

# Odpowiedzialność prawna w organizacjach pozarządowych.

Skawina 7 i 13.07.2017 r.

prowadzący

Przemysław Żak Edukacja Prawna

na zlecenie Fundacji Biuro Inicjatyw Społecznych



Odpowiedzialność prawna w organizacjach pozarządowych.

Perspektywa na dziś, to perspektywa zarządu.

To również perspektywa jednodniowego szkolenia / 2 ;-)

Proszę traktować to jako wprowadzenie do omawianych tematów.

# Odpowiedzialność prawna w organizacjach pozarządowych.

## **O czym będziemy mówić?**

Pojęcie odpowiedzialności prawnej.

Zarządzania odpowiedzialnością prawną. Wyzwania. Wskazówki. Standardy formalno prawne?

Źródła, rodzaje, zasady, mechanizmy.

Stan prawny naszej organizacji.

Statut znaczenie i rola.

Delegacja zadań i odpowiedzialności.

Dokumentacja.

# Odpowiedzialność prawna w organizacjach pozarządowych.

## **Cele szkolenia**

1. Przedstawić uczestnikom uporządkowane podstawy prawne ngo.
2. Zapoznać uczestników z granicami i mechaniką odpowiedzialności prawnej zarządu w ngo.
3. Przybliżyć tematykę zarządzania odpowiedzialnością i ryzykiem prawnym w ngo.

# Odpowiedzialność prawna - “mieć czy być”?

Odpowiedzialność prawna.

Ujęcie prewencyjne lub post factum (przez sankcje).

1. Poczuję się do odpowiedzialności, mam zadbać o coś, i w związku z tym mam obowiązek **działania** lub **zaniechania** pewnych działań.

2. Ponoszę odpowiedzialność w sensie konsekwencje za to co zrobiłem.

W ngo kogo to dotyczy? Całej organizacji jako osoby prawnej, członków organów, współpracowników.

Czy można zarządzać odpowiedzialnością?

**Możliwe pytanie do ludzi - czy oni zarządzają odpowiedzialnością prawną w swojej organizacji?**

# Wtrącenie podstaw.

Błyskiem o fundamentalnych pojęciach.

Mówimy dziś o osobach prawnych (Stowarzyszeniach, fundacjach i troszkę o stowarzyszeniach zwykłych).

Osoba prawna - koncepcja normatywna osoby prawnej + teoria organów lub teoria przedstawicielstwa organizacyjnego.

Relacja ustawy o pożytku do ustaw ustrojowych stowarzyszeń i fundacji.

# Wtrącenie podstaw.

Art. 33. Osobami prawnymi są Skarb Państwa i jednostki organizacyjne, którym przepisy szczególne przyznają osobowość prawną.

Art. 38. Osoba prawna działa przez swoje organy w sposób przewidziany w ustawie i w opartym na niej statucie.

Art. 35. Powstanie, ustrój i ustanie osób prawnych określają właściwe przepisy; w wypadkach i w zakresie w przepisach tych przewidzianych organizację i sposób działania osoby prawnej reguluje także jej statut.

# Wtrącenie podstaw.

Czyli ćwiczenia z podstaw:

Krs

Statut

Działalność pożytku publicznego

Trochę prawa karnego.



# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

można mówić też o zarządzaniu ryzykiem prawnym ale ...

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Przykład checklisty, która może nam pomóc:

1. Co ma się stać? Co ma być zrobione lub chronione?
2. Jakie jest źródło tego obowiązku? Czy dobrze ustaliliśmy treść tego co ma być?
3. Kto ma o to zadbać? Kto bezpośrednio? Kto nadzorując lub kierując innymi?
4. Czy wiemy jak to powinno być zrobione? Kto powinien wiedzieć?
5. Czy osoba która to robi - ma do tego podstawę (kompetencje, kwalifikacje, uprawnienie, inne)?
6. Czy i jak udowodnimy, że ten kto zrobił - zrobił, jak miał zrobić i że zrobił dobrze, na jakiej podstawie, i że tę podstawę miał?

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

To jak już znamy odpowiedzi, czas na jeszcze jedno pytanie.

Czy nas na to stać?

Hipoteza brzmi - współcześnie nie da się zasadniczo zapewnić 100% zgodności z porządkiem prawnym działalności organizacji.

To prowadzi do uznania w zarządzaniu zjawiska ryzyka prawnego. Kosztów prewencji jak i kosztów jego zaistnienia.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Jest truizmem stwierdzić, kto ponosi koszty (tak samo jak i samą odpowiedzialność prawną w organizacji):

Organizacja, członkowie zarządów, organów kontroli, współpracownicy.

