

**Pisma, pisma sądowe
i umowy z zakresu prawa
upadłościowego
i restrukturyzacyjnego
z objaśnieniami**

Wydanie 3.

Część I

Prawo upadłościowe

Rozdział 1

Postępowanie w przedmiocie
ogłoszenia upadłości

1. Wniosek o ogłoszenie upadłości złożony przez dłużnika

Kielce, dnia 16.6.2020 r.

**Sąd^f Rejonowy w Kielcach
V Wydział Gospodarczy
Sekcja ds. Upadłościowych
i Restrukturyzacyjnych
ul. Warszawska 44
25-312 Kielce**

Wnioskodawca (dłużnik)^{a, d, e}: PARYTET S.A.
ul. Sienkiewicza 51
25-002 Kielce
Nr KRS 0000038299

Wniosek dłużnika o ogłoszenie upadłości^{g, i}

Działając za PARYTET S.A. z siedzibą w Kielcach, wnosimy o:

- 1) ogłoszenie upadłości tej Spółki^c,
- 2) zawieszenie toczących się przeciwko dłużnikowi postępowań egzekucyjnychⁱ, prowadzonych na rzecz:
 - a) KASJOPEJA Spółka z o.o. z siedzibą w Radomiu, ul. Malinowa 3, 26-600 Radom, Nr KRS 0000018796, prowadzone na podstawie prawomocnego nakazu zapłaty w postępowaniu nakazowym z 16.10.2019 r., wydanego przez Sąd Okręgowy w Kielcach V Wydział Gospodarczy, sygn. akt V GNc 891/19, które to postępowanie prowadzi Komornik Sądowy przy Sądzie Rejonowym w Kielcach *Jerzy Złotnik*, Kancelaria Komornicza w Kielcach, ul. Wesoła 51/222, 25-363 Kielce, sygn. akt Km 1837/19,
 - b)–g) [wyliczenie pominięte w niniejszym wzorze];
 - h) SATURN Spółka z o.o. z siedzibą w Radomiu, Nr KRS 0000027346, prowadzone na podstawie prawomocnego nakazu zapłaty w postępowaniu nakazowym z 16.11.2019 r., wydanego przez Sąd Okręgowy w Kielcach V Wydział Gospodarczy, sygn. akt V GNc 1191/19, które to postępowanie prowadzi Komornik Sądowy przy Sądzie Rejonowym w Kielcach *Jerzy Złotnik*, Kancelaria Komornicza w Kielcach, ul. Wesoła 51/222, 25-363 Kielce, sygn. akt Km 17/19,

- 3) uchylenie dokonanych w postępowaniach egzekucyjnych, wskazanych w pkt 2, zajęć rachunku bankowego dłużnika w ING Bank Śląski S.A. Nr 1410500000 1377002367812365,
- 4) dopuszczenie dowodów wskazanych w uzasadnieniu wniosku, na okoliczności tam podane.

Uzasadnienie

1. Dłużnik prowadzi działalność produkcyjną w zakresie konstrukcji metalowych. Główny (i w zasadzie jedyny) ośrodek podstawowej działalności dłużnika mieści się w Kielcach, gdzie znajduje się cały majątek trwały spółki w postaci nieruchomości zabudowanej (budynkami: administracyjnym i gospodarczymi) o powierzchni 9965 m², położonej przy ul. Sandomierskiej 258, dla której Sąd Rejonowy Wydział Ksiąg Wieczystych w Kielcach prowadzi księgę wieczystą KW Nr KI1L/00042801/1, oraz pozostałych środków trwałych (maszyn, urządzeń, samochodów, sprzętu komputerowego) stanowiących własność spółki.

Nieruchomość ta oraz środki trwałe stanowią przedmiot zabezpieczeń (hipotek, zastawów rejestrowych) ustanowionych na rzecz BPH PBK S.A.

Dowód: lista zabezpieczeń dokonanych przez wierzycieli na majątku spółki, na okoliczność stanu obciążeń majątku.

2. Od ponad roku dłużnik notuje stały spadek wartości zamówień – z 1 589 278 zł w styczniu 2019 r. do 1 271 087,36 zł w kwietniu 2020 r., przy coraz niższej rentowności przed kosztami ogólnymi dłużnika, która we wskazanym okresie spadła z 3,6 do 0,7%.

Dowody: 1) wykres poziomu zamówień z rozbiciem na poszczególne miesiące,
2) wykres poziomu rentowności z rozbiciem na poszczególne miesiące,
na okoliczność spadku wartości zamówień.

3. Brak zarazem widoków na odwrócenie tej tendencji, w świetle coraz większej konkurencji panującej na rynku, a przede wszystkim w związku ze znacznym zmniejszeniem popytu na wyroby produkowane przez dłużnika.

4. Dłużnik jest niewypłacalny, gdyż według stanu na dzień złożenia niniejszego wniosku opóźnienie w wykonaniu zobowiązań pieniężnych przekracza trzy miesiące.

Dowód: spis wierzycieli, pozycje 25, 43, 47, 62, 66, 69, na okoliczność niewypłacalności spółki.

Poza tym, łączna wartość majątku dłużnika wedle bilansu sporządzonego na dzień 31.5.2020 r. wynosi 8 134 612,23 zł, a wartość jego zobowiązań zaś wynosi 10 021 332,08 zł.

Dowód: bilans sporządzony na 31.5.2020 r., na okoliczność niewypłacalności.

5. Wobec tego, że majątek dłużnika nie wystarcza na zaspokojenie długów, wnioskodawca zaś nie posiada perspektyw na przywrócenie pełnej zdolności produkcyjnej, spełnione są określone w art. 11 ust. 1, 1a i 2 PrUpad^{b,c} przesłanki ogłoszenia upadłości dłużnika.

