


Kraków, dnia 14 czerwca 2023 r.

Trybunał Konstytucyjny  
al. J.Ch. Szucha 12a  
00-918 Warszawa



Skarżący: M      Ć      i Z      Ć  
reprezentowani przez pełnomocnika  
radcę prawnego Mariusza Barana

adres do korespondencji: Kancelaria Radcy Prawnego  
Mariusza Barana, ul. Lindego 13C/12, 30 – 148 Kraków

sygn. akt: SK 59/21

## PISMO SKARŻĄCYCH

Działając w imieniu Skarżących M      Ć      i Z      Ć (stosowe pełnomocnictwo w aktach sprawy), w związku ze stanowiskiem uczestników postępowania: Sejmu RP i Prokuratora Generalnego, **odnosząc się do ich treści oraz zawartej w nich argumentacji, wskazują na poniższe:**

1. Skarżący wnieśli w skardze konstytucyjnej o stwierdzenie, że:
  - „art. 394<sup>2</sup> § 1<sup>1</sup> ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. – Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2020, poz. 1575, ze zm.), w brzmieniu ustalonym przez art. 1 pkt 142 lit. b ustawy z dnia 4 lipca 2019 r. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania cywilnego oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019 r., poz. 1469), w zakresie, w jakim uniemożliwia zaskarżenie postanowienia o odmowie zwolnienia od kosztów sądowych zawartego w apelacji, a wydanego po raz pierwszy (rozpoznanego) przez sąd drugiej instancji,
  - jest niezgodny z art. 45 ust. 1 w związku z art. 31 ust. 3 i art. 77 ust. 2 Konstytucji oraz
  - jest niezgodny z art. 78 w związku z art. 176 ust. 1 oraz art. 45 ust. 1 i art. 31 ust. 3 Konstytucji oraz
  - jest niezgodny z art. 32 ust. 1 w związku z art. 78 i art. 176 ust. 1 oraz art. 45 ust. 1 i art. 31 ust. 3 Konstytucji”.
2. Na wstępie należy zauważyć – wbrew stanowisku Prokuratora Generalnego – że skarżący przed wniesieniem skargi konstytucyjnej w niniejszej sprawie wyczerpali wszystkie dostępne środki prawne. **Okoliczność powyższa istotnie różni niniejszą sprawą od sprawy SK 20/22 zakończonej postanowieniem z dnia 9 maja 2023 r. o umorzeniu postępowania.** Gdyż, jak wynika z uzasadnienia postanowienia z dnia 9 maja 2023 r. o umorzeniu postępowania w sprawie SK 20/22 „wniesienie przez skarżącą skargi konstytucyjnej bez wcześniejszego wyczerpania, przewidzianej w art. 394<sup>2</sup> § 1 k.p.c., możliwości zaskarżenia postanowienia Sądu Apelacyjnego w K. z 26 października 2020 r. o odrzuceniu apelacji jako nieopłaconej, było – zdaniem Trybunału – przedwczesne, ponieważ skarżąca nie wyczerpała drogi prawnej”. **Niniejsza sprawa jest zgoła odmienna,**

**a skarżący wyczerpali wszystkie dostępne środki prawne.**

3. Skarga konstytucyjna została wniesiona w następującym stanie faktycznym. Skarżący apelacją z dnia      grudnia 2019 r. zaskarżyli wyrok Sądu Okręgowego w K      z dnia      listopada 2019 r., sygn. akt      . Wraz z apelacją powodowie złożyli w sądzie pierwszej instancji (Sąd Okręgowy w K      ) wniosek o zwolnienie ich z kosztów sądowych w postaci opłaty sądowej od apelacji. Postanowieniem z dnia      marca 2020 r. Sąd Apelacyjny w K      sygn. akt      . Skarżący wystąpili z wnioskiem o sporządzenie uzasadnienia postanowienia z dnia      marca 2020 r. Postanowienie z dnia      czerwca 2020 r., sygn. akt      , Sąd Apelacyjny w K      odrzucił wniosek powodów o sporządzenie uzasadnienia postanowienia z dnia      marca 2020 r., uznając, że wniosek powodów jako niedopuszczalny podlega odrzuceniu, gdyż w świetle art. 394<sup>2</sup> k.p.c. na postanowienie w przedmiocie zwolnienia od kosztów sądowych wydane przez Sąd II instancji zażalenie nie przysługuje. Co więcej skarżący wnieśli na to postanowienie zażalenie – które została postanowieniem z dnia      lipca 2020 r. zostało odrzucone, gdyż Sąd Apelacyjny uznał postanowienie o odmowie uzasadnienia postanowienia za niezaskarżalne (sygn.

**Dowód:** zażalenie skarżących na postanowienie Sądu Apelacyjnego w K      z dnia      czerwca 2020 r., sygn. akt      o odrzuceniu wniosku o sporządzenie uzasadnienia postanowienia o oddaleniu wniosku o zwolnienie od kosztów sądowych oraz postanowienie Sądu Apelacyjnego w K      z dnia      lipca 2020 r., sygn. akt      w przedmiocie rozpoznania zażalenia od postanowienia Sądu Apelacyjnego w K      z dnia      czerwca 2020 r., sygn. akt      , odrzucił wniosek o sporządzenie uzasadnienia postanowienia z dnia      marca 2020 r

4. Skarżący w dniu      sierpnia 2020 r. wnieśli zażalenie na postanowienie Sądu Apelacyjnego w K      z dnia      lipca 2020 r., sygn. akt      , o odrzuceniu apelacji. Postanowieniem z dnia      września 2020 r., sygn. akt      , Sąd Apelacyjny w K      oddalił zażalenie skarżących na postanowienie Sądu Apelacyjnego w K      z dnia      lipca 2020 r. (sentencja postanowienie zostało doręczone pełnomocnikowi w dniu 9 października 2020 r.). W związku z aktualnie obowiązującymi przepisów procedury cywilnej Skarżący złożyli wniosek o sporządzenie i doręczenie uzasadnienia tego postanowienia. Postanowienie Sądu Apelacyjnego z dnia      września 2020 r. o oddaleniu zażalenia na odrzucenie apelacji, sygn. akt      , zostało wraz z uzasadnieniem doręczone pełnomocnikowi skarżących w dniu 30 listopad 2020 r.
5. Odnosząc się do argumentacji zawartej w pismach uczestników: Sejmu RP i Prokuratora Generalnego, a dotyczących zarzutów merytorycznych skargi konstytucyjnej, wskazać należy na następujące argumenty prawne.
6. Obecne (jeszcze do dnia 30 czerwca 2023 r.) brzmienie art. 394<sup>2</sup> § 1<sup>1</sup> k.p.c. nadane zostało ustawą z dnia 4 lipca 2019 r. o zmianie ustawy - Kodeks postępowania cywilnego oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1469, ze zm.; dalej: ustawa nowelizująca). Ustawa ta w sposób istotny zmieniła dotychczasowy model postępowania zażaleniowego w kwestiach incydentalnych, wprowadzając jako zasadę stosowanie instytucji zażaleń poziomych, tj. kierowanych do innego składu tego samego sądu, zamiast zażaleń o charakterze dewolutywnym. Instytucja zażaleń poziomych, nazywanych również horyzontalnymi,

obowiązywała w Kodeksie postępowania cywilnego od wejścia ustawy z dnia 28 kwietnia 2011 r. o zmianie ustawy - Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. Nr 138, poz. 806), jednak nowelizacja z 2019 r. znacznie rozszerzyła ich zakres, wprowadzając je jako zasadę również w postępowaniu przed sądem pierwszej instancji.

