

Examen. Drept comercial 1. 06.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

„A”, „B”, „C”, „D” și „E” decid înființarea unei societăți pe acțiuni – Alfa SA. Actul constitutiv și statutul a fost semnat în 1 martie 2022. Cei cinci acționari vor avea o participație la constituirea societății distribuită în următorul mod:

Capitalul social va fi de 1.000.000 lei, acțiunile vor fi de 10.000 lei fiecare și vor fi nominative, emise pe suport hârtie, cu posibilitatea convertirii acțiuni la purtător. Capitalul social va fi format în următoarele condiții: „A” va subscrie un total de 90 de acțiuni și va vărsa, integral la momentul subscripției, proprietatea asupra imobilului său, evaluat de el la suma de 950.000 lei; „B” va subscrie 2 acțiuni și va vărsa în bani 20.000 lei la 1 martie 2022, plus 2.500 lei reprezentând o creanță a sa împotriva unui terț, cu scadența peste un an și două luni de la momentul semnării actului constitutiv; „C” va subscrie 2 acțiuni și va vărsa în bani 6.700 lei, iar 13.300 lei vor fi vărsați, la aprecierea ulterioară a societății, fie în bani (la solicitarea societății), fie în natură (într-un termen de maxim 24 luni de la solicitarea societății); „D” va subscrie 4 de acțiuni și va vărsa 20.000 lei la subscriere și 20.000 lei în maxim doi ani de la subscriere, conform prevederilor legale; „E” va fi administratorul unic al societății și va aduce exclusiv un aport social în industrie (activitatea de administrare pentru care nu va fi remunerat, evaluată de către părți la suma de 20.000 lei/an). De asemenea, părțile au decis inserarea următoarei clauze în contractul de societate:

3.1. „Alfa SA va răspunde pentru obligațiile sale doar cu o parte din capitalul social, care va constitui garanția comună a creditorilor.

Alfa SA se obligă să nu înstrăineze nici într-un fel imobilul subscris de către „A”, având obligația să îl restituie la momentul dizolvării sau retragerii acestuia din societate”.

5.8. „„E” nu va putea fi revocat pe durata mandatului de administrator, dar va răspunde subsidiar, solidar și nelimitat pentru debitele societății care nu vor putea fi acoperite cu capitalul social al Alfa SA”.

De asemenea, acționarii au decis să insereze și următoarele clauze:

6.2. „Indiferent de fluctuațiile ulterioare ale capitalului social al societății, acționarul „B” va vota cu 20 % din totalul voturilor Alfa SA, oricare ar fi participația sa”.

6.3. „Acționarul „E” va vota atât în adunările ordinare cât și în cele extraordinare având un număr de voturi egal cu cel al acționarului cu cea mai mică participație. Acționarul „E” nu va participa la pierderi”.

6.6. „Hotărârile sunt adoptate de acționari reuniți în adunările acționarilor. Convocarea, desfășurarea și adoptarea hotărârilor se face conform prevederilor legale, iar în lipsă, hotărârile pot fi adoptate prin consultarea scrisă a acestora. Hotărârile pot, de asemenea, rezulta din consimțământul tuturor acționarilor exprimat în actul încheiat de societate”.

„E”, administratorul unic al societății, întrezărind o oportunitate de afacere iar societatea neavând lichidități, decide să vândă imobilul societății, activ ce reprezintă 99% din activul societății. În 1.06.2022, „E” convoacă AGOA telefonic, pentru următoarea zi, cu un singur punct pe ordinea de zi – vânzarea imobilului societății pentru suma de 800.000 lei către „F” – soția lui „E”. Tot în 1.06.2022, după un eveniment socio-cultural, cei cinci acționari se întâlnesc seara la o terasă și se apucă să dezbată problema de pe ordinea de zi. Într-un final, cei cinci votează („A” –nu, „B” –da, „C” –nu, „D” –nu, „E” –da). În procesul-verbal al ședinței, „E” consemnează această stare de fapt, dar menționează că „A” se află în conflict de interese (fiind fostul proprietar al imobilului) și votul său nu poate fi luat în calcul, iar conform clauzei 6.2., votul lui „B” este decisiv, deci hotărârea a fost legal adoptată. „X” (terț ce dorește să cumpere el imobilul) care asistă la ședință și primește o copie a procesului verbal al acesteia, atacă a doua zi la judecătoria din localitatea unde are sediul societatea și solicită constatarea nulității absolute a acesteia pentru că se încalcă actul constitutiv (clauza 3.1) și pentru că „A” și „E” votează în conflict de interese. De asemenea, arată acesta, clauza 6.2 este nulă absolut, prin urmare rezultatul votului este viciat.

