

*Sygn. akt II Cz 1039/13*

## POSTANOWIENIE

Dnia 20 stycznia 2014 r.

**Sąd Okręgowy w Bydgoszczy II Wydział Cywilny - Odwoławczy**

w następującym składzie:

**Przewodniczący SSO Bogumił Goraj**

**Sędziowie - SO Aurelia Pietrzak**

**SO Wojciech Borodziuk ( spr. )**

po rozpoznaniu w dniu 20 stycznia 2014 r. w Bydgoszczy

na posiedzeniu niejawnym

sprawy z wniosku : **(...) Bank Spółka Akcyjna z siedzibą w W.**

przeciwko: **K. S.**

**o: nadanie klauzuli wykonalności bankowemu tytułowi egzekucyjnemu**

na skutek zażalenia wnioskodawcy na postanowienie Sądu Rejonowego w Bydgoszczy z dnia 13.11.2013 roku, sygn. akt XII Co 10520/13

**postanawia:**

**I. zmienić postanowienie w całości w ten sposób, że :**

**1. nadać klauzulę wykonalności bankowemu tytułowi egzekucyjnemu nr (...) wystawionemu przez wierzyciela (...) Bank Spółka Akcyjna z siedzibą w W. w dniu 23.4.2013;**

**2. zasądzić od dłużnika K. S. na rzecz wierzyciela (...) Bank Spółka Akcyjna z siedzibą w W. kwotę 127 (sto dwadzieścia siedem) zł tytułem kosztów postępowania;**

**II. nie obciążać dłużnika kosztami postępowania zażaleniowego.**

*Sygn. akt II Cz 1039/13*

## UZASADNIENIE

Sąd Rejonowy w Bydgoszczy postanowieniem z dnia 13 listopada 2013 roku, sygn. akt XII Co 10520/13 w sprawie z wniosku (...) Bank S.A. z siedzibą w W. przeciwko K. S. o nadanie klauzuli wykonalności z przejściem uprawnień – oddalił wniosek.

(...) Bank S.A. z siedzibą w W. wniósł o nadanie klauzuli wykonalności bankowemu tytułowi egzekucyjnemu wystawionemu przez niego, co do czynności bankowej dokonanej z (...) Bank S.A. z siedzibą w K..

Przystępując do rozpoznania wniosku Sąd wskazał, że zgodnie z art. 97 ust. 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku Prawo bankowe (tj. Dz. U. z 2002 roku, nr. 72, poz. 665 ze zm.) bankowy tytuł egzekucyjny może być podstawą egzekucji prowadzonej według przepisów k.p.c. po nadaniu mu przez sąd klauzuli wykonalności wyłącznie przeciwko osobie, która bezpośrednio z bankiem dokonywała czynności bankowej albo jest dłużnikiem banku z tytułu zabezpieczenia

wierzytelności banku wynikającej z czynności bankowej i złożyła pisemne oświadczenia o poddaniu się egzekucji oraz gdy roszczenie objęte tytułem wynika bezpośrednio z tej czynności bankowej lub jej zabezpieczenia.

Uwzględniając powyższe Sąd zważył, że przedłożony przez wierzyciela bankowy tytuł egzekucyjny czynił zadość wymogom formalnym określonym w art. 96 ust. 2 ustawy Prawo bankowe, a dołączone do wniosku oświadczenie dłużnika o poddaniu się egzekucji spełniało warunki, o których mowa w art. 97 ust. 2 Prawa bankowego.

Sąd Rejonowy zwrócił uwagę, że dłużnik złożył oświadczenie o poddaniu się egzekucji wskazując na (...) Bank S.A., jako podmiot wobec którego nastąpiło poddanie się egzekucji, ale Sąd Najwyższy przesądził, że dopuszczalne jest nadanie klauzuli wykonalności tytułowi egzekucyjnemu wystawionemu przez bank, który nabył od innego banku objętą tym tytułem wierzytelność wynikającą z czynności bankowej (Uchwała S.N. z dnia 16.3.2006 roku, sygn. III CZP 4/06, Lex nr 172359).