7. Ustawa nowelizująca z 2019 r. wprowadziła również istotne zmiany w modelu postępowania międzyinstancyjnego - czynności te co do zasady przeniesiono do sądu drugiej instancji. Ustawodawca uchylił art. 370 i zmienił art. 373 kpc nadając mu brzmienie, zgodnie z którym to sąd drugiej instancji odrzuca apelację spóźnioną, nieopłaconą lub z innych przyczyn niedopuszczalną, jak również apelację, której braków strona nie usunęła w wyznaczonym terminie (§ 1 art. 373). Rola sądu pierwszej instancji została zaś ograniczona, w myśl art. 371 kpc, do niezwłocznego przedstawienia akt sprawy sądowi drugiej instancji. Celem przekazania kontroli formalnej apelacji do sądu odwoławczego było przede wszystkim przyspieszenie postępowania przez koncentrację czynności w nim podejmowanych w sądzie drugiej instancji, a także zmiana obciążenia sądów pierwszej i drugiej instancji. Ponadto „prowadzenie postępowania międzyinstancyjnego, zwłaszcza kontroli apelacji, przez jeden sąd odwoławczy zamiast kilku czy kilkunastu sądów pierwszej instancji, winno także doprowadzić do ujednoczenia orzecznictwa i praktyki związanej z tą kontrolą” (druk sejmowy nr 313 7 /VIII).
8. Nowy model postępowania międzyinstancyjnego wpłynął także na sposób procedowania w przedmiocie wniosku o zwolnienie od kosztów apelacji: wprowadzając taki wniosek, zgodnie z art. 105 ust. 1 ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. z t. jedn.: 2020 r. poz. 755, ze zmian.; dalej: u.k.s.c.), należy złożyć w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub się toczy. Sądem właściwym w przypadku wnoszenia o zwolnienie od opłaty sądowej od apelacji jest zatem sąd pierwszej instancji. Sąd ten w stanie prawnym obowiązującym do dnia listopada 2019 r. rozpoznawał przedmiotowy wniosek. W razie odmowy zwolnienia, przysługiwało zażalenie na to postanowienie do sądu drugiej instancji.
9. Natomiast od dnia wejścia w życie ustawy nowelizacyjnej wniosek taki przekazywany jest do sądu drugiej instancji, właściwego do rozpoznania apelacji. **Początkowe wątpliwości w tym zakresie zostały wyjaśnione dopiero w uchwale Sadu Najwyższego z dnia 18 lutego 2021 r., sygn. III CZP 14/20, publ. LEX nr 3126223. Zgodnie z zaprezentowanym w uchwale stanowiskiem, wniosek o zwolnienie od kosztów sądowych złożony z apelacją rozpoznaje sąd drugiej instancji.** Sąd Najwyższy podkreślił, że na skutek nowelizacji czynności sprowadzające się do badania dopuszczalności apelacji zostały skoncentrowane w sądzie drugiej instancji, rola zaś sądu pierwszej instancji została ograniczona do zarejestrowania wpływu apelacji i czynności technicznej polegającej na przekazaniu akt sprawy sądowi drugiej instancji (por. też zmieniony art. 369 § 3 kpc). Kontrola realizowana przez sąd drugiej instancji obejmuje również kwestię uiszczenia opłaty od apelacji, co zakłada uprzednie rozpoznanie ewentualnego wniosku o zwolnienie od kosztów sądowych. **W konsekwencji, wniosek o zwolnienie od kosztów sądowych**

związanych z apelacją rozpatrywany jest wyłącznie w jednej instancji sądowej od postanowienia oddalającego wniosek nie przysługuje ani zażalenie do sądu wyższej instancji, ani zażalenie do równoległego składu tego sądu, który rozpoznawał wniosek.

10. Na marginesie zauważyć należy, że ustawą z dnia 9 marca 2023 r. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania cywilnego oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2023 poz. 614) w art. 394<sup>2</sup> § 1<sup>1</sup> pkt 1 kpc (który wejdzie w życie z dniem 1 lipca 123 r.) przewidziano zażalenie na odmowę zwolnienia od kosztów sądowych lub cofnięcie takiego zwolnienia w postępowaniu apelacyjnym (art. 1 pkt 51 lit. b ustawy nowelizującej z 2023 r.). W uzasadnieniu projektu wskazano, iż celem projektowanych zmian jest wyeliminowanie luki prawnej: *„Zaznaczyć należy, że ustawodawca, zmieniając art. 117 § 6 kpc i powierzając rozpoznanie wniosku o ustanowienie adwokata (radcy prawnego) z urzędu w postępowaniu apelacyjnym sądowi drugiej instancji, jednocześnie zagwarantował możliwość poddania rozstrzygnięcia o odmowie ustanowienia adwokata lub radcy prawnego lub ich odwołania kontroli w trybie zażalenia poziomego. Brak takiej gwarancji w odniesieniu do rozstrzygnięcia o odmowie zwolnienia od opłaty sądowej od apelacji nie znajduje racjonalnych podstaw i wydaje się być pominięciem ustawodawczym( ... ) 'Przeniesienie' weryfikacji formalnej i fiskalnej apelacji do sądów drugiej instancji, zdaniem projektodawcy, rodzi konieczność umożliwienia stronie zaskarżenia tego rodzaju rozstrzygnięć wydanych przez sąd drugiej instancji”*. **Opinia o tym, że obecny kształt art. 394<sup>2</sup> § 1<sup>1</sup> kpc ma charakter pominięcia ustawodawczego<sup>1</sup>, jest zatem powszechnie prezentowana jest i w pracach Ministerstwa Sprawiedliwości, i Rzecznika Praw Obywatelskich, a także w orzecznictwie Sądu Najwyższego.**
11. Jednocześnie ustawą nowelizacyjną z 2019 r. ustawodawca pozbawił strony możliwości kwestionowania odmowy zwolnienia od kosztów, jeśli rozstrzyga o tym sąd drugiej instancji. Wszystkie te okoliczności wskazują zatem na to, że ustawodawca dla zachowania spójności regulacji oraz zapewnienia stronom realizacji prawa do sądu - powinien był wprowadzić zaskarżalność postanowienia sądu drugiej instancji oddalającego wniosek o zwolnienie od opłaty od apelacji.
12. Gwarancję zaskarżalności orzeczeń zawiera art. 78 Konstytucji, natomiast do postępowania *stricto* sądowego odnosi się art. 176 ust. 1 Konstytucji: jak wyjaśniał relację pomiędzy tymi przepisami Trybunał Konstytucyjny, „o ile art. 78 gwarantuje generalne prawo do zaskarżania rozstrzygnięć wydawanych w pierwszej instancji

