**Materiały na zajęcia**

***„Prawo restrukturyzacyjne”***

***warsztaty***

w projekcie

„Studia podyplomowe dla pracowników wymiaru sprawiedliwości

 – Prawo restrukturyzacyjne, upadłościowe i finansowe”

Warszawa,

21 stycznia i 18 luty 2018 roku

*SSR Zbigniew Miczek*

*miczek@allerhand.pl*

 **ZADANIE I**

**RODZAJE POSTĘPOWAŃ ZWIĄZANYCH Z NIEWYPŁACALNOŚCIĄ**

***wskaż nazwę aktu prawnego i nazwę postępowania***

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Właściwy akt prawny** | **Nazwa postępowania** | **Opis** |
|  |  | w trakcie tego postępowania dochodzi do zbadania, czy co do danego podmiotu można ogłosić upadłość. |
|  |  | w trakcie tego postępowania dochodzi likwidacji majątku upadłego, sporządzenia listy wierzytelności i zaspokojenia wierzycieli. |
|  |  | w trakcie tego postępowania sąd może orzec pozbawienie na okres od jednego do dziesięciu lat prawa prowadzenia działalności gospodarczej na własny rachunek lub w ramach spółki cywilnej oraz pełnienia funkcji członka rady nadzorczej, członka komisji rewizyjnej, reprezentanta lub pełnomocnika osoby fizycznej prowadzącej działalność gospodarczą w zakresie tej działalności, spółki handlowej, przedsiębiorstwa państwowego, spółdzielni, fundacji lub stowarzyszenia osoby, która ze swojej winy. |
|  |  | w tym postępowaniu dochodzi do ustalenia, czy orzeczenie o ogłoszeniu upadłości w innym kraju spoza UE może być uznane na terytorium RP. |
|  |  | w tym postępowaniu dochodzi do ustalenia, czy orzeczenie o ogłoszeniu upadłości w innym kraju z państw członkowskich UE (za wyjątkiem Danii) może być uznane na terytorium RP. |
|  |  | w tym postępowaniu, z uwagi na konieczność likwidacji części majątku, która znajduje się na terytorium RP, konieczne jest wszczęcie dodatkowego postępowania w Polsce, mimo głównego postępowania upadłościowego poza granicami RP. |
|  |  | przepisy stosuje się w przypadku ogłoszenia upadłości dewelopera |
|  |  | przepisy stosuje się wobec osób fizycznych, których upadłości nie można ogłosić zgodnie z przepisami działu II tytułu I części pierwszej prawa upadłościowego |
|  |  | postępowanie umożliwia zawarcie układu w wyniku samodzielnego zbierania głosów wierzycieli przez dłużnika bez udziału sądu |
|  |  | postępowanie umożliwia dłużnikowi zawarcie układu po sporządzeniu i zatwierdzeniu spisu wierzytelności w uproszczonym trybie i może być prowadzone, jeżeli suma wierzytelności spornych uprawniających do głosowania nad układem nie przekracza 15% sumy wierzytelności uprawniających do głosowania nad układem |
|  |  | postępowanie umożliwia dłużnikowi zawarcie układu po sporządzeniu i zatwierdzeniu spisu wierzytelności |
|  |  | postępowania umożliwia dłużnikowi przeprowadzenie działań sanacyjnych oraz zawarcie układu po sporządzeniu i zatwierdzeniu spisu wierzytelności |
|  |  | w postępowaniu badane jest czy w stosunku do dłużnika możliwa jest sądowa restrukturyzacja. |

**ZADANIE II**

**JAK POSZUKIWAĆ WŁAŚCIWYCH AKT POSTĘPOWANIA**

 Jan Kowalski zawiadomił Prokuraturę, że rada wierzycieli w postepowaniu dotyczącym „Cudowny Las” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w restrukturyzacji działa w zmowie w zarządem dłużnika. Do zawiadomienia dołączono odpis postanowienia sądu o otwarciu postępowania układowego z dnia 5.03.2017 roku (sygn. akt X GU 5/17). Prokurator przed wydaniem decyzji będzie chciał zapoznać się z aktami sprawy.

