

Projekt

z dnia 18 sierpnia 2020 r.
Zatwierdzony przez

**UCHWAŁA NR
RADY MIEJSKIEJ W BOGUCHWALE**

z dnia 27 sierpnia 2020 r.

**w sprawie wyrażenia zgody na połączenie Spółki Gospodarka Komunalna Sp. z o.o.
w Boguchwale ze Spółką GOKOM INFRASTRUKTURA Sp. z o.o. w Boguchwale
poprzez przejęcie.**

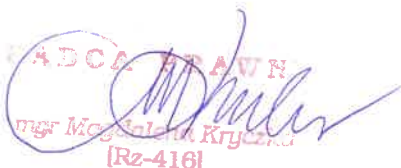
Na podstawie art. 18 ust. 2 pkt 9 lit. h ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 713), Rada Miejska w Boguchwale postanawia, co następuje:

§ 1. 1. Wyraża się zgodę na połączenie Spółki Gospodarka Komunalna Sp. z o.o. w Boguchwale (Spółka Przejmująca) ze Spółką GOKOM INFRASTRUKTURA Sp. z o.o. w Boguchwale (Spółka Przejmowana) poprzez przejęcie.

2. Połączenie Spółek nastąpi poprzez przeniesienie całego majątku Spółki Przejmowanej na Spółkę Przejmującą w trybie art. 492 § 1 pkt 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (t.j. Dz.U. 2019 r. poz. 505 z późn. zm.).

§ 2. Wykonanie uchwały powierza się Burmistrzowi Boguchwały.

§ 3. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.


RADA MIEJSKA
mgr Magdalena Kryczka
[Rz-416]



UZASADNIENIE

Zgodnie z brzmieniem art.18 ust 2 pkt. 9 lit. f, g i h ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (tj. Dz.U 2019 poz. 506 ze zm.) do wyłącznej właściwości Rady Miejskiej należy podejmowanie uchwał w sprawach majątkowych Gminy Boguchwała, przekraczających zakres zwykłego zarządu a dotyczących tworzenia i przystępowania do spółek oraz rozwiązywania i występowania z nich, określania zasad wnoszenia, cofania i zbywania udziałów i akcji przez Burmistrza a ponadto w sprawach reorganizacji gminnych jednostek organizacyjnych.

W analizowanej sytuacji zarekomendować należy połączenie przez przejęcie, w którym spółką przejmującą byłaby GOKOM sp. z o.o. a przejmowaną GOKOM INFRASTRUKTURA sp. z o.o., gdyż:

- GOKOM sp. z o. o ma 100% udziałów w GOKOM INFRASTRUKTURA,
- GOKOM sp. z o.o. jest spółką o większych rozmiarach ze względu na wielkość posiadanego majątku, oraz wielkość osiąganego przychodu, podmiotem silniejszym ekonomicznie, co w sposób naturalny stawia tę spółkę w pozycji spółki przejmującej. Włączenie do GOKOM dodatkowej branży komunalnej (wod - kan) wymagałoby jedynie wyodrębnienia w jej strukturze dodatkowego obszaru działalności. O przewadze GOKOM świadczą następujące parametry: suma bilansowa w GOKOM jest niemal trzydziestokrotnie wyższa niż w GOKOM INFRASTRUKTURA (odpowiednio 50.9 mln zł i 1.6 mln zł), wartość przychodu natomiast ponad dwukrotnie wyższa niż w GOKOM INFRASTRUKTURA (13.3 mln w GOKOM i 5.8 mln zł w GOKOM INFRASTRUKTURA).

W ramach ustaleń wskazano, że Spółka Przejmująca posiada 100% udziałów w kapitale zakładowym Spółki Przejmowanej, co powoduje, że dopuszcza się zastosowanie procedury uproszczonej połączenia określonej w art.516 ustawy z dnia 15 września 2000 roku Kodeks spółek handlowych (k.s.h.)(tekst jednolity z 2019, poz. 509 ze zm.) . Spółka Przejmowana w wyniku połączenia zostanie rozwiązana bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego, oraz bez podwyższania kapitału zakładowego Spółki Przejmującej zgodnie z art. 515 § 1 k.s.h. w związku z art.516 § 6 k.s.h.

Gmina Boguchwała pozostanie nadal jedynym udziałowcem połączonych Spółek i w związku z tym nie wystąpi zagrożenie utraty kontroli nad tym podmiotem. Ponadto, stosownie do treści art. 494 § 1 i 2 Kodeksu spółek handlowych, Spółka Przejmująca wstępuje z dniem połączenia we wszystkie prawa i obowiązki Spółki Przejmowanej i przechodzą na nią, z dniem połączenia, w szczególności wszelkie zezwolenia, zobowiązania oraz ulgi, które zostały przyznane Spółce Przejmowanej.