---

<sup>1</sup> Niekonsekwencją ustawodawcy jest także to, że zaskarżony przepis stoi w sprzeczności z deklarowanym w projekcie kierunkiem zmian. W ustawie nowelizacyjnej z 4 lipca 2019 r. ustawodawca dążył do rozszerzenia możliwości zwolnienia od kosztów sądowych: w art. 112 u.k.s.c. przewidziano nową przesłankę takiego zwolnienia - jest to ewentualny przyszły uszczerbek dla utrzymania koniecznego siebie i rodziny. Jak wskazano w uzasadnieniu projektu nowelizacji, „w toku konsultacji społecznych wskazano, że obecne wymagania do zwolnienia od kosztów sądowych są zbyt ostre: bada się tylko, czy w danej, istniejącej w określonym momencie sytuacji uiszczenie kosztu doprowadzi do uszczerbku utrzymania, nie bierze się natomiast pod uwagę dalszych konsekwencji tego wydatku dla materialnego bytu strony: że może zostać pozbawiona możliwości wywiązania się z kolejnych zobowiązań itd. Przy dzisiejszym poziomie zamożności polskiego społeczeństwa takie szersze spojrzenie na sytuację materialną strony wydaje się uzasadnione ze względów społecznych; spora część polskich gospodarstw domowych nie dysponuje zabezpieczeniem w postaci oszczędności. Wobec tego należy poszerzyć podstawy zwolnienia od kosztów sądowych o sytuację, w której istnieje groźba narażenia zwalnianego na uszczerbek koniecznego utrzymania ( ... )” (druk sejmowy nr 313 7 /VIII).

we wszystkich postępowaniach prowadzonych przez organy władzy publicznej, o tyle art. 176 ust. 1 formułuje zasadę dwuinstancyjnego postępowania sądowego, obowiązującą w sprawach rozpoznawanych od początku do końca przez sądy" (wyrok TK z 12 września 2006 r., SK 21/05).

13. W pierwszych latach obowiązywania Konstytucji RP Trybunał Konstytucyjny przyjmował, że konstytucyjna zasada dwuinstancyjności nie jest elementem gwarancji prawa do sądu na co wskazuje umieszczenie art. 176 Konstytucji RP w rozdziale VIII, a nie II Konstytucji. Wzmacnia ona jednak to prawo, gwarantując proceduralną kontrolę postępowania sądowego (wyroki TK z dnia 8 grudnia 1998 r., sygn. K 41/97, z 10 lipca 2000 r., SK 12/99). Jednak już w wyroku z dnia 12 czerwca 2002 r., sygn. P 13/01, Trybunał Konstytucyjny zajął stanowisko, że „art. 78 w związku z art. 176 Konstytucji ustanawia zasadę sprawiedliwości proceduralnej będącą odzwierciedleniem konstytucyjnie zagwarantowanego prawa do sądu" (por. także wyrok z dnia 13 listopada 2018 r., sygn. SK 17/17). W istocie jest przecież tak, że za każdym razem, gdy sąd rozpoznaje sprawę w rozumieniu art. 45 ust. 1 Konstytucji, dwuinstancyjność postępowania jest obligatoryjna, i faktycznie wchodzi w zakres gwarancji proceduralnych zapewnianych stronom. O silnym związku art. 45 ust. 1 i art. 78 z art. 176 ust. 1 Konstytucji świadczy także okoliczność, że ten ostatni wzorzec jest dopuszczany („związkowa”) w postępowaniu ze skargi konstytucyjnej, pomimo iż pozostaje poza rozdziałem II Konstytucji (Trybunał wprost odniósł się do tej kwestii w postanowieniu z dnia 18 kwietnia 2018 r., sygn. SK 15/16). Należy zatem określić sytuacje, w których sąd rozpoznaje sprawę w rozumieniu art. 45 ust. 1 Konstytucji RP. Kluczowy w tym wypadku okazuje się podział na dwa różne obszary działalności sądów powszechnych, który wprowadza art. 2 ustawy z dnia 27 lipca 2001 r. – Prawo o ustroju sądów powszechnych (t. jedn.: Dz.U. z 2020 r., poz. 365 ze zmian., dalej: u.s.p.): otóż sądy sprawują wymiar sprawiedliwości (§1) oraz wykonują „inne zadania z zakresu ochrony prawnej" (§3). Oznacza to, że sprawowanie wymiaru sprawiedliwości jest elementem ochrony prawnej *sensu largo*, jednak istnieją także czynności podejmowane przez sądy, które służą ochronie prawnej, jednak nie stanowią wymiaru sprawiedliwości. *„Chodzi tu zatem o zadania niestanowiące wymiaru sprawiedliwości, a należące z mocy ustaw do sądów powszechnych i tradycyjnie w Polsce przekazywane sądom. Są to przede wszystkim zadania z zakresu rejestrów sądowych, ksiąg wieczystych oraz postępowania egzekucyjnego i wykonawczego, które nie wymagają rozstrzygnięcia konfliktów co do prawa" (T. Ereciński, J. Gudowski, J. Iwulski, w: J. Gudowski (red.), Prawo o ustroju sądów powszechnych. Ustawa o Krajowej Radzie Sądownictwa. Komentarz, Warszawa 2009, teza 11 kom. do art. 1 u.s.p.).*
14. Do istoty sprawowania wymiaru sprawiedliwości należy rozpoznawanie spraw: *„przedmiotowy zakres wymiaru sprawiedliwości jest materialnie zdeterminowany przez art. 45 ust. 1 Konstytucji. Pojęcie 'sprawy' jest paralelne z pojęciem 'sporu o prawo', które stanowi jądro wymiaru sprawiedliwości" (wyrok TK z dnia 13 marca 2012 r., sygn. P 39/10). W konsekwencji, do decyzji zapadających w zakresie ochrony prawnej nie znajduje zastosowania art. 176 ust. 1 Konstytucji (wyrok TK z dnia 14 października 2010 r., sygn. K 17/07). Należy jednak wskazać, że konieczność ustanowienia środków zaskarżenia w niektórych kwestiach wпадkowych, niemających charakteru odrębnej sprawy w rozumieniu Konstytucji w tym w kwestiach ochrony prawnej może natomiast wynikać z ogólnego wymogu*

ukształtowania procedury sądowej, ponownie zgodnie z zasadami sprawiedliwości proceduralnej (por. wyroki Trybunału Konstytucyjnego: z 5 lipca 2005 r., sygn. SK 26/04, OTK ZU nr 7/A/2005, poz. 78; z 27 marca 2007 r., sygn. SK 3/05; z 31 marca 2009 r., sygn. SK 19/08 oraz z 12 stycznia 2010 r., sygn. SK 2/09).