**O jakie akta powinien wystąpić?**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Sygnatura** | **Ustawa** | **Sprawa** |
| GR |  | dla spraw o otwarcie postępowania  |
| GU |  | dla spraw o ogłoszenie upadłości |
| GRz |  | dla spraw restrukturyzacyjnych po wpłynięciu wniosku o zatwierdzenie układu w postępowaniu o zatwierdzenie układu |
| GRp |  | dla spraw restrukturyzacyjnych po otwarciu przyspieszonego postępowania układowego |
| GRu |  | dla spraw restrukturyzacyjnych po otwarciu postępowania układowego |
| GRs |  | dla spraw restrukturyzacyjnych po otwarciu postępowania sanacyjnego |
| GUp |  | dla spraw upadłościowych po ogłoszeniu upadłości |
| Gzd |  | dla spraw o zakaz prowadzenia działalności gospodarczej |
| GReu |  | dla spraw o uchylenie, zmianę lub stwierdzenie wykonania układu w postępowaniu restrukturyzacyjnym |
| GUu |  | dla spraw o zmianę, uchylenie lub stwierdzenie wykonania układu zawartego w postępowaniu upadłościowym oraz o zmianę, uchylenie lub stwierdzenie wykonania planu spłaty i umorzenia zobowiązań upadłego w postępowaniach upadłościowych wobec osób fizycznych nieprowadzących działalności gospodarczej |
| GRez |  | dla zażaleń rozpoznawanych przez sąd restrukturyzacyjny |
| Guz |  | dla zażaleń rozpoznawanych przez sąd upadłościowy |
| GRk |  | dla środków odwoławczych rozpoznawanych przez sędziego-komisarza w postępowaniu restrukturyzacyjnym |
| GUk |  | dla środków odwoławczych rozpoznawanych przez sędziego-komisarza w postępowaniu upadłościowym |
| Gz |  | dla środków odwoławczych rozpoznawanych przez sąd okręgowy od postanowień sądu upadłościowego lub restrukturyzacyjnego |
| GU (of) |  | dla spraw o ogłoszenie upadłości konsumenckiej  |
| GUp (of) |  | dla spraw upadłościowych po ogłoszeniu upadłości konsumenckiej |

**Zarządzenie Ministra Sprawiedliwości w sprawie organizacji i zakresu działania sekretariatów sądowych oraz innych działów administracji sądowej**

**z dnia 12 grudnia 2003 r. (Dz.Urz.MS Nr 5, poz. 22)**

**Dział VII. Biurowość w sprawach restrukturyzacyjnych i upadłościowych.** [[1]](#endnote-1)

**Rozdział 1. Repertoria i inne urządzenia ewidencyjne.**

**§ 198** [[2]](#endnote-2)

1.[[3]](#endnote-3) W wydziałach gospodarczych (sekcjach) dla spraw restrukturyzacyjnych i upadłościowych oraz w wydziałach gospodarczych właściwych dla spraw restrukturyzacyjnych i upadłościowych, w których nie wyodrębniono organizacyjnie sekcji upadłościowej, prowadzi się [st]:

**1)**  repertorium "GR" - dla spraw o otwarcie postępowania restrukturyzacyjnego;

**2)**  repertorium "GU" - dla spraw o ogłoszenie upadłości, w tym wniosków osób, do których mają zastosowanie przepisy tytułu V części trzeciej p.u., dla spraw o otwarcie wtórnego postępowania upadłościowego oraz o uznanie orzeczenia o wszczęciu zagranicznego postępowania upadłościowego, a także o uchylenie i zmianę orzeczenia o uznaniu;

**3)**  repertorium "GRz" - dla spraw restrukturyzacyjnych po wpłynięciu wniosku o zatwierdzenie układu w postępowaniu o zatwierdzenie układu;

**4)**  repertorium "GRp" - dla spraw restrukturyzacyjnych po otwarciu przyspieszonego postępowania układowego;

**5)**  repertorium "GRu" - dla spraw restrukturyzacyjnych po otwarciu postępowania układowego;

**6)**  repertorium "GRs" - dla spraw restrukturyzacyjnych po otwarciu postępowania sanacyjnego;

**7)**  repertorium "GUp" - dla spraw upadłościowych po ogłoszeniu upadłości, w tym osób, do których mają zastosowanie przepisy tytułu V części trzeciej p.u. oraz dla wtórnych postępowań upadłościowych i postępowań prowadzonych po uznaniu orzeczenia o wszczęciu zagranicznego postępowania upadłościowego;

**8)**  repertorium "Gzd" - dla spraw o zakaz prowadzenia działalności gospodarczej;

**9)**  repertorium "GRo" - dla wszczętych przed sądem restrukturyzacyjnym spraw rozpoznawanych według przepisów k.p.c., w tym spraw z wniosku Ministra Sprawiedliwości złożonego na podstawie art. 18a ust. 1 ustawy o licencji doradcy restrukturyzacyjnego (Dz.U. z 2014 r. poz. 776 oraz z 2015 r. poz. 978);

**10)**  repertorium "GUo" - dla wszczętych przed sądem upadłościowym spraw rozpoznawanych według przepisów k.p.c., w tym powództwa o wyłączenie z masy upadłości oraz spraw z wniosku Ministra Sprawiedliwości złożonego na podstawie art. 18a ust. 1 ustawy o licencji doradcy restrukturyzacyjnego;

**11)**  wykaz "GReu" - dla spraw o uchylenie, zmianę lub stwierdzenie wykonania układu w postępowaniu restrukturyzacyjnym;

**12)**  wykaz "GUu" - dla spraw o zmianę, uchylenie lub stwierdzenie wykonania układu zawartego w postępowaniu upadłościowym oraz o zmianę, uchylenie lub stwierdzenie wykonania planu spłaty i umorzenia zobowiązań upadłego w postępowaniach upadłościowych wobec osób fizycznych nieprowadzących działalności gospodarczej;

**13)**  kontrolkę "GRez" - dla zażaleń rozpoznawanych przez sąd restrukturyzacyjny;

**14)**  kontrolkę "GUz" - dla zażaleń rozpoznawanych przez sąd upadłościowy;

**15)**  kontrolkę "GRk" - dla środków odwoławczych rozpoznawanych przez sędziego-komisarza w postępowaniu restrukturyzacyjnym;

**16)**  kontrolkę "GUk" - dla środków odwoławczych rozpoznawanych przez sędziego-komisarza w postępowaniu upadłościowym.

