

Examen Drept comercial 1. 15.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

„A”, „B”, „C”, „D” și „E” decid înființarea unei societăți cu răspundere limitată – Alfa SRL. Statutul acestei societăți a fost semnat în sediul ORC Cluj la 1 martie 2022. Cei cinci asociați vor avea o participație la constituirea societății distribuită în următorul mod.

Capitalul social va fi de 1.000.000 lei, părțile sociale vor fi de 10.000 lei fiecare și vor fi nominative, emise pe suport hârtie, cu posibilitatea convertirii în părți sociale la purtător.

Capitalul social va fi format în următoarele condiții:

- „A” va subscrie un total de 90 de părți sociale și va vărsa, integral la momentul semnării actului constitutiv, proprietatea asupra imobilului său, evaluat de către organul fiscal la suma de 950.000 lei;
- „B” va subscrie 2 părți sociale și va vărsa în bani 17.000 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 statutului;
- „C” va subscrie 2 părți sociale 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 12 luni de la solicitarea societății);
- „D” va subscrie 4 părți sociale și va vărsa 20.000 lei la subscriere și 20.000 lei în maxim un an de la subscriere, conform prevederilor legale;
- „E” va fi administratorul unic al societății și va aduce un aport în bani de 20.000 lei și un aport 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 următoarelor clauze în statutul lor:

3.1. „Alfa SRL va răspunde pentru obligațiile sale doar cu patrimoniul social, care va constitui garanția comună a creditorilor.

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

5.8. „„E” va putea fi revocat oricând pe durata mandatului de administrator, dar Adunarea Generală a Alfa SRL va trebui să decidă în unanimitate măsura revocării”.

5.9. „„E” va fi administrator plenipotențiar, dar pentru a încheia orice fel de operațiuni juridice cu privire la bunurile imobile va avea nevoie de o hotărâre AGA prealabilă. De asemenea și pentru operațiunile a căror valoare depășește suma de 10 000 euro în echivalent.

Contrasemnarea actului de către asociații care reprezintă la acel moment majoritatea absolută a capitalului social echivalează hotărârea AGA solicitată la alineatul precedent.

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

6.3. „Asociatul „E” va vota în adunările generale având un număr de voturi egal cu cel al participației sale, dar va avea un drept de veto cu privire la orice tip de decizie de competența adunării. Asociatul „E” nu va participa la pierderi”.

6.7. „Asociații reprezentând întregul capital social pot ține adunările generale de orice tip oricând, fără respectarea prescripțiilor legale sau convenționale ce convocare”.

„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 AGA telefonic, pentru următoarea zi, cu un singur punct pe ordinea de zi – vânzarea imobilului societății pentru suma de 1.800.000 lei către „F” – soția lui „E”. Tot în 1.06.2022, după un eveniment socio-cultural, cei cinci asociați 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 (20% vs. 6% („C” și „D”)), 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 Turda, unde se află imobilul societății, 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 exhaustiv valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării, de stil 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.

Barem

1. O SRL se poate înființa în mod legal de către 5 asociați (minim 2), cu un capital social de 1.000.000 lei (nu există o limită stabilită legal), cu părți sociale cu valoarea nominală de 10.000 lei (nu există o valoare limită), materializate pe suport hârtie (neuzual, de obicei sunt emise în format virtual, electronic, iar certificatele care atestă participarea sunt emise pe hârtie), nominative (pot fi doar nominative). Este imposibilă conversia în părți sociale la purtător, fiind ilegală de lege lata.

2. Actul constitutiv pentru un SRL multipersonal trebuie să fie compus din Contract de societate și Statut, care pot forma un înscris unic numit generic – Act constitutiv. În speță asociații semnează doar statutul societății. De asemenea, fiind aportat un teren, actul nu putea fi semnat în sediul ORC ci în fața unui notar public, trebuind să fie autentic.

3. Sunt emise 100 părți sociale, din care aportul lui A, 90 de părți sociale 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. La SRL toate aporturile trebuie vărsate la momentul constituirii societății art. 9¹ LS. SRL-ul fiind pluripersonal, evaluarea trebuie să fie convențională (chiar dacă raportul de evaluare este realizat printr-un terț specializat sau rezultă din alte surse – organul fiscal).

4. Aportul lui B, 2 părți sociale ori 10.000 lei pe parte socială, 20.000 lei. B varsă 17.000 lei în bani, la momentul subscripției, iar restul, care este în plus, de 2.500 lei (insuficient cantitativ) reprezintă o creanță. B nu poate subscrie aport la capitalul social 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.”).

5. Aportul lui C este corect, din perspectiva cuantumului, 2 părți sociale ori 10.000 lei partea socială, 20.000 lei. Porțiunea de bani, legală, posibilă, dar insuficientă, întreaga subscripție trebuind să fie vărsată până la momentul înființării societății, nici un decalaj în timp nefiind posibil ... art. 9¹ LS. Oricum, opțiunea ulterioară momentului subscripției, din partea societății pentru diferență de 13.300 nu este posibilă nici legală nici măcar la SA.

6. Aportul lui D este de 4 părți sociale, adică de 40.000 lei. Vărsământul la subscriere este de 20.000 lei, deci parțial și integral, lucru ilicit.

7. Aportul lui E. Aport în bani legal și în cuantumul potrivit – 20.000 lei (2 părți sociale). Aportul social în muncă este prohibit la SRL. Chiar dacă este aport social și nu la capitalul social, aportul în muncă la SRL este imposibil art. 16 alin. (4-5) LS.

8. „Alfa SRL va răspunde pentru obligațiile sale doar cu patrimoniul social, care va constitui garanția comună a creditorilor.