Cerință: Identificați cât mai multe probleme juridice de drept comercial evidențiate în speță. Explicați succint care este tratamentul juridic al fiecărei probleme. Fiecare problemă sesizată și analizată integral valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării și de corectitudinea soluției propuse.

Este interzisă utilizarea oricăror surse de informare în timpul examenului.

Este interzisă colaborarea și orice formă de comunicare cu colegii în timpul examenului.

Se acordă un punct din oficiu.

Timp de lucru: 60 minute.

Examen. Drept comercial 1. 06.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

Barem

1. O societate pe acțiuni se poate înființa în mod legal de către 5 acționari (minim 2), cu un capital social de 1.000.000 lei (peste minimul legal de 90.000 lei), cu acțiuni cu valoarea nominală de 10.000 lei (minim 0,1 leu), materializate pe suport hârtie, nominative. Este imposibilă conversia în acțiuni la purtător, fiind ilegale de *lege lata*.

2. Sunt emise 100 acțiuni, din care aportul lui A, 90 de acțiuni reprezintă 90% din capitalul social, în cuantum de 900.000 lei, dar din evaluare rezultă că a adus 950.000 lei, deci cu 50.000 lei mai mult. Aportul este în natură, vărsarea este la momentul constituirii, SA-ul fiind înființat prin subscripție integrală și simultană, acționarul nu putea să realizeze evaluarea individual, având nevoie de o evaluare convențională sau printr-un terț specializat. Termenele și proporțiile pentru vărsarea capitalului social sunt respectate.(art. 9 alin. 2 LS ” (2)În cazul unei subscrieri integrale și simultane a capitalului social de către toți semnatarii actului constitutiv, capitalul social vărsat la constituire nu va putea fi mai mic de 30% din cel subscris. Diferența de capital social subscris va fi vărsată:

- a) pentru acțiunile emise pentru un aport în numerar, în termen de 12 luni de la data înmatriculării societății;
- b) pentru acțiunile emise pentru un aport în natură, în termen de cel mult 2 ani de la data înmatriculării.”)

3 Aportul lui B, 2 acțiuni ori 10.000 lei pe acțiune, 20.000 lei. B varsă 20.000 lei în bani, la momentul subscripției, iar restul, care este în plus, de 2.500 lei reprezintă o creanță. B poate subscrie aport la capitalul social și pentru o creanță (art. 16 alin. 3 LS ” (3) Aporturile în creanțe au regimul juridic al aporturilor în natură, nefiind admise la societățile pe acțiuni care se constituie prin subscripție publică (s.n.) și nici la societățile în comandită pe acțiuni și societățile cu răspundere limitată. Aporturile în creanțe sunt liberate, potrivit art. 84.”). SA-ul se constituie prin subscripției integrală și simultană, deci creanțele vor fi admise și vor avea regimul juridic al aporturilor în natură (30% la subscripție, restul în maxim 2 ani). Scadența este după un an și două luni, deci mai repede de termenul maxim de 2 ani (art. 9 alin. 2 LS).

4. Aportul lui C identic cu cel al lui B, din perspectiva cuantumului, 2 acțiuni ori 10.000 lei acțiune, 20.000 lei. Porțiunea de bani, legală, posibilă, suficientă (6.700 lei mai mult decât 6.666 lei > 30%). Opțiunea ulterioară momentului subscripției, din partea societății pentru diferență de 13.300 nu este posibilă nici legală. Chiar dacă termenul de 24 luni nu excede prevederilor legale (1 an, bani, 2 ani, natură, art. 9 alin. 2 LS), momentul de la care se calculează, în speță, este eronat – în loc de data constituirii – data solicitării.

