

OPIS ISTOTNYCH ZAGADNIEŃ
DO ZADANIA Z ZAKRESU PRAWA GOSPODARCZEGO
(PRÓBNY EGZAMIN RADCOWSKI – 5 MARCA 2024 R.)

1. Zdający powinien wykazać się znajomością:

- przepisów kodeksu spółek handlowych w zakