

OPIS ISTOTNYCH ZAGADNIENÍ
dla Komisji Egzaminacyjnej
do zadania z zakresu prawa gospodarczego
egzamin radcowski – 30 marca 2017 r.

1. Zdaniem zespołu do przygotowania zadań na egzamin radcowski, osoba przystępująca do egzaminu powinna wykazać się znajomością prawa, w szczególności z zakresu Kodeksu cywilnego, Kodeksu spółek handlowych, Kodeksu rodzinnego i opiekuńczego oraz Kodeksu postępowania cywilnego.
2. Sporządzenie umowy jest sprawdzianem w szczególności:
 - a) znajomości teoretycznej instytucji prawa materialnego i procedury cywilnej w zakresie regulującym przymusowe dochodzenie roszczeń, a także ich praktycznego zastosowania dla ukształtowania elementów podmiotowych i przedmiotowych stosunku prawnego, kreowanego w wyniku zawarcia umowy,
 - b) właściwego opanowania terminologii prawniczej,
 - c) umiejętności doboru rozwiązań, które mogłyby zostać zrealizowane w rzeczywistym obrocie gospodarczym, a nie tylko stanowić formalne wypełnienie poleceń zawartych w zadaniu,
 - d) należytego uwzględnienia i zabezpieczenia interesu reprezentowanej strony,
 - e) umiejętności poprawnego redagowania postanowień umowy i należytego ich usystematyzowania.
3. Sprawdzeniem profesjonalnych umiejętności osoby egzaminowanej będzie także sposób wypełnienia, wskazanych w treści zadania, obligatoryjnych założeń umowy oraz sposób określenia i sformułowania brakujących lub dodatkowych elementów stanu faktycznego.

W powyższym zakresie należy zdaniem zespołu zwrócić uwagę na poniższe zagadnienia szczególne:

- a) z uwagi na to, że dającym pożyczkę jest spółka z ograniczoną odpowiedzialnością należy uwzględnić zasadę reprezentacji zawartą w art. 205 k.s.h., zgodnie z którym, wymagane jest współdziałanie dwóch członków zarządu, wymogi dotyczące art. 230 k.s.h. w zakresie konieczności powołania w umowie uchwały wspólników spółki

wyrażającej zgodę na zawarcie przez spółkę umowy pożyczki, w której wartość przedmiotu transakcji przekracza dwukrotność kapitału zakładowego spółki.

- b) zawarcie umowy pożyczki ze strony biorących pożyczkę Andrzeja Wesołego i Stefana Raka następuje w ramach prowadzenia spraw spółki cywilnej, a zakres przedmiotowy umowy pożyczki w stosunku do zakresu przedmiotowego działalności przedsiębiorstwa wspólników spółki cywilnej wskazuje, iż zawarcie umowy pożyczki stanowi czynność przekraczającą zakres zwykłych czynności tej spółki, co w konsekwencji oznacza, że umowę winni zawrzeć obaj wspólnicy działający łącznie, bądź jeden z nich w oparciu o uprzednią uchwałę obu wspólników wyrażającą ich zgodę na jej zawarcie (art. 865 – 866 k.c.),
- c) zapewnienie dającej pożyczkę możliwości dochodzenia roszczenia o zwrot pożyczki wraz z odsetkami także z przedmiotów majątkowych małżeńskiego majątku dorobkowego małżonków Rak, innych niż wskazane w art. 776¹ § 1 k.p.c., wymaga wyrażenia przez Zofię Rak zgody na zawarcie umowy pożyczki przez jej męża (art. 41 § 1 k.r.i.o.),
- d) realizacja celu inwestycyjnego umowy pożyczki po stronie dającej pożyczkę wymaga wyraźnego, umownego zastrzeżenia terminu jej zwrotu na korzyść dającej pożyczkę, a to w celu wyłączenia reguły interpretacyjnej zawartej w art. 457 k.c., a w konsekwencji uprawnienia dającej pożyczkę do odmowy przyjęcia świadczenia z tytułu zwrotu pożyczki przed upływem umownego terminu zwrotu pożyczki, bez skutku popadnięcia wierzyciela w stan zwłoki (por. art. 486 k.c.),
- e) wysokość odsetek kapitałowych winna zostać oznaczona przy zastosowaniu stopy odsetek równej $\frac{3}{4}$ rocznej stopy odsetkowej maksymalnych odsetek kapitałowych, o których mowa w art. 359 § 2¹ k.c., z wyraźnym uregulowaniem umownym cyklicznej ich wymagalności, w sposób wyłączający regułę wskazaną w art. 360 k.c.,
- f) wymóg zastrzeżenia na rzecz dającej pożyczkę maksymalnych, prawnie dopuszczalnych korzyści ekonomicznych stanowiących konsekwencję opóźnienia w zwrocie kwoty pożyczki wymaga umownego zastrzeżenia umownej stopy odsetek za opóźnienie w wysokości odsetek maksymalnych za opóźnienie, o których mowa w art. 481 § 2¹ k.c.,
- g) zagwarantowanie dającej pożyczkę możliwości zaspokojenia z tytułu zwrotu kwoty pożyczki i zapłaty odsetek bez konieczności posiadania tytułu egzekucyjnego uzyskanego w toku sądowego postępowania rozpoznawczego, z możliwością prowadzenia egzekucji ze wszystkich przedmiotów majątkowych biorących

pożyczkę, w tym z ich majątków objętych wspólnością łączną, a zatem także z przedmiotów majątkowych małżeńskiego majątku dorobkowego, wymaga umownego zobowiązania się obu biorących pożyczkę do poddania się przez nich oraz przez żonę Stefana Raka - Zofię Rak, w określonym terminie, w akcie notarialnym, egzekucji tych roszczeń wprost z tego aktu na podstawie art. 777 § 1 pkt 4) – 6) i § 2 k.p.c. Dopuszczalne są również inne sposoby realizacji powyższej możliwości np. zapis na sąd polubowny, czy przewłaszczenie na zabezpieczenie.

4. Osoba egzaminowana może - nie naruszając wskazanych w treści zadania obligatoryjnych założeń umowy - wzbogacić jej treść o postanowienia dodatkowe, które według uznania zdającego będą służyć należytej ochronie interesu reprezentowanej strony, a zakres wykonania tego wzbogacenia będzie podlegał ocenie merytorycznej Komisji.
5. Zdaniem zespołu, istotnymi elementami pracy wpływającymi na jej ocenę w ramach ustawowych kryteriów oceny rozwiązania zadania, winny być w szczególności:
 - a) sporządzenie umowy ważnej i prawnie skutecznej,
 - b) sporządzenie umowy mieszczącej się w wyznaczonych treścią zadania ramach prawnych i faktycznych, bez zmian obligatoryjnych założeń umowy,
 - c) wypełnienie wszystkich poleceń zawartych w treści zadania,
 - d) poprawne przyjęcie brakujących elementów stanu faktycznego,
 - e) posłużenie się właściwą terminologią prawniczą,
 - f) sposób sformułowania treści poszczególnych postanowień umownych i ich usystematyzowanie, pod kątem ich spójności, czytelności, jednoznaczności i przydatności dla dokonania wykładni autentycznej treści umowy na gruncie art. 65 § 1 i 2 k.c.,
 - g) sposób i zakres zabezpieczenia interesu strony reprezentowanej przez osobę egzaminowaną,
 - h) zakres, forma i poprawność ewentualnego wzbogacenia projektu umowy, wykraczającego poza elementy podmiotowo i przedmiotowo istotne oraz poza zakres obligatoryjnych założeń umowy.