**§ 208**

1. Dla każdego postępowania upadłościowego "GUp" sporządza się spis zgłoszeń wierzytelności, w którym odnotowuje się: liczbę porządkową, datę wpływu i określenie wierzyciela, datę zarządzenia wzywającego do uzupełnienia braków, datę zarządzenia o zwrocie zgłoszenia, datę obwieszczenia w "Monitorze Sądowym i Gospodarczym", a w przypadku osób, do których mają zastosowanie przepisy tytułu V części trzeciej p.u., datę i tytuł dziennika, w którym zamieszczono obwieszczenie oraz uwagi.

2. Zgłoszenia wierzytelności wpinane są kolejno do skoroszytów lub układane w teczkach oznaczonych sygnaturą akt, kolejnym rzymskim numerem teczki, symbolem "Zw" oraz liczbą zgłoszeń, które zawierają (np. XV GUp 11/03, IV Zw 56-125); numer kolejny zgłoszenia odnotowuje się w prawym górnym rogu jego pierwszej strony.

3. W przypadku złożenia dodatkowego zgłoszenia po ustaleniu listy wierzytelności uzupełniające zgłoszenie tego samego wierzyciela odnotowuje się pod nową liczbą porządkową i podaną w nawiasie liczbą porządkową nadaną pierwszemu zgłoszeniu (np. XV GUp 11/03/Zw 150 (12)).

4. Pisma uzupełniające, zmieniające, cofające zgłoszenie już odnotowane odnotowuje się w rubryce "Uwagi" z podaniem daty wpływu oraz oznacza numerem kolejnym zgłoszenia i kolejną liczbą rzymską (np. 150/I, 150/II, 150/III itd.).

5. W spisie zgłoszeń wierzytelności dokonuje się zakreślenia sprawy z chwilą zwrotu zgłoszenia wierzytelności, umorzenia postępowania na skutek cofnięcia zgłoszenia lub ogłoszenia w Monitorze Sądowym i Gospodarczym o przekazaniu sędziemu komisarzowi listy wierzytelności, w której rozpoznano zgłoszenie.

6. Dla spisów wierzytelności prowadzi się według ustalonego wzoru "Kartę kontrolną zgłoszeń wierzytelności", w której kierownik sekretariatu odnotowuje niezwłocznie po zamieszczeniu obwieszczenia w Monitorze Sądowym i Gospodarczym o przekazaniu listy wierzytelności sędziemu komisarzowi sumaryczną liczbę zgłoszeń objętych listą wierzytelności, a raz w miesiącu sumę wszystkich zwróconych lub w inny sposób załatwionych zgłoszeń wierzytelności.

**§ 209**

1.Dla zgłoszenia wierzytelności, co do którego wpłynęło: zażalenie na zwrot zgłoszenia, wniosek syndyka o postępowanie dowodowe w trybie art. 243 ust. 2 p.u., złożono sprzeciw lub zażalenie w trybie art. 262 ust. 2 p.u., zakłada się akta pomocnicze zgłoszenia.

2. Akta oznacza się sygnaturą akt głównych oraz literami "Zw" i numerem kolejnym zgłoszenia (np.: XV GUp 11/04/Zw 12).

3. W aktach, o których mowa w ust. 1, gromadzi się całość dokumentacji postępowania dotyczącego zgłoszenia wierzytelności, w tym prowadzonego w trybie art. 243 ust. 2 p.u. oraz postępowania wywołanego sprzeciwem lub zażaleniem w trybie art. 262 ust. 2 p.u.

4. W razie wpłynięcia sprzeciwu w aktach zgłoszenia przed sprzeciwem umieścić należy odpis listy we fragmencie odnoszącym się do tego zgłoszenia wierzytelności oraz kopie obwieszczeń o ustaleniu listy, natomiast w razie złożenia zażalenia w trybie art. 262 ust. 2 p.u. należy dołączyć odpis zaskarżonego postanowienia wraz z odpisem zwrotnego poświadczenia odbioru zaskarżonego postanowienia.

5. Postępowanie w sprawie sprostowania lub zmiany listy w trybie art. 261 p.u. prowadzi się w aktach głównych.

**§ 211**

1. Na zarządzenie przewodniczącego wydziału mogą być zakładane dla spraw "GUp" akta pomocnicze dla postępowań wpadkowych toczących się w tych sprawach, w szczególności: wniosku o wyłączenie z masy upadłości, skargi na czynności komornika, listy wierzytelności i planu podziału.

2. Akta pomocnicze oznacza się w takim przypadku sygnaturą akt głównych, literami "Ap" oraz numerem kolejnym założonych w tym postępowaniu akt pomocniczych (np.: XV GUp 11/04/Ap-1).

3. Sygnaturę akt pomocniczych oraz wzmiankę o postępowaniu wpadkowym, które jest w nich prowadzone, umieszcza się w repertorium „GUp”.