Bezpośrednie korzyści łączenia spółek;

- brak sporządzania dokumentacji cen transferowych,

- prace powierzone wykonuje jedna spółka, bez dodatkowych umów,
- obniżenie kosztów funkcjonowania spółki (jeden Zarząd, jedna Rada Nadzorcza, jedna obsługa prawna)
- efektywniejsze zarządzanie amortyzacją w skali większego przedsiębiorstwa,
- wyższa racjonalizacja zarządzania jedną spółką i uproszczenie struktury zarządzania (załącznik nr 1)
- ekonomiczne zarządzanie i lepsze wykorzystanie zasobów ludzkich,
- GOKOM jako właściciel sieci wod-kan wystawia fakturę z 23% VAT który musi odprowadzać w m-cu następnym po wystawieniu faktury, z kolei GOKOM INFRASTRUKTURA oczekuje 60 dni na zwrot VAT. Po połączeniu spółek będzie średnio 50 tys. zł. gotówki miesięcznie szybciej dostępne,
- obsługa biurowa jednej a nie dwóch firm,

Uzyskane w ten sposób oszczędności pozwolą m.in. na zwiększenie inwestycji polegających głównie na modernizacji majątku.

Dzięki połączeniu, obie spółki stworzą mocniejszą ekonomicznie i spójniejszą organizację- duży może więcej.

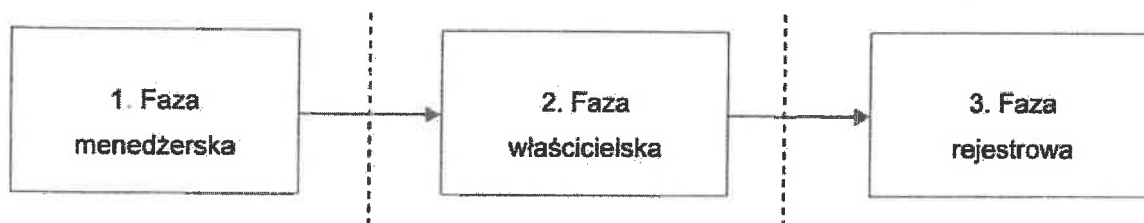
- Struktura majątkowa oraz sukcesja jaka następuje w procesie łączenia się spółek mimo, iż następuje ona z mocy prawa to wiąże się jednak z koniecznością dokonania odpowiednich zmian i obowiązkiem informacyjnym oraz obiektywnym przyzwyczajeniem odbiorców usług do nowej struktury.

Działania po podjęciu uchwały Rady Miejskiej

Etap korporacyjny

Procedura podstawowa

Kodeksowa procedura łączenia spółek jest trój etapowa, i dzieli się na trzy następujące fazy:



Faza menedżerska jest etapem przygotowywania połączenia, którym zajmują się zarządy łączących się spółek. Faza właścicielska jest etapem, na którym dochodzi do podjęcia uchwały w sprawie połączenia spółek przez wspólnika spółek uczestniczących w połączeniu. Z kolei faza rejestrowa jest fazą, w trakcie której dochodzi do wpisania połączenia do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego.

Procedury połączeniowe, w zależności od decyzji właścicielskich podejmowanych w przededniu połączenia oraz ukształtowania struktury udziałowej spółek w nim uczestniczących, mają szereg odmian, niemniej jednak w swej klasycznej postaci przedstawiają się następująco:

Faza menedżerska:

1. przygotowanie i uzgodnienie przez zarządy łączących się spółek planu połączenia wraz z załącznikami,
2. zgłoszenie planu połączenia do sądu rejestrowego
3. ogłoszenie planu połączenia - nie później niż na miesiąc przed dniem powzięcia pierwszej uchwały w sprawie połączenia,
4. pierwsze zawiadomienie wspólników łączących się spółek o zamiarze połączenia,
5. drugie zawiadomienie wspólników łączących się spółek o zamiarze połączenia,
6. zawiadomienie pracowników łączących się spółek o planowanym połączeniu (przy czym ten element nie wynika z przepisów k.s.h., lecz z przepisów prawa pracy),
7. udostępnienie wspólnikom spółek uczestniczących w połączeniu dokumentów niezbędnych do podjęcia decyzji o połączeniu (m. in. planu połączenia, sprawozdań zarządów sporządzonych dla celów połączenia) - to właśnie w tym momencie zasadne wydaje się podjęcie wiążących decyzji również przez organy stanowiące i kontrolne jednostek samorządu terytorialnego.

