

Kazus na I termin egzaminu w 2019
Z
KSH , Prawa upadłościowego, Prawa restrukturyzacyjnego

Bokara sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach nr KRS 0000406448. Kapitał zakładowy wynosi 500 000 zł i podzielony jest na 5000 równych udziałów o wartości nominalnej 100 zł.

Wspólnicy Bokara sp. z o.o.:

Drutex SA nr KRS 0000768798 – posiada 2000 udziałów o łącznej wartości 200 000 zł

Jan Kownacki – posiada 1500 udziałów o łącznej wartości 150 000 zł

Piotr Barabasz – posiada 1500 udziałów o łącznej wartości 150 000 zł

W dniu 15.03.2019 r. odbyło się nadzwyczajne zgromadzenie wspólników zwołane przez zarząd Bokara sp. z o.o. na wniosek Rady Nadzorczej. Zawiadomienia do wspólników wysłane zostały w dniu 28.02.2019 r. listami poleconymi. W zawiadomieniach podano, że zgromadzenie odbędzie się w dniu 15.03.2019 r. o godz. 12 w budynku położonym na ul. Nałkowskiego 7 w Katowicach w sali konferencyjnej pokój nr 8 z następującym porządkiem obrad:

1. Odwołanie z funkcji członka zarządu Jana Kowalskiego
2. Powołanie nowego członka zarządu
3. Uchwała o zmianie zasad wynagradzania członków zarządu.

Na zgromadzeniu stawił się Piotr Barabasz, Jan Kownacki oraz Janina Mroczek pełnomocnik Drutex S.A., która przedłożyła do protokołu pełnomocnictwo udzielone przez jedynego członka zarządu Drutex S.A. Jana Bociana do udziału w Nadzwyczajnym Zgromadzeniu Wspólników Bokara sp. z o.o. w dniu 15.03.2019 r. i do wykonywania praw z wszystkich udziałów Drutex S.A. na tym zgromadzeniu. Zgromadzenie wspólników otworzył przewodniczący rady nadzorczej Piotr Barabasz, który stwierdził prawidłowość zwołania zgromadzenia wspólników przez Zarząd Spółki. Poinformował, że rada podjęła decyzje o jak najszybszym zwołaniu zgromadzenia po analizie aktualnych wyników finansowych spółki i rekomendowania zgromadzeniu wspólników odwołania jedynego członka zarządu. Z tego względu rada zwróciła się z wnioskiem do zarządu spółki o zwołanie zgromadzenia. Następnie przystąpiono do wyboru przewodniczącego zgromadzenia. W drodze głosowania tajnego jednogłośnie przewodniczącym zgromadzenia został wybrany Piotr Barabasz. Piotr Barabasz wskazał jako protokolanta Antoniego Górkę, prawnika świadczącego stałe usługi dla Bokara sp. z o.o. Przed przystąpieniem do procedowania porządku obrad, Pan Piotr Barabasz oświadczył, że rezygnuje z pełnienia funkcji członka rady nadzorczej i wręczył Janowi Kowalskiemu pisemne oświadczenie o rezygnacji. Jednocześnie zaznaczył, że po jego rezygnacji rada nadzorcza Bokara sp. z o.o. nadal spełnia ustawowe i umowne wymogi składu, ponieważ w radzie pozostaje trzech członków.

W dalszej kolejności zgodnie z porządkiem obrad poddano pod głosowanie uchwałę o odwołaniu Jana Kowalskiego.

Za uchwałą Nr 1/2019 o odwołaniu w głosowaniu tajnym oddano 3000 głosów, i 2000 głosów przeciw.

Pełnomocniczka Janina Mroczek oświadczyła, że głosowała z wszystkich udziałów przysługujących Drutex S.A. przeciwko podjęciu uchwały Nr 1/2019 ponieważ podniesiony przez Piotra Barabasza argument, że Jan Kowalski nie doprowadził do nabycia przez Bokara sp. z o.o. lokalu użytkowego w

Katowicach przy ulicy Dworcowej 5 jest absurdalny zważywszy na fakt, że sytuacja finansowa Bokara sp. z o.o. jest nienajlepsza a nabycie nowego lokalu użytkowego nie jest konieczne. W związku z tym nie może to być uznane za ważny powód odwołania członka zarządu w myśl § 13 ust. 2 Umowy Spółki. W związku z powyższym zażądała zaprotokołowania sprzeciwu, który został zaprotokołowany.