Jednocześnie Sąd Rejonowy zważył, że zgodnie z art. 788 §1 k.p.c., jeżeli uprawnienie lub obowiązek po powstaniu tytułu egzekucyjnego lub w toku sprawy przed wydaniem tytułu przeszły na inną osobę, sąd nada klauzulę wykonalności na rzecz lub przeciwko tej osobie, jeżeli przejście to będzie wykazane dokumentem urzędowym lub prywatnym z podpisami urzędowo poświadczonymi.

W tym zakresie Sąd Rejonowy zwrócił uwagę, że wnioskodawca swoje następstwo prawne wywodził z faktu, iż (...) Bank Spółka Akcyjna, jako spółka przejmująca cały majątek (...) Banku Spółki Akcyjnej w związku z połączeniem spółek wstąpiła we wszystkie prawa i obowiązki dotychczasowego wierzyciela (...) Banku Spółki Akcyjnej z siedzibą w W., która po przeprowadzeniu fuzji zmieniła firmę na (...) Bank Spółka Akcyjna.

Na poparcie tej okoliczności wnioskodawca przedłożył odpis z KRS nr (...) urzędowo poświadczony za zgodność z oryginałem przez występującego w sprawie radcę prawnego, zastępującego wnioskodawcę, zgodnie z art. 129 §2 i 3 k.p.c. Z dokumentu tego wynika, że połączenie spółek nastąpiło przez przeniesienie w trybie art. 492 §1 pkt 1 k.s.h. całego majątku (...) Bank S.A. z siedzibą w W. na (...) Bank S.A. z siedzibą w W..

Sąd Rejonowy jednak podkreślił, że w aktach sprawy brak jest dokumentu, z którego wynika, że (...) Bank S.A. w W. funkcjonujący w obrocie gospodarczym przed powyższym przejściem, już poprzednio nabył przedmiotową wierzytelność od (...) Bank S.A. z siedzibą w K.. Wprawdzie dołączono aneksy nr (...) zawarte pomiędzy G. (...) bank S.A. w K., a dłużnikiem do umowy z (...) Bankiem S.A. w K., jednak nie jest to dokument sporządzony w formie wymaganej w art. 788 §1 k.p.c., gdyż aneksy stanowią jedynie dokument prywatny nieopatrzone podpisami notarialnie poświadczonymi. W takim wypadku nie jest wystarczające uwierzytelnienie dokumentu prywatnego przez radcę prawnego w trybie art. 129 §2 i 3 k.p.c., albowiem poświadczenie tego rodzaju pomimo że ma charakter urzędowy, nie nadaje charakteru dokumentu urzędowego dokumentowi uwierzytelnionemu.

W konsekwencji Sąd Rejonowy wniosek oddalił. (art.788 §1 k.p.c. a contrario)

Postanowienie Sądu Rejonowego zaskarżył zażaleniem wnioskodawca, zarzucając:

- niewłaściwą ocenę przedłożonych przez wnioskodawcę dokumentów, co skutkowało błędną oceną, że wnioskodawca nie wykazał, w jaki sposób uprawnienia wierzyciela pierwotnego (...) Banku S.A. przeszły na wierzyciela obecnego (...) Bank S.A.

Jednocześnie do zażalenia wnioskodawca załączył poświadczony za zgodność w trybie art. 129 §§ 2 i 3 k.p.c. z oryginałem odpis wpisów do KRS, które mają wskazywać na przejście uprawnień z pierwotnego wierzyciela na wnioskodawcę.

Wskazując na powyższe wnioskodawca wnosił o zmianę postanowienia poprzez nadanie klauzuli wykonalności zgodnie z wnioskiem i zasądzenie kosztów postępowania zażaleniowego.

**Sąd Okręgowy zważył, co następuje:**

Zażalenie wnioskodawcy jest zasadne. Przystępując do rozpoznania zażalenia Sąd Okręgowy zwraca uwagę, że postępowanie o nadanie klauzuli wykonalności z przejściem uprawnień wymaga wykazania stosownym dokumentem urzędowym lub prywatnym z podpisami urzędowo poświadczonymi, że doszło do przejścia uprawnienia lub obowiązku w warunkach wskazanych w art. 788 §1 k.p.c.