15. Trybunał Konstytucyjny wielokrotnie zajmował się problematyką kosztów postępowania sądowego: wskazywał na akcesoryjność orzekania o kosztach w stosunku do głównego nurtu procesu, jego odrębny charakter; rozważał także, na ile te szczególne cechy orzeczenia o kosztach wyróżniają je od innych rozstrzygnięć incydentalnych włączając to orzeczenie w gwarancje wynikające z art. 78 oraz art. 176 ust. 1, a także mi. 45 Konstytucji RP. Szczególnie istotne znaczenie dla oceny charakteru prawnego rozstrzygnięcia o kosztach miał wyrok Trybunału Konstytucyjnego z dnia 27 marca 2007 r., SK 3/05. W orzeczeniu tym Trybunał orzekł, iż przepis określający katalog zaskarżalnych postanowień sądu drugiej instancji (ówczesny art. 39318 § 2 kpc) - w zakresie, w jakim uniemożliwia zaskarżenie postanowienia w przedmiocie kosztów procesu zasądzonych po raz pierwszy przez sąd drugiej instancji, jest niezgodny z art. 78 w związku z art. 176 ust. 1 Konstytucji RP. Trybunał posłużył się kategorią „**orzeczenia materialnie pierwszego**”; w zakresie orzekania o kosztach procesu za sąd pierwszej instancji należy uznać ten sąd, który orzekł o zwrocie kosztów w danym zakresie po raz pierwszy. Co także istotne, w wyroku tym Trybunał stwierdził, że literalne ujęcie dyspozycji art. 176 ust. 1 Konstytucji ma postać dyrektywy generalnej i dotyczy ogółu (całej klasy) postępowań sądowych, bez konstytucyjnego rozróżnienia, czy odnoszą się do rozstrzygnięcia o meritum sprawy sądowej, czy też dotyczą rozstrzygnięcia ( orzekania) o kosztach postępowania. Poglądy te powtórzono w wyroku z dnia 9 lutego 2010 r., SK 10/09 w tej sprawie ponownie orzekano o niemożności zaskarżenia postanowienia w przedmiocie kosztów procesu zasądzonych po raz pierwszy przez sąd drugiej instancji (ujętej w innej jednostce redakcyjnej niż ta badana w sprawie SK 3/05) Trybunał wskazał, że akcesoryjne orzeczenie zapadające w sprawie kosztów postępowania, w zakresie, w którym jest pierwszym orzeczeniem w sprawie tychże kosztów, podlega kontroli instancyjnej jako orzeczenie sądowe objęte dyspozycją art. 176 ust. 1 Konstytucji, w myśl której postępowanie sądowe „*jest co najmniej dwuinstancyjne*”. Dodatkowo, Trybunał przywołał tutaj związkowa art. 45 ust. 1 oraz art 32 Konstytucji - wskazując na naruszenie zasady równości oraz zakazu dyskryminacji w dostępie do sądu drugoinstancyjnego.
16. Trybunał prezentuje stanowisko, że „sprawą” w rozumieniu art. 45 ust. 1 Konstytucji jest rozstrzygnięcie o wynagrodzeniu pełnomocnika za świadczoną w ramach procesu pomoc prawną: w jej ramach pełnomocnik dochodzi ochrony swoich praw majątkowych, gwarantowanych przez art. 64 Konstytucji RP. Zatem powinien o korzystać z gwarancji przewidzianych dla rozpoznania sprawy: w wyroku z dnia 30 października 2012 r., sygn. SK 20/11, Trybunał Konstytucyjny ocenił zagadnienie braku zażalenia na postanowienie sądu drugiej instancji oddalające wniosek pełnomocnika ustanowionego z urzędu o przyznanie od Skarbu Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej w postępowaniu przed sądem drugiej instancji. W uzasadnieniu tego orzeczenia stwierdzono, że „kwestia zwrotu kosztów nieopłaconej pomocy prawnej przysługującego pełnomocnikowi z urzędu jest sprawą w rozumieniu art. 45 ust. 1 Konstytucji i powinna zostać rozpoznana w dwuinstancyjnym postępowaniu

sądowym. Art. 394<sup>1</sup> § 1 pkt 2 kpc nie stwarzał możliwości zaskarżenia tego postanowienia do sądu drugiej instancji, znaczyło to również naruszenie istoty prawa do sądu realizowanego w postępowaniu sądowym, dlatego należało uznać, że art. 394 1 § 1 pkt 2 kpc w zakresie, w jakim nie przewidywał zażalenia na postanowienie sądu drugiej instancji oddalające wnioski pełnomocnika ustanowionego z urzędu o przyznanie od Skarbu Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej w postępowaniu przed sądem drugiej instancji, jest niezgodny z art. 45 ust. 1 i art. 176 ust. 1 w związku z art. 31 ust. 3 Konstytucji".

17. Odnosząc powyższe uwagi Trybunału do zaskarżonego art. 394<sup>2</sup> §1<sup>1</sup> kpc: w istocie należy zgodzić się ze stanowiskiem wyrażonym w sprawie sygn. SK 19/08, że rozstrzygnięcie o zwolnieniu od kosztów sądowych, podobnie jak przyznanie stronie pełnomocnika z urzędu, nie mieszczą się jako samoistne rozstrzygnięcia w pojęciu „sprawy” w rozumieniu art. 45 Konstytucji RP. Rozstrzygnięcie o przyznaniu prawa pomocy jest „klasycznym” rozstrzygnięciem z zakresu ochrony prawnej, o czym świadczy chociażby powierzenie rozstrzygnięcia w tym zakresie referendarzom sądowym (art. 118 u.k.s.c.).
18. Jednak nie ulega wątpliwości, że „sprawą” w rozumieniu art. 45 ust. 1 Konstytucji jest ten spór prawny, w ramach którego wniesiono apelację. Tymczasem zarzucane art. 394<sup>2</sup> § 11 kpc pominięcie ustawodawcze może stanowić realną barierę w dostępie strony do postępowania apelacyjnego. Ma miejsce naruszenie zasady dwuinstancyjności postępowania sądowego (art. 176 ust. 1 Konstytucji), prawa do zaskarżania orzeczeń (art. 78 Konstytucji RP) i sprawiedliwości proceduralnej (której źródłowym wzorcem jest art. 45 Konstytucji) w tym aspekcie, w jakim pozbawienie strony zażalenia na rozstrzygnięcie incydentalne ogranicza w nieuprawniony sposób jej prawo do zaskarżenia orzeczenia co do istoty sprawy.
19. Jak wskazał Trybunał w powołanym wyroku w sprawie SK 19/08, *„prawo dostępu do sądu drugiej instancji oznacza efektywne prawo do uruchomienia postępowania przed sądem drugiej instancji. Ustawodawca ma nie tylko obowiązek stworzyć odpowiedni środek zaskarżenia, ale również uregulować go w taki sposób, aby zainteresowany mógł rzeczywiście uruchomić kontrolę instancyjną. Prawo strony do rozpatrzenia sprawy przez sąd drugiej instancji może być naruszone zarówno bezpośrednio przez wyłączenie możliwości wniesienia apelacji, jak i pośrednio przez ustanowienie takich formalnych warunków wniesienia apelacji, które czynność tę czyniłyby nadmiernie utrudnioną. Zgodnie z orzecznictwem Trybunału Konstytucyjnego utrudnienie jest nadmierne, jeżeli spełnienie wymogów formalnych jest bardzo trudne dla strony, a potrzeba ustanowienia tych wymogów nie jest uzasadniona ważnym interesem strony przeciwnej (...). Prawo do uruchomienia postępowania przed sądem drugiej instancji wyklucza także ustanawianie nadmiernych finansowych ograniczeń wnoszenia środków zaskarżenia i możliwość dyskrecjonalnego odrzucania tych środków przez sąd, które je rozpoznaje”*.
20. Z kolei w wyroku z 12 września 2006 r., sygn. SK 21/05, Trybunał podkreślił, „iż ustawodawca ma pewien zakres swobody regulacyjnej przy normowaniu postępowania przed sądem drugiej instancji, jednakże w sytuacjach objętych zakresem gwarancji określonych w art. 176 ust. 1 Konstytucji ustawa nie może całkowicie zamykać dostępu do sądu drugiej instancji ani też ustanawiać

nieuzasadnionych ograniczeń, które nie odpowiadałyby wymogom określonym w art. 31 ust. 3 Konstytucji. Dotyczy to w szczególności kosztów postępowania w drugiej instancji oraz sposobu uregulowania instytucji zwolnienia od tych kosztów".