6. Dłużnik nie jest uczestnikiem systemu płatności lub systemu rozrachunku papierów wartościowych w rozumieniu ustawy z 24.8.2001 r. o ostateczności rozrachunku w systemach płatności i systemach rozrachunku papierów wartościowych oraz zasadach nadzoru nad tymi systemami (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 212).

7. Dłużnik nie jest spółką publiczną w rozumieniu przepisów ustawy z 29.7.2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 623 ze zm.).

8. Wniosek o zawieszenie postępowań egzekucyjnych wskazanych w *petitum* wniosku uzasadniony jest skalą kwot dochodzonych w tych postępowaniach, które wynoszą łącznie 1 231 326,17 zł.

Dowody: 1) zestawienie wysokości zobowiązań dochodzonych w postępowaniach egzekucyjnych,
2) osiem zawiadomień o wszczęciu egzekucji,
na okoliczność kwoty wierzytelności egzekwowanych przez wierzycieli spółki.

Egzekucja tak dużej kwoty może nie pozwolić na pokrycie kosztów postępowania upadłościowego, co w oczywisty sposób może utrudnić osiągnięcie celów postępowania upadłościowego. Za uchyleniem zajęcia rachunku bankowego dłużnika w ING Bank Śląski S.A. Nr 14105000001377002367812365 przemawia okoliczność, że jest to rachunek bieżący, poprzez który dłużnik przyjmuje i dokonuje płatności.

Dowód: umowa rachunku bankowego z 2.3.2017 r., na okoliczność charakteru zajętego rachunku bankowego dłużnika.

Niemożliwość dysponowania środkami znajdującymi się na tym rachunku w oczywisty sposób może utrudnić osiągnięcie celów postępowania upadłościowego.

[podpisy]

Karol Jarkiewicz

Prezes Zarządu^d

Janusz Rzepka

Wiceprezes Zarządu

Załączniki^h:

- ➔ informacja z portalu ms.gov.pl, dotycząca dłużnika, odpowiadająca odpisowi z KRS,
- ➔ wykaz majątku dłużnika z szacunkową wyceną jego składników, sporządzony na 31.5.2020 r.,
- ➔ bilans sporządzony na 31.5.2020 r.,
- ➔ spis wierzycieli,
- ➔ lista zabezpieczeń dokonanych przez wierzycieli na majątku dłużnika,
- ➔ oświadczenie o spłatach wierzytelności lub innych długów dokonanych w terminie sześciu miesięcy przed dniem złożenia wniosku,
- ➔ spis podmiotów zobowiązanych majątkowo wobec dłużnika,
- ➔ wykaz tytułów egzekucyjnych oraz tytułów wykonawczych przeciwko dłużnikowi,
- ➔ informacja o postępowaniach dotyczących ustanowienia na majątku dłużnika hipotek, zastawów, zastawów rejestrowych, zastawów skarbowych i hipotek morskich oraz innych obciążeń podlegających wpisowi w księdze wieczystej lub w rejestrach, jak również o prowadzonych innych postępowaniach sądowych, administracyjnych, sądownoadministracyjnych oraz przed sądami polubownymi dotyczących majątku dłużnika,

- ↳ informacja o miejscu zamieszkania członków zarządu dłużnika,
- ↳ wykres poziomu zamówień z rozbiem na poszczególne miesiące,
- ↳ wykres poziomu rentowności z rozbiem na poszczególne miesiące,
- ↳ zestawienie wysokości zobowiązań dochodzonych w postępowaniach egzekucyjnych,
- ↳ osiem zawiadomień o wszczęciu egzekucji,
- ↳ umowa rachunku bankowego z 2.3.2017 r.,
- ↳ oświadczenie co do prawdziwości danych zawartych we wniosku,
- ↳ dowód uiszczenia opłaty sądowej od wniosku w kwocie 1000 zł,
- ↳ dowód uiszczenia zaliczki na wydatki w toku postępowania w kwocie 5148,07 zł.

Uwagi i objaśnienia

^a **Zdolność upadłościowa.** Zdolność upadłościową określa art. 5 ust. 1 PrUpad, przewidując, iż przepisy ustawy stosuje się do dłużników będących przedsiębiorcami w rozumieniu KC, jeżeli ustawa nie stanowi inaczej.

Zgodnie z art. 43¹ KC przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której ustawa przyznaje zdolność prawną (por. art. 33¹ § 1 KC), prowadząca we własnym imieniu działalność gospodarczą lub zawodową. Zważywszy, iż w odniesieniu do przedsiębiorców będących jednostkami organizacyjnymi, a nieposiadającymi osobowości prawnej, zdolność upadłościowa dotyczy tylko tych jednostek, którym odrębne przepisy przyznają zdolność prawną, brak tego przymiotu podmiotowości prawnej po stronie spółki cywilnej jednoznacznie przesądza o braku zdolności upadłościowej tej spółki. Zdolność taką należy natomiast przypisać wspólnikom spółki cywilnej. W sposób pośredni zdolność upadłościową wspólników spółki cywilnej potwierdza art. 215 ust. 1 PrUpad, który stanowi, iż w razie ogłoszenia upadłości wszystkich wspólników spółki cywilnej sąd może połączyć do łącznego rozpoznania sprawy upadłościowe prowadzone wobec wspólników tej spółki.

Zgodnie z art. 5 ust. 2 PrUpad zdolność upadłościową mają także:

- 1) spółki z ograniczoną odpowiedzialnością i spółki akcyjne nieprowadzące działalności gospodarczej;
- 2) wspólnicy osobowych spółek handlowych, ponoszący odpowiedzialność za zobowiązania spółki bez ograniczenia całym swoim majątkiem, tj. wspólnicy spółki jawnej (art. 22 § 2 KSH) oraz komplementariusze w spółce komandytowej i komandytowo-akcyjnej (art. 102 i 125 KSH); brak zatem zdolności upadłościowej komandytariuszy oraz akcjonariuszy spółki komandytowo-akcyjnej (art. 111 i 135 KSH);
- 3) wspólnicy spółki partnerskiej.

