

OPINIA PRAWNA

Na zlecenie: Zarządu Przetwórstwo Tworzyw Sztucznych „Plast-Box” S.A. z siedzibą w Słupsku

W sprawie: możliwości utworzenia kapitału rezerwowego na wykup akcji z części kapitału zapasowego spółki

W związku z planowanym wykupem przez spółkę akcji własnych powstała wątpliwość, co do możliwości utworzenia kapitału rezerwowego spółki z przeznaczeniem na wykup akcji własnych z części kapitału zapasowego utworzonego w spółce. Na dzień 31.12.2011r. wysokość kapitału zapasowego spółki wynosi 42.460.000,- zł. z czego 9.028.728,74 zł stanowi kwotę pochodzącą z odpisów z zysku, natomiast kwota 33.431.000,- zł. stanowi tzw. agio. Spółka nie posiada innych kapitałów rezerwowych utworzonych z odpisów zysku.

Sprawę tworzenia kapitałów z spółce akcyjnej i wykorzystywania kwot z tych kapitałów na poszczególne cele regulują przepisy Kodeksu spółek handlowych (ksh).

Zgodnie z art. 396 ksh na pokrycie straty należy utworzyć kapitał zapasowy. Do kapitału tego przelewa się:

- co najmniej 8% zysku za dany rok obrotowy, dopóki kapitał ten nie osiągnie co najmniej 1/3 kapitału zakładowego
- nadwyżki osiągnięte przy emisji akcji powyżej ich wartości nominalnej
- dopłaty, które uiszczają akcjonariusze w zamian za przyznanie szczególnych uprawnień ich dotychczasowym akcjom, o ile te dopłaty nie będą użyte na wyrównanie nadzwyczajnych odpisów lub strat

O użyciu kapitału zapasowego rozstrzyga walne zgromadzenie. Jednakże części kapitału zapasowego w wysokości 1/3 kapitału zakładowego można użyć jedynie na pokrycie straty wykazanej w sprawozdaniu finansowym.

Z zapisu art. 396 ksh wynika, że kapitał zapasowy może być tworzony z różnych odpisów i kwot. Kapitał ten winien być tworzony tak długo dopóki nie osiągnie wartości w wysokości 1/3 kapitału zakładowego spółki. Z orzecznictwa ani z komentarzy do tego przepisu nie wynika, aby osiągnięcie minimalnego poziomu kapitału zapasowego (tj. 1/3 kapitału zakładowego) musiało nastąpić tylko z odpisów z zysku. Odpisy z różnych tytułów mogą przyczynić się do zgromadzenia na kapitale zapasowym minimalnej kwoty w wysokości 1/3 kapitału zakładowego spółki.

Ponadto jak wynika ze wskazanego przepisu minimalna kwota kapitału zapasowego (1/3 kapitału zakładowego) może zostać przeznaczona tylko na pokrycie straty wykazanej w sprawozdaniu finansowym.

Zgodnie z art. 362 § 2 pkt. 3 ksh łączna cena nabycia akcji własnych powiększona o koszt ich nabycia nie może być wyższa od kapitału rezerwowego utworzonego w tym celu z kwoty, która zgodnie z art. 348 § 1 ksh może być przeznaczona do podziału.

Jak wynika z art. 348 § 1 ksh do podziału pomiędzy akcjonariuszy może być przeznaczona kwota stanowiąca sumę:

- zysku za ostatni rok obrotowy i
- niepodzielone zyski z lat ubiegłych oraz
- kwoty przeniesione z kapitałów zapasowego i rezerwowego, które utworzone zostały z zysku

Tak utworzona kwota musi zostać podzielona o niepokryte straty, akcje własne oraz o kwoty, które zgodnie z ustawą lub statutem powinny być przeznaczone z zysku za ostatni rok obrotowy na kapitały zapasowy lub rezerwowo.

Odnosząc postanowienia wskazanych wyżej przepisów ksh do stanu faktycznego w spółce, w mojej ocenie łączna cena planowanych do nabycia akcji własnych powiększona o koszty ich nabycia nie może być wyższa od kwoty 9.028.728,74 zł pobranej z kapitału zapasowego spółki, stanowiącej odpis z zysku z lat ubiegłych.

Kwota ta może zostać powiększona uchwałą zwyczajnego walnego zgromadzenia (ZWZ) o zatwierdzony przez ZWZ zysk z roku 2011.

Barbara Żebrowska
Radca Prawny

Anna Pawlak
Radca prawny