21. W tym samym orzeczeniu Trybunał podkreślił, że kwestia odpłatności postępowania jest często właśnie tym, co decyduje o możliwości dochodzenia swoich praw przed sądem. Zbyt wysokie koszty postępowania sądowego stanowią istotne ograniczenie dostępu do sądu i mogą uniemożliwiać jednostce dochodzenie praw na drodze sądowej. W wyroku z dnia 16 czerwca 2008 r. (P 3 7 /07), Trybunał wskazał wprost, że *„zwolnienie od kosztów sądowych i związana z nim możliwość ustanowienia fachowego pełnomocnika z urzędu są niewralgicznymi polami realizacji prawa do sądu”*. Niezbędne jest zatem stworzenie odpowiednich gwarancji, aby ta incydentalna kwestia z zakresu ochrony prawnej była wszechstronnie rozpatrzona przy zachowaniu możliwie szerokich gwarancji proceduralnych inaczej niż w przypadku normy rozpatrywanej w sprawie sygn. SK 19/08, od istnienia zażalenia w sprawie zwolnienia od kosztów zależy gwarantowany Konstytucją dostęp do apelacji, a nie środka kontroli nadzwyczajnej, którego nie obejmuje regulacja z art. 176 ust. 1 oraz 78 Konstytucji.
22. Podsumowując, **brak zażalenia w kwestii incydentalnej w istocie stanowi ograniczenie prawa do apelacji - ograniczenie to następuje na „newralgicznym polu realizacji prawa do sądu”, i jest realnym obniżeniem standardu proceduralnego. Chodzi przecież o zapewnienie rzeczywistego - a nie jedynie hipotecznego - dostępu do sądu drugiej instancji.**
23. W niniejszej skardze konstytucyjnej skarżący podnieśli zgodność art. 394<sup>2</sup> § 1 1 kpc z konstytucyjną zasadą równości. Skarżący wskazują, że w świetle utrwalonego orzecznictwa Trybunału Konstytucyjnego art. 32 Konstytucji nie może stanowić samodzielnego wzorca kontroli konstytucyjności prawa w procedurze zainicjowanej skargą konstytucyjną, ponieważ naruszenie zasady równości musi zostać powiązane z konstytucyjnym prawem podmiotowym. W postanowieniu pełnego składu Trybunału Konstytucyjnego z dnia 24 października 2001 r., sygn. SK 10/01, kluczowym dla określenia wzorców skargi konstytucyjnej, wskazano, że zasada równości ma niejako charakter niejako prawa drugiego stopnia (metaprawo), tzn. przysługuje ono w związku z konkretnymi normami prawnymi lub innymi działaniami organów władzy publicznej, a nie w oderwaniu od nich - niejako samoistnie. Jeżeli te normy lub działania nie mają odniesienia do konkretnych określonych w Konstytucji wolności i praw, prawo do równego traktowania nie ma w pełni charakteru prawa konstytucyjnego, a to sprawia, że nie może ono być chronione za pomocą skargi konstytucyjnej.
24. Skarżący wypełniają zasadę (metaprawo) równości odniesieniem do art. 78 w zw. z art. 176 ust. 1 oraz art. 45 ust. 1 i art. 31 ust. 3 Konstytucji RP: upatrują naruszenia konstytucyjnej zasady równości w zakresie braku identycznego ukształtowania standardu dostępu do sądu pierwszej instancji, jak i sądu drugiej instancji, tak, aby mogło zostać zrealizowane konstytucyjne prawo do sądowej kontroli instancyjnej merytorycznego orzeczenia wydanego **„w sprawie”**. Odmienne bowiem jest traktowana strona postępowania, która złożyła wniosek o zwolnienie od kosztów wraz z pozwem (może ona zaskarżyć postanowienie oddalające wniosek o zwolnienie od kosztów) od strony, która złożyła taki wniosek



wraz z apelacją (pozbawiona ona jest możliwości zaskarżenia orzeczenia oddalającego wniosek o zwolnienie od kosztów).

25. Zgodnie utrwalonym stanowiskiem Trybunału Konstytucyjnego, z zasady równości wynika nakaz równego, czyli jednakowego traktowania wszystkich adresatów norm prawnych charakteryzujących się w takim samym stopniu tą samą cechą relewantną, co oznacza zarówno zakaz dyskryminowania, jak i faworyzowania takich osób. Takie ujęcie zasady równości nakazuje jednocześnie odmienne traktowanie osób, które takiej cechy nie mają. Ustalenie, czy zasada równości rzeczywiście została w konkretnym przypadku naruszona, wymaga zatem określenia kręgu adresatów, do których odnosi się budząca wątpliwości norma prawna, oraz wskazania tych elementów określających ich sytuację, które są prawnie relewantne (zob. np. wyrok TK z 14 lipca 2004 r., SK 8/03).
26. W niniejszej sprawie jako grupę podmiotów charakteryzującą się wspólną cechą istotną należy wskazać osoby występujące z wnioskiem o zwolnienie od ponoszenia - w całości lub w części - kosztów sądowych, przy czym wniosek ten składają przed prawomocnym zakończeniem sprawy sądowej. W świetle orzecznictwa Trybunału do grupy tej nie mogą być włączone strony korzystające ze środków kontroli nadzwyczajnej, zmierzających do wzruszenia orzeczenia prawomocnego, takich jak skarga o wznowienie postępowania (wielokrotnie powołany wyrok TK z dnia 31 marca 2009 r., sygn. SK 19/08). Do tej grupy, zgodnie ze stanowiskiem Rzecznika Praw Obywatelskich, zaliczyć należy tylko powoda (składającego wniosek o zwolnienie od kosztów już w pozwie) i apelującego (składającego taki wniosek w apelacji), ale każdą stronę postępowania, która składa w trakcie procesu wniosek o zwolnienie od kosztów - może to być także pozwany, który wnosi o zwolnienie od kosztów, gdyż w jego ocenie nie jest w stanie opłacić np. opinii biegłego, o który to dowód wnosi, czy też innych kosztów. Są to wszystkie podmioty ubiegające się o prawo pomocy (w postaci zwolnienia od kosztów) w postępowaniu sądowym przed jego prawomocnym zakończeniem.
27. Podmioty te są traktowane przez ustawodawcę różnie: podstawowym kryterium różnicowania, jakie istnieje w ustawowej realizacji gwarancji zasady zaskarżalności orzeczeń, jest okoliczność, czy wniosek składany jest na etapie postępowania przed sądem pierwszej instancji, czy też na etapie międzyinstancyjnym bądź później (w postępowaniu przed sądem drugiej instancji). Do tej pierwszej grupy zaliczane są również podmioty, o których zwolnieniu od kosztów sądowych związanych z apelacją orzekał referendarz sądowy o czym niżej.
28. Pierwsza grupa (zasadniczo ci ubiegający się o zwolnienie od kosztów przed sądem pierwszej instancji) zawsze ma możliwość zaskarżenia orzeczenia odmawiającego zwolnienia od kosztów, a więc kwestionowania ustaleń poczynionych w pierwszej instancji w zakresie możliwości finansowych związanych z procesem. Nawet jeśli jest to skarga na orzeczenie referendarza sądowego, rozpatrywana przez sąd działający jako sąd drugiej instancji (art. 398<sup>23</sup> § 3 kpc) - a zatem sprawa rozpatrywana jest przez sąd tylko raz - to spełniony jest wymóg zaskarżalności orzeczenia, określony w art. 78 Konstytucji RP. Co także ważne, w świetle uchwały Sądu Najwyższego z dnia 24 listopada 2021 r., sygn. III