Następnie Piotr Barabasz zaproponował swoją kandydaturę do pełnienia funkcji jedyne go członka zarządu spółki Bokara. Za kandydaturą Piotra Barabasza oddano 3000 głosów w głosowaniu tajnym i 2000 głosów przeciw. Pełnomocniczka Janina Mroczek oświadczyła, że głosowała z wszystkich udziałów przysługujących Drutex S.A. przeciwko podjęciu uchwały Nr 2/2019, i zażądała zaprotokołowania sprzeciwu, który został zaprotokołowany.

Następnie przystąpiono do dyskusji nad trzecim punktem porządku obrad. Pod głosowanie poddano uchwałę o zmianie uchwały o zasadach wynagradzania członków zarządu w ten sposób, że ustalono stałe wynagrodzenie, określając jego limit w kwocie odpowiadającej 4 krotności średniej krajowej w sektorze przedsiębiorstw. Uchwała nr 3/2019 została podjęta w głosowaniu tajnym na żądanie utajnienia głosowania. Za uchwałą oddano 3000 głosów, przeciwko uchwale oddano 2000 głosów.

Pełnomocniczka Janina Mroczek oświadczyła, że głosowała z wszystkich udziałów przysługujących Drutex S.A. przeciwko podjęciu uchwały Nr 3/2019 i zażądała zaprotokołowania sprzeciwu, który został zaprotokołowany.

W uchwale Nr 3/2019 nie tylko podniesiono znacząco limit wynagrodzenia ale zrezygnowano także z uzależnienia części wynagrodzenia członka zarządu od wyników finansowych spółki. Ponadto przewidziano, że w przypadku odwołania członka zarządu przed upływem kadencji będzie mu przysługiwała odprawa w wysokości jego 12 miesięcznego wynagrodzenia, co nie było przewidziane w uchwale Nr 7/2017, które określały zasady wynagrodzenia członków zarządu i nie przewidywały takiego świadczenia.

Na tym obrady zgromadzenia zostały zakończone a przewodniczący i protokolant podpisali protokół zgromadzenia.

Zarząd Drutex SA otrzymał odpis uchwał nr 1/2019, 2/2019, 3/2019 podjętych na nadzwyczajnym zgromadzeniu wspólników Bokara sp. z o.o. w formie elektronicznej na adres wskazany w księdze udziałów w dniu 15.03.2019r.

W dniu 10.05.2019 r. odbyło się nadzwyczajne zgromadzenie wspólników Bokara sp. z o.o. . Zawiadomienia zostały wysłane w dniu 05.05.2019 r. pocztą elektroniczną na adresy podane w księdze udziałów.

W zawiadomieniu podano, że zgromadzenie odbędzie się w dniu 10.05.2019 r., o godz. 12 w Wiśle, na ulicy Modrzewiowej 7, w Sali konferencyjnej pensjonatu Modrzew. W porządku obrad przewidziano :

1. Uchwała o sfinansowaniu nabycia nowego lokalu użytkowego przeznaczonego na biuro obsługi klientów Spółki.

Na zgromadzeniu stawili się:

Jan Kownacki

Piotr Barabasz

Zgromadzenie otworzył i poprowadził Piotr Barabasz. W pierwszej kolejności zaznaczył, że zgromadzenie odbywa się w Wiśle, zgodnie z § 10 umowy, który przewiduje, że zgromadzenie odbywa się w siedzibie spółki lub innym miejscu na terytorium RP wskazanym przez zarząd spółki.

Następnie przystąpiono do wyboru przewodniczącego zgromadzenia. W drodze głosowania tajnego jednogłośnie przewodniczącym zgromadzenia został Piotr Barabasz. Piotr Barabasz wskazał jako protokolanta Antoniego Górkę, prawnika świadczącego stałe usługi dla Bokara sp. z o.o.

W dalszej kolejności rozpoczęła się dyskusja o sfinansowaniu nabycia lokalu użytkowego przeznaczonego na biuro obsługi klienta ze środków Bokara sp. z o.o. W wyniku dyskusji zaproponowano podjęcie uchwały o wykonaniu w całości obowiązku dopłat przewidzianych w § 5 umowy spółki w terminie do 30 maja 2019 r. W uchwale stwierdzono, że obowiązek dopłat ma być wykonany tylko przez nieobecnego wspólnika Drutex S.A., a tym samym dopłata ma być uiszczona wyłącznie przez jednego wspólnika spółki. Uchwałę nr 4/2019 podjęto jednogłośnie w głosowaniu jawnym.

Na tym obrady zgromadzenia zostały zakończone, a przewodniczący i protokolant podpisali protokół zgromadzenia.

W dniu 11.05.2019 r., Piotr Barabasz wysłał do Drutex SA list polecony za zwrotnym potwierdzeniem odbioru, w którym w imieniu Bokara sp. z o.o. poinformował Drutex SA o podjęciu uchwały nr 4/2019 o wykonaniu obowiązku dopłat i wezwał Drutex SA do dokonania wpłaty na rachunek Bokara sp. z o.o. kwoty 400 000 zł tytułem wykonania obowiązku dopłat do 30.05.2019 r., otrzymane przez DRUTEX SA w dniu 15.05.2019 r.

W odpowiedzi na niniejsze wezwanie Jan Bocian jedyny członek zarządu spółki Drutex SA odpowiedział, że Drutex SA nie wyraża zgody na wykonanie obowiązku dopłat. Ponadto uchwała nr 4/2019 o wykonaniu obowiązku dopłat naruszając dobre obyczaje kupieckie miała na celu uderzenie w Drutex SA jako wspólnika spółki Bokara, gdyż pozostałym wspólnikom dobrze jest znany fakt problemów finansowych Drutex SA spowodowanych niewykonaniem kontraktu przez Dragpol SA. Ponadto obowiązek ten został wykonany tylko wobec Drutex SA. Tym samym tylko Drutex SA ma jako jedyny wspólnik ponieść ciężar finansowy nabycia nowego lokalu użytkowego. Ponadto podniósł, że nie ma potrzeby kupowania nowego lokalu użytkowego, bo Bokara sp. z o.o. korzysta z lokalu użytkowego, wynajmowanego na korzystnych warunkach od Drutex SA, który jest dogodnie zlokalizowany dla klientów. Podejmując uchwałę o wykonaniu obowiązku dopłat pozostali wspólnicy mieli pełną świadomość, co do tego, że Drutex SA nie ma możliwości wykonania tego obowiązku. Ponadto podniósł, że Drutex SA nigdy nie wyraził zgody na elektroniczne zawiadomienie o zgromadzeniu wspólników i w związku z powyższym w ogóle nie uznaje uchwał podjętych na tym zgromadzeniu zwoływanym w formie elektronicznej.

W dniu 01.10.2019 r. odbyło się nadzwyczajne zgromadzenie wspólników, które zostało zwołane przez Piotra Barabasza.

Zawiadomienia zostały wysłane w dniu 12.09.2019 r. pocztą elektroniczną na adresy podane w księdze udziałów.

W zawiadomieniu podano, że zgromadzenie odbędzie się w dniu 01.10.2019 r., o godz. 12 w budynku położonym na ul. Nałkowskiego 7 w Katowicach w sali konferencyjnej pokój nr 8.

W porządku obrad przewidziano :

1. Uchwałę o umorzeniu udziałów bez obniżania kapitału zakładowego spółki.

Na zgromadzeniu stawili się:

Jan Kownacki

Piotr Barabasz

Zgromadzenie otworzył Piotr Barabasz. Następnie przystąpiono do wyboru przewodniczącego zgromadzenia. W drodze głosowania tajnego jednogłośnie został wybrany Piotr Barabasz. Piotr Barabasz wskazał jako protokolanta Antoniego Górkę, prawnika świadczącego stałe usługi dla Bokara sp. z o.o.

Piotr Barabasz zaproponował podjęcie uchwały o umorzeniu udziałów Drutex SA z uwagi na niewykonanie obowiązku dopłat w terminie wskazanym w uchwale nr 4/2019 podjętej w dniu 10.05.2019 r. jednocześnie wskazał, że spółka posiada środki na wypłatę wynagrodzenia za umorzone udziały.

Zgromadzenie podjęło jednogłośnie w głosowaniu jawnym uchwałę nr 5/2019 o umorzeniu wszystkich udziałów Drutex SA tj. 2000 udziałów o wartości 100 zł każdy. W uchwale wskazano, że zgodnie z § 12 pkt 8 umowy zgromadzenie wspólników podejmuje uchwałę o umorzeniu udziałów w przypadku niewykonania przez wspólnika obowiązku dopłat. W uchwale nr 5/2019 podniesiono, że Drutex SA nie wykonał obowiązku dopłat w terminie wskazanym w uchwale zgromadzenia wspólników, pomimo wezwania doręczonego w dniu 15.05.2019 r., co spowodowało, że spółka nie mogła nabyć w korzystnej cenie lokalu użytkowego położonego w centrum Katowic przy ul. Dworcowej 5. Wynagrodzenie za umorzony udział ustalone zostało w oparciu o ostatnie zatwierdzone sprawozdanie finansowe. Ostatnim takim sprawozdaniem było sprawozdanie zatwierdzone w uchwale 7/2018 z dnia 30.06.2018 r. Na podstawie tego sprawozdania ustalono, że na każdy udział spółki przypadają aktywa o wartości 120 zł. Tym samym ustalono wynagrodzenie za umorzone udziały Drutex SA na kwotę 240 000 zł.