5. Aportul lui D este de 4 de acțiuni, adică de 40.000 lei. Vărsământul la subscriere este de 20.000 lei, deci 50% >30%. În schimb vărsământul pentru lichidarea aportului în numerar este tardiv, adică peste doi ani și nu un an.

6. Aportul lui E. Aport exclusiv în muncă. Chiar dacă este aport social și nu la capitalul social, aportul în muncă la SA este imposibil art. 16 alin. (4-5) LS. Chiar dacă părțile cuantifică valoric, aportul social la 20.000 lei pe an, acesta nu poate fi adus ca aport la capitalul social, prin urmare E nu a subscris un aport valid și nu a vărsat proporția prescrisă de lege.

7. 3.1.,„Alfa SA va răspunde pentru obligațiile sale doar cu o parte din capitalul social, care va constitui garanția comună a creditorilor.

Alfa SA se obligă să nu înstrăineze nici într-un fel imobilul subscris de către „A”, având obligația să îl restituie la momentul dizolvării sau retragerii acestuia din societate”.

Cerință: Identificați cât mai multe probleme juridice de drept comercial evidențiate în speță. Explicați succint care este tratamentul juridic al fiecărei probleme. Fiecare problemă sesizată și analizată integral valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării și de corectitudinea soluției propuse.

Este interzisă utilizarea oricăror surse de informare în timpul examenului.

Este interzisă colaborarea și orice formă de comunicare cu colegii în timpul examenului.

Se acordă un punct din oficiu.

Timp de lucru: 60 minute.

Examen. Drept comercial 1. 06.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

Clauza statutară este ilicită din mai multe puncte de vedere. Art. 3 LS prevede clar cum răspund societățile – cu întreg activul social și nicidecum nu cu capitalul social. O asemenea limitare convențională este ilicită. Părțile nu pot reglementa convențional garanția comună a creditorilor (art. 2324 alin. 1 C.civ.). Deci, nu se poate răspunde doar cu capitalul social sau o parte din el, precum în speță.

Partea a doua a clauzei este la fel de ilegală. O asemenea clauză este posibilă doar în cazul asocierii în participație, nu și la celelalte forme de asociere.

Art. 1952 alin. (4) C.civ. „(4)Asociații pot stipula redobândirea în natură a bunurilor prevăzute la alin. (3) la încetarea asocierii.”

Prin urmare, la SA o asemenea clauză nu este validă. Indisponibilizarea unui bun în patrimoniul autonom al unei entități diferite este posibilă doar în condițiile restrictive ale dreptului comun.

8. ”E nu va putea fi revocat pe durata mandatului de administrator, dar va răspunde subsidiar, solidar și nelimitat pentru debitele societății care nu vor putea fi acoperite cu capitalul social al Alfa SA”.

Fiind vorba despre un SA, societate cu răspundere limitată la aportul subscris, nu se pot reglementa convențional ipoteze de răspundere nelimitată. Părțile pot alege între cele 5 forme societare, dar nu le pot mixa. Mandatul este esențialmente revocabil (atât mandatul de drept comun cât și cel societar. Art. 2031 alin. 1 C.civ. ” (1) Mandantul poate oricând revoca mandatul, expres sau tacit, indiferent de forma în care contractul de mandat a fost încheiat și chiar dacă a fost declarat irevocabil (s.n.)”)

9. Următoarea clauză, ”Indiferent de fluctuațiile ulterioare ale capitalului social al societății, acționarul „A” va vota cu 20 % din totalul voturilor Alfa SA, oricare ar fi participația sa”, nu este nici ea licită.

Art. 101 LS interzice multiplicarea drepturilor de vot, fiind validă doar demultiplicarea lor (alin. 1 și alin. 2). Clauza reglementează o ipoteză implicită de multiplicare a dreptului de vot pentru că va vota cu 20% indiferent de participația pe care o are (dacă e mai mică de 20%). Desigur, în ipoteza în care ar avea o participație de peste 20%, ar fi o demultiplicare a dreptului de vot (măsură licită). În această ultimă ipoteză se poate pune problema discriminării între acționari, clauza fiind dedicată exclusiv lui A.