**ZADANIE III**

1. **Czy prokurator może złożyć wniosek o otwarcie postępowania restrukturyzacyjnego?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy prokurator może złożyć wniosek o ogłoszenie upadłości?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy prokurator może przystąpić do toczącego się postępowania restrukturyzacyjnego?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy prokurator może złożyć wniosek o orzeczenie zakazu prowadzenia działalności gospodarczej?**

**tak/nie**

**………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………**

**PRAWO RESTRUKTURYZACYJNE**

**Art. 7**

1. O ile ustawa nie stanowi inaczej, postępowanie restrukturyzacyjne wszczyna się na wniosek restrukturyzacyjny złożony przez dłużnika.

2. Przez wniosek restrukturyzacyjny należy rozumieć wniosek o otwarcie postępowania restrukturyzacyjnego oraz wniosek o zatwierdzenie układu przyjętego w postępowaniu o zatwierdzenie układu.

**Art. 65**

1. Uczestnikami postępowania restrukturyzacyjnego są:

**1)**  dłużnik;

**2)**  wierzyciel osobisty dłużnika, któremu przysługuje wierzytelność bezsporna;

**3)**  wierzyciel osobisty dłużnika, któremu przysługuje wierzytelność sporna i który uprawdopodobnił swoją wierzytelność oraz został dopuszczony do udziału w sprawie przez sędziego-komisarza.

2. Przez wierzyciela należy rozumieć osobę uprawnioną do żądania od dłużnika świadczenia.

3. Przez świadczenie należy rozumieć również świadczenie składek na ubezpieczenia społeczne oraz innych danin publicznych.

4. Przez wierzyciela osobistego, któremu przysługuje wierzytelność bezsporna, należy rozumieć wierzyciela osobistego, który został wskazany przez dłużnika w spisie wierzycieli załączonym do wniosku restrukturyzacyjnego lub którego wierzytelność została stwierdzona tytułem egzekucyjnym lub który został umieszczony w spisie wierzytelności.

5. Przez wierzytelność sporną należy rozumieć wierzytelność inną niż wskazana w ust. 4, która została skonkretyzowana co do zakresu świadczenia dłużnika i podstawy faktycznej, w szczególności wierzytelność, co do której dłużnik został wezwany do spełnienia świadczenia, zawezwano dłużnika do próby ugodowej, wytoczono powództwo przeciwko dłużnikowi albo podniesiono zarzut potrącenia w sprawie wszczętej przez dłużnika, albo co do której toczy się postępowanie przed sądem polubownym oraz wierzytelność, o której mowa w art. 90 ust. 2.

6. Dopuszczenie do udziału w sprawie wierzyciela, o którym mowa w ust. 1 pkt 3, może nastąpić na wniosek wierzyciela albo z urzędu. W przypadku dopuszczenia wierzyciela do udziału w sprawie na jego wniosek, dopuszczenie wywołuje skutek od dnia złożenia wniosku.

7. Wierzyciel nieumieszczony w spisie wierzytelności traci uprawnienia uczestnika postępowania z dniem uprawomocnienia się postanowienia o oddaleniu jego sprzeciwu lub bezskutecznego upływu terminu do jego złożenia albo uprawomocnienia się postanowienia uwzględniającego sprzeciw co do umieszczenia jego wierzytelności.

**Art. 283**

1. Wniosek o otwarcie postępowania sanacyjnego w stosunku do osoby prawnej wpisanej do Krajowego Rejestru Sądowego może zgłosić również kurator ustanowiony na podstawie art. 26 ust. 1 ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym

2. Wniosek o otwarcie postępowania sanacyjnego w stosunku do niewypłacalnej osoby prawnej może zgłosić również jej wierzyciel osobisty.

**PRAWO UPADŁOŚCIOWE**

**Art. 3**

Postępowanie uregulowane ustawą może być wszczęte tylko na wniosek złożony przez podmioty określone w ustawie.

**Art. 376 ust. 1 (zakaz prowadzenia działalności gospodarczej)**

Postępowanie w sprawach, o których mowa w art. 373 i art. 374, wszczyna się **wyłącznie** na wniosek wierzyciela, tymczasowego nadzorcy sądowego, zarządcy przymusowego, syndyka, **prokuratora,** a także Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oraz Komisji Nadzoru Finansowego.

**USTAWA O PROKURATURZE**

**Art. 3**

§ 1. Obowiązki określone w art. 2 Prokurator Generalny, Prokurator Krajowy i pozostali zastępcy Prokuratora Generalnego oraz podlegli im prokuratorzy wykonują przez:

(…)

2)wytaczanie powództw w sprawach cywilnych oraz składanie wniosków i udział w postępowaniu sądowym w sprawach cywilnych, z zakresu prawa pracy i ubezpieczeń społecznych, jeżeli tego wymaga ochrona praworządności, interesu społecznego, własności lub praw obywateli;

**Art. 5**

Prokurator może uczestniczyć w każdym postępowaniu prowadzonym przez organy władzy i administracji publicznej, sądy i trybunały, chyba że ustawy stanowią inaczej.

