

**WT**

# **White wishing vs Whitewashing**

**Zákaz finančnej asistencie a zmena Obchodného zákonníka**

Rudolf Pfeffer, Counsel, Wolf Theiss

12 December 2023

# Zákaz finančnej asistencie

## Prehľad

01.

### Súčasný stav

Prehľad aktuálnej právnej úpravy.

02.

### Praktické problémy

Dopad v praxi akvizičného financovania.

03.

### Možné riešenia

Štruktúrovanie transakcií v svetle zákazu finančnej asistencie.

04.

### Nová právna úprava

Prehľad zmien účinných od 1. marca 2024.

05.

### Očakávaný dopad v praxi

Praktické výzvy a otázky novej právnej úpravy.

WT



# Súčasný stav

## Zákaz finančnej asistencie

- §161e Obchodného zákonníka:

*„Spoločnosť nesmie v súvislosti s nadobudnutím jej akcií tretími osobami poskytovať týmto osobám preddavky, pôžičky, úvery ani zábezpeky.“*

- Účel: Ochrana majetku spoločnosti (*capital maintenance*) a veriteľov pred znižovaním majetku spoločnosti v kontexte nadobudnutia jej akcií treťou osobou.

- Zákaz sa nevzťahuje na:

- (i) právne úkony, v rámci bežnej činnosti bánk;
- (ii) právne úkony v súvislosti s nadobudnutím akcií zamestnancami spoločnosti alebo pre zamestnancov spoločnosti,

za predpokladu, že v dôsledku týchto úkonov neklesne vlastné imanie spoločnosti pod hodnotu základného imania spolu s rezervným fondom, ktorý spoločnosť vytvára povinne podľa zákona.