CZP 80/20, publ. LEX nr 3259465, jeśli postanowienie o odmowie zwolnienia od opłaty od apelacji zostało wydane przez referendarza sądowego w sądzie drugiej instancji, to jest zaskarżalne (skargą na czynności referendarza).

29. Druga grupa to podmioty, w przypadku których o zwolnieniu od kosztów orzekł sąd drugiej instancji - w takim wypadku nie jest możliwe kwestionowanie orzeczenia odmawiającego zwolnienia od kosztów.
30. Należy zatem rozważyć, czy zróżnicowanie podmiotów składających wnioski w trakcie „podstawowego” procesu, przed prawomocnym zakończeniem sprawy sądowej, jest konstytucyjnie dopuszczalne. Jak była o tym mowa wyżej, jeżeli różnicuje się podmioty prawa charakteryzujące się wspólną cechą istotną (relewantną), to wprowadza się odstępstwo od zasady równości. Jednak nie każde takie odstępstwo prowadzi do naruszenia art. 32 ust. 1 Konstytucji.
31. Zróżnicowanie podmiotów podobnych jest dopuszczalne, jeżeli zostały spełnione następujące warunki:
  - 1) kryterium różnicowania pozostaje w racjonalnym związku z celem i treścią danej regulacji;
  - 2) waga interesu, któremu różnicowanie ma służyć, pozostaje w odpowiedniej proporcji do wagi interesów, które zostaną naruszone w wyniku wprowadzonego różnicowania;
  - 3) kryterium różnicowania pozostaje w związku z innymi wartościami, zasadami czy normami konstytucyjnymi, uzasadniającymi odmienne traktowanie podmiotów podobnych (zob. np: wyrok z 26 maja 2010 r., sygn. P 29/08).
32. Jak była o tym mowa wyżej, podstawowym kryterium zróżnicowania, jakie istnieje w ustawowej realizacji gwarancji zasady zaskarżalności orzeczeń, jest data złożenia wniosku o zwolnienie od kosztów. Wartością, która stanowi powód ograniczenia zaskarżenia orzeczeń, jest przede wszystkim sprawność i szybkość postępowania sądowego (wyrok TK z 22 października 2015 r., sygn. SK 28/14). W modelu przyjętym przez polskiego ustawodawcę, katalog postanowień zaskarżalnych jest szerszy w przypadku, gdy sądem rozstrzygającym jest sąd pierwszej instancji, niż gdy jest to sąd drugoinstancyjny (zob. art. 394 i art. 3941a kpc oraz art. 3941 i 3942 kpc). „Kluczem” wyjaśniającym katalog zaskarżalnych orzeczeń sądu drugiej instancji jest - zasadniczo - bądź zamknięcie drogi do wydania wyroku, bądź pojawienie się danej kwestii po raz pierwszy przed sądem drugiej instancji (zwrot kosztów, ustanowienie pełnomocnika z urzędu, orzeczenie w przedmiocie środków dyscyplinujących wobec świadka, biegłego czy strony, wyłączenie sędziego orzekającego w drugiej instancji).
33. Należy zatem przyjąć, że co do zasady ograniczenie możliwości zaskarżenia orzeczeń drugoinstancyjnych (w stosunku do katalogu orzeczeń pierwszoinstancyjnych) należy traktować jako racjonalne zróżnicowanie, służące sprawności postępowania sądowego, eliminujące wieloinstancyjne orzekanie o kwestiach dla procesu incydentalnych. Wydaje się, że pierwszy element testu dopuszczalnych zróżnicowań został spełniony. Jednak w przypadku wyłączenia zaskarżenia odmowy zwolnienia od kosztów sądowych nie są spełnione dalsze elementy tego testu. Moment orzekania o zwolnieniu od kosztów ma charakter zupełnie przypadkowy, niezależny od strony, związany jest on bowiem z chwilą

powstania obowiązku uiszczenia kosztów (np. dla pozwanego z reguły powstaje on na późniejszym etapie niż wniesienie pozwu) bądź od aktualnej sytuacji majątkowej strony. Każda z tych okoliczności może pojawić się po raz pierwszy (lub zmienić) przed sądem drugiej instancji, podobnie jak okoliczności stojące u podstaw innych zaskarżalnych postanowień, wskazanych w art. 394<sup>2</sup> kpc. Jednocześnie, jak była o tym mowa wyżej, w przypadku odmowy zwolnienia od kosztów apelacji nie chodzi wyłącznie o kwestię incydentalną, której zaskarżenie może zostać ograniczone (ustawowy wyjątek, o którym mowa w art. 78 Konstytucji), ale o zapewnienie gwarancji dwuinstancyjności postępowania co do istoty sprawy (art. 176 ust. 1 Konstytucji), stanowiącej *de facto* element sprawiedliwości proceduralnej, gwarantowanej przez art. 45 Konstytucji RP.

34. Strona postępowania, która ubiegała się o zwolnienie od kosztów w postępowaniu przed sądem pierwszej instancji, ma możliwość zaskarżenia orzeczenia odmownego, które w konsekwencji może jej zamknąć drogę do zaskarżenia orzeczenia co do istoty sprawy (analogiczne uprawnienie ma strona, której odmowę zwolnienia od kosztów wydał referendarz sądowy orzekający w sądzie drugiej instancji). Natomiast strona, która składa taki wniosek dopiero na etapie apelacji (a orzeka o nim sąd drugoinstancyjny), jest pozbawiona możliwości zaskarżenia orzeczenia, pomimo iż utrudni jej to bądź uniemożliwi jej kwestionowanie orzeczenia o przedmiocie procesu. Waga chronionej wartości (sprawność postępowania) jest znacząca, jednak jej ochrona nie może następować kosztem gwarancji dwuinstancyjności procesu sądowego; nie można także uznać, że ograniczenie pewnej grupie możliwości rozpoznania apelacji (przy czym kryterium tego ograniczenia jest wyłącznie termin złożenia wniosku o zwolnienie z kosztów) pozostaje w związku z innymi umocowanymi konstytucyjnie wartościami.
35. Kwestionowana norma nie przechodzi zatem drugiego i trzeciego elementu testu dopuszczalnych różnicowań; dlatego w odniesieniu do zakwestionowanego art. 394<sup>2</sup> § 1 kpc aktualizuje się pogląd Trybunału, iż „w imię szybkości rozpoznania sprawy nie można poświęcić ochrony praw podmiotowych ( ... ) a sprawność rozpoznania przez sąd można osiągnąć za pomocą innych mechanizmów, bez wyłączenia stronom drogi odwoławczej w postępowaniu sądowym” (pkt 7.2 uzasadnienia wyroku z dnia 20 maja 2008 r. w sprawie P 18/07, i powołane tam orzecznictwo).
36. Należy także rozważyć, czy wystarczająca dla zapewnienia dwuinstancyjności postępowania w przedmiocie zwolnienia od kosztów sądowych jest regulacja art. 380 kpc, zgodnie z którą sąd drugiej instancji, na wniosek strony, rozpoznaje również (w ramach rozpoznania apelacji) te postanowienia sądu pierwszej instancji, które nie podlegały zaskarżeniu w drodze zażalenia, a miały wpływ na rozstrzygnięcie sprawy. Przepis ten, stosowany również w postępowaniu zażaleniowym (art. 397 § 3 kpc), umożliwia kwestionowanie postanowienia o odmowie zwolnienia od kosztów w ramach zażalenia na postanowienie o odrzuceniu nieopłaconej apelacji.
37. Złożony wniosek rozpoznaje sąd drugiej instancji w ramach rozpoznania zażalenia poziomego. Jednak instytucja ta jest jedynie namiastką właściwego postępowania odwoławczego, w szczególności w zakresie gwarancji zapewnianych stronom. Po

