



**RZECZPOSPOLITA POLSKA
MINISTER FINANSÓW**

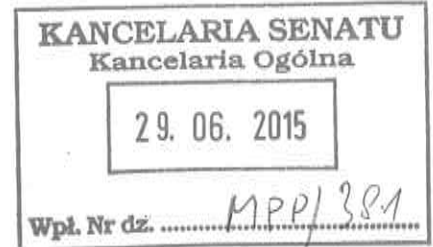
PR2.021.215.2015.PCH

Sekretariat Wicemarszałek Senatu RP
Marii Pańczyk-Pozdziej
Wpłynęło dn. 29.06.2015
Nr. MPP/381 Nn/16093
Podpis: LP

Warszawa, dnia 26 czerwca 2015 r.

**SEKRETARIAT
Biura Prac Senackich**

Wpłynęło dn. 30.06.15
nr. 4053 podpis: LP



Pani
Maria Pańczyk-Pozdziej
Wicemarszałek Senatu
Rzeczypospolitej Polskiej

Dot. BS/043-75-3241/15

W nawiązaniu do przekazanego przy piśmie z dnia 29 maja 2015 r. oświadczenia złożonego przez senatora Andrzeja Kobiaka podczas 75 posiedzenia Senatu RP w dniu 21 maja 2015 r. w sprawie zmian w Kodeksie spółek handlowych, poniżej przedstawiam następujące stanowisko.

Projekt nowelizacji Kodeksu spółek handlowych w zakresie gospodarki finansowej spółek handlowych (aktualny tytuł *projekt ustawy o zmianie ustawy – Kodeks spółek handlowych oraz ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji*), z uwagi na zidentyfikowane problemy podatkowe nie zawiera rozwiązań dotyczących możliwości ustanawiania w spółkach z o.o. udziałów bez wartości nominalnej i tworzenia kapitału udziałowego. Pozostawia natomiast propozycje dotyczące obniżenia minimalnej wysokości kapitału zakładowego oraz złagodzenia rygorów postępowania konwokacyjnego przy obniżeniu kapitału zakładowego, a także rozwiązania w zakresie testu wypłacalności, który ma poprzedzać każdą wypłatę z majątku spółki pod tytułem korporacyjnym.

1. Obniżenie minimalnej wysokości kapitału zakładowego w spółce z o.o. do 1 złotego z jednej strony jest inspirowane rozwiązaniami systemów innych państw, w których zdecydowano o likwidacji bądź znaczącej liberalizacji reżimu kapitału zakładowego w spółkach z o.o., z drugiej – jest wyrazem przekonania części doktryny, że kapitał zakładowy nie chroni skutecznie wierzycieli, natomiast stanowi nadmierne obciążenie dla spółek. W szczególności wskazuje się, że poza wymogiem ustawowym kwota kapitału zakładowego jest wynikiem decyzji wspólników i nie musi pozostawać w jakiegokolwiek relacji do rozmiaru i rodzaju działalności prowadzonej przez spółkę; nie istnieje przy tym obiektywnie możliwa do ustalenia „należyta” wysokość kapitału zakładowego dla danej spółki. Obecny system pozostaje także bez związku z utrzymywaniem przez spółkę zdolności do wykonywania bieżących zobowiązań (płynności finansowej). Regulacje wiążące się z kapitałem zakładowym obniżają natomiast elastyczność ich działań i powodują dodatkowe koszty; obciążenia te są konsekwencją ograniczeń takich jak zdolność aportowa wkładów, podwyższanie i obniżanie kapitału zakładowego, dokonywanie wypłat na rzecz wspólników, nabywanie przez spółkę własnych udziałów czy przeprowadzanie czynności restrukturyzacyjnych.

Powyższy pogląd jest obecny także na poziomie Unii Europejskiej, ponieważ kryzys gospodarczy ujawnił nie tylko potrzebę zaostrzenia wymogów kapitałowych w instytucjach finansowych, lecz również potrzebę bardziej surowych testów jakości kapitałów własnych tych instytucji oraz płynności. Poszukuje się w związku z tym alternatywnych i skuteczniejszych niż dotąd form ochrony wierzycieli.

Reprezentanci poglądu odmiennego wskazują m. in. na to, że kapitał zakładowy stanowi zestandaryzowany system rozwiązań chroniących wierzycieli, co wpływa na obniżenie kosztów transakcyjnych, ponieważ ogranicza konieczność wypracowywania przez spółkę indywidualnych (umownych) rozwiązań w zakresie zabezpieczenia wierzycieli. Kapitał zakładowy wyznacza także czytelny mechanizm zapobiegający bezpodstawnym przesunięciom majątkowym między spółką a jej wspólnikami.

2. Projekt zakłada wprowadzenie instrumentów wzmacniających pozycję wierzycieli spółek z o.o., jako korelatu obniżenia ustawowego wymogu posiadania kapitału zakładowego do 1 złotego.


Jednym z instrumentów prewencyjnej ochrony wierzycieli (lecz nie jedynym) jest test wypłacalności. Polega on na zobowiązaniu zarządu do badania, w związku z każdorazową wypłatą dokonywaną na rzecz wspólników pod tytułem korporacyjnym, czy mimo dokonania wypłaty w ciągu roku spółka nie utraci zdolności do wykonywania wymagalnych zobowiązań. Test wypłacalności uzupełnia system kapitału zakładowego, uwzględniającego wyłącznie kryteria bilansowe. Projekt ustawy zakłada, że test wypłacalności będzie stosowany w celu ochrony wierzycieli we wszystkich spółkach z o.o., bez względu na wysokość kapitału zakładowego spółki.

Kolejny mechanizm znajduje wyraz w ustanowieniu obowiązku tworzenia przez spółki z o.o. kapitału zapasowego jako rezerwy na pokrycie przyszłych strat, na wzór analogicznego nakazu istniejącego w spółce akcyjnej. Jest to swego rodzaju obowiązek „oszczędzania”, pozostający w bezpośrednim z obniżeniem kwoty minimalnego kapitału zakładowego. Dostosowanie wysokości kapitału zapasowego do wielkości zagregowanego zadłużenia spółki pozwala stworzyć „bufor”, który może znacznie skuteczniej amortyzować straty spółki i chronić jej wypłacalność w wymiarze bilansowym niż arbitralna i oderwana od rozmiarów przedsiębiorstwa kwota kapitału zakładowego. Projektowane przepisy podkreślają potrzebę prowadzenia przez spółki ostrożnej gospodarki finansowej, uwzględniającej ryzyko zmian koniunktury.


Ponadto projekt przewiduje obowiązek zarządu dokonywania okresowej oceny wystąpienia ryzyka znacznej straty spółki oraz zachowania przez spółkę wystarczającej wypłacalności, a także ustanowienie normatywnej kolejności źródeł pokrycia strat bilansowych spółki.

Niezależnie od powyższego uprzejmie informuję, że omawiany projekt pozostaje we właściwości Ministra Sprawiedliwości

Do wiadomości:
Pan Borys Budka
Minister Sprawiedliwości



Z upoważnienia Ministra Finansów
SEKRETARZ STANU


Izabela Leszczyna

Kopia aa