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

Prima parte a clauzei statutare este licită fiind o reiterare a principiului legal (art. 3 Ls). Art. 3 LS prevede clar cum răspund SRL – cu întreg activul social. O asemenea reiterare convențională este licită (chiar dacă superfluă).

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

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 exhaustiv valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării, de stil 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. 15.06.2022

Nume _____ Prenume _____ Gr. _____

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 SRL 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.

9. 5.8. „„E” va putea fi revocat oricând pe durata mandatului de administrator, dar Adunarea Generală a Alfa SRL va trebui să decidă în unanimitate măsura revocării”.

Clauza este o reiterare a principiului legal (și a câtorva norme legale, drept special drept comun) 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).”)

Fiind ales prin act constitutiv, revocarea oricum ar fi fost efectuată cu unanimitate – art. 192 alin. (2) LS, fiind o modificare de act constitutiv.

10. Următoarea clauză, 5.9. „„E” va fi administrator plenipotențiar, dar pentru a încheia orice fel de operațiuni juridice cu privire la bunurile imobile va avea nevoie de o hotărâre AGA prealabilă. De asemenea și pentru operațiunile a căror valoare depășește suma de 10 000 euro în echivalent.

Contrasemnarea actului de către asociații care reprezintă la acel moment majoritatea absolută a capitalului social echivalează hotărârea AGA solicitată la alineatul precedent.” Este contradictorie. Administratorul fie este plenipotențiar (are toate puterile oferite de cadrul legal), fie are limitări convenționale. Aici avem două tipuri de limitări (ambele legale și posibile) – calitativă (acte de orice fel asupra imobilelor) și cantitativă (plafon de 10.000 euro pentru orice fel de acte). Partea a doua a clauzei este legală și posibilă, dar, așa cum se poate observa, constituie o modificare implicită a art. 192 alin. (1) LS. În loc de dubla majoritate care s-ar fi aplicat conform calapodului legal, părțile decid să modifice norma și să valorifice doar votul capitalului social (majoritatea absolută a capitalului), lucru legal și posibil, norma fiind supletivă.

Desigur, se poate discuta dacă contrasemnarea actului poate înlocui o AGA propriu zisă. Dacă art. 1911 C.civ. are vocație să se aplice, clauza poate fi văzută ca licită, dacă nu, pare a fi în contradicție cu reglementarea expresă a LS.

11. 6.2. „Indiferent de fluctuațiile ulterioare ale capitalului social al societății, asociatul „B” va vota cu 20 % din totalul voturilor Alfa SRL, oricare ar fi participația sa”.

La SRL nici multiplicarea și nici demultiplicarea dreptului de vot nu este posibilă. O parte socială – un vot este un principiu fără excepții legale.

12. 6.3. „Asociatul „E” va vota în adunările generale având un număr de voturi egal cu cel al participației sale, dar va avea un drept de veto cu privire la orice tip de decizie de competența adunării. Asociatul „E” nu va participa la pierderi”.

Prima parte a clauzei este o reiterare a principiului, dar a doua parte este ilegală. Asociatul nu poate avea un drept de veto. Toate părțile sociale sunt perfect egale între ele. Partea a doua din această clauză poate fi validă pentru societățile simple sau cele de persoane, dar este o clauză ilicită la un SRL. 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.”

13. 6.7. „Asociații reprezentând întregul capital social pot ține adunările generale de orice tip oricând, fără respectarea prescripțiilor legale sau convenționale ce convocare”.

Este o transliterare a art. 121 LS. Text dedicat SA și care are vocația de a se aplica societăților de persoane și SRL-ului. Aplicarea acestuia, prin intermediul unei clauze convenționale, la SRL pare a fi, la

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 exhaustiv valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării, de stil 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. 15.06.2022

Nume _____ **Prenume** _____ **Gr.** _____

o primă vedere, o idee redundantă, dar în lipsa unui text expres la SRL, considerăm că este și legală și utilă.

14. Clauza de indisponibilizare fiind ilicită, vânzarea imobilului este tehnic vorbind legală și posibilă. Nu contează ponderea acestuia în patrimoniul societății. Nu există norma de la 153²² Ls în cazul SRL-ului. Prin urmare, administratorul ar putea, în lipsa prevederilor convenționale speciale, să vândă singur imobilul. Dar, întrucât nu este plenipotențiar, remarcăm că funcționează ambele limitări din actul constitutiv (calitativ și cantitativ), acesta are nevoie de hot. AGA.

15. AGA ad-hoc nu se convoacă formal (fiind indiferente formalitățile de convocare). Deci, e o AGA legală și posibilă. Votul se face conform clauzei 5,9 teza a doua (majoritatea absolută a capitalului social), dacă clauza este validă. Dubla majoritate, dacă este invalidă.

16. Conflictul de interese nu se presupune și nu este o fatalitate. Nici la A nici la E. Sancțiunea nu poate fi nulitatea absolută – acțiunea în răspundere împotriva celui recalcitrant, dacă s-a produs un prejudiciu pentru societate (nu se presupune, trebuie probat – în speță se vinde la un preț dublu față de evaluare) și doar dacă votul a fost decisiv (la E nu pare a fi deloc decisiv, în ambele ipoteze).

17. X terț, vocație de ataca AGA doar pentru motive de nulitate absolută și doare dacă are un interes serios și legitim.

18. Competența – specială, tribunalul de la sediul social.

etc.

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 exhaustiv valorează maxim 1 punct, acesta acordându-se integral sau parțial, în funcție de calitatea și conținutul argumentării, de stil 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.