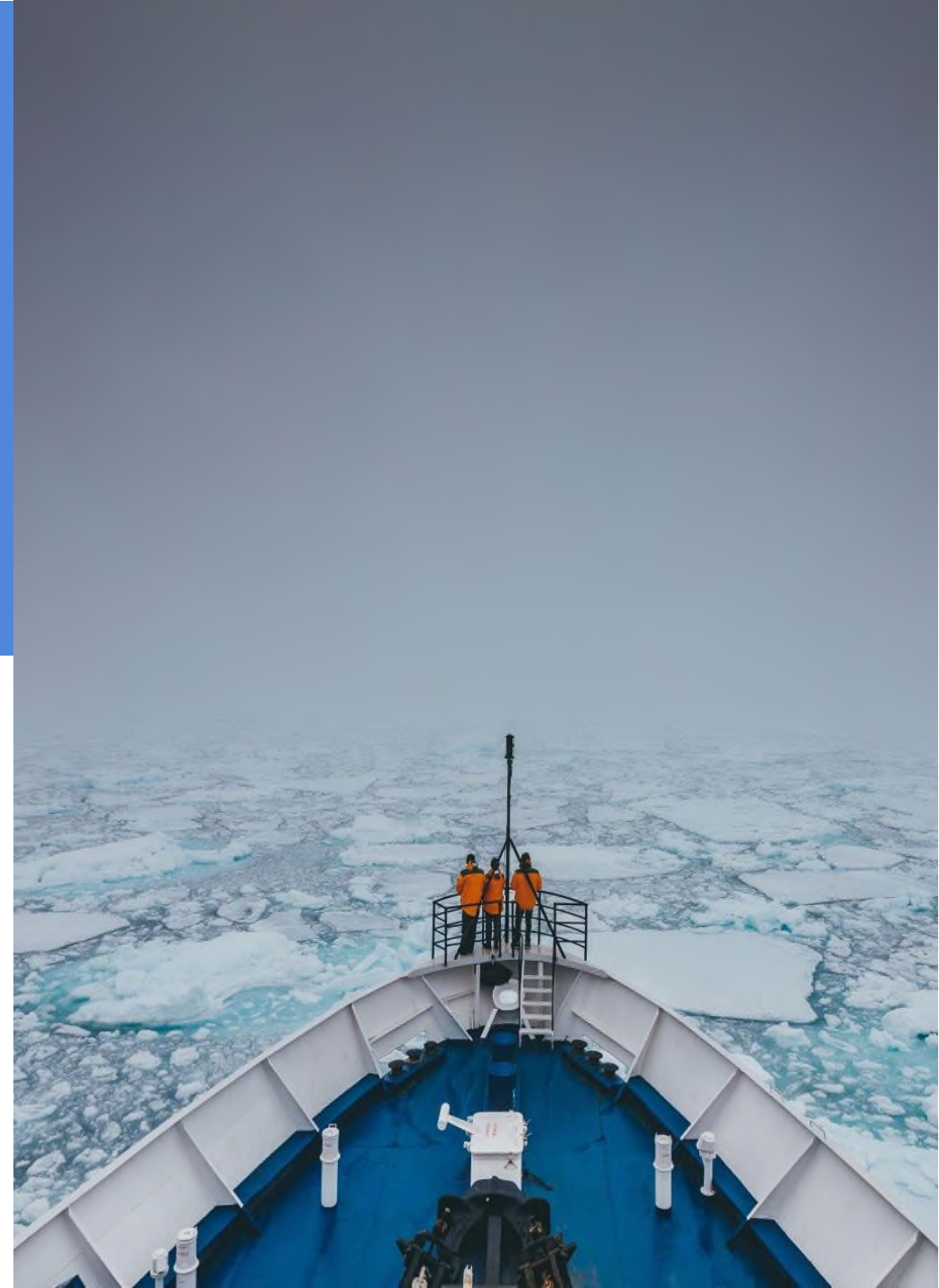
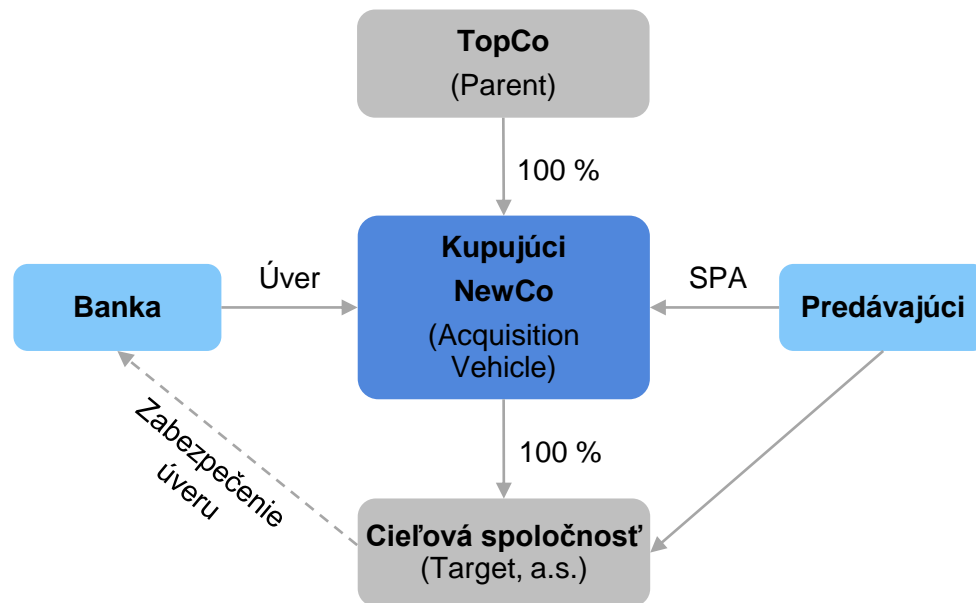
- Zákaz sa vzťahuje na akciové spoločnosti a j.s.a.
- Zákaz postihuje tzv. priamu (preddavok, pôžička, úver) aj nepriamu (poskytnutie zábezpeky) finančnú asistenciu.
- Dôsledky porušenia : (i) neplatnosť právneho úkonu; (ii) zodpovednosť štatutárov za škodu.





# Praktické problémy

- V podmienkach akvizičného financovania (napr. tzv. *leverage buy out*) sa môže od slovenskej cieľovej spoločnosti (resp. jej ovládaných spoločností) požadovať zabezpečenie akvizičného úveru v podobe ručenia, záložného práva na majetok spoločnosti atď.
- Štruktúra zabezpečenia nesmie porušovať zákaz finančnej asistencie. Zákaz je momentálne formulovaný široko, bez relevantných výnimiek.
- Pozor aj pri refinancovaní akvizičného úveru.



# Možné riešenia

Štruktúrovanie transakcií v svetle zákazu finančnej asistencie

## Zmena právnej formy cieľovej spoločnosti

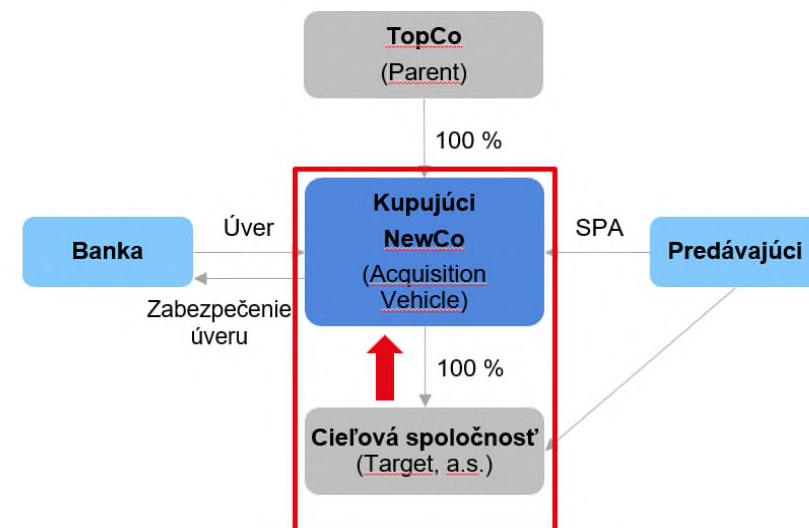
- Zákaz finančnej asistencie sa nevzťahuje sa na s.r.o. ani na iné formy obchodných spoločností či družstvo.
- Pozor na situácie, ak je cieľovou spoločnosťou a.s. / j.s.a. a zabezpečenie akvizičného úveru má poskytnúť jej ovládaná spoločnosť, ktorá má inú právnu formu.

## Zmluvná limitácia zabezpečenia poskytnutého cieľovou spoločnosťou

- Zmluvné dojednania, ktoré z definície zabezpečených záväzkov vylučujú také záväzky cieľovej spoločnosti, ktorých zahrnutie by odporovalo zákazu finančnej asistencie.
- Zákaz finančnej asistencie sa nevzťahuje sa na zabezpečenie prípadného prevádzkového úveru (*working capital facility*) poskytnutého cieľovej spoločnosti.

## Zlúčenie cieľovej spoločnosti s materskou spoločnosťou (Upstream merger)

- Materská spoločnosť nepodlieha zákazu finančnej asistencie a môže zriadiť zabezpečenie na svoje aktíva (vrátane tých, ktoré nadobudne ako univerzálny právny nástupca cieľovej spoločnosti v dôsledku zlúčenia nahor).





# Nová právna úprava

Prehľad zmien účinných od 1. marca 2024

- Novela Obchodného zákonníka prostredníctvom nového zákona č. 309/2003 Z.z. o premenách obchodných spoločností a družstiev.
- V súlade so smernicou EÚ 2017/1132 sa finančná asistencia povoľuje aj u a.s. a j.s.a.:
  - (a) ak tak určia stanovky spoločnosti; a
  - (b) za splnenia určitých zákonných podmienok (tzv. *whitewash* procedúra) implementujúcich čl. 64 smernice.
- V prípade a.s. je nová právna úprava výrazne podobná ČR.
- Na rozdiel od českej právnej úpravy s.r.o., v prípade slovenskej právnej úpravy sa zákaz finančnej asistencie naďalej neuplatňuje vo vzťahu k s.r.o.



# Podmienky pre poskytnutie finančnej asistencie

## Časť 1

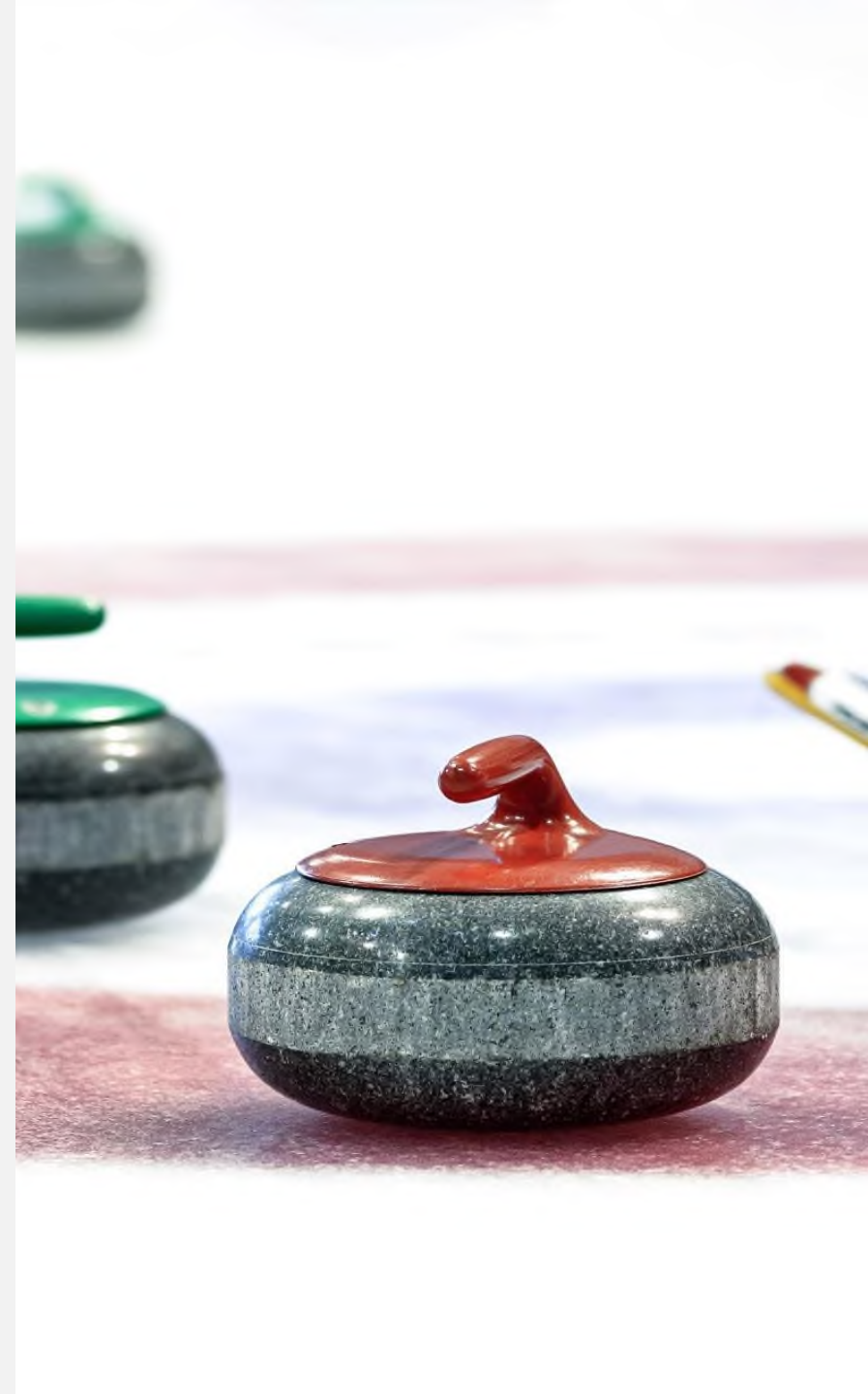
- Stanovy umožňujú poskytnutie finančnej asistencie.
- Finančná asistencia musí byť poskytnutá za spravodlivých trhových podmienok.
- Predstavenstvo preverí finančnú spôsobilosť každej tretej strany, ktorej alebo prostredníctvom ktorej má byť finančná asistencia poskytovaná.
- Vlastné imanie nesmie klesnúť pod hodnotu upísaného základného imania zvýšenú o rezervný fond a iné fondy, ktoré spoločnosť vytvára povinne podľa zákona a ktoré podľa zákona alebo stanov nie je možné rozdeliť medzi akcionárov.
- Spoločnosť vytvorí vo výške poskytovanej finančnej asistencie osobitný rezervný fond.



# Podmienky pre poskytnutie finančnej asistencie

## Časť 2

- Predstavenstvo vypracuje a predloží valnému zhromaždeniu písomnú správu, ktorá obsahuje najmä: (i) dôvody poskytnutia FA (vrátane odôvodnenia záujmu spoločnosti na poskytnutí finančnej asistencie), (ii) podmienky poskytnutia FA, (iii) posúdenie rizík súvisiacich s FA, ak ide o likviditu spoločnosti a jej platobnú schopnosť, a (iv) cenu nadobudnutia akcií spoločnosti treťou osobou.
- V prípade FA v prospech osôb prepojených so spoločnosťou (člen predstavenstva, ovládajúca osoba alebo člen jej štatutárneho orgánu) dozorná rada vypracuje a predloží valnému zhromaždeniu písomnú správu, v ktorej posúdi, či poskytnutie finančnej asistencie nie je v rozpore s najlepším záujmom spoločnosti a tiež posúdi správu predstavenstva.
- Súhlas valného zhromaždenia (potrebná 2/3 väčšina hlasov prítomných akcionárov).
- Uloženie správy predstavenstva a správy dozornej rady do zbierky listín bez zbytočného odkladu po tom, čo valné zhromaždenie schváli rozhodnutie o poskytnutí finančnej asistencie.





# Očakávaný dopad v praxi

Čo možno od novej právnej úpravy očakávať?

- Legislatívny posun smerom k flexibilnejšej právnej úprave.
- Nové možnosti pri štruktúrovaní transakcií pri zachovaní a.s. ako právnej formy cieľovej spoločnosti.
- Niektoré zákonné definície môžu vyžadovať dodatočnú precíziu (napr. *spravodlivé trhové podmienky, najlepší záujem spoločnosti*) v kontexte zaužívanej terminológie.

Výzvy a otázky pre transakčnú prax:

- Povinná tvorba rezervného fondu a dopad na kapitalizáciu spoločnosti.
- Publicita v dôsledku povinného zverejňovania dokumentov v zbierke listín.
- Úloha poradcov pri vytváraní *best market practice*.
- Relatívna administratívna záťaž a zvýšené transakčné náklady vs. preferencia tradičných štruktúr úplne vyňatých zo zákazu finančnej asistencie.



**WT**

**Ďakujem za pozornosť.**

**WT**

# **Rozdeľte sa so svojimi blízkymi**

**Nové formy korporátnych reorganizácií**  
**Daňové dopady**

Bruno Štefánik, Partner, Wolf Theiss

Miroslava Vojteková, Tax Director & Advisor, LeitnerLeitner

12 December 2023



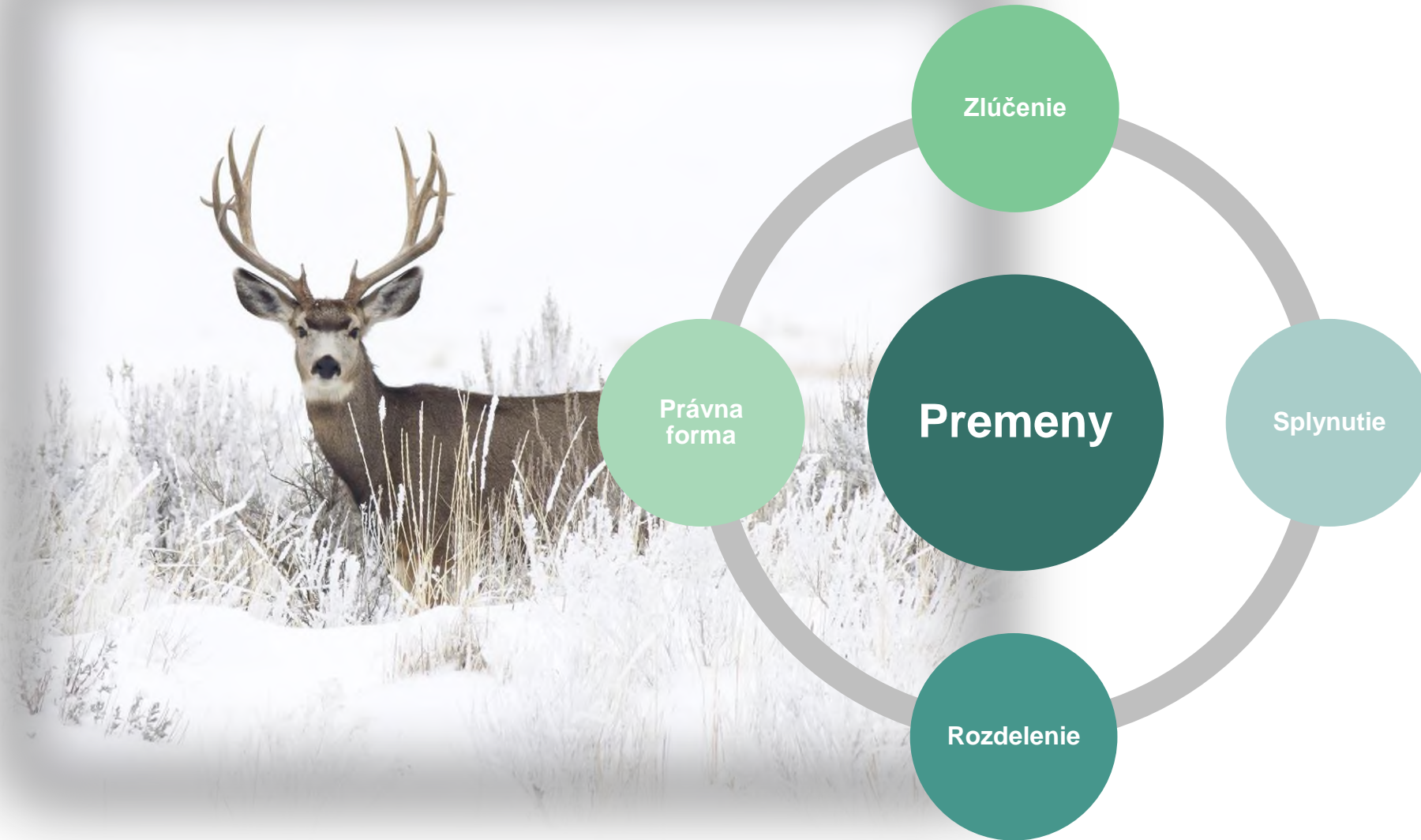
# Zákon o premenách

Zákon č. 309/2023 Z.z. o premenách obchodných spoločností

- Účinnosť od 1.3.2024
- **Integrácia:**
  - II. Časť ObZ
  - § 152a nasl. (s.r.o.)
  - § 218a nasl. (a.s.)
  - Zmena právnej formy
- Projekty premeny schválené od 1.3.2024
- Návrhy zmluvy schválené do 29.2.2024 ak bol podaný návrh do OR SR do 30.6.2024 = stará právna úprava



# Konsolidácia inštitútov



# Premeny

| PREMENY                         |                                   |                                      |
|---------------------------------|-----------------------------------|--------------------------------------|
| Fúzia                           | Zlúčenie $A \rightarrow B = B$    |                                      |
|                                 | Splynutie $A + B = C$             |                                      |
| Rozdelenie                      | Rozštiepenie                      | Rozštiepenie zlúčením $A = B + C$    |
|                                 |                                   | Rozštiepenie splynutím $A = B + C$   |
|                                 | Odštiepenie (spin-off)            | Kombinácia                           |
|                                 |                                   | Odštiepenie zlúčením $A + B = A + B$ |
|                                 | Odštiepenie splynutím $A = A + B$ |                                      |
|                                 | Kombinácia                        |                                      |
| Cezhraničná fúzia               | Cezhraničné zlúčenie              |                                      |
|                                 | Cezhraničné splynutie             |                                      |
| Cezhraničné rozdelenie          | Cezhraničné rozštiepenie          |                                      |
|                                 | Cezhraničné odštiepenie           |                                      |
| Zmena právnej formy             |                                   |                                      |
| Cezhraničná zmena právnej formy |                                   |                                      |



# Odštiepenie

Spin-off

## Predaj (časti) podniku

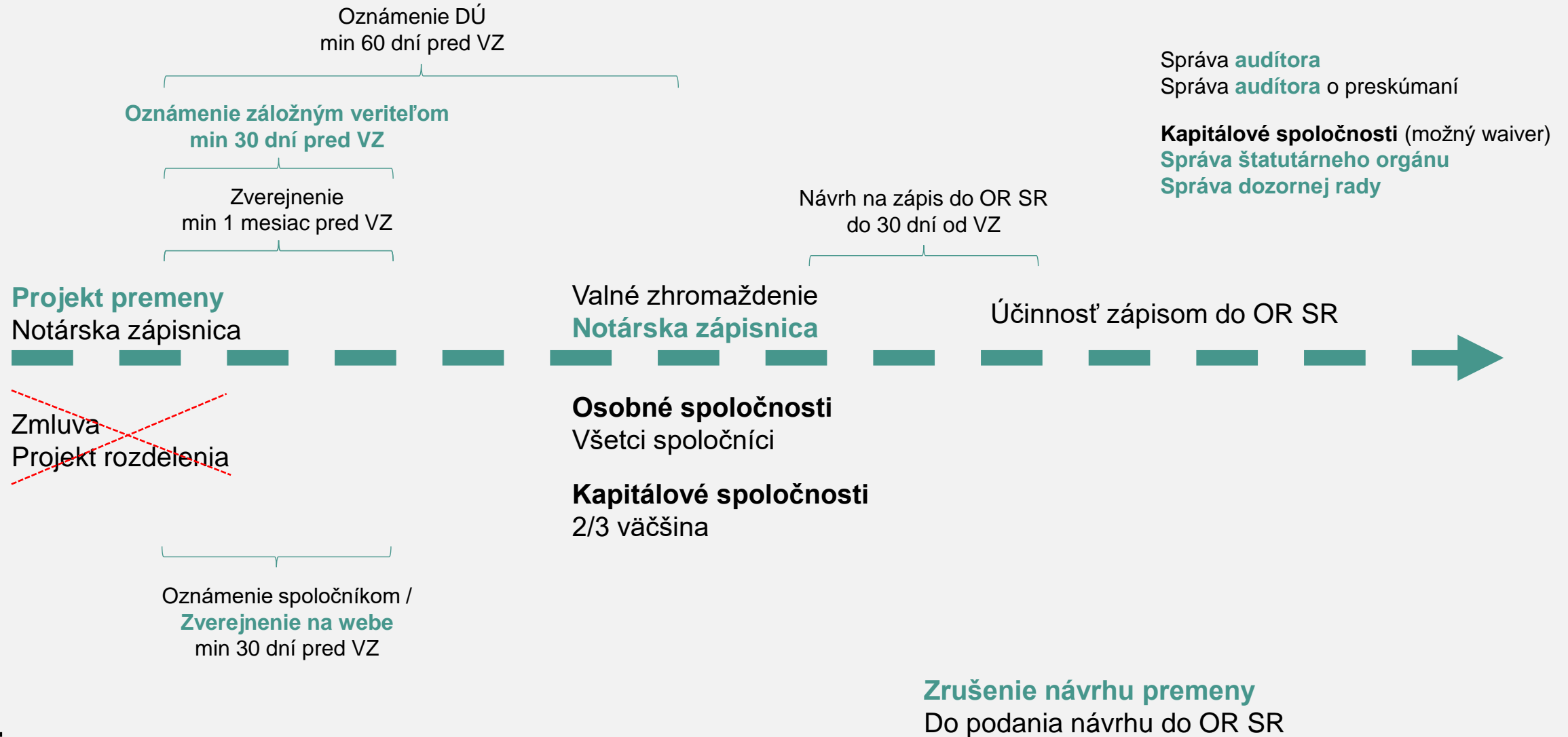
- Samostatné účtovníctvo
- Prechod práv a povinností (TUPE)
- ~~Verejnoprávne povinnosti a oprávnenia~~
- ~~Cherry picking~~
- Realizácia < 1 mesiac

