



## Tarcza Antykryzysowa – najważniejsze zmiany w prawie upadłościowym i restrukturyzacyjnym

### Kto nie skorzysta z Tarczy Antykryzysowej

- » Przepisów Tarczy nie stosuje się do przedsiębiorców, wobec których:
  - > ogłoszono upadłość,
  - > otwarte zostało postępowanie restrukturyzacyjne.
- » Możliwość udzielenia wsparcia wynikająca z Tarczy ulega zawieszeniu wobec przedsiębiorców:
  - > którzy złożyli wniosek o ogłoszenie upadłości,
  - > wobec których wierzyciel złożył wniosek o ogłoszenie upadłości,
  - > którzy złożyli wniosek o otwarcie jednego z postępowań restrukturyzacyjnych,
  - > wobec których wierzyciel złożył wniosek o otwarcie postępowania sanacyjnego.
- » Oznacza to, że **wszystkie ww. podmioty nie mogą liczyć na żadne wsparcie przewidziane przez Tarczę Antykryzysową**. Dotyczy to również podmiotów wobec których to wierzyciele złożyli wnioski (upadłościowy lub sanacyjny). Powyższe wydaje się kontrowersyjne, ponieważ wnioski o ogłoszenie upadłości składane przez wierzycieli często mają charakter quasi-egzekucji, czy też swoistego wymuszenia na dłużniku dokonania płatności, i często składane są bez zaistnienia rzeczywistych podstaw do ogłoszenia upadłości.

### Termin na złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości

- » Dotyczy przedsiębiorstw, w których podstawa do ogłoszenia upadłości powstała **w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii w związku z COVID-19 a stan niewypłacalności powstał z powodu COVID-19**. Powyższe przesłanki są w naszej ocenie nieprecyzyjne (trudne może być wykazanie precyzyjnie kiedy powstała podstawa do ogłoszenia upadłości) oraz zbyt wąskie (zazwyczaj podstawa upadłości nie powstanie „z powodu” COVID-19 ale raczej na skutek ograniczeń i instrumentów wprowadzonych w związku z COVID-19).
- » Tarcza wprowadza co prawda domniemanie, że jeśli stan niewypłacalności powstał w czasie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego z powodu COVID-19 to domniemywa się, że zaistniał z powodu COVID-19. Należy jednak zwrócić uwagę, iż domniemanie to ma charakter obalalny, więc doprecyzowanie powyższej przesłanki wydaje się zasadne.
- » **Bieg terminu do złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości nie rozpoczyna się a rozpoczęty ulega przerwaniu. Po tym okresie termin ten biegnie na nowo.** Oznacza to, że w momencie, w którym stan epidemii lub zagrożenia epidemicznego zostanie zniesiony, przedsiębiorcy, którzy na skutek COVID-19 stali się niewypłacalni będą mieli **30 dni** na złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości. Jednocześnie nie zostały uproszczone żadne procedury ani przewidziane narzędzia pozwalające na odciążenie wydziałów upadłościowych. Z naszego doświadczenia wynika, że procedura przygotowania wniosku upadłościowego wymaga znacznych nakładów pracy po stronie dłużnika, w tym służb finansowych i księgowych dłużnika, i jest czasochłonne. Ponadto, jeszcze przed wprowadzeniem stanu zagrożenia epidemicznego postępowania upadłościowe w Polsce trwały zbyt długo i były przeciągane. **Bez zmian systemowych dotyczących uproszczenia i przyspieszenia postępowań upadłościowych, w tym na etapie od złożenia wniosku do ogłoszenia upadłości, sądy upadłościowe zostaną zasypane wnioskami upadłościowymi i ulegną**

**zablokowaniu** na długie miesiące, a przedsiębiorcy którzy na skutek stanu epidemii stali się niewypłacalni, miesiącami będą czekać na wszczęcie postępowania upadłościowego.