Stosownie do art. 6 PrUpad zdolności upadłościowej nie mają:

- 1) Skarb Państwa;
- 2) jednostki samorządu terytorialnego;
- 3) publiczne samodzielne zakłady opieki zdrowotnej;
- 4) instytucje i osoby prawne utworzone w drodze ustawy, chyba że ustawa ta stanowi inaczej, oraz utworzone w wykonaniu obowiązku nałożonego ustawą;
- 5) osoby fizyczne prowadzące gospodarstwo rolne, które nie prowadzą innej działalności gospodarczej lub zawodowej;
- 6) uczelnie – *lege non distinguente* zarówno państwowe, jak i niepaństwowe;
- 7) fundusze inwestycyjne.

Dosyć szczegółowe postanowienia wprowadzone zostały w odniesieniu do przedsiębiorców będących osobami fizycznymi. Zgodnie z art. 7 PrUpad, w razie śmierci przedsiębiorcy można ogłosić jego upadłość, jeżeli wniosek o ogłoszenie upadłości został złożony w terminie roku od dnia jego śmierci, a w przypadku ustanowienia zarządu sukcesyjnego, o którym mowa w ustawie z 5.7.2018 r. o zarządzie sukcesyjnym przedsiębiorstwem osoby fizycznej i innych ułatwieniach związanych z sukcesją przedsiębiorstw (Dz.U. z 2018 r. poz. 1629 ze zm.), także po upływie roku od dnia śmierci przedsiębiorcy, a przed dniem wygaśnięcia zarządu sukcesyjnego. Wniosek o ogłoszenie upadłości może złożyć wierzyciel, zarządca sukcesyjny, a także spadkobierca oraz małżonek i każde z dzieci lub rodziców zmarłego, chociażby nie dziedziczyli po nim spadku. Innej kwestii dotyczy art. 8 ust. 1 PrUpad, stanowiący, iż wierzyciel może złożyć wniosek o ogłoszenie upadłości osoby fizycznej, która była przedsiębiorcą, także po zaprzestaniu prowadzenia przez nią działalności gospodarczej, jeżeli od dnia wykreślenia z właściwego rejestru nie upłynął rok; przepis ten stosuje się odpowiednio do osób, które przestały być współnikami osobowych spółek handlowych – w tych wypadkach postępowanie toczy się według przepisów tytułu V części trzeciej PrUpad dotyczących upadłości konsumenckiej. Z kolei art. 9 PrUpad przyznaje wierzycielowi prawo złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości osoby fizycznej, która faktycznie prowadziła działalność gospodarczą, nawet wówczas, gdy nie dopełniła obowiązku zgłoszenia we właściwym rejestrze, jeżeli od dnia zaprzestania prowadzenia działalności nie upłynął rok. Były przedsiębiorca może natomiast złożyć wniosek o ogłoszenie upadłości konsumenckiej – **patrz: uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 63.**

W myśl art. 9a PrUpad nie można ogłosić upadłości przedsiębiorcy w okresie od otwarcia postępowania restrukturyzacyjnego do jego zakończenia lub prawomocnego umorzenia.

W przypadku złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości i wniosku restrukturyzacyjnego w pierwszej kolejności rozpoznaje się wniosek restrukturyzacyjny (art. 9b ust. 1 PrUpad). Sąd upadłościowy wstrzymuje rozpoznanie wniosku o ogłoszenie upadłości do czasu wydania prawomocnego orzeczenia w sprawie wniosku restrukturyzacyjnego; wstrzymanie rozpoznania wniosku o ogłoszenie upadłości nie

wyłącza możliwości zabezpieczenia majątku (art. 9b ust. 2 PrUpad). Powyższego przepisu ust. 2 nie stosuje się, jeżeli wstrzymaniu rozpoznania wniosku o ogłoszenie upadłości sprzeciwia się interes ogółu wierzycieli; w takiej sytuacji sąd upadłościowy wydaje postanowienie o przejęciu wniosku o ogłoszenie upadłości i wniosku restrukturyzacyjnego do wspólnego rozpoznania i rozstrzygnięcia jednym postanowieniem (art. 9b ust. 3 PrUpad). Jeżeli przejęcie wniosku o ogłoszenie upadłości i wniosku restrukturyzacyjnego do wspólnego rozpoznania prowadziłoby do znacznego opóźnienia wydania orzeczenia w przedmiocie ogłoszenia upadłości, ze szkoda dla wierzycieli, a podstawy restrukturyzacji przedstawione przez dłużnika we wniosku restrukturyzacyjnym są znane sądowi upadłościowemu, sąd upadłościowy nie wydaje postanowienia o przejęciu wniosków do wspólnego rozpoznania i rozpoznaje wniosek o ogłoszenie upadłości, o czym zawiadamia sąd restrukturyzacyjny (art. 9b ust. 4 PrUpad).

^b **Podstawy ogłoszenia upadłości.** Zgodnie z art. 10 PrUpad upadłość ogłasza się w stosunku do dłużnika, który stał się niewypłacalny.

Dłużnik jest niewypłacalny, jeżeli utracił zdolność do wykonywania swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych (art. 11 ust. 1 PrUpad). Domniemywa się, że dłużnik utracił zdolność do wykonywania swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych, jeżeli opóźnienie w wykonaniu zobowiązań pieniężnych przekracza trzy miesiące (art. 11 ust. 1a PrUpad) – domniemanie to ma charakter wzruszalny. Wbrew pojawiającym się opiniom, przyjęciu niewypłacalności nie sprzeciwia się okoliczność, iż opóźnienie w wykonaniu zobowiązań pieniężnych nie przekracza trzech miesięcy, jeżeli zostanie wykazane, że dłużnik utracił zdolność do wykonywania tych zobowiązań.

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 (art. 11 ust. 2 PrUpad). Do majątku, o którym mowa powyżej, nie wlicza się składników niewchodzących w skład masy upadłości (art. 11 ust. 3 PrUpad), tj. wskazanych w art. 63 ust. 1 PrUpad. Zgodnie z art. 11 ust. 4 PrUpad, do zobowiązań pieniężnych, o których mowa w powołanym art. 11 ust. 2 PrUpad, nie wlicza się zobowiązań przyszłych, w tym zobowiązań pod warunkiem zawieszającym oraz zobowiązań wobec współnika albo akcjonariusza z tytułu pożyczki lub innej czynności prawnej o podobnych skutkach, o których mowa w art. 342 ust. 1 pkt 4 PrUpad.

Domniemywa się, że zobowiązania pieniężne dłużnika przekraczają wartość jego majątku, jeżeli zgodnie z bilansem jego zobowiązania, z wyłączeniem rezerw na zobowiązania oraz zobowiązań wobec jednostek powiązanych, przekraczają wartość jego aktywów, a stan ten utrzymuje się przez okres przekraczający dwadzieścia cztery miesiące (art. 11 ust. 5 PrUpad).

Na podstawie art. 11 ust. 6 PrUpad sąd może oddalić wniosek o ogłoszenie upadłości, jeżeli nie ma zagrożenia utraty przez dłużnika zdolności do wykonywania jego wymagalnych zobowiązań pieniężnych w niedługim czasie.

Przytoczone przepisy art. 11 ust. 2–6 PrUpad nie mają zastosowania do spółek osobowych, w których co najmniej jednym współnikiem odpowiadającym za zobowiązania spółki bez ograniczenia całym swoim majątkiem jest osoba fizyczna.

Zgodnie z art. 11a ust. 1 PrUpad w przypadku ustanowienia zarządu sukcesyjnego można ogłosić upadłość zmarłego przedsiębiorcy także wtedy, gdy w zakresie czynności dokonywanych w ramach prowadzenia przedsiębiorstwa w spadku zarządca sukcesyjny utracił zdolność do wykonywania wymagalnych zobowiązań pieniężnych. Z mocy art. 11a ust. 1a w zw. z art. 11a ust. 2 PrUpad domniemywa się, że zarządca sukcesyjny utracił zdolność do wykonywania swoich wymagalnych zobowiązań pieniężnych, jeżeli opóźnienie w wykonaniu zobowiązań pieniężnych przekracza trzy miesiące.

Na podstawie art. 12a PrUpad sąd oddali wniosek o ogłoszenie upadłości złożony przez wierzyciela, jeżeli dłużnik wykaże, że wierzytelność ma w całości charakter sporny, a spór zaistniał między stronami przed złożeniem wniosku o ogłoszenie upadłości.

Sąd oddala wniosek o ogłoszenie upadłości, jeżeli majątek niewypłacalnego dłużnika nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania lub wystarcza jedynie na zaspokojenie tych kosztów (art. 13 ust. 1 PrUpad), a może oddalić wniosek o ogłoszenie upadłości w razie stwierdzenia, że majątek dłużnika jest obciążony hipoteką, zastawem, zastawem rejestrowym, zastawem skarbowym lub hipoteką morską w takim stopniu, że pozostały jego majątek nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania (art. 13 ust. 2 PrUpad). W takim wypadku, oddalając wniosek o ogłoszenie upadłości, sąd ustala, czy materiał zgromadzony w sprawie daje podstawę do rozwiązania podmiotu wpisanego do Krajowego Rejestru Sądowego bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego (art. 13 ust. 2a PrUpad) – na podstawie takiego ustalenia sąd rejestrowy prowadzi postępowanie, o którym mowa w art. 25a i n. KrRejSU. Przewidując jednak sytuacje, gdy ustanowienie obciążeń może zostać zakwestionowane, art. 13 ust. 3 PrUpad stanowi, że jeżeli zostanie uprawdopodobnione, iż obciążenia majątku dłużnika są bezskuteczne według przepisów ustawy albo gdy dokonane zostały w celu pokrzywdzenia wierzycieli, jak również jeżeli zostanie uprawdopodobnione, że dłużnik dokonał innych czynności prawnych bezskutecznych według przepisów ustawy, którymi wyzbył się majątku wystarczającego na zaspokojenie kosztów postępowania, a okoliczności sprawy wskazują, że zastosowanie przepisów o bezskuteczności i zaskarżaniu czynności upadłego doprowadzi do uzyskania majątku o wartości przekraczającej przewidywaną wysokość kosztów, przepisów art. 13 ust. 1 i 2 PrUpad nie stosuje się – por. w tym względzie art. 127–135 PrUpad oraz *wzory Nr 30–35*.

Wniosek o ogłoszenie upadłości może być cofnięty. Sąd może jednak uznać cofnięcie wniosku o ogłoszenie upadłości za niedopuszczalne, jeżeli prowadziłyby to do pokrzywdzenia wierzycieli (art. 29a ust. 1 PrUpad). Wykonanie przez dłużnika zobowiązań wobec wnioskodawcy po złożeniu wniosku o ogłoszenie upadłości nie ma wpływu na dalszy bieg postępowania (art. 29a ust. 2 PrUpad).

^c **Sposób prowadzenia postępowania upadłościowego.** W wyniku obszernej nowelizacji przepisów PrUpad, dokonanej przez PrRestr, od 1.1.2016 r. postępowanie upadłościowe może być prowadzone jedynie w trybie likwidacji majątku dłużnika; uchylony został zaś tryb prowadzenia postępowania z możliwością zawarcia układu. Przepisy PrRest określają natomiast postępowania pozwalające na zawarcie układu z wierzycielami przez dłużnika niewypłacalnego lub zagrożonego niewypłacalnością.

