

Rekomendacja i uzasadnienie podziału TS SA

1. Aktualna struktura organizacyjna.

Techno Service S.A. aktualnie jest podzielony na cztery struktury organizacyjne:

- Biuro Zarząd (ZiA)
- Zarządzanie i wynajem obiektów: Leczkowa i Siedlicka (TAO)
- Zakład – Pracownia Ochrony środowiska (TSO)
- Zakład wytwarzania obwodów drukowanych (TS PCB)

Ww. struktury aktualnie funkcjonują w oparciu o wydzielone, rozłączne analityki sprzedażowo-kosztowe.

2. Cel podziału Spółki

Celem planowanego podziału Spółki jest prawne i organizacyjne rozdzielanie prowadzonych działalności operacyjnych poprzez wydzielenie jednej z nich do nowo utworzonej spółki.

W rezultacie na rynku będą funkcjonowały dwa odrębne, niezależne podmioty:

- Techno-Service S.A. (NIP 584-030-42-88)
- Nowa spółka (z odrębnym numerem NIP)

Takie rozwiązanie zapewni większą przejrzystość struktury działalności, co przełoży się na klarowną sytuację biznesową wobec kontrahentów, instytucji i rynku.

Obie spółki będą mogły dalej działać niezależnie – każda na własny rachunek i odpowiedzialność – co ma kluczowe znaczenie zarówno dla ich dalszego rozwoju, jak i dla zapewnienia możliwości przeprowadzenia ewentualnej sukcesji.

Rozwiązanie to w pierwszym kroku nie narusza struktury właścicielskiej, natomiast umożliwia bardziej elastyczne jej kształtowanie w okresie późniejszym.

3. Rekomendacja

Zaleca się wydzielenie Pracowni Ochrony Środowiska (TSO) do nowo utworzonej spółki.

Uzasadnienie biznesowe

1. Skala i złożoność działalności:

- **TSO:** roczna sprzedaż ok. **2 mln zł**, głównie usługi niematerialne, lokalne (Pomorskie).
- **TS PCB:** roczna sprzedaż ok. **50 mln zł**, z czego **50% to eksport**, znacznie większa liczba klientów i dostawców.

2. Aspekty formalno-prawne

- Nowa spółka jako **ZCP** (zorganizowana część przedsiębiorstwa) wstępuje ustawowo, w swoim zakresie, w prawa i obowiązki Spółki Dzielonej.
- Mimo to, jako **odrębny podmiot prawny (inny NIP)**, musi spełnić szereg wymogów – oto kilka najważniejszych z nich:
 - Informowanie klientów i dostawców.
 - Renegocjacja lub aktualizacja umów (w tym bankowych).
 - Uzyskanie nowych pozwoleń, zgłoszeń, ewentualne zmiany w aktach notarialnych (w TSO ten aspekt nie występuje).
 - Zmiana rejestracji samochodów i związanych z tym pochodnych (karty paliwowe, ubezpieczenia) – w TSO ten aspekt nie występuje.

3. Pracownicy

- Przeniesienie pracowników zgodnie z **art. 23 Kodeksu pracy** – porozumienie trójstronne i związane z tym ryzyko odmowy co skutkuje rozwiązaniem umowy z winy pracodawcy.
- Skala problemu znacznie mniejsza:
 - **TSO**: 7 pracowników.
 - **TS PCB**: 100 pracowników.

4. Ryzyko i koszty

- Wydzielenie TSO:
 - **Minimalne ryzyko.**
 - **Niskie nakłady czasowe i finansowe.**
 - **Biznesowo zdecydowanie mniej widoczne**, co upraszcza proces i nie wymaga jakichś szczególnych działań informacyjno-PR-owych.
 - **Pozostaje bez praktycznego wpływu na działalność TS SA**, a co za tym idzie - TS PCB.

Wniosek

W porównaniu do wydzielenia TS PCB, wydzielenie TSO jako odrębnej spółki jest **najbardziej efektywnym i bezpiecznym rozwiązaniem**. Pozwala osiągnąć zamierzony cel przy minimalnym obciążeniu organizacyjnym i finansowym.

3. Podział spółki w KSH - kompendium wiedzy w „pigułce”

Kodeks spółek handlowych przewiduje kilka scenariuszy podziału spółki – każdy z nich ma swoje uwarunkowania – w naszej sytuacji skoncentrujemy się na podziale przewidzianym w art. 529 § 1 punkt 4 kodeksu spółek handlowych tj. przeniesieniu części majątku spółki dzielonej (TS SA) na nowo zawiązaną spółkę, w której to **udziały lub akcje**, obejmą, w proporcjach posiadanych w TS SA, jej aktualni Akcjonariusze. (podział przez wydzielenie).

Art. 529. [Rodzaje podziałów]

§ 1. Podział może być dokonany:

1) przez przeniesienie całego majątku spółki dzielonej na inne spółki za udziały albo akcje spółki przejmującej, które obejmują wspólnicy spółki dzielonej (podział przez przejęcie);

2) przez zawiązanie nowych spółek, na które przechodzi cały majątek spółki dzielonej za udziały lub akcje nowych spółek, które obejmują wspólnicy spółki dzielonej (podział przez zawiązanie nowych spółek);

3) przez przeniesienie całego majątku spółki dzielonej na istniejącą i na nowo zawiązaną spółkę albo spółki za udziały lub akcje spółki albo spółek przejmujących i nowo zawiązanych, które obejmują wspólnicy spółki dzielonej (podział przez przejęcie i zawiązanie nowej spółki);

4) przez przeniesienie części majątku spółki dzielonej na istniejącą lub nowo zawiązaną spółkę albo spółki za udziały lub akcje spółki albo spółek przejmujących, nowo zawiązanych lub spółki dzielonej, które obejmują wspólnicy spółki dzielonej (podział przez wydzielenie);

5) przez przeniesienie części majątku spółki dzielonej na istniejącą lub nowo zawiązaną spółkę albo spółki za udziały lub akcje spółki albo spółek przejmujących lub nowo zawiązanych, które obejmuje spółka dzielona (podział przez wyodrębnienie).

§ 2. Do podziału przez wydzielenie oraz podziału przez wyodrębnienie stosuje się przepisy o podziale spółek dotyczące odpowiednio spółki przejmującej lub spółki nowo zawiązanej. W przypadku podziału przez wyodrębnienie nie stosuje się przepisów art. 534 § 1 pkt 2, 3-5 i 8, art. 536 § 1, art. 537, art. 538 i art. 541 § 5.

§ 3. Wspólnicy spółki dzielonej mogą otrzymać obok udziałów lub akcji spółek przejmujących bądź spółek nowo zawiązanych dopłaty w gotówce nieprzekraczające łącznie 10% wartości bilansowej przyznanych udziałów lub akcji właściwej spółki przejmującej, określonej według oświadczenia, o którym mowa w art. 534 § 2 pkt 4, bądź 10% wartości nominalnej przyznanych udziałów lub akcji właściwej spółki nowo zawiązanej. Dopłaty spółki przejmującej są dokonywane z zysku bądź z kapitału zapasowego tej spółki.

§ 4. Każda ze spółek przejmujących lub spółek nowo zawiązanych może uzależnić przyznanie swoich udziałów albo akcji wspólnikom spółki dzielonej od wniesienia dopłat w gotówce nieprzekraczających wartości, o której mowa w § 3.

4. Na czym polega istota podziału spółki przez wydzielenie?

Podział przez wydzielenie polega na przeniesieniu części majątku spółki dzielonej na istniejącą spółkę lub na spółkę nowo zawiązaną. W wyniku podziału spółki przez wydzielenie wspólnicy spółki dzielonej (a nie ta spółka) otrzymują udziały lub akcje w kapitale zakładowym spółki nowo zawiązanej, do której następuje wydzielenie części majątku. Jak widać z powyższego, dokonanie podziału przez wydzielenie należy wyraźnie rozróżnić od wniesienia części majątku spółki tytułem wkładu niepieniężnego (aportu) do innej spółki, w którym udziały otrzymuje spółka wnosząca aport. Na skutek podziału przez wydzielenie spółka dzielona zachowuje swój byt prawny. **Dalsze istnienie spółki dzielonej jest cechą odróżniającą podział przez wydzielenie od pozostałych sposobów podziału spółki przewidzianych w art. 529 § 1 kodeksu spółek handlowych.**

Zgodnie z art. 531 § 1 kodeksu spółek handlowych spółki przejmujące lub spółki nowo zawiązane, powstałe w związku z podziałem, wstępują z dniem wydzielenia w prawa i obowiązki spółki dzielonej, określone w planie podziału. Powołany przepis wprowadza zatem tzw. zasadę sukcesji uniwersalnej częściowej, która innymi słowami oznacza, że następca prawny wstępuje z dniem wydzielenia w tę część ogółu praw i obowiązków spółki dzielonej, która została mu przydzielona w planie podziału. W przypadku wydzielenia ze spółki dzielonej ZCP (Zorganizowana część Przedsiębiorstwa) – wyjaśnienie w dalszej części materiału, w skład której wchodzi nieruchomości wraz z częścią majątku pozwalającą na prowadzenie działalności powiązanej z tą nieruchomością, wstąpienie spółki przejmującej w prawa i obowiązki spółki dzielonej obejmuje składniki majątku wchodzące w skład takiego ZCP. Ponadto, na spółkę przejmującą lub spółkę nowo zawiązaną (powstałą w związku z podziałem) przechodzą z dniem wydzielenia w szczególności zezwolenia, koncesje oraz ulgi, pozostające w związku z przydzielonymi jej w planie podziału składnikami majątku spółki dzielonej, a które zostały przyznane spółce dzielonej (chyba że ustawa lub decyzja o udzieleniu zezwolenia, koncesji lub ulgi stanowi inaczej). Dniem wydzielenia jest dzień wpisu nowej spółki (spółki przejmującej) do rejestru przedsiębiorców KRS lub dzień wpisu do rejestru przedsiębiorców KRS podwyższenia kapitału zakładowego spółki istniejącej, na którą przenoszona jest część majątku spółki dzielonej. Warto także wskazać, że podział spółki przez wydzielenie może być etapem poprzedzającym dalsze zmiany formy prawnej zmierzające do uzyskania optymalnej, z prawnego i podatkowego punktu widzenia, struktury spółek. W szczególności możliwe jest przeprowadzenie dalszej reorganizacji zmierzającej do docelowego umiejscowienia części majątku (np. zorganizowanej części przedsiębiorstwa obejmującej nieruchomości, która podlegała wydzieleniu ze spółki dzielonej) w spółce bardziej korzystnej podatkowo np. w spółce komandytowej. Reorganizacja taka wymagałaby zarówno dokonania podziału przez wydzielenie, jaki i dalszego przekształcenia jednej ze spółek w spółkę komandytową.

Warto pamiętać, że w przypadku przeniesienia części majątku spółki dzielonej obejmującej ZCP, w skład której wchodzi nieruchomości, przejście prawa własności nieruchomości następuje w dniu wydzielenia. Przejście prawa własności wymaga następnie ujawnienia w księdze wieczystej prowadzonej dla danej nieruchomości. Podstawą wpisu w księdze wieczystej jest plan podziału określający składniki majątku przypadające spółce przejmującej (spółce istniejącej lub spółce nowo zawiązanej). Mając na uwadze wymóg wynikający z art. 31 ust. 1 ustawy o księgach wieczystych i hipotece, aby plan podziału mógł być dokumentem stanowiącym podstawę wpisu w księdze wieczystej, powinien być sporządzony w formie pisemnej z podpisem notarialnie poświadczonym

5. Czy każdą spółkę można podzielić przez wydzielenie?

Spółki osobowe, tj. spółka jawna, spółka partnerska, spółka komandytowa i spółka komandytowo – akcyjna nie podlegają podziałowi. Oznacza to, że tylko spółkę kapitałową, tj. spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością lub spółkę akcyjną, można podzielić na dwie albo więcej spółek kapitałowych. Nie jest dopuszczalny także podział spółki akcyjnej, jeżeli kapitał zakładowy nie został pokryty w całości. Nie może być podzielona również spółka w likwidacji, która rozpoczęła podział majątku, ani spółka w upadłości.

Z podatkowego punktu widzenia istotnym jest aby wydzielana część spółki dzielonej stanowiła zorganizowaną część przedsiębiorstwa (ZCP).

6. ZCP – zorganizowana część przedsiębiorstwa

W drodze podziału przez wydzielenie ulega przeniesieniu część majątku spółki dzielonej, która może, ale nie musi, stanowić zorganizowaną część przedsiębiorstwa (w skrócie ZCP). Zidentyfikowanie w planowanym podziale przez wydzielenie możliwości przeniesienia zorganizowanej części przedsiębiorstwa jest istotne z podatkowego punktu widzenia. Dla uznania, czy w danym przypadku mamy do czynienia ze zorganizowaną częścią przedsiębiorstwa, wydzielana część majątku musi łącznie spełniać cztery wymogi (zgodnie z definicjami legalnymi zawartymi w art. 2 pkt 27e ustawy o podatku od towarów i usług oraz art. 4a pkt 4 ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych):

1. musi ona stanowić zespół składników zarówno materialnych, jak i niematerialnych (w tym zobowiązań),
2. składniki te muszą być w sposób wyraźny wyodrębnione, pod względem finansowym oraz organizacyjnym,
3. zespół ten musi realizować określone zadania gospodarcze,

4. zespół ten musi posiadać cechę niezależności, tj. zdolności do stanowienia odrębnego przedsiębiorstwa samodzielnie realizującego te zadania gospodarcze.

Z podatkowego punktu widzenia zidentyfikowanie ZCP jako części majątku podlegającej przeniesieniu w trybie podziału przez wydzielenie, jak i tej części majątku, która pozostaje w spółce dzielonej oznacza, że transakcja taka jest wyłączona z opodatkowania podatkiem od towarów i usług (VAT). Dodatkowo, przeniesienie ZCP w drodze podziału przez wydzielenie jest konieczne aby w spółce, do której następuje wydzielenie (otrzymującej majątek), nie powstał przychód podlegający opodatkowaniu podatkiem dochodowym od osób prawnych. Z uwagi na okoliczność, iż w wyniku podziału przez wydzielenie spółka dzielona zachowuje swój byt prawny, konieczne i niezbędne jest, aby także część majątku, która pozostanie po dokonanych podziale w spółce dzielonej, stanowiła ZCP.

Szczególnie istotne jest zatem, aby dokonanie podziału przez wydzielenie poprzedzone było analizą stanu prawnego i faktycznego pod kątem ustalenia, czy możliwe będzie dokonanie podziału spółki przez wydzielenie ZCP obejmującej przykładowo nieruchomość oraz część działalności spółki, w skład której wchodzi wyodrębniony zespół składników materialnych i niematerialnych, w tym również zobowiązań, przeznaczonych do prowadzenia działalności związanej z tą nieruchomością (m.in. infrastrukturę i personel dedykowany do realizacji zadań związanych np. z udostępnianiem nieruchomości). Jeżeli zamiarem spółki dzielonej jest przeprowadzenie podziału przez wydzielenie określonej zorganizowanej części przedsiębiorstwa, wymagane jest zakwalifikowanie obu części majątku spółki dzielonej, tj. zarówno części, która po podziale pozostanie w spółce dzielonej, jak i tej podlegającej wydzieleniu, jako ZCP.

Wszystkie powyższe wymagania spełnia zarówno Zakład Ochrony Środowiska (TSO) jak i Zakład Wytwarzania Obwodów Drukowanych (TS PCB).