10. 6.3.„Acționarul „E” va vota atât în adunările ordinare cât și în cele extraordinare având un număr de voturi egal cu cel al acționarului cu cea mai mică participație. Acționarul „E” nu va participa la pierderi”.

Făcând abstracție de situația lui E din perspectiva aportului și a calității de acționar, această clauză poate fi validă pentru societățile simple sau cele de persoane (unde aportul în muncă este permis) (art. 1902 alin. (2) C.civ.), dar este o clauză ilicită la un SA. Și partea finală este legală doar la societatea simplă. Art. 1902 alin. (6) C.civ. „(6)Prin excepție de la art. 1.881 alin. (2), asociatul al cărui aport constă în prestații sau cunoștințe specifice este scutit, în măsura corespunzătoare acestui aport, de a participa la pierderi, dacă această scutire a fost prevăzută în mod expres în contractul de societate.”

11. ”Hotărârile sunt adoptate de acționari reuniți în adunările acționarilor. Convocarea, desfășurarea și adoptarea hotărârilor se face conform prevederilor legale, iar în lipsă, hotărârile pot fi adoptate prin consultarea scrisă a acestora. Hotărârile pot, de asemenea, rezulta din consimțământul tuturor acționarilor exprimat în actul încheiat de societate”.

Este o ”transliterare” a art. 1911 C.civ. Text dedicat societății simple și care ar avea, ipotetic vorbind, vocația de a se aplica societăților de persoane și poate chiar SRLului. Aplicarea acestuia, chiar prin intermediul unei clauze convenționale, la SA pare a fi, la o primă vedere, o activitate ilicită, sfiind o serie de norme imperative. Totuși, art. 122 LS: „În cazul societăților închise, prin actul constitutiv se poate conveni ținerea adunărilor generale și prin corespondență”. Validitatea sau invaliditatea clauzei depinde de descifrarea ideii de corespondență...

Cerință: Identificați cât mai multe probleme juridice de drept comercial evidențiate în speță. Explicați succint care este tratamentul juridic al fiecărei probleme. Fiecare problemă sesizată și analizată integral valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării și de corectitudinea soluției propuse.

Este interzisă utilizarea oricăror surse de informare în timpul examenului.

Este interzisă colaborarea și orice formă de comunicare cu colegii în timpul examenului.

Se acordă un punct din oficiu.

Timp de lucru: 60 minute.

Examen. Drept comercial 1. 06.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

12. Pentru o asemenea vânzare „E” avea nevoie de o decizie prealabilă a AGEA nu AGOA (chiar dacă nu se modifică actul constitutiv, este prevăzut în mod expres de lege, art. 153²² LS). Convocarea unei AGA „greșită” este, uzual sancționată cu nulitatea absolută, dar în ipoteza AGA ad-hoc, adică cu 100% K soc prezent, acest viciu poate fi acoperit. Acționarii pot discuta orice fel de probleme pe ordinea de zi, „ordinare” și „extraordinare”...

Art. 153²²

*Consiliul de administrație, respectiv directoratul, va putea să încheie acte juridice în numele și în contul societății, prin care să dobândească bunuri pentru aceasta sau să înstrăineze, să închirieze, să schimbe ori să constituie în garanție bunuri aflate în patrimoniul societății, a căror valoare depășește jumătate din valoarea contabilă a activelor societății la data încheierii actului juridic, **numai cu aprobarea adunării generale a acționarilor, dată în condițiile art. 115.***

13. „E” poate „convoca” telefonic o AGA doar în contextul art. 121 LS, AGA ad-hoc, adică o adunarea cu prezență 100%, care are ca efect acoperirea oricărui „viciu” de convocare, dec inclusiv convocarea telefonică de pe o zi pe alta! În speță, acest lucru se întâmplă chiar mai devreme decât data convocată (2.06.2022), întrucât acționarii se întrunesc în 1.06.2022. Cele două condiții imperative pentru AGA ad-hoc par a fi îndeplinite. Prezență 100% și nimeni nu se opune (au votat toți)!