Faza właścicielska:

1. podjęcie przez zgromadzenia wspólników albo walne zgromadzenia łączących się spółek uchwał o połączeniu, zawierających zgodę na plan połączenia.

Faza rejestrowa:

1. zgłoszenie przez zarząd każdej ze spółek uczestniczących w połączeniu uchwały o połączeniu w celu wpisania do rejestru wzmianki o takiej uchwale ze wskazaniem, czy łącząca się spółka jest spółką przejmującą czy przejmowaną,
2. badanie przez sąd rejestrowy dokumentacji połączeniowej i podjęcie decyzji w przedmiocie rejestracji połączenia.

Zgodnie z art. 493 k.s.h., połączenie następuje z dniem jego wpisania do rejestru. Wpis ten wywołuje skutek wykreślenia z rejestru spółki przejmowanej . Wykreślenie z rejestru spółki

przejmowanej nie może nasąpić przed dniem wpisania połączenia do rejestru właściwego według siedziby spółki przejmowanej.

Na wniosek spółki przejmującej dokonuje się ogłoszenia o połączeniu.

Plan połączenia spółek

Kluczowe znaczenie w procedurze połączeniowej ma plan połączenia. Przygotowanie i uzgodnienie przez zarządy łączących się spółek planu połączenia wraz z załącznikami jest pierwszym etapem korporacyjnej procedury łączenia spółek i jednocześnie najbardziej czasochłonnym i najtrudniejszym etapem fazy menedżerskiej połączenia. Na tym etapie, zarządy spółek uczestniczących w połączeniu, często w oparciu o ustalenia poczynione na etapie analitycznym poprzedzającym kodeksową procedurę połączenia, ustalają podstawowe zasady, na jakich odbędzie się połączenie. Tak więc bierze się pod uwagę wnioski dotyczące sytuacji prawno-majątkowej i prawno-pracowniczej spółek uczestniczących w połączeniu (np. tytuły prawne do poszczególnych aktywów, stan należności i zobowiązań, rodzaje i treść zawartych umów, powiązania kapitałowe, prowadzone spory sądowe i pozasądowe), sytuacji ekonomiczno-finansowej, sytuacji ekologicznej oraz aspektów podatkowych połączenia itp.

Obligatoryjne elementy planu połączenia wskazuje art. 499 k.s.h. Zgodnie z tym przepisem, plan powinien zawierać co najmniej:

- > typ, firmę i siedzibę każdej z łączących się spółek,
- > sposób łączenia,
- > zasady dotyczące przyznania udziałów albo akcji w spółce przejmującej bądź w spółce nowo zawiązanej,
- > dzień, od którego udziały albo akcje przyznane wspólnikom spółki przejmowanej, uprawniają do uczestnictwa w zysku spółki przejmującej bądź spółki nowo zawiązanej,
- > prawa przyznane przez spółkę przejmującą bądź spółkę nowo zawiązaną wspólnikom oraz osobom szczególnie uprawnionym w spółce przejmowanej bądź w spółkach łączących się przez zawiązanie nowej spółki,
- > szczególne korzyści dla członków organów łączących się spółek, a także innych osób uczestniczących w połączeniu, jeżeli takie zostały przyznane.

Do planu połączenia należy dołączyć:

- > projekt uchwał o połączeniu spółek,
- > ustalenie wartości majątku spółki przejmowanej bądź spółek łączących się przez zawiązanie nowej spółki, na określony dzień w miesiącu poprzedzającym złożenie wniosku o ogłoszenie planu połączenia,
- > oświadczenie zawierające informację o stanie księgowym spółki sporządzoną dla celów połączenia na określony dzień w miesiącu poprzedzającym złożenie wniosku o ogłoszenie planu połączenia, przy wykorzystaniu tych samych metod i w takim samym układzie jak ostatni bilans roczny.

Niektóre z powyższych elementów planu połączenia mogą zostać pominięte w przypadku połączeń uproszczonych.