**UCHWAŁA SĄDU NAJWYŻSZEGO Z DNIA 14.09.2005 ROKU**

**(SYGN. AKT III CZP 58/05)**

*Prokurator jest legitymowany do złożenia wniosku o wszczęcie postępowania w sprawie o pozbawienie prawa prowadzenia działalności gospodarczej na własny rachunek oraz pełnienia funkcji członka rady nadzorczej, reprezentanta lub pełnomocnika w spółce handlowej, przedsiębiorstwie państwowym, spółdzielni, fundacji lub stowarzyszeniu (art.373-377 p.u.n.)*

Wytyczne Prokuratora Generalnego z dnia 06.07.2016 r. w sprawie zasad prowadzenia postępowań przygotowawczych w sprawach o przestępstwa związane z procederem wyłudzania nienależnego zwrotu podatku VAT oraz innych oszukańczych uszczupleń w tym podatku

<https://pk.gov.pl/wytyczne-prokuratora-generalnego-1449/wytyczne-i-zarzadzenia-2.html>



**ZADANIE IV**

**CZY BRAK ZŁOŻENIA WNIOSKU O OTWARCIE POSTĘPOWANIA RESTRUKTURYZACYJNEGO JEST KARANE?**

**KODEKS SPÓŁEK HANDLOWYCH**

**Art. 586.**

Kto, będąc członkiem zarządu spółki albo likwidatorem, nie zgłasza wniosku o upadłość spółki handlowej pomimo powstania warunków uzasadniających według przepisów upadłość spółki

 - podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**USTAWA O EUROPEJSKIM ZGRUPOWANIU INTERESÓW GOSPODARCZYCH**

**I SPÓŁCE EUROPEJSKIEJ**

**Art. 128.**

Kto, będąc zarządcą zgrupowania albo jego likwidatorem, nie zgłasza wniosku o upadłość zgrupowania pomimo powstania warunków uzasadniających jego upadłość według przepisów o postępowaniu upadłościowym i naprawczym,

 - podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**Art. 129.**

Kto, będąc członkiem zarządu, członkiem rady administrującej lub dyrektorem wykonawczym albo likwidatorem SE, na których ciąży obowiązek zgłoszenia wniosku o upadłość SE, nie zgłasza tego wniosku pomimo powstania warunków uzasadniających upadłość SE według przepisów o postępowaniu upadłościowym i naprawczym,

- podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**PRAWO SPÓŁDZIELCZE**

**Art. 267 b.**

Kto, będąc członkiem zarządu spółdzielni albo likwidatorem, nie zgłasza wniosku o upadłość spółdzielni pomimo powstania warunków uzasadniających upadłość spółdzielni,

- podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**USTAWA O SPÓŁDZIELNIACH MIESZKANIOWYCH**

**Art. 1 ust 7.**

W zakresie nieuregulowanym w ustawie do spółdzielni mieszkaniowej stosuje się przepisy ustawy z dnia 16 września 1982 r. - Prawo spółdzielcze

**USTAWA O SPÓŁDZIELNI EUROPEJSKIEJ**

**Art. 108.**

Kto, będąc członkiem zarządu, członkiem rady administrującej albo likwidatorem SCE, na których ciąży obowiązek zgłoszenia wniosku o upadłość SCE, nie zgłasza tego wniosku pomimo powstania warunków uzasadniających upadłość SCE,

- podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**USTAWA O DZIAŁALNOŚCI UBEZPIECZENIOWEJ I REASEKURACYJNEJ**

**Art. 435**

Kto, będąc członkiem zarządu zakładu ubezpieczeń, a w przypadku spółki europejskiej, w której przyjęto system monistyczny - członkiem rady administrującej, albo likwidatorem, nie zgłasza wniosku o ogłoszenie upadłości zakładu ubezpieczeń pomimo powstania warunków uzasadniających według przepisów upadłość zakładu ubezpieczeń,

- podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**Art. 436**

Kto, będąc członkiem zarządu zakładu reasekuracji, a w przypadku spółki europejskiej, w której przyjęto system monistyczny - członkiem rady administrującej, albo likwidatorem, nie zgłasza wniosku o ogłoszenie upadłości zakładu reasekuracji pomimo powstania warunków uzasadniających według przepisów upadłość zakładu reasekuracji,

- podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do roku.

**PRAWO UPADŁOŚCIOWE**

**Art. 20.**

1. Wniosek o ogłoszenie upadłości może zgłosić dłużnik lub każdy z jego wierzycieli osobistych.

**PRAWO RESTRUKTURYZACYJNE**

**DLACZEGO PRZEPISY NIE PRZEWIDUJĄ SANKCJI ZA NIEZŁOŻENIE WNIOSKU O OTWARCIE POSTĘPOWANIA RESTRUKTURYZACYJNEGO ??????????????????**

**………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………**

ZADANIE V

 KIEDY AKTUALIZUJE SIĘ OBOWIĄZEK ZGŁOSZENIA WNIOSKU

„Cudowny Ogród” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Białowieży prowadziła działalność gospodarczą w zakresie produkcji mebli i galanterii ogrodowej. Wspólnikami tej spółki byli Anna Radosna, Kamil Smutny i Edward Pociecha.

Anna Radosna figurowała w rejestrze przedsiębiorców jako członek zarządu od dnia 28.01.2011 do dnia 12.12.2017 roku. Kamil Smutny został powołany do zarządu z dniem 1.01.2014 roku i nadal jest wpisany w rejestrze przedsiębiorców jako członek zarządu. Edward Pociecha został powołany do zarządu z dniem 1.12.2017 roku i dalej pełni tą funkcję.