pierwsze, zażalenie od postanowienia odrzucającego apelację podlega opłacie wprawdzie co do zasady jest to jedna piąta opłaty należnej od apelacji ( art. 18 ust. 2 oraz art. 19 ust. 3 pkt 2 u.k.s.c.), jednak w przypadku znacznej wartości przedmiotu zaskarżenia nie można wykluczyć, że wysokość opłaty będzie barierą dla wniesienia zażalenia. Szansa, że strona będzie zwolniona od tej opłaty, jeśli sąd nie zwolnił jej wcześniej od wyższej opłaty związanej z apelacją, jest nikła. W konsekwencji, strona wnosząca o zwolnienie od kosztów może kwestionować (w trybie art. 380 kpc) postanowienie odmowne tylko wtedy, jeśli uiści opłatę - co stoi w sprzeczności z zasadą nieodpłatności postępowania dotyczącego prawa pomocy (art. 95 ust. 2 u.k.s.c.).

38. Po drugie, rozpoznanie przez sąd na podstawie art. 380 kpc tych postanowień, które nie podlegają zaskarżeniu w drodze zażalenia, a miały wpływ na rozstrzygnięcie sprawy, wymaga zgłoszenia wniosku przez stronę skarżącą. Wniosek taki powinien przy tym zawierać uzasadnienie wskazujące zarówno na wady niezaskarżalnego postanowienia, jak i jego wpływ na rozstrzygnięcie sprawy (zob. postanowienia Sądu Najwyższego z 22.11.2007 r., II PZ 59/07, OSNP 2009/3-4, poz. 47; z 15.12.2016 r., II CZ 125/16, LEX nr 2188790). Już sama ta okoliczność stanowi trudność dla strony działającej bez profesjonalnego pełnomocnika, która nie jest pouczana o treści art. 380 kpc np. przy doręczeniu niezaskarżalnego postanowienia.
39. Po trzecie, na stronę nakładany jest obowiązek polemiki z rozstrzygnięciem sądu, którego motywy nie są znane w świetle art. 357 kpc sąd nie uzasadnia postanowień, które nie podlegają zaskarżeniu, trudno taki obowiązek wywieść z art. 380 kpc. Tymczasem znajomość motywów rozstrzygnięcia jest zazwyczaj niezbędnym warunkiem sformułowania zarzutów odwoławczych - poza innymi funkcjami uzasadnienia orzeczenia, wskazanymi wyczerpująco w wyroku Trybunału Konstytucyjnego z dnia 16 stycznia 2006 r., sygn. SK 30/05. Wprawdzie w postanowieniu z dnia 10 maja 2018 r., sygn. I PZ 4/18, publ. OSNP 2019/2/17, przedstawiono następujący pogląd: „Sąd Najwyższy ma świadomość, że oddalenie przez sąd drugiej instancji wniosku strony o zwolnienie od kosztów sądowych nie jest orzeczeniem zaskarżalnym zażaleniem do Sądu Najwyższego. Skoro jednak może podlegać kontroli w razie wniesienia zażalenia na postanowienie o odrzuceniu skargi kasacyjnej z powodu nieuiszczenia przez stronę skarżącą opłaty od skargi (w związku z odmową przyznania jej zwolnienia od kosztów sądowych), to powinno być uzasadnione, chociaż nie jest zaskarżalne. Wiele sądów drugiej instancji uzasadnia swoje postanowienia oddalające wniosek strony o zwolnienie od kosztów sądowych właśnie z tej przyczyny - z powodu podlegania takiego orzeczenia kontroli w ramach postępowania zażaleniowego". Analogiczną wskazówkę - w odniesieniu do postanowienia odmawiającego zwolnienia od kosztów apelacji - zawarł Sąd Najwyższy w uzasadnieniu powołanej wyżej uchwały z dnia 18 lutego 2021 r., sygn. III CZP 14/20: „Finalnie zatem, z inicjatywy skarżącego, może dojść do weryfikacji zasadności odmowy zwolnienia od kosztów sądowych przez właściwy do rozpoznania apelacji sąd *ad quem*. Dodać trzeba, że efektywność tej weryfikacji zakłada ujawnienie motywów odmowy zwolnienia od kosztów sądowych w postanowieniu odrzucającym apelację z racji jej nieopłacenia". Jednak okoliczność wskazana przez Sąd Najwyższy, że wiele sądów stosuje praktykę uzasadniania niezaskarżalnych postanowień z uwagi na ewentualną kontrolę w trybie art. 380 kpc nie ma w

żadnym stopniu charakteru gwarancyjnego, gdyż pozostaje wyłącznie praktyką części sądów, bez wyraźnego umocowania ustawowego. O tym, że praktyka bywa także inna, najlepiej świadczy treść uzasadnienia postanowienia o odrzuceniu apelacji, jakie zapadło w niniejszej sprawie w uzasadnieniu postanowienia z dnia lipca 2020 r., sygn. , Sąd Apelacyjny odniósł się wyłącznie do tego, że powodowie nie uiszcili wymaganej ustawą opłaty, natomiast w żaden sposób nie rozważał przesłanek zwolnienia od kosztów.