Problemem jest przy tym praca pod presją czasu, wynikającą przede wszystkim z art. 499 § 2 pkt 3-4 k.s.h., z którego wynika, że plan połączenia musi zostać podpisany najpóźniej w miesiącu następującym po miesiącu, dla którego sporządzono bilans stanowiący podstawę wyliczenia parytetu wymiany udziałów albo akcji. Biorąc pod uwagę, że bilans za dany miesiąc działy księgowości spółek przygotowują najczęściej mniej więcej do dnia 25. kolejnego miesiąca, wyliczenie parytetu i terminowe przygotowanie planu połączenia może stanowić w danej sytuacji faktycznej poważne wyzwanie. Trudności w tym zakresie zmniejsza się w praktyce nieco w ten sposób, że dla potrzeb przygotowania planu połączenia, dzień bilansowy przesuwa się z ostatniego dnia danego miesiąca na pierwszy dzień kolejnego miesiąca, pomiędzy którymi to dniami nie zachodzi zbyt wiele zdarzeń mających wpływ na bilans, a jednocześnie pozwala to na wydłużenie czasu na przygotowanie planu o około jeden miesiąc. Mimo tego, nawet ten dodatkowy miesiąc, w trakcie wytężonych prac zarządów łączących się spółek nad planem połączenia, nie jest aż tak dużą ilością czasu.

Bazę dla wyliczeń przeprowadzanych w toku opracowywania planu połączenia stanowi ustalenie wartości majątku spółek uczestniczących w połączeniu. Kodeks spółek handlowych nie precyzuje przy tym, w jaki sposób powinno się ustalić wartość majątku łączących się spółek. W praktyce funkcjonuje wiele metod wyceny, do których najczęściej zalicza się:

- > dochodowe metody wyceny (np. metoda zdyskontowanych przepływów pieniężnych),
- > majątkowe metody wyceny (np. metoda aktywów netto oraz metoda likwidacyjna),
- > porównawcze metody wyceny (np. metoda oparta na wskaźniku cena/zysk oraz metoda transakcji porównywalnych).

Wybór jednej z powyższych metod jest decyzją spółki. Należy jednak pamiętać o tym, że obok ustalenia wartości majątku łączących się spółek wymaganego przez Kodeks spółek handlowych, wymogi w zakresie wyceny przejmowanego majątku stawia również ustawa o rachunkowości, która w art. 44a ust. 1 precyzuje, że co do zasady połączenia spółek rozlicza się w księgach rachunkowych tzw. „metodą nabycia”, która wymaga uwzględnienia tzw. „godziwej wartości” przejmowanego majątku. Stąd wydaje się, że już ustalenie wartości majątku łączących się spółek na potrzeby sporządzenia planu połączenia powinno nastąpić w taki sposób, aby można je było wykorzystać dla celów rachunkowego rozliczenia połączenia.

Plan połączenia zasadniczo wymaga poddania go badaniu przez biegłego. Warto jednak w tym miejscu wspomnieć o stosunkowo niedawno dodanym do kodeksu spółek handlowych artykule 503¹, zgodnie z którym „*badanie planu połączenia przez biegłego i jego opinia nie są wymagane, jeżeli wszyscy wspólnicy każdej z łączących się spółek wyrazili na to zgodę (...)*”.

Rejestracja połączenia

Faza menedżerska łączenia spółek jest dla zarządów spółek uczestniczących w połączeniu fazą wymagającą wytężonej pracy, niemniej jednak jest jednocześnie fazą, w której zarządy mają jeszcze wszystko pod swoją kontrolą co jest w miarę komfortową sytuacją. Nie można tego samego powiedzieć o późniejszych fazach, tj. właścicielskiej i w szczególności rejestrowej. Ta ostatnia jest bodajże najbardziej stresującą fazą, ponieważ w jej trakcie rozstrzyga się, czy kilkumiesięczne prace połączeniowe ostatecznie zakończą się sukcesem, czy też nie i proces połączeniowy będzie wymagał uzupełnienia albo wręcz przeprowadzenia od nowa.

Taka sytuacja wynika z faktu, iż faza rejestrowa jest pierwszą z faz, w której sąd rejestrowy bada plan połączenia i całą procedurę połączeniową pod względem merytorycznym. Wprawdzie niezwłocznie po sporządzeniu planu połączenia, składa się go w sądzie rejestrowym wraz z wnioskiem o przyjęcie planu do akt rejestrowych, niemniej jednak, zgodnie z przeważającym stanowiskiem doktryny, na tym etapie, sąd rejestrowy niestety nie bada planu pod względem merytorycznym, a czynność przyjęcia planu połączenia do akt ma charakter wyłącznie czynności technicznej. Samo przedłożenie sądowi planu połączenia ma za zadanie jedynie poinformowanie sądu o rozpoczęciu czynności połączeniowych.

Ostateczna decyzja co do połączenia spółek będzie należała do Sądu Rejestrowego. Sąd Rejestrowy bada plan połączenia i całą procedurę połączeniową pod względem merytorycznym.

Opr. Szymon Hendzel