 W dniu 1.05.2017 roku doszło do pożaru hali fabrycznej wykorzystywanej przez Spółkę, a w jego wyniku spaliło się całe wyposażenie fabryki (maszyny tartaku, maszyny do obróbki drewna, malarnia wraz z zapasami farb, linia do montażu mebli, cześć surowca i półproduktów). Spółka oszacowała straty na 1.200.000,00 złotych. W towarach gotowych Spółka posiadała 200.000,00 złotych oraz w należnościach 450.000,00 złotych. Spółka posiadała zadłużenie w kwocie 700.000,00 złotych. W pierwszych tygodniach po pożarze Spółka wyprzedawała zapasy, ściągała należności i w ten sposób regulowała bieżące należności, zaś w dniu 20.05.2017 roku złożyła wniosek o otwarcie postępowania układowego. Wniosek ten został oddalony w dniu 30.06.2017 roku.

W związku z tym, że hala była ubezpieczona Spółka w dniu 2.05.2017 roku zgłosiła do Ubezpieczyciela fakt wystąpienia pożaru i wniosła o wypłatę odszkodowania. Ubezpieczyciel wszczął procedurę i zażądał szeregu dokumentów, w tym dotyczących przeglądów okresowych budynku. Dokumenty dostarczył Kamil Smutny, który był w Spółce odpowiedzialny za sprawy techniczne. Ubezpieczyciel wykrył, że protokół przeglądów kominiarskich jest sfałszowany i zawiadomił o tym prokuraturę. Kamil Smutny przyznał się do winy i został przeciwko niemu skierowany wiosek o skazanie w trybie art. 335 § 1 k.p.k. o przestępstwo z art. 270 § 1 k.k. Sąd wydał wyrok skazujący w dniu 30.06.2016 roku. Nikt nie wnosił o uzasadnienie tego wyroku, nikt się od niego nie odwołał. W dniu 8.07.2016 roku Ubezpieczyciel odmówił wypłaty odszkodowania Spółce, a ta w żaden sposób nie kwestionowała tej decyzji.

 Edward Pociecha w dniu 18.01.2018 roku – po zapoznaniu się z wstępnym sprawozdaniem finansowym – złożył imieniem Spółki wniosek o ogłoszenie upadłości.

Oceń poniższe zagadnienia

1. Kto ponosi odpowiedzialność za niezłożenie wniosku o ogłoszenie upadłości w terminie?

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy złożenie wniosku o zatwierdzenie układu w postępowaniu w przedmiocie zatwierdzenia układu zwalnia z odpowiedzialności?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy złożenie wniosku o otwarcie przyśpieszonego postępowania układowego lub postępowania układowego zwalnia z odpowiedzialności?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy złożenie wniosku o otwarcie postępowania sanacyjnego zwalnia z odpowiedzialności?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. **Czy z uwagi na fakt, iż Sąd restrukturyzacyjny rozpoznawał wniosek o otwarcie postępowania sanacyjnego ponad 30 dni istnieje możliwość uwolnienia się od odpowiedzialności przez członka zarządu, który złożył wniosek w terminie dla złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości?**

**tak/nie**

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. W jakim okresie trwa mandat członka zarządu?

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

1. Kiedy członek zarządu spółki przestaje ponosić odpowiedzialność za niezłożenie wniosku o ogłoszenie upadłości spółki w terminie?

………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………

ZADANIE VI

PRZEPISY KARNE W PRAWIE RESTRUKTURYZACYJNYM

Prawo restrukturyzacyjne

**Art. 36**

1. Zawarcie umowy z nadzorcą układu nie ogranicza dłużnika w zarządzie jego majątkiem.

2. Dłużnik udziela nadzorcy układu pełnych i zgodnych z prawdą informacji w celu wykorzystania w postępowaniu restrukturyzacyjnym oraz udostępnia dokumenty dotyczące swojego majątku i zobowiązań.

3. Dłużnik udziela nadzorcy układu informacji, o których mowa w ust. 2, pod rygorem odpowiedzialności karnej za dostarczanie nieprawdziwych informacji w celu wykorzystania w postępowaniu restrukturyzacyjnym oraz za zatajanie informacji mających istotne znaczenie dla przeprowadzenia postępowania restrukturyzacyjnego, o czym poucza go nadzorca układu.

4. Nadzorca układu nie ponosi odpowiedzialności za prawdziwość informacji dostarczonych mu przez dłużnika, pouczonego o odpowiedzialności karnej, o której mowa w ust. 3. Nie zwalnia to nadzorcy układu z obowiązku rzetelnego weryfikowania przedstawionych informacji, w szczególności w przypadku gdy istnieją uzasadnione wątpliwości co do ich prawdziwości.

**Art. 203**

1. Jeżeli ustawa przewiduje złożenie przez dłużnika pisemnego oświadczenia, że przedstawione informacje są prawdziwe i zupełne, oświadczenie to zawiera klauzulę następującej treści: ,,Jestem świadomy odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia. "

**Art. 228**

1. Wraz z wnioskiem o otwarcie przyspieszonego postępowania układowego dłużnik składa na piśmie oświadczenie, że informacje zawarte we wniosku i załącznikach są prawdziwe i zupełne.