^d **Legitymacja do złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości.** Zgodnie z art. 20 ust. 1 PrUpad wniosek o ogłoszenie upadłości może zgłosić dłużnik lub każdy z jego wierzycieli osobistych. Na podstawie art. 20 ust. 2 PrUpad wnioski mogą zgłosić również:

- 1) w stosunku do spółki jawnej, spółki partnerskiej, spółki komandytowej oraz spółki komandytowo-akcyjnej – każdy ze współników odpowiadających bez ograniczenia za zobowiązania spółki, co w świetle regulacji KSH oznacza, iż legitymacji takiej nie ma komandytariusz oraz akcjonariusz spółki komandytowo-akcyjnej (art. 111 i 135 KSH). Uprawniony jest natomiast każdy współnik spółki jawnej, komplementariusz w spółce komandytowej oraz komandytowo-akcyjnej, a także każdy partner spółki partnerskiej – treść art. 95 § 1 KSH wykluczającego odpowiedzialność partnera za zobowiązania związane z wykonywaniem wolnego zawodu przez innego partnera lub osobę mu podlegającą nie powinna być traktowana jako wyłączająca uprawnienie do złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości w rozumieniu art. 20 ust. 2 pkt 1 PrUpad;
- 2) w stosunku do osób prawnych oraz jednostek organizacyjnych nieposiadających osobowości prawnej, którym odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną – każdy, kto na podstawie ustawy, umowy spółki lub statutu ma prawo do prowadzenia spraw dłużnika i do jego reprezentowania, samodzielnie lub łącznie z innymi osobami. Legitymacja do samodzielnego złożenia wniosku przysługuje tu nawet w przypadku, gdy składający wniosek uprawniony jest tylko do łącznej reprezentacji dłużnika. Należy uznać, iż przepis ten nie dotyczy prokurentów i pełnomocników, skoro nie są oni uprawnieni do prowadzenia spraw dłużnika;
- 3) w stosunku do przedsiębiorstwa państwowego – także organ założycielski;
- 4) w stosunku do jednoosobowej spółki Skarbu Państwa – także pełnomocnik rządu, państwowa osoba prawna, organ lub inna jednostka uprawniona do wykonywania praw z akcji lub udziałów należących do Skarbu Państwa;
- 5) w stosunku do osoby prawnej, spółki jawnej, spółki partnerskiej oraz spółki komandytowej i komandytowo-akcyjnej, będących w stanie likwidacji – każdy z likwidatorów;
- 6) w stosunku do osoby prawnej wpisanej do KRS – kurator ustanowiony na podstawie art. 42 § 1 KC;
- 7) w stosunku do dłużnika, któremu została udzielona pomoc publiczna o wartości przekraczającej 100 000 euro – organ udzielający pomocy;

8) w stosunku do dłużnika, wobec którego prowadzona jest egzekucja przez zarząd przymusowy albo przez sprzedaż przedsiębiorstwa, na podstawie KPC – zarządca ustanowiony w tym postępowaniu.

Ponadto legitymacją do złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości przewidują przepisy szczególne, np.:

- 1) zgodnie z art. 7 PrUpad, w razie śmierci przedsiębiorcy można ogłosić jego upadłość, jeżeli wniosek o ogłoszenie upadłości został złożony w terminie roku od dnia jego śmierci. Wniosek o ogłoszenie upadłości może złożyć wierzyciel, zarządca sukcesyjny, a także spadkobierca, oraz małżonek i każde z dzieci lub rodziców zmarłego, chociażby nie dziedziczyli po nim spadku;
- 2) wniosek o ogłoszenie upadłości banku może zgłosić wyłącznie KNF albo Bankowy Fundusz Gwarancyjny (art. 426 ust. 2 PrUpad);
- 3) wniosek o ogłoszenie upadłości zakładu ubezpieczeń lub zakładu reasekuracji może zgłosić tylko dłużnik lub KNF (art. 471 ust. 1 PrUpad).

Na gruncie powyższych przepisów należy odróżnić obowiązek od prawa złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości. Obowiązek złożenia tego wniosku ciąży, pod rygorem odpowiedzialności odszkodowawczej, na osobach wymienionych w art. 21 ust. 1 i 2 PrUpad (por. uwagę następną). Pozostałe osoby wskazane w niniejszej uwadze posiadają jedynie prawo do złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości.

^e **Termin na złożenie wniosku.** W myśl art. 21 ust. 1 PrUpad dłużnik jest obowiązany, nie później niż w terminie trzydziestu dni od dnia, w którym wystąpiła podstawa do ogłoszenia upadłości, zgłosić w sądzie wniosek o ogłoszenie upadłości.

Jeżeli dłużnikiem jest osoba prawna albo inna jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, obowiązek powyższy spoczywa na każdym, kto na podstawie ustawy, umowy spółki lub statutu ma prawo do prowadzenia spraw dłużnika i do jego reprezentowania, samodzielnie lub łącznie z innymi osobami (art. 21 ust. 2 PrUpad) – w przepisie tym nie chodzi o prokurentów i pełnomocników, gdyż nie prowadzą oni spraw spółki.

Na podstawie art. 21 ust. 3 PrUpad osoby, o których mowa w art. 21 ust. 1 i 2 PrUpad, ponoszą odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną wskutek niezłożenia wniosku w terminie, chyba że nie ponoszą winy. Osoby te mogą uwolnić się od odpowiedzialności, w szczególności jeżeli wykażą, że w terminie określonym w art. 21 ust. 1 PrUpad otwarto postępowanie restrukturyzacyjne albo zatwierdzono układ w postępowaniu o zatwierdzenie układu. W przypadku dochodzenia odszkodowania przez wierzyciela niewypłacalnego dłużnika domniemywa się, że szkoda, o której mowa w ust. 3, obejmuje wysokość niezaspokojonej wierzytelności tego wierzyciela wobec dłużnika (art. 21 ust. 3a PrUpad). Osoby, o których mowa w art. 21 ust. 1 i 2 PrUpad, nie ponoszą jednak odpowiedzialności za niezłożenie wniosku o ogłoszenie upadłości w czasie, gdy prowadzona jest egzekucja przez zarząd przymusowy albo przez sprzedaż przedsiębiorstwa, na podstawie przepisów Kodeksu postępowania cywilnego, jeżeli obowiązek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości powstał w czasie prowadzenia egzekucji (art. 21 ust. 5 PrUpad).