- Ustawodawca nie blokuje jednak możliwości złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości w trakcie trwania stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego w związku z COVID-19. Wydaje się, że **nie należy wobec tego zostawiać przygotowania wniosku upadłościowego na czas po ustaniu stanu zagrożenia epidemicznego lub epidemii**, zwłaszcza, jeśli zarząd zdaje sobie sprawę, iż straty poniesione z uwagi na COVID-19 nie będą możliwe do naprawienia w krótkim czasie (30 dni) po ustaniu stanu epidemii lub zagrożenia epidemicznego.
- Jednocześnie polski rząd nie zdecydował się na wprowadzenie rozwiązania, które zostało przyjęte m.in. w Hiszpanii, dotyczącego zawieszenie możliwości składania wniosków o ogłoszenie upadłości przez wierzyciela/i danego dłużnika, ani w trakcie trwania stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego w związku z COVID-19 ani przez stosowny okres po jego ustaniu.** Powyższe oznacza, że członkowie zarządu powinni na bieżąco kontrolować sytuację finansową przedsiębiorstwa i sytuację z poszczególnymi wierzycielami, bo inaczej wniosek złożony przez wierzyciela może pokrzyżować ich plany naprawcze i uniemożliwić skorzystanie z benefitów przewidzianych w Tarczy, w tym w zakresie opóźnienia terminów na złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości. Warto również zwrócić uwagę, iż o pomoc przewidzianą przez Tarczę nie mogą się ubiegać m.in. przedsiębiorcy wobec których został złożony wniosek o ogłoszenie upadłości przez wierzyciela, co w ekstremalnych przypadkach może prowadzić do nadużywania tej regulacji przy wrogich relacjach między kontrahentami.

## Wydłużenie innych terminów związanych ze złożeniem wniosku o ogłoszenie upadłości

- Tarcza Antykryzysowa w sposób lakoniczny odnosi się do kwestii odpowiedzialności członków zarządu za niezłożenie wniosku o ogłoszenie upadłości w ustawowym terminie. Ustawodawca wskazuje wyłącznie,  *iż terminy, dla których obliczania znaczenie ma dzień zgłoszenia wniosku o ogłoszenie upadłości wydłuża się o liczbę dni pomiędzy dniem zgłoszenia wniosku o ogłoszenie upadłości a ostatnim dniem, w którym wniosek ten powinien być złożony zgodnie z art. 21 ust. 1 lub odpowiednio art. 21 ust. 2a Prawa Upadłościowego, bez uwzględniania postanowień Tarczy.* Powyższa regulacja zdaje się odnosić m.in. do terminów dotyczących uznania za bezskuteczne czynności prawnych dłużnika dokonanych na przedpolu upadłości oraz w sposób niebezpośredni także do kwestii odpowiedzialności członków zarządu za zbyt późne złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości.
- Postanowienie jest dość zawile, ale chyba należy rozumieć je tak, że chociażby w zakresie odpowiedzialności członków zarządu za zbyt późne złożenie wniosku o ogłoszenie upadłości, termin taki ulegnie przedłużeniu o okres, w którym złożenie wniosku, z uwagi na stan epidemii, nie było obiektywnie możliwe. Natomiast niewątpliwie najlepszym rozwiązaniem byłoby ujęcie powyższego w sposób jednoznaczny i nie budzący wątpliwości, których to dwóch cech obecna propozycja nie posiada.

## Rozszerzenie katalogu spraw pilnych

- Tarcza 3.0 rozszerza katalog spraw pilnych o uwzględnienie w nim nie tylko spraw o rozpoznanie wniosku restrukturyzacyjnego, ale także spraw prowadzonych po otwarciu postępowania restrukturyzacyjnego, jak również spraw o rozpoznanie wniosku o ogłoszenie upadłości oraz spraw prowadzonych po ogłoszeniu upadłości.
- Zmiana ta wprowadzana jest równoległe ze zmianami mającymi na celu wznawianie prac sądów oraz odmrożenie biegu terminów sądowych. Jednocześnie sądy upadłościowe i restrukturyzacyjne w dalszym ciągu są znacznie przeciążone, co może spowodować, że zaliczenie wyżej wymienionych spraw do katalogu spraw pilnych nie spowoduje w praktyce istotnego przyspieszenia w rozpoznawaniu takich spraw.

**Ekspertki kancelarii WKB są do Państwa dyspozycji.**

Kontakt: Jakub Jędrzejak ([jakub.jedrzejak@wkb.pl](mailto:jakub.jedrzejak@wkb.pl))

## Rekomendacje

- » Monitorowanie na bieżąco sytuacji finansowej spółki;
- » Negocjowanie umów z kluczowymi wierzycielami (wydłużanie terminów płatności, etc.);
- » Rozważenie jednej z procedur restrukturyzacji sądowej;
- » Nie czekanie na z przygotowaniem wniosku o ogłoszenie upadłości na ostatnią chwilę.