**„AKT POŚWIADCZENIA WIERZYTELNOŚCI”**

**- nowa czynność notarialna**

**Cel wprowadzenia instytucji** – usprawnienie egzekucji wierzytelności

**Założenia regulacji**:

1. Nowa czynność notarialna „AKT POŚWIACZENIA WIERZYTELNOŚCI” uregulowana w ustawie prawo o notariacie,

*(kwestia do omówienia: czy bardziej poprawna byłaby nazwa akt poświadczenia roszczenia bądź też inna nazwa)*

1. Przedmiotem APW mogą być jedynie roszczenia pieniężne,
2. Wierzytelność musi być potwierdzona dokumentem w rozumieniu art. 773 k.c.

(*kwestia do omówienia czy nie zawęzić podstaw wydania APW np. do analogicznych jak w art. 485 k.p.c.),*

1. Jurysdykcja notariusza tylko w wypadkach gdy dłużnik ma miejsce zamieszkania lub miejsce zwykłego pobytu albo siedzibę w RP
2. Notariusz wydaje APW na podstawie twierdzeń wierzyciela w niebudzących wątpliwości okolicznościach w oparciu o spisany „PROTOKÓŁ POŚWIADCZENIA WIERZYTELNOŚCI”,

*(kwestia do omówienia: w przypadku zmiany nazwy APW należy odpowiednio dostosować nazwę np.: protokół poświadczenia roszczenia bądź też inna nazwa)*

1. W PPW notariusz poucza wierzyciela o odpowiedzialności za składanie fałszywych oświadczeń i o odpowiedzialności karnej z art. 233 k.k.
2. Notariusz odmawia wydania APW jeżeli według oświadczeń wierzyciela złożonych do PPW:
3. forma dokumentu wskazuje na bezzasadność roszczenia,
4. roszczenie było przedmiotem wcześniejszego orzeczenia sądu lub APW,
5. miejsce pobytu dłużnika nie jest znane albo gdyby doręczenie APW nie mogło nastąpić w kraju,

Wydanie nakazu jest wyłączone nawet wówczas, gdy przeszkody powyższe dotyczą tylko części roszczenia lub jednego z dłużników solidarnych;

1. APW stanowi tytuł egzekucyjny w rozumieniu art. 777 k.p.c.

*(wymagana zmiana w k.p.c.)*

1. APW stwierdza, że dłużnik ma obowiązek w terminie 14 dni spełnić świadczenie albo wnieść w tym terminie sprzeciw,
2. Notariusz doręcza APW dłużnikowi (*wraz z wypisem PPW*) oraz z pouczeniem o sposobie i terminie wniesienia sprzeciw oraz o skutkach niewniesienia sprzeciwu;

Sprzeciw od APW nie wymaga uzasadnienia ani przytoczenia dowodów; jest składany na formularzu dołączonym do APW i odesłanym notariuszowi, albo pocztą elektroniczną przy użyciu kwalifikowanego podpisu elektronicznego

*(Do omówienia kwestia doręczenia APW: wg k.p.c. i alternatywnie wg prawa o notariacie – dział II rozdział 5 Doręczanie oświadczeń oraz kwestia formularza sprzeciwu dołączonego do APW)*

1. Jeżeli dłużnik nie wniesie sprzeciwu w terminie, notariusz „z urzędu” zamieszcza na APW adnotację o tym że w terminie sprzeciw nie został wniesiony,
2. APW zaopatrzony w adnotację o niewniesieniu sprzeciwu ma skutki prawomocnego wyroku

(Do omówienia dwa rozwiązania:

Pierwsze: APW zaopatrzony w adnotację o niewniesieniu sprzeciwu stanowi tytuł wykonawczy wówczas *wymagana zmiana w k.p.c.*

*Drugie: wierzyciel występuje o nadanie klauzuli wykonalności na APW da sądu albo innego notariusza).*

1. Jeżeli dłużnik wniesie sprzeciw w terminie, notariusz „z urzędu” zamieszcza na APW adnotację o tym że sprzeciw został wniesiony; w razie prawidłowego wniesienia sprzeciwu APW traci moc w całości, a zatem sprzeciw ma charakter anulacyjny
2. W wypadku utraty mocy APW na skutek wniesienia sprzeciwu notariusz przekazuje sprawę do sądu właściwego jeżeli wierzyciel uiści opłatą sądową

(Do omówienia poniższe rozwiązania:

**Pierwsze rozwiązanie**: wierzyciel przy PPW wpłaca zaliczkę na opłatę sądową, która jest zwracana w wypadku „uprawomocnienia się” APW albo przekazywana do sądu jeżeli dłużnik wniósł sprzeciw;

**Drugie rozwiązanie**: w wypadku wniesienia sprzeciwu notariusz informuje wierzyciela, że przekaże sprawę do sądu jeżeli wierzyciel w terminie wniesie opłatę sądową do notariusza,

Kwestia dopuszczalności poinformowania wierzyciela drogą elektroniczną,

**Trzecie rozwiązanie (pośrednie)**: na etapie protokołu notariusz informuje wierzyciela o obu powyższych rozwiązaniach i wierzyciel wybiera jedno z nich;

Przekazanie sprawy do sądu funkcjonuje już w naszym systemie prawnym por. art. 254 k.p. przekazanie sprawy do sadu pracy jeżeli postępowanie przed komisją pojednawcza nie doprowadziło do zawarcia ugody,

jeżeli przed notariuszem nie toczy się postepowanie cywilne to trudno mówić o istnieniu „sprawy” w rozumieniu kpc, a zatem co przekazuje notariusz

**NIEKTÓRE TEORETYCZNE KONSEKWENCJE WPROWADZENIA APW**

1. Notariusz nie jest organem procesowym;
2. APW nie jest orzeczeniem, jest wydawany poza postępowaniem cywilnym, jest czynnością notarialną z której dokonaniem wiązałoby się powstanie tytułu egzekucyjnego; w konsekwencji notariusz sporządzając APW nie sprawuje „wymiaru sprawiedliwości” ale wykonuje zadania z zakresu „ochrony prawnej”,
3. Spisanie PPW nie powoduje stanu zawisłości sporu (lis pendens), w tym sensie że nie zamyka w żaden sposób drogi sądowej – w konsekwencji pozew złożony później – w tej samej sprawie – nie podlegałby odrzuceniu przez sąd – art. 199 § 1 pkt 2 kpc; nie zachodziłaby nieważność postępowania art. 379 pkt 3

Jednocześnie litispendencja przed sadem zamyka drogę do sporządzenia APW;

1. APW od którego dłużnik nie wniósł sprzeciwu nie wywołuje skutków określonych w art. 365 kpc – w szczególności APW nie wiąże sądu;
2. APW nie korzysta z atrybutu powagi rzeczy osądzonej (res iudicata – art. 366 kpc)