcowski nie może co prawda ponosić odpowiedzialności dyscyplinarnej za nienależyte „wykonywanie zawodu ” radcy prawnego ,którego jeszcze w sensie dosłownym nie wykonuje ani też za czyny sprzeczne ze ślubowaniem radcowskim, którego jeszcze nie złożył ,ale może i powinien ponosić odpowiedzialność dyscyplinarną za nienależyte wykonywanie zawodu aplikanta ,za czyny sprzeczne ze ślubowaniem aplikanckim oraz za takie zachowanie w życiu publicznym i prywatnym które jest sprzeczne z podstawowymi normami moralnymi ,szacunkiem dla praw człowieka oraz dbaniem o godność zawodu, który ma w przyszłości wykonywać. Odpowiedzialność dyscyplinarną powinien ponosić również za czyny ,które w języku prawnym ująć należy jako obrazę lub zniesławienie.

W zakresie uregulowanym art. 39 KERP dotyczącym publicznego wypowiadania się przez radcę prawnego o sprawie przez niego prowadzonej zwrócić należy na następujące elementy :

-radca prawny nie może uchybiać godności zawodu (art.11 KERP); chodzi tutaj o takie postępowanie które mogłoby zdyskredytować go e opinii publicznej lub podważyć zaufanie do zawodu radcy prawnego;

-publiczna wypowiedź radcy prawnego uzależniona jest od uprzedniej zgody klienta

-granice swobody wypowiedzi zawarte są w zdaniu drugim cytowanego artykułu i odwołują się do pojęć zawartych w art.38 ust.5 i 6 oraz art.12 ust.3 KERP;

-radca prawny zachować powinien zawodowy dystans wobec sprawy-wypowiedź publiczna powinna mieć charakter merytoryczny i obiektywny;

-wypowiadając się publicznie radca prawny ograniczać powinien w swojej wypowiedzi informacje o prowadzonej działalności informując tylko w zakresie niezbędnej i rzeczowej potrzeby ;

Radca prawny

Ryszard Ostrowski

Test z tematyki wykładu:

1.Czy radca prawny musi uzyskać zgodę klienta na :

a/wniesienie apelacji

b/wystąpienie o uzasadnienie wyroku

c/uznanie powództwa

d/zawarcie ugody

e/przyznanie się do winy w procesie karnym

2.Czy radca prawny może po zakończeniu prowadzenia sprawy odmówić klientowi wydania dokumentów gdy:

a/klient nie zapłacił honorarium

b/klient nie zwrócił uiszczonych opłat sadowych

c/w żadnej sytuacji nie może odmówić wydania dokumentów

3.Czy radca prawny może zostać zawieszony przez radę o.i.rp. w prawie do wykonywania zawodu za:

a/nie płacenie składek członkowskich w terminie

b/nie opłacania składek na ubezpieczenie od odpowiedzialności cywilnej

c/nie płacenia kosztów postępowania dyscyplinarnego

d/nie może zostać zawieszony z powodów a-c

4.Czy radca prawny po zakończeniu wykonywania zawodu podlega odpowiedzialności za naruszenie wolności słowa i pisma dokonane w trakcie wykonywania zawodu:

a) tak

b) nie

c) tak, ale pod pewnymi warunkami

5.Czy za nadużycie wolności słowa i pisma stanowiące zniewagę lub zniesławienie strony radca prawny może odpowiadać :

a)karnie

b)cywilnie

c) dyscyplinarnie

6.Czy radca prawny naruszający powagę, spokój lub porządek czynności sadowych może zostać usunięty z sali:

a) po uprzednim upomnieniu

b) po bezskutecznym upomnieniu oraz uprzedzeniu o skutkach prawnych jego nieobecności przy czynnościach sadowych

c)bezpośrednio po naruszeniu – bez zastosowania a i b

7.Czy radca prawny publicznie wypowiadając się o prowadzonej sprawie:

a) musi uzyskać zgodę klienta

b) może się wypowiadać pod warunkiem nie uchybiania godności zawodu

c) nie może wypowiadać się publicznie

8.Gdy klient życzy sobie by radca prawny wypowiedział się publicznie:

a) może odmówić bez uzasadnienia

b) może odmówić gdy wypowiedź będzie godziła w godność zawodu

c)nie może odmówić

9.Radca prawny wypowiadając się publicznie o prowadzonej sprawie powinien unikać wypowiedzi:

a) merytorycznych

b) emocjonalnych

c) obraźliwych

d) protekcjonalnych

e) niejednoznacznych

f) obiektywnych

10.Czy wypowiedzi publiczne radcy prawnego dotyczące prowadzonej przez niego sprawy objęte są immunitetem:

a) zawsze

b)nigdy

c)tak ale pod pewnymi warunkami