W dniu 16.10.2019 r. Piotr Barabasz skierował do Drutex SA pismo, w którym poinformował o uchwale nr 5/2019 o umorzeniu udziałów Drutex SA w Bokara sp. z o.o. Przesłał jednocześnie odpis uchwały. Oświadczył także, że dokonuje potrącenia wierzytelności przysługującej Bokara sp. z o.o. z tytułu obowiązku dopłat w wysokości 400 000 zł z odsetkami liczonymi od 01.06.2019 r z wierzytelnością przysługującą Drutex SA wobec Bokara sp. z o.o. w wysokości 240 000 zł z tytułu umorzenia udziałów. Jednocześnie wezwał zarząd Drutex SA do wpłaty na konto Bokara sp. z o.o. pozostałej kwoty dopłat w wysokości 160 000 zł oraz odsetek do dnia zapłaty.

W odpowiedzi z dnia 20.10.2019 r. członek zarządu Drutex SA Jan Bocian oświadczył, że Drutex S.A. nie wyraził zgody na wykonanie obowiązku dopłat i nie uznaje umorzenia. Na marginesie jednocześnie wskazał, że Bokara sp. z o.o. nie ma potrzeby nabywania nowego lokalu użytkowego do obsługi klientów i żądanie w tych okolicznościach dopłat na ten cel od wspólnika było sporym nadużyciem. Ponadto podniósł, że Drutex SA nigdy nie wyraził zgody na elektroniczne zawiadamianie o zgromadzeniu wspólników i w związku z powyższym w ogóle nie uznaje uchwał nr 4/2019, 5/2019 podjętych na zgromadzeniach zwoływanych w formie elektronicznej.

W dniu 04.11.2019 r. ogłoszono upadłość Drutex SA wyznaczając na syndyka Marka Muchę, postanowienie o ogłoszeniu upadłości nie jest prawomocne. W dniu 10.11.2019 r. Bokara sp. z o.o. zgłosiła wierzytelność do masy upadłości w wysokości 160.000 zł z tytułu nieuiszczonych dopłat wraz z odsetkami naliczonymi od dni 01 czerwca 2019r. do dnia ogłoszenia upadłości Bokara sp. z o.o.

Syndyk ustalił w dniu 10.11.2019 r. jaka była treść uchwał podejmowanych w 2019 r. na Zgromadzeniach Wspólników Bokara sp. z o.o., że Drutex SA nigdy nie wyraził zgody na elektroniczne zawiadomienia o zgromadzeniach wspólników Bokara Sp. z o.o. natomiast księgową Drutex SA prowadziła korespondencję finansową z adresu poczty elektronicznej na które były wysyłane zawiadomienia o zgromadzeniach wspólników Bokara sp. z o.o.

Syndyk zlecił radcy prawnemu Adamowi Aplikantowi dokonanie oceny prawnej skutków prawnych uchwał podejmowanych na nadzwyczajnych zgromadzeniach wspólników i ewentualnej możliwości ich zaskarżenia.

W dniu 13 listopada 2019 r. otwarto przyspieszone postępowanie układowe Bokara sp. z o.o. i ustanowiono nadzorcę sądowego Barbarę Bąk.

Zadaniem zdającego jest sporządzenie właściwego środka mającego doprowadzić do skutecznego zaskarżenia uchwał podjętych na nadzwyczajnych zgromadzeniach wspólników Bokara sp. z o.o. opisanych w stanie faktycznym zadania przy założeniu, że w dniu pisania kolokwium ten środek zostanie złożony we właściwym sądzie i będzie możliwe uzyskanie korzystnego rozstrzygnięcia dla wnoszącego ten środek w zakresie podniesionych zarzutów, zaś w przypadku uznania przez zdającego, że nie będzie możliwe aby wnoszący środek zaskarżenia doprowadził do uchylecia/unieważnienia żadnej z uchwał podjętych na nadzwyczajnych zgromadzeniach wspólników Bokara sp. z o.o. zdający ma sporządzić opinię prawną.