Warto mieć refleksje znaczenia ponadprawnego tematu odpowiedzialności prawnej. Wystarczy przyrzeć się przykładowym kosztom:

czas, pieniądze, morale, wiarygodność, ograniczenia (praw, wolności), w końcu misja (cele) organizacji, wartości, społeczeństwo.

Trzeba więc uznać, że elementem zarządzania odpowiedzialnością prawną będzie zarządzanie ryzykiem ujemnych sankcji dla działalności. Chronimy się przed nie tyle odpowiedzialnością prawną a co przed konsekwencjami.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Ta ochrona to jeden z naszych podstawowych obowiązków działania jako członków zarządu czy organu kontroli - bo leży to w interesie naszej organizacji - jej interes mamy chronić.

W naszym osobistym w sumie też ;)

De facto dekodujemy więc istotę bycia w zarządzie jako obowiązek realizacji działań w interesie organizacji. By to robić musimy zawsze móc odpowiedzieć na pytanie - jak w danej sytuacji definiować należy **interes organizacji**? Inaczej nie jesteśmy w stanie ocenić właściwości planowanych decyzji.

Odpowiednio organ kontroli też musi na to pytanie odpowiedzieć kontrolując działalność organizacji.

Wskazówka 1: w interesie organizacji leży z jednej strony z pewnością realizacja celów statutowych organizacji (działalności statutowej), z drugiej ochrona jej dóbr majątkowych i niemajątkowych, w szczególności przed ujemnymi konsekwencjami prawnymi. Decyzja właściwa to sztuka zarządu.

Wskazówka 2: właśnie na poziomie ogólnym zasygnalizowaliśmy zakres wzorca należytej staranności członka zarządu.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Należy więc w organizacji UZNAĆ, że zawsze będziemy ponosić koszty odpowiedzialności prawnej.

poznania + relizacji + zabezpieczeń = w ramach prewencji

konsekwencji = w ramach ujemnych skutków naruszenia

Świadome zarządzanie odpowiedzialnością prawną przez zarząd w organizacji, to świadomy wybór, podejmowanie decyzji oraz stosowanie środków prewencji (obniżających ryzyko), tak by obniżyć głównie koszty z drugiej grupy, działając w rozpoznanym dla danej sytuacji interesie organizacji.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Co możemy zrobić by obniżyć koszty i ryzyko?

Oczywiście realizować wszystko lege artis. Szkolić się, korzystać z konsultacji. Poświęcać czas i papier. To z jednej strony budowa świadomości prawnej z drugiej zabezpieczanie się.

Jednak z mojego doświadczenia jest to czasochłonne i obciążające często pojedyncze osoby z zarządów. To co obserwuje, że brakuje w wielu ngosach, to

## **kultura prawna organizacji**

Jej budowa to sposób na delegowanie tego trudnego zadania na wszystkich w organizacji.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

## **Kultura prawna organizacji.**

To w skrócie - element kultury organizacyjnej - zbioru norm i wartości funkcjonujących w danej organizacji. Może być traktowana jako element systemu wczesnego ostrzegania (prewencji).

Poważnie :) zob. np. K. Sołkowicz, Kultura organizacyjna jako element systemu wczesnego ostrzegania, Roczniki Ekonomii i Zarządzania T. 1(37), 2009



# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Można mówić o dwóch rzeczywistościach w ngo - prawnej i faktycznej.

Wyzwaniem jest by w ramach kultury prawnej organizacji dochodziło do dbania przez większość / wszystkich w organizacji o to, by to co deklarowane, było tym co się dzieje w rzeczywistości i zgodne z obowiązującymi w organizacji wymaganiami.

By te dwie rzeczywistości nie wyglądały jak kod DNA tylko równoległe nakładające się na siebie płaszczyzny.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Jak to osiągać? Zasadniczo przydatnymi narzędziami / pojęciami będą dla nas:

“wewnętrzny” stan prawny

wzorzec należytej staranności

“legalizm statutowy”

delegacja zadań z odpowiedzialnością

dokumentowanie

Jeszcze wrócimy do tego.

# Odpowiedzialność prawna - różne kryteria

Odpowiedzialność prawna - trochę podstaw.

Możemy ją sobie wyróżnić według

rodzaju

źródła (podstawy oceny)

“wierzyciela”

# Rodzaje odpowiedzialności

Odpowiedzialność karna

Odpowiedzialność cywilna

Odpowiedzialność organizacyjna

ale też

odpowiedzialność podatkowa, administracyjna, publicznoprawna

# Odpowiedzialność karna

Zasadniczo to odpowiedzialność:

osobista sprawcy

oparta o pojęcie winy (umyślnej lub nieumyślnej),

skutek - materialne i formalne

Gdzie znajdziemy?

Kodeks Karny dla n.p. np.

art. 270, 271 przestępstwa przeciw dokumentom

art. 286 oszustwo

art. 297 wyłudzenie dotacji (próba)

# Odpowiedzialność karna

Poza tym tendencja ustawodawcy jest do wprowadzania wszędzie przepisów karnych.

Ustawa o rachunkowości, o przeciwdziałaniu “praniu pieniędzy”, ochrona danych osobowych, ustawa o prawach autorskich, prawo o zgromadzeniach ...

Kodeks Karno Skarbowy

# Odpowiedzialność organizacyjna / korporacyjna

wynika z wewnątrzorganizacyjnych (korporacyjnych / organizacyjnych) stosunków prawnych (umownych?) regulowanych statutem + pochodnymi wewnętrznymi aktami + czasem ustawą

słowo klucz - kompetencja do działania (uprawnienia i obowiązki)

## **Przykład:**

powołanie do zarządu lub organu kontroli

**Uwaga: istnieje możliwość dualizmu ww. stosunku z np. umową o pracę.**

Można mówić w praktyce głównie o 2 rodzajach konsekwencji:

1. Stricte organizacyjnych -> z statutu.
2. Cywilnoprawnych -> z naruszenia należytej staranności przy realizacji obowiązków.

# Odpowiedzialność cywilna

prymat dla odpowiedzialności cywilnej to “naprawa”

zasadniczo mówimy o odpowiedzialności:

deliktowej

kontraktowej

2 podstawowe zasady odpowiedzialności:

zasada winy (umyślna, nieumyślna ustalana wg oceny staranności)

zasada ryzyka



# Odpowiedzialność cywilna

Musimy ustalić:

szkodę (sic!)

bezprawność działania

związek przyczynowo skutkowy

winę (zawinienie sprawcy - co do zasady nie ma różnicy czy umyślna czy nie)

Pojęciem kluczem staje się pojęcie należytej staranności (art. 355 KC + 472) a wyzwanie ustalenie wzorca należytej staranności dla danej sytuacji.

# Odpowiedzialność cywilna

Przepisy.

Podstawy odpowiedzialności deliktowej to art. 415 do 449

Podstawy odpowiedzialności kontraktowej to art. 471 i n.

Szczególnie warto pamiętać o:

pojęciu zbiegu podstaw odpowiedzialności deliktowej i kontraktowej (443)

możliwości dochodzenia szkód niemajątkowych w odp. deliktowej art. 443 i 444

# Odpowiedzialność cywilna

Dla nas znaczenie szczególne mogą mieć art:

415 odpowiedzialność za szkodę zawinioną

416 odpowiedzialność osoby prawnej za zawinione działanie organów

430 odpowiedzialność za podwładnych (zasada ryzyka) lub błąd w wyborze 429

471 za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania

474 odpowiedzialność za osoby, którym się powierzyło czynności na zas. ryzyka

Ważny wyjątek - art. 114 do 122 Kodeksu Pracy (odpowiedzialności pracownika za szkodę zawinioną wobec os. 3 i wobec pracodawcy)

# Odpowiedzialność cywilna / organizacyjna w OPP

art. 27b ustawy “o pożytku”

Art. 27b. 1. Członek organu zarządzającego, organu kontroli lub nadzoru organizacji pożytku publicznego oraz likwidator organizacji pożytku publicznego **odpowiada wobec tej organizacji za szkodę** wyrządzoną **działaniem** lub **zaniechaniem sprzecznym z prawem** lub **postanowieniami** statutu organizacji pożytku publicznego, **chyba że nie ponosi winy**.

# Odpowiedzialność cywilna / organizacyjna w OPP

2. Członek organu zarządzającego, organu kontroli lub nadzoru oraz likwidator organizacji pożytku publicznego **powinien przy wykonywaniu obowiązków dołożyć staranności wynikającej z zawodowego charakteru swojej działalności.**
3. Członek organu zarządzającego, organu kontroli lub nadzoru organizacji pożytku publicznego, **wykonujący swoje obowiązki społecznie**, jest obowiązany **dokładać przy tym należytej staranności.**
4. Jeżeli szkodę, o której mowa w ust. 1, wyrządziło kilka osób wspólnie, osoby te **ponoszą odpowiedzialność solidarną.**

# Źródła odpowiedzialności

Ustawodawstwo.

Zasady deontologii, współżycia społecznego inne normy akceptowalne społecznie

Prawo wewnętrzne organizacji.

Umowy.

Wzorzec należytej staranności.

# Zarządzanie odpowiedzialnością prawną w praktyce.

Jak to osiągać? Zasadniczo przydatnymi narzędziami / pojęciami będą dla nas:

“wewnętrzny” stan prawny

wzorzec należytej staranności

“legalizm statutowy”

delegacja zadań z odpowiedzialnością

dokumentowanie

Właśnie wróciliśmy do tego.

# Wewnętrzny stan prawny (czy też porządek prawny).

Pojęcie robocze. Ale przydatne. Obejmuje:

1. Ustawy ustrojowe (dedykowane) + ogólnie obowiązujące organizację + statut
2. ustawy szczególne (branżowe) + sztuka działania (deontologia ale i zasady w danych stosunkach społecznych, zasady współżycia społecznego) + normy organizacyjne (wewnętrzne akty o charakterze generalnym)
3. uchwały indywidualne i konkretne, oświadczenia, pełnomocnictwa, upoważnienia, umowy (!)



# Legalizm statutowy

Żadne pojęcie naukowe :) Ukute na jednej konferencji w rozmowie z pewnym Piotrem F.

Dbanie o kompletny łańcuch powiązań (podstaw) prowadzący od statutu, jako aktu podstawowego, do każdego działania, zachowania w organizacji.

... i z powrotem.

Wskazówka: Test uprawnień.

# Delegacja zadań i odpowiedzialności.

## Narzędzia:

statut (np. zasada reprezentacji, zasada jednoosobowego prowadzenia spraw  
OGRANICZENIE ODPOWIEDZIALNOŚCI? 473§2)

regulaminy, zasady, polityki

uchwały (np. podział zadań w zarządzie)

umowy (!!!)

pełnomocnictwa / upoważnienia

Dokumentować - w formie? Teraz już nawet formie dokumentowej ... Formalnie :)

# Dokumentowanie.

Funkcja gwarancyjna - dowodowa - zabezpieczająca.

Forma pisemna, elektroniczna

Ale i forma dokumentowa - novum od września 2016:

Art. 77(2). Do zachowania dokumentowej formy czynności prawnej wystarcza złożenie oświadczenia woli w postaci dokumentu, w sposób umożliwiający ustalenie osoby składającej oświadczenie.

Art. 77(3). Dokumentem jest nośnik informacji umożliwiający zapoznanie się z jej treścią.

# Dokumentowanie

Przykłady braku:

“na umowę czy fakturę?” ;-)

“nie ma uchwały, tylko tak ustaliliśmy przez skype”

Przykłady problemów / obszarów / propozycji zmian w formułowaniu:

- jakość umów (opis przedmiotu, zobowiązań, kompetencji, kar umownych)
- jakość pełnomocnictw (opis zakresu, termin wygaśnięcia, związek z umową)
- jakość protokołów i uchwał

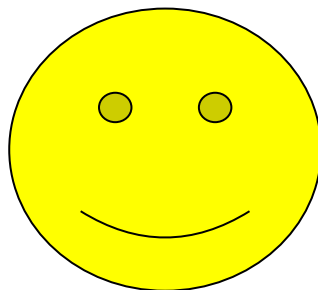
# Przypomnienie na koniec :)

Wstępne pytania które mogą nam pomóc w zarządzaniu odpowiedzialnością prawną:

1. Co ma się stać? Co ma być zrobione lub chronione? [rozpoznanie **wew. stanu prawnego**]
2. Czy wiemy jak to powinno być zrobione? Kto powinien wiedzieć? [c.d. = deontologia, wzorzec należytej staranności nasz ale i wykonawcy]
3. Jakie jest źródło tego obowiązku? Czy dobrze ustaliliśmy treść tego co ma być? [j.w. + wiedza prawna + umiejętności radzenia sobie z prawem = **świadomość prawna**]
4. Kto ma o to zadbać? Kto bezpośrednio? Kto nadzorując lub kierując innymi? [**zarządzamy odpowiedzialnością prawną** = właściwe ustalenie zobowiązanych + rozważenie delegacji zadań i odpowiedzialność i w ogóle podjęcia się realizacji]
5. Czy osoba która to robi - ma do tego podstawę (kompetencje, kwalifikacje, uprawnienie, inne)? [weryfikacja - zabezpieczanie się - **delegowanie zadań i odpowiedzialności** w sposób właściwy - formalizm-dopełnianie w tym "**legalizm** statutowy"]
6. Czy i jak udowodnimy, że ten kto zrobił - zrobił, jak miał zrobić i że zrobił dobrze, na jakiej podstawie, i że tę podstawę miał?  
[formalizm-dokumentowanie **DOKUMENTACJA**]

# Koniec.

Dziękuję wytrwałym!



Ps: kontakt z prowadzącym - [przemyslaw@zakiwspolnicy.pl](mailto:przemyslaw@zakiwspolnicy.pl)