2. Jeżeli oświadczenie, o którym mowa w ust. 1, nie jest zgodne z prawdą, dłużnik ponosi odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną na skutek podania nieprawdziwych informacji.

**Art. 238**

Po otwarciu przyspieszonego postępowania układowego dłużnik udziela sędziemu-komisarzowi i nadzorcy sądowemu wszelkich potrzebnych wyjaśnień, udostępnia dokumenty dotyczące jego przedsiębiorstwa i majątku oraz umożliwia nadzorcy sądowemu zapoznanie się z przedsiębiorstwem dłużnika, w szczególności z jego księgami rachunkowymi.

**Art. 266**

1. We wniosku o otwarcie postępowania układowego dłużnik uprawdopodabnia zdolność do bieżącego zaspokajania kosztów postępowania układowego i zobowiązań powstałych po dniu jego otwarcia.

2. Do wniosku o otwarcie postępowania układowego nie dołącza się odpisów propozycji układowych.

3. Przepisy art. 228 i art. 229 stosuje się odpowiednio.

**Art. 273**

Po otwarciu postępowania układowego przepisy art. 238-256 stosuje się odpowiednio.

**Art. 284**

1. Wniosek o otwarcie postępowania sanacyjnego powinien zawierać:

(…)

3. Przepisy art. 228 i art. 229 stosuje się odpowiednio.

**Art. 291**

1. Po otwarciu postępowania sanacyjnego dłużnik, któremu nie udzielono zezwolenia, o którym mowa w art. 288 ust. 3, wskazuje i wydaje zarządcy cały swój majątek oraz wydaje dokumenty dotyczące jego działalności, majątku oraz rozliczeń, w szczególności księgi rachunkowe, inne ewidencje prowadzone dla celów podatkowych i korespondencję. Wykonanie tych obowiązków dłużnik potwierdza w formie oświadczenia na piśmie, które składa sędziemu-komisarzowi.

**Art. 292** W przypadku udzielenia dłużnikowi zezwolenia, o którym mowa w art. 288 ust. 3, jeżeli sąd nie nałoży na dłużnika dalej idących obowiązków, dłużnik udziela sędziemu-komisarzowi i zarządcy wszelkich potrzebnych wyjaśnień, udostępnia dokumenty dotyczące jego przedsiębiorstwa i majątku oraz umożliwia zarządcy zapoznanie się z przedsiębiorstwem dłużnika, w szczególności z jego księgami rachunkowymi.

**Art. 399** Kto, będąc dłużnikiem lub osobą uprawnioną do reprezentowania dłużnika, dostarcza nadzorcy, zarządcy lub sędziemu-komisarzowi nieprawdziwych informacji w celu ich wykorzystania w postępowaniu restrukturyzacyjnym lub zataja przed nimi informacje mające istotne znaczenie dla przeprowadzenia postępowania restrukturyzacyjnego lub nie udostępnia posiadanych przez siebie danych lub dokumentów pozwalających na wykonanie obowiązku, o którym mowa w art. 56 ust. 1, 5 i 7 oraz art. 70 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych,

podlega karze pozbawienia wolności do lat 3.

**Art. 400** Kto, będąc dłużnikiem albo osobą uprawnioną do reprezentowania dłużnika, nie wydaje zarządcy ksiąg rachunkowych lub innych dokumentów dotyczących jego majątku,

podlega karze pozbawienia wolności od 3 miesięcy do lat 5.

……………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………….

**ZADANIE VII**

**POJĘCIE ZAGROŻENIA NIEWYPŁACALNOŚCIĄ I UPADŁOŚCI**

1. Czy pojęcia zagrożenia niewypłacalnością, niewypłacalności lub upadłości z p.u. i p.res. są tożsame z tymi pojęciami zawartymi w k.k.?
2. Czy przestępstwa wskazane w k.k. w zakresie niewypłacalności może popełnić przedsiębiorca nie mający zdolności upadłościowej lub restrukturyzacyjnej?
3. Czy powyższe przestępstwa może popełnić podmiot nie mający statusu przedsiębiorcy?

**KODEKS KARNY**

**Art. 300**

§ 1. Kto, w razie **grożącej mu niewypłacalności** lub **upadłośc**i, udaremnia lub uszczupla zaspokojenie swojego wierzyciela przez to, że usuwa, ukrywa, zbywa, darowuje, niszczy, rzeczywiście lub pozornie obciąża albo uszkadza składniki swojego majątku,

podlega karze pozbawienia wolności do lat 3.

(…)

§ 3. Jeżeli czyn określony w § 1 wyrządził szkodę wielu wierzycielom, sprawca

podlega karze pozbawienia wolności od 6 miesięcy do lat 8.

§ 4. Jeżeli pokrzywdzonym nie jest Skarb Państwa, ściganie przestępstwa określonego w § 1 następuje na wniosek pokrzywdzonego.

**Art. 301**

§ 1. Kto będąc dłużnikiem kilku wierzycieli udaremnia lub ogranicza zaspokojenie ich należności przez to, że tworzy w oparciu o przepisy prawa nową jednostkę gospodarczą i przenosi na nią składniki swojego majątku,

podlega karze pozbawienia wolności od 3 miesięcy do lat 5.

§ 2. Tej samej karze podlega, kto będąc dłużnikiem kilku wierzycieli doprowadza do swojej **upadłości** lub **niewypłacalności.**

§ 3. Kto będąc dłużnikiem kilku wierzycieli w sposób lekkomyślny doprowadza do **swojej upadłości** lub **niewypłacalności**, w szczególności przez trwonienie części składowych majątku, zaciąganie zobowiązań lub zawieranie transakcji oczywiście sprzecznych z zasadami gospodarowania,

podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do lat 2.

**Art. 302**

§ 1. Kto, w razie **grożącej mu niewypłacalności** lub **upadłości**, nie mogąc zaspokoić wszystkich wierzycieli, spłaca lub zabezpiecza tylko niektórych, czym działa na szkodę pozostałych,

podlega grzywnie, karze ograniczenia wolności albo pozbawienia wolności do lat 2.

**PRAWO UPADŁOŚCIOWE**

**Art. 10**

Upadłość ogłasza się w stosunku do dłużnika, który stał się niewypłacalny.

**Art. 11**

1. Dłużnik jest niewypłacalny, jeżeli utracił zdolność do wykonywania swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych.

1a. Domniemywa się, że dłużnik utracił zdolność do wykonywania swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych, jeżeli opóźnienie w wykonaniu zobowiązań pieniężnych przekracza trzy miesiące.

2. Dłużnik będący osobą prawną albo jednostką organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, jest niewypłacalny także wtedy, gdy jego zobowiązania pieniężne przekraczają wartość jego majątku, a stan ten utrzymuje się przez okres przekraczający dwadzieścia cztery miesiące.

**PRAWO RESTRUKTURYZACYJNE**

**Art. 6**

1. Postępowanie restrukturyzacyjne może być prowadzone wobec **dłużnika niewypłacalnego** lub **zagrożonego niewypłacalnością**.

2. Przez dłużnika niewypłacalnego należy rozumieć dłużnika niewypłacalnego w rozumieniu ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. - Prawo upadłościowe (Dz.U. z 2016 r. poz. 2171, 2260 i 2261 oraz z 2017 r. poz. 791), zwanej dalej „Prawem upadłościowym”.

3. Przez dłużnika **zagrożonego niewypłacalnością** należy rozumieć dłużnika, którego sytuacja ekonomiczna wskazuje, że w niedługim czasie może stać się niewypłacalny.

**Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów w sprawie „Zasad techniki prawodawczej”**

**z dnia 20 czerwca 2002 roku (t.j. Dz.U. z 2016 r. poz. 283)**

§ 6

Przepisy ustawy redaguje się tak, aby dokładnie i w sposób zrozumiały dla adresatów zawartych w nich norm wyrażały intencje prawodawcy.

§ 8 ust. 1

W ustawie należy posługiwać się poprawnymi wyrażeniami językowymi (określeniami) w ich podstawowym i powszechnie przyjętym znaczeniu.

§ 9

W ustawie należy posługiwać się określeniami, które zostały użyte w ustawie podstawowej dla danej dziedziny spraw, w szczególności w ustawie określanej jako „kodeks” lub „prawo”.

§ 10

Do oznaczenia jednakowych pojęć używa się jednakowych określeń, a różnych pojęć nie oznacza się tymi samymi określeniami.

**ZADANIE VII**

**DZIAŁANIA NA SZKODĘ WIERZYCIELI**

W stosunku do „PIĘKNY DOM” Spółka Akcyjna w Warszawie toczy się postępowanie sanacyjne. Zarząd Spółki zwrócił do jednego z wierzycieli „POL-BETON” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Krakowie, będących dostawcą materiałów budowlanych, że jeżeli zagłosuje za układem, to po zakończeniu postępowania będzie tylko od niego kupował materiały, przy czym spowoduje to wzrost jego obrotów ze Spółką o 500 %, ale Spółka będzie chciała od tych transakcji rabatu o 1% większego, niż udziela on innym podmiotom o takim samym wolumenie obrotów. Treść porozumienia wyciekła do wierzyciela który głosował przeciwko układowi, który zawiadomił o tym Prokuraturę. Układ został przyjęty, ale nie został zatwierdzony przez Sąd.

Czy doszło do naruszenia prawa?

**KODEKS KARNY**

**Art. 302**

§ 2. Kto wierzycielowi udziela lub obiecuje udzielić korzyści majątkowej za działanie na szkodę innych wierzycieli w związku z postępowaniem upadłościowym lub zmierzającym do zapobiegnięcia upadłości,

podlega karze pozbawienia wolności do lat 3.

§ 3. Tej samej karze podlega wierzyciel, który w związku z określonym w § 2 postępowaniem przyjmuje korzyść za działanie na szkodę innych wierzycieli albo takiej korzyści żąda.

……………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………………….

1. [↑](#endnote-ref-1)
2. [↑](#endnote-ref-2)
3. [↑](#endnote-ref-3)