^f **Sąd właściwy.** Sprawy o ogłoszenie upadłości rozpoznaje sąd upadłościowy w składzie trzech sędziów zawodowych. Sądem upadłościowym jest sąd rejonowy – sąd gospodarczy (art. 18 PrUpad).

Zgodnie z art. 19 ust. 1 PrUpad do rozpoznania spraw o ogłoszenie upadłości właściwy jest sąd właściwy dla głównego ośrodka podstawowej działalności dłużnika. Głównym ośrodkiem podstawowej działalności jest miejsce, w którym dłużnik regularnie zarządza swoją działalnością o charakterze ekonomicznym i które jako takie jest rozpoznawalne dla osób trzecich (art. 19 ust. 1a PrUpad).

W przypadku osoby prawnej oraz jednostki organizacyjnej nieposiadającej osobowości prawnej, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, domniemywa się, że głównym ośrodkiem jej podstawowej działalności jest miejsce siedziby (art. 19 ust. 1b PrUpad). W przypadku osoby fizycznej prowadzącej działalność gospodarczą lub zawodową domniemywa się, że głównym ośrodkiem jej podstawowej działalności jest główne miejsce wykonywania działalności gospodarczej lub zawodowej; w przypadku każdej innej osoby fizycznej domniemywa się, że głównym ośrodkiem podstawowej działalności jest miejsce zwykłego pobytu tej osoby (art. 19 ust. 1c PrUpad).

Jeżeli dłużnik nie ma w Rzeczypospolitej Polskiej głównego ośrodka podstawowej działalności, właściwy jest sąd miejsca zwykłego pobytu albo siedziby dłużnika, a jeżeli dłużnik nie ma w Rzeczypospolitej Polskiej miejsca zwykłego pobytu albo siedziby, właściwy jest sąd, w którego obszarze znajduje się majątek dłużnika (art. 19 ust. 3 PrUpad).

Jeżeli okaże się, że właściwy jest inny sąd, sprawę przekazuje się temu sądowi. Na postanowienie o przekazaniu sprawy nie przysługuje zażalenie. Postanowienie to wiąże sąd, któremu sprawa została przekazana. Czynności dokonane w sądzie niewłaściwym pozostają w mocy (art. 19 ust. 4 PrUpad).

Należy tu przywołać także przepisy dotyczące jurysdykcji krajowej. Jurysdykcję krajową wyłączną określa art. 382 ust. 1 PrUpad, stwierdzając, iż do wyłącznej jurysdykcji sądów polskich należą sprawy upadłościowe, jeżeli w Rzeczypospolitej Polskiej znajduje się główny ośrodek podstawowej działalności dłużnika. Z kolei jurysdykcji krajowej fakultatywnej dotyczy art. 382 ust. 2 PrUpad, zgodnie z którym sądom polskim przysługuje również jurysdykcja, jeżeli dłużnik prowadzi w Rzeczypospolitej Polskiej działalność gospodarczą albo ma miejsce zamieszkania lub siedzibę, albo majątek.

Jeżeli jurysdykcja sądu polskiego jest wyłączna, postępowanie upadłościowe ma charakter głównego postępowania upadłościowego. W pozostałych przypadkach postępowanie upadłościowe ma charakter ubocznego postępowania upadłościowego (art. 382 ust. 3 PrUpad).

W sprawach upadłościowych nie stosuje się przepisów dotyczących umów o jurysdykcję (art. 383 PrUpad).

Ustanowienie przez sąd zagraniczny zarządcy zagranicznego do podejmowania czynności w Rzeczypospolitej Polskiej nie wyłącza jurysdykcji krajowej sądów polskich (art. 384 PrUpad).

^g **Treść wniosku o ogłoszenie upadłości.** Zgodnie z art. 22 ust. 1 PrUpad wniosek o ogłoszenie upadłości powinien zawierać:

- 1) imię i nazwisko dłużnika albo jego nazwę oraz numer PESEL, albo numer w Krajowym Rejestrze Sądowym, a w przypadku ich braku – inne dane umożliwiające jego jednoznaczną identyfikację, miejsce zamieszkania albo siedzibę, adres, a jeżeli dłużnikiem jest spółka osobowa, osoba prawna albo inna jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną – imiona i nazwiska reprezentantów w tym likwidatorów, jeżeli są ustanowieni, a ponadto w przypadku spółki osobowej – imiona i nazwiska oraz miejsce zamieszkania współników odpowiadających za zobowiązania spółki bez ograniczenia całym swoim majątkiem;
- 2) NIP, jeżeli dłużnik ma taki numer;
- 3) wskazanie miejsca, w którym znajduje się główny ośrodek podstawowej działalności dłużnika;
- 4) wskazanie okoliczności, które uzasadniają wniosek i ich uprawdopodobnienie – nie jest zatem wymagane udowodnienie tych okoliczności;
- 5) informację, czy dłużnik jest uczestnikiem podlegającego prawu polskiemu lub prawu innego państwa członkowskiego systemu płatności lub systemu rozrachunku papierów wartościowych w rozumieniu ustawy z 24.8.2001 r. o ostateczności rozrachunku w systemach płatności i systemach rozrachunku papierów wartościowych oraz zasadach nadzoru nad tymi systemami (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 212) lub niebędącym uczestnikiem podmiotem prowadzącym system interoperacyjny w rozumieniu tej ustawy, z tym zastrzeżeniem, iż informacji tej nie musi zawierać wniosek o ogłoszenie upadłości, składany przez wierzyciela (art. 22 ust. 3 PrUpad);
- 6) informację, czy dłużnik jest spółką publiczną w rozumieniu przepisów ustawy z 29.7.2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 623 ze zm.).

Jeżeli wniosek o ogłoszenie upadłości zgłasza wierzyciel, powinien uprawdopodobnić swoją wiarygodność (art. 24 PrUpad) – **patrz: wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 2.**

^h **Załączniki do wniosku.** W myśl art. 23 ust. 1 PrUpad, dłużnik do wniosku powinien dołączyć:

- 1) aktualny wykaz majątku z szacunkową wyceną jego składników; **patrz: wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 3;**
- 2) bilans sporządzony przez dłużnika dla celów postępowania, na dzień nie późniejszy niż trzydzieści dni przed dniem złożenia wniosku;

- 3) spis wierzycieli z podaniem ich adresów i wysokości wierzytelności każdego z nich oraz terminów zapłaty, a także listę zabezpieczeń dokonanych przez wierzycieli na jego majątku wraz z datami ich ustanowienia; **patrz:** wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzorów Nr 4 i 5;
- 4) oświadczenie o spłatach wierzytelności lub innych długów dokonanych w terminie sześciu miesięcy przed dniem złożenia wniosku; **patrz:** wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 6;
- 5) spis podmiotów zobowiązanych majątkowo wobec dłużnika wraz z adresami, z określeniem wierzytelności, daty ich powstania i terminów zapłaty; **patrz:** wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 7;
- 6) wykaz tytułów egzekucyjnych oraz tytułów wykonawczych przeciwko dłużnikowi; **patrz:** wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 8;
- 7) informację o postępowaniach dotyczących ustanowienia na majątku dłużnika hipotek, zastawów, zastawów rejestrowych, zastawów skarbowych i hipotek morskich oraz innych obciążeń podlegających wpisowi w księdze wieczystej lub w rejestrach, jak również o prowadzonych innych postępowaniach sądowych, administracyjnych, sądownoadministracyjnych oraz przed sądami polubownymi dotyczących majątku dłużnika; **patrz:** wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzorów Nr 9 i 10;
- 8) informację o miejscu zamieszkania reprezentantów spółki lub osoby prawnej i likwidatorów, jeżeli są ustanowieni;
- 9) informację, czy w jednym z dwóch ostatnich lat obrotowych:
 - a) zatrudniał średniorocznie 250 lub więcej pracowników lub
 - b) osiągnął roczny obrót netto ze sprzedaży towarów, wyrobów i usług oraz operacji finansowych przekraczający równowartość w złotych 50 milionów euro, lub
 - c) sumy aktywów jego bilansu sporządzonego na koniec jednego z tych lat przekroczyły równowartość w złotych 43 milionów euro.

Jeżeli dłużnik nie może dołączyć do wniosku dokumentów, o których mowa w art. 23 ust. 1 PrUpad, powinien podać przyczyny ich niedołączenia oraz je uprawdopodobnić (art. 23 ust. 3 PrUpad).

Na podstawie art. 22a PrUpad, wnioskodawca uiszcza zaliczkę na wydatki w toku postępowania w przedmiocie ogłoszenia upadłości w wysokości jednokrotności przeciętnego miesięcznego wynagrodzenia w sektorze przedsiębiorstw bez wypłat nagród z zysku w trzecim kwartale roku poprzedniego, ogłoszonego przez Prezesa GUS i wraz z wnioskiem przedstawia dowód jej uiszczenia. W przypadku braku uiszczenia zaliczki przewodniczący wzywa do uiszczenia zaliczki w terminie tygodnia pod rygorem zwrotu wniosku.

Wraz z wnioskiem o ogłoszenie upadłości dłużnik jest obowiązany złożyć oświadczenie na piśmie co do prawdziwości danych zawartych we wniosku (art. 25 ust. 1 PrUpad) – **patrz:** wzór oraz uwagi i objaśnienia do wzoru Nr 11. Od obowiązku

łożenia oświadczenia nie zwalnia fakt złożenia wniosku przez pełnomocnika; oświadczenia takiego nie składa oczywiście tenże pełnomocnik. Jeżeli oświadczenie to nie jest zgodne z prawdą, dłużnik ponosi odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną na skutek podania nieprawdziwych danych we wniosku o ogłoszenie upadłości (art. 25 ust. 2 PrUpad). W razie niezłożenia oświadczenia wniosek zwraca się bez wzywania dłużnika do jego uzupełnienia (art. 25 ust. 3 PrUpad).

Do wniosku o ogłoszenie upadłości załącza się jeden dodatkowy odpis wraz z odpisami załączników (art. 24a PrUpad).

ⁱ **Zwrot wniosku.** Wniosek o ogłoszenie upadłości nieodpowiadający wymogom określonym w ustawie lub nienależycie opłacony zwraca się bez wezwania o uzupełnienie lub opłacenie wniosku, jeżeli został on zgłoszony przez wnioskodawcę reprezentowanego przez adwokata lub radcę prawnego (art. 28 ust. 1 PrUpad). W terminie tygodniowym od dnia doręczenia zarządzenia o zwrocie z powyższych przyczyn wniosek ponownie złożony, odpowiadający wymogom ustawowym i należycie opłacony, wywołuje skutek od daty pierwotnego wniesienia; skutek taki nie występuje w razie kolejnego zwrotu z tej samej przyczyny (art. 28 ust. 2 PrUpad).

Z uwagi na powyższy rygor jest więc zalecane, aby wnioskowi o ogłoszenie upadłości nie podpisywał pełnomocnik w osobie adwokata lub radcy prawnego, lecz dłużnik osobiście czy poprzez osoby umocowane z ustawy do jego reprezentowania.

Jeżeli na skutek braku lub wskazania nieprawidłowego adresu dłużnika lub niewykonania innych zarządzeń nie można nadać sprawie dalszego biegu, wniosek o ogłoszenie upadłości zwraca się (art. 29 PrUpad).