## Odštiepenie

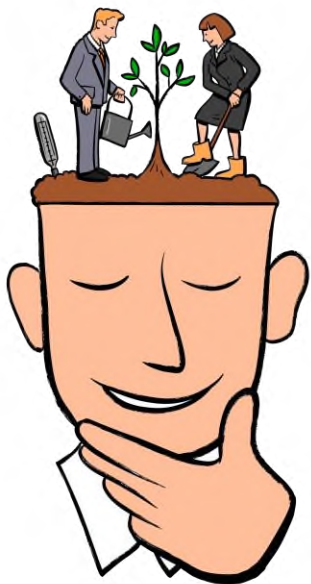
- Cherry picking / úprava práv a záväzkov
- Kapitálové spoločnosti
- V rozhodný deň ekvita nesmie byť nižšia ako ZI
- Jednoznačné určenie majetku a záväzkov → inak podielové spoluvlastníctvo podľa čistého obchodného imania
- Realizácia > 3 mesiace



# Fúzia + Rozštiepenie: Flowchart



# Daňové dopady odštiepenia na Slovensku



## Dane: pôvodné vs. reálne hodnoty

- Pôvodné hodnoty veľmi obmedzene (len určité definované prípady) – step-up sa nezdaní
  - Právny nástupca v EU/EHP prevezme pôvodné hodnoty
  - Majetok a záväzky ostávajú funkčne spojené so stálou prevádzkarňou
- Reálne hodnoty vždy v tuzemskom prípade a ak pôvodné nie sú možné – step-up sa zdaní
- Oceňovací rozdiel sa zdaňuje jednorazovo alebo max počas 7 rokov (zdaňuje zanikajúca spoločnosť alebo právny nástupca, ak nezdaní zanikajúca spoločnosť)
- Goodwill / Badwill sa zdaňuje/uznáva max počas 7 rokov (min 1/7 ročne)
- Povinné úpravy základu dane



**WT**

**Otázky**