

**Uchylenie skutków braku zachowania formy *ad probationem* wolą stron
(umowa dowodowa i kształtujące żądanie konsumenta)**

seminarium doktorskie Katedry Postępowania Cywilnego, 21. 10. 2014 r.

1. Powiązanie skutków naruszenia wymogu formalnego zastrzeżonego *ad probationem* z wolą stron
 - a. geneza i istota rozwiązania
 - b. dyspozytywność rygoru *ad probationem* (normy sankcjonującej)
 - c. funkcje dyspozytywności ograniczeń dowodowych
 - d. ogóle założenia konstrukcyjne zgody stron i jednostronnego żądania konsumenta

2. Zgoda stron i żądanie konsumenta jako czynności procesowe
 - a. zgoda stron – umowa procesowa (umowa dowodowa?)
 - b. podmiotowy zakres dyspozytywności
 - c. żądanie konsumenta jako „uprawnienie kształtujące” w postępowaniu dowodowym
 - d. art. 74 § 2 k.c. a *pactum de forma*

3. Czasowe granice wyrażenia zgody i zgłoszenia żądania
 - a. dopuszczalność złożenia oświadczenia przed postępowaniem
 - b. problem „generalnego” uchylenia ograniczeń dowodowych

4. Sposoby złożenia oświadczeń
 - a. wpływ wymagań formalnych prawa materialnego i procesowego
 - b. możliwość udzielenia zgody w sposób wyraźny

5. Dyspozytywność ograniczeń dowodowych na tle innych sposobów proporcjonalizacji skutków naruszenia wymogów formalnych.

Art. 74 k.c.

§ 1. Zastrzeżenie formy pisemnej bez rygору nieważności ma ten skutek, że w razie niezachowania zastrzeżonej formy nie jest w sporze dopuszczalny dowód ze świadków ani dowód z przesłuchania stron na fakt dokonania czynności. [...]

§ 2. Jednakże mimo niezachowania formy pisemnej przewidzianej dla celów dowodowych, dowód ze świadków lub dowód z przesłuchania stron jest dopuszczalny, **jeżeli obie strony wyrażą na to zgodę, jeżeli żąda tego konsument w sporze z przedsiębiorcą** albo jeżeli fakt dokonania czynności prawnej będzie uprawdopodobniony za pomocą pisma.

[...]

Literatura (wybór):

K. Górską, *Skutki procesowe niedochowania formy pisemnej zastrzeżonej dla celów dowodowych*, „Acta Universitatis Wratislaviensis. Prawo” 2004, nr 289

F. Halpern, *Ograniczenia dowodu ze świadków na rzecz dowodu z dokumentów*, „Głos Prawa” 1933, nr 2

R. Kulski, *Umowy procesowe w postępowaniu cywilnym*, Kraków 2006

R. Kulski, *Umowy dowodowe w postępowaniu cywilnym (rozważania na tle prawnoporównawczym [w:] Czterdziestolecie kodeksu postępowania cywilnego. Zjazd katedr postępowania cywilnego w Zakopanem (7–9. 10. 2005 r.)*, Kraków 2006

J.J. Litauer, *Dowód z dokumentów w polskiej procedurze cywilnej*, „Polski Proces Cywilny” 1936, nr 1-2

W. Mikuszewski, *Ograniczenia dopuszczalności dowodu ze świadków w prawie polskim*, Lwów 1938

W. Mikuszewski, *Dopuszczalność umów regulujących sposób prowadzenia dowodów w procesie*, „Ruch Prawniczy, Ekonomiczny i Socjologiczny” 1939, nr 3

A. Szpunar, *Glosa do wyroku Sądu Najwyższego z dnia 29 marca 2000 r. I CKN 562/98*, „Przegląd Sądowy” 2000, nr 10

F. Zoll, *Forma pisemna odstąpienia od umowy w umowach konsumenckich*, „Zeszyty Naukowe Uniwersytetu Jagiellońskiego. Prace z Wynalazczości i Ochrony Własności Intelektualnej” 2006, z. 96