40. Faktem jest jednak, że **w sprawie będącej podstawą niniejszej skargi konstytucyjnej skarżący we wniesionym zażaleniu nie mogli podjąć skutecznej polemiki z ustaleniami Sądu co do ich sytuacji majątkowej, gdyż nie znali motywów, jakimi kierował się Sąd odmawiając im zwolnienia od kosztów sądowych.** Polemizując z orzeczeniem Sądu, pełnomocnik musiał przyjąć hipotetyczne założenia co do motywów rozstrzygnięcia co utrudnia realizację prawa do zaskarżenia orzeczenia Jednak nawet w sytuacji wykorzystania środka dostępnego na podstawie art. 380 kpc oraz uzasadnienia stanowiska sądu co do odmowy zwolnienia od kosztów sądowych, prawo strony do kontroli apelacyjnej nie jest właściwie chronione. Jeśli sąd rozpoznający zażalenie uzna odmowę zwolnienia od kosztów za zasadną, to w konsekwencji oddała zażalenie na postanowienie o odrzuceniu apelacji. Skoro odmowa zwolnienia od kosztów była słuszna, a apelacja nie została opłacona, to podlega odrzuceniu. Strona nie ma możliwości uzupełnienia braków fiskalnych apelacji na podstawie art. 112 ust. 2 u.k.s.c., który stanowi, iż jeżeli wniosek o zwolnienie od kosztów sądowych zgłoszony przed upływem terminu do opłacenia pisma został prawomocnie oddalony, przewodniczący wzywa stronę do opłacenia złożonego pisma, na podstawie art. 130 kpc (z modyfikacją przewidzianą przez art. 112 ust. 3 u.k.s.c. w odniesieniu do strony reprezentowanej przez fachowego pełnomocnika).
41. Widoczne jest zatem, jak wąskie są gwarancje, zapewniane przez art. 380 kpc, w porównaniu do tych istniejących w postępowaniu zażaleniowym. Oddalenie zażalenia na postanowienie sądu pierwszej instancji (w zakresie zwolnienia od kosztów) ma te konsekwencje, że dla strony otwiera się ponownie termin do uiszczenia opłaty sądowej. Natomiast rozpoznanie postanowienia w trybie art. 380 kpc i uznanie, że zarzuty strony do tego postanowienia nie są słuszne stawia stronę przed faktem dokonanym: nie może ona opłacić apelacji, gdyż ten środek zaskarżenia właśnie został prawomocnie odrzucony. **W ten sposób nastąpiło ograniczenie prawa do zaskarżenia orzeczenia.**
42. Z uwagi na to, że **owa namiastka środka odwoławczego, jakim jest instytucja przewidziana przez art. 380 kpc, nie stwarza wystarczających gwarancji proceduralnych, nie może być traktowana jako realizacja prawa do zaskarżenia orzeczenia, gwarantowana przez art. 78 oraz 176 ust. 1 w zw. z art. 45 ust. 1 Konstytucji RP.** W niniejszej sprawie mamy do czynienia podobnie jak w sprawie sygn. SK 20/11 w odniesieniu do zażalenia w przedmiocie zasądzenia kosztów - z pominięciem ustawodawczym, które polega na zbyt wąskim określeniu zakresu zastosowania normy prawnej. Z pominięciem ustawodawczym mamy do czynienia wtedy, gdy ustawodawca co prawda unormował jakąś dziedzinę stosunków społecznych, ale dokonał tego w sposób niepełny, regulując ją tylko fragmentarycznie; pominał pewien element regulacji,

który powinien być „integralną, funkcjonalną częścią jakiejś normy” (wyroki z 10 maja 2004 r., sygn. SK 39/03, z 13 czerwca 2011 r., sygn. SK 41/09). Trybunał może wówczas ocenić zgodność ustawy z Konstytucją również pod kątem braku unormowań, gdy luki te budzą wątpliwości z punktu widzenia zgodności z Konstytucją (wyrok z 15 kwietnia 2014 r., sygn. SK 48/13). Zarzut niekonstytucyjności może więc dotyczyć zarówno tego, co ustawodawca w danym akcie unormował, jak i tego, co w akcie tym pomiął, choć postępując zgodnie z Konstytucją powinien był unormować. Pominięcia prawodawcze są związane na ogół z brakiem zapewnienia właściwej realizacji konkretnych praw lub wolności przysługujących podmiotom danej kategorii. Niekiedy dotyczą także braków pewnych elementów w ramach określonego rodzaju procedur, które powodują pozbawienie możliwości realizacji praw określonej kategorii podmiotów (zob. postanowienia TK z 6 listopada 2012 r., sygn. K 21/11, z 29 listopada 2010 r., sygn. P 45/09).

43. Na nieracjonalny i zbyt wąski zakres normowania art. 394<sup>2</sup> § 1<sup>1</sup> kpc wskazuje okoliczność, że przepis ten przewiduje możliwość wniesienia zażalenia od rozstrzygnięcia dotyczącego kwestii prawa pomocy, której tłem również jest brak możliwości pokrycia wydatków związanych z procesem sądowym. Na niekonsekwencję ustawodawcy w tym zakresie zwrócił uwagę Sąd Najwyższy w powołanej wyżej uchwale sygn. III CZP 14/20: *„Można rozważyć, czy umożliwienie zaskarżenia zażaleniem postanowienia sądu drugiej instancji o odmowie ustanowienia adwokata lub radcy prawnego (art. 394<sup>2</sup> § 11 pkt 1 kpc) w zestawieniu z niedopuszczalnością zażalenia na postanowienie tego sądu o odmowie zwolnienia od kosztów sądowych jest rozwiązaniem spójnym, mając na względzie wspólną genezę, zbliżone cele i wzajemne powiązania między tymi instytucjami. Wątpliwość co do celowości określonego rozwiązania legislacyjnego w powiązaniu z sformułowanym przez Sąd Okręgowy przypuszczeniem, że mogło dojść do przeoczenia przez ustawodawcę pewnej kategorii postanowień, które powinny być zaskarżalne zażaleniem, nie stanowi jednak dostatecznego podłoża do przyjęcia, że zachodzi luka uzasadniająca rozszerzenie kręgu postanowień zaskarżalnych zażaleniem w drodze analogii legis”*. Innymi słowy: zróżnicowanie możliwości zaskarżenia dwóch instytucji z zakresu ochrony prawnej (zwolnienia od kosztów i ustanowienia pełnomocnika z urzędu) jest niekonsekwencją, jednak nie stanowi to podstawy do wykładni rozszerzającej katalog zaskarżalnych postanowień.
44. Ze wskazanych powyżej względów art. 394<sup>2</sup> § 1<sup>1</sup> ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego w brzmieniu ustalonym przez art. 1 pkt 142 lit. b ustawy z dnia 4 lipca 2019 r. o zmianie ustawy – Kodeks postępowania cywilnego oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019 r., poz. 1469) w zakresie, w jakim uniemożliwia zaskarżenie postanowienia o odmowie zwolnienia od opłaty sądowej od apelacji wydanego przez sąd drugiej instancji, jest niezgodny z art. 78 w związku z mi. 176 ust. 1 oraz w związku z art. 45 ust. 1, a także w związku z art. 32 ust. 1 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej.

Za Skarżących – pełnomocnik

Załączniki:

1. odpis niniejszego pisma wraz z załącznikami x 5,
2. zażalenie skarżących na postanowienie Sąd Apelacyjny w K z dnia czerwca 2020 r., sygn. akt o odrzuceniu wniosku o sporządzenie uzasadnianie postanowienia o oddaleniu wniosku o zwolnienie od kosztów sądowych oraz postanowienie Sąd Apelacyjny w K z dnia lipca 2020 r., sygn. akt w przedmiocie rozpoznania zażalenia od postanowienia Sądu Apelacyjnego w K z dnia czerwca 2020 r., sygn. akt , odrzucił wniosek o sporządzenie uzasadnienia postanowienia z dnia marca 2020 r.