^j **Zawieszenie postępowań egzekucyjnych; uchylenie zajęć.** Na podstawie art. 39 ust. 1 PrUpad sąd na wniosek wnioskodawcy, dłużnika lub tymczasowego nadzorca sądowego może zawiesić postępowanie egzekucyjne oraz uchylić zajęcie rachunku bankowego, jeżeli jest to niezbędne do osiągnięcia celów postępowania upadłościowego. Uchylając zajęcie rachunku bankowego, sąd ustanawia tymczasowego nadzorcę sądowego, jeżeli wcześniej nie został ustanowiony. Dyspozycje dłużnika dotyczące środków na rachunku bankowym, którego zajęcie uchylono, wymagają zgody tymczasowego nadzorca sądowego (art. 39 ust. 2 PrUpad).

Postanowienie o zawieszeniu postępowania egzekucyjnego oraz uchyleniu zajęcia rachunku bankowego doręcza się wierzycielowi prowadzącemu egzekucję oraz organowi egzekucyjnemu; na postanowienie to dłużnikowi oraz wierzycielowi prowadzącemu egzekucję przysługują zażalenie (art. 39 ust. 3 PrUpad).

Orzecznictwo

1. Orz. SN z 3.2.1933 r., II CR 14/33, OSNC 1933, Nr 2, poz. 78

Przewaga stanu biernego nad stanem czynnym majątku dłużnika zachodzić może bardzo często w wypadkach upadłości (§ 68 ord. konk.) a nie stanowi ona sama przez się przeszkody postępowania upadłościowego (§ 73 ord. konk.). Również brak płynnej gotówki nie jest jednoznaczny z brakiem środków na pokrycie kosztów postępowania upadłościowego.

Brak takich środków możnaby przyjąć dopiero wówczas, gdyby dłużnik nie posiadał albo w ogóle żadnego majątku, albo też posiadał tylko nieznaczny majątek, jak również wówczas, gdy wartość nieruchomości dłużnika jest wyczerpana obciążeniami hipotecznymi, a dłużnik poza tym majątkiem nieruchomościowym nie ma innego majątku lub ma tylko majątek nieznaczny.

2. Orz. SN z 20.10.1933 r., I C 919/33, OSNC 1934, Nr 5, poz. 303

Ogłoszenie upadłości spółdzielni następuje w razie jej niewypłacalności, a zatem, skoro zgłoszony został przez wierzycieli wniosek o ogłoszenie upadłości, stosować wypada ogólne przepisy prawa upadłościowego dzielnicy, dotyczące przyczyn ogłoszenia upadłości, gdyż ustawa o spółdzielniach w art. 86–88 zajmuje się specjalnie i wyłącznie przypadkiem zgłoszenia wniosku o ogłoszenie upadłości przez samą spółdzielnię za pośrednictwem jej organu wykonawczego, tj. zarządu.

3. Orz. SN z 29.2.1936 r., II C 2907/35, OSNC 1936, Nr 9, poz. 366

1. Kupcem jest nie tylko ten, kto sam prowadzi we własnym imieniu przedsiębiorstwo zarobkowe, lecz i ten, kto takie przedsiębiorstwo prowadzi wspólnie z drugą osobą.

2. Przedsiębiorstwo zarobkowe prowadzi ten, w czym imieniu i na czyj rachunek przedsiębiorstwo jest prowadzone, kto z zawartych czynności prawnych jest uprawniony i zobowiązany i kto za zobowiązania wynikające z zawartych interesów odpowiada całym swoim majątkiem.

3. Jakkolwiek majątek spółki jawnej jest do pewnego stopnia wyodrębniony od majątku spółników, i chociaż spółka ta może nabywać prawa, zaciągać zobowiązania, pozywać i być pozywaną, nie posiada ona charakteru osoby prawnej, oderwanej od osobowości tworzących spółkę osób fizycznych, lecz stanowi tylko węzeł łączący poszczególnych spółników.

4. Członek jawnej spółki handlowej jest kupcem w ogólności, nie tylko o tyle, o ile chodzi o czynności połączone z przedsiębiorstwem spółki i dokonywane pod firmą spółki.

5. Kwestia, czy dług został zaciągnięty w związku z prowadzeniem przedsiębiorstwa handlowego, czy bez takiego związku nie ma znaczenia w sprawie dopuszczalności ogłoszenia upadłości kupca.

4. Orz. SN z 16.5.1936 r., I C 2609/34, OSNC 1936, Nr 1, poz. 14

1. Przepis art. 407 ustawy postępowania handlowego (Zw. pr. t. XI cz. 2 wyd. 1903 r.) dla możliwości ogłoszenia upadłości nie wymaga bezwarunkowo skierowania egzekucji do mienia dłużnika, ustawa bowiem egzekucję uważa tylko za najwykleszy sposób stwierdzenia niewypłacalności i nie nakazuje koniecznie skierowania egzekucji do takiego mienia, którego wartość jest oczywiście nie wystarczająca na zaspokojenie długu.

2. W myśl przepisów, obowiązujących na obszarze województw wschodnich, odpowiedzialność spółników spółki jawnej powstaje z chwilą, gdy poszukiwanie z majątku spółki okaże się bezowocne, przeto rozciągnięcie upadłości spółki firmowej na jej spółników nie jest dopuszczalne przed ustaleniem w drodze likwidacji, iż mienie spółki jest niewystarczające na pokrycie jej zobowiązań.

5. Orz. SN z 29.4.1938 r., III C 487/38, OSNC 1939, Nr 5, poz. 199

1. Posiadanie wyroku sądu 2. instancji, chociażby wykonanego za złożeniem zabezpieczenia i zaskarżonego do sądu 3. instancji, uprawdopodobnia dostatecznie wymagalność wierzytelności i uprawnia wierzyciela do żądania ogłoszenia upadłości dłużnikowi.

[Przejdź do księgarni →](#)