Z powyższego wynika, że wnioskodawca, powinien przedłożyć wraz z wnioskiem dokumenty, które w sposób dostateczny wykazują przejście uprawnień lub obowiązku.

W tym zakresie Sąd Okręgowy zwraca uwagę, że poprzez odpowiednie zastosowanie w tym postępowaniu art. 207 §3 k.p.c. Sąd może wezwać wnioskodawcę do uzupełnienia wniosku lub wyjaśnienia wątpliwości, celem wydania prawidłowego orzeczenia, tym bardziej, że orzeczenie Sąd wydaje na posiedzeniu niejawnym.

Jednocześnie wskazać należy, że przyznanie na podstawie znowelizowanego art. 129 k.p.c. (ustawą z dnia 23.10.2009 r. o zmianie ustawy w zakresie uwierzytelnienia dokumentów) pełnomocnikom procesowym prawa do uwierzytelniania odpisów dokumentów służących jako dowód w sprawie cywilnej uprawnia obecnie do przyjęcia, że w celu uzyskania klauzuli wykonalności na rzecz lub przeciwko następcy prawnemu wierzyciela i dotychczasowego dłużnika, na podstawie art. 788 §1 k.p.c. wystarczy wykazanie przejścia uprawnień lub obowiązków za pomocą dokumentów urzędowo poświadczonych za zgodność z oryginałem przez notariusza bądź zawodowego pełnomocnika, ustanowionego przez wnioskodawcę w sprawie o nadanie klauzuli wykonalności.

W rozpoznawanej sprawie wnioskodawca jak słusznie wskazał Sąd Rejonowy nie załączył dokumentu wykazującego przejście uprawnień w trakcie przekształceń z (...) Banku S.A. na obecnego wnioskodawcę – G. (...) bank S.A.

Do zażalenia wnioskodawca dołączył poświadczoną w trybie art. 129 §§ 2 i 3 k.p.c. przez radcę zastępującego kopię wniosku wpisu postanowień Sądów dotyczących przekształceń spółki zgodnie z art. 492 k.s.h., które pozwalają na stwierdzenie, że wnioskodawca zgodnie z art. 788 §1 k.p.c. wykazał przejście na swoją rzecz uprawnień z pierwotnego wierzyciela (...) Banku S.A.

Wobec powyższego Sąd Okręgowy na podstawie art. 386 §1 k.p.c. w zw. z art. 397 §2 k.p.c. w zw. z art. 13 §2 k.p.c. zmienił zaskarżone postanowienie w ten sposób, że nadał na rzecz wnioskodawcy klauzulę wykonalności zgodnie z wnioskiem.

Jednocześnie Sąd Okręgowy zasądził od dłużnika na rzecz wnioskodawcy kwotę 127 zł tytułem kosztów postępowania, na co składa się opłata stała od wniosku w kwocie 50 zł, wynagrodzenia radcę prawnego zastępującego wnioskodawcę według stawki minimalnej w kwocie 60 zł (§9 pkt 13 w zw. z §2 ust. 2 Rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 28 września 2002 roku w sprawie opłat za czynności radców prawnych oraz ponoszenia przez Skarb Państwa kosztów nieopłaconej pomocy prawnej udzielonej przez radcę prawnego ustanowionego z urzędu, Dz. U. z 2002 roku, nr 163, poz. 1349 ze zm.) oraz 17 zł tytułem, opłaty skarbowej od pełnomocnictwa.

Zgodnie z art. 108 §1 k.p.c. w zw. z art. 103 k.p.c. Sąd Okręgowy odstąpił od obciążania dłużnika kosztami postępowania zażaleniowego, gdyż wniosek został uwzględniony w postępowaniu przed Sądem drugiej instancji, na skutek przedłożenia dokumentów, które mogły już być przedłożone przed Sądem pierwszej instancji. (postanowienie S.N. z dnia 21.7.1981 roku, sygn. IV PZ 43/81, OSNC 1982/1/17)