14. „E” în potențial conflict de interese ca administrator (materie de semestrul viitor)...

15. Consemnarea din PV al AGA este eronată. „A”, chiar dacă ar fi într-un flagrant conflict de interese, ar putea vota (încălcând obligația legală de abținere de la vot, dar care se sancționează conform art. 127 LS – acțiunea în răspundere dacă s-a produs o pagubă societății și dacă votul a fost decisiv)

Art. 127

(1) Acționarul care, într-o anumită operațiune, are, fie personal, fie ca mandatar al unei alte persoane, un interes contrar aceluia al societății, va trebui să se abțină de la deliberările privind acea operațiune.

(2) Acționarul care contravine acestei dispoziții este răspunzător de daunele produse societății, dacă, fără votul său, nu s-ar fi obținut majoritatea cerută.

Conflictul de interese nu se presupune, el trebuie probat ca orice stare de fapt. Conflictul de interese intră în vizorul art. 127 exclusiv dacă interesul personal al acționarului se compară cu interesul social (nu al altor acționari sau administratori)! Votul lui „A” nu poate fi ignorat sau anulat, chiar dacă ar fi fost în flagrant conflict de interese!

16. „E” în conflict de interese și ca acționar (pe lângă cel de administrator). Același tratament ca și la „A” – art. 127 LS.

17. Acțiunea lui X – terț. Exclusiv pentru motive de nulitate absolută, prezența unui interese serios și legitim. Acțiunea poate fi depusă înainte de publicarea ei în M.Of pentru opozabilitate dac terțul cunoaște existența ei înainte (în speță a primit o copie după terminarea adunării).

18. Competent material și teritorial este tribunalul de la sediul social (nu judecătoria).

19. Nulitatea clauzelor din actul constitutiv nu se poate discuta cu ocazia nulității hotărârii AGA, nulitatea societății (chiar și parțială) urmează cursul prevăzut de lege – art. 56 ș.u. LS

20. Votul în conflict de interese nu atrage nulitatea absolută a HotAGA. Art. 127 LS – acțiune în răspundere (și, eventual, art. 275 LS – infracțiune

Art. 275

Cerință: Identificați cât mai multe probleme juridice de drept comercial evidențiate în speță. Explicați succint care este tratamentul juridic al fiecărei probleme. Fiecare problemă sesizată și analizată integral valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării și de corectitudinea soluției propuse.

Este interzisă utilizarea oricăror surse de informare în timpul examenului.

Este interzisă colaborarea și orice formă de comunicare cu colegii în timpul examenului.

Se acordă un punct din oficiu.

Timp de lucru: 60 minute.

Examen. Drept comercial 1. 06.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

(1) Se pedepsește cu închisoare de la o lună la un an ori cu amendă administratorul, directorul general, directorul, membrul consiliului de supraveghere sau al directoratului care:

a) încalcă, chiar prin persoane interpuse sau prin acte simulate, dispozițiile art. 144³;

b) nu convoacă adunarea generală în cazurile prevăzute de lege sau încalcă dispozițiile art. 193 alin. (2);

c) începe operațiuni în numele unei societăți cu răspundere limitată înainte de a se fi efectuat vărsământul integral al capitalului social;

d) emite titluri negociabile reprezentând părți sociale ale unei societăți cu răspundere limitată;

e) dobândește acțiuni ale societății în contul acesteia în cazurile interzise de lege.

(2) Cu pedeapsa prevăzută la alin. (1) se pedepsește și asociatul care **încalcă dispozițiile art. 127** sau ale art. 193 alin. (2).)

Cerință: Identificați cât mai multe probleme juridice de drept comercial evidențiate în speță. Explicați succint care este tratamentul juridic al fiecărei probleme. Fiecare problemă sesizată și analizată integral valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării și de corectitudinea soluției propuse.

Este interzisă utilizarea oricăror surse de informare în timpul examenului.

Este interzisă colaborarea și orice formă de comunicare cu colegii în timpul examenului.

Se acordă un punct din oficiu.

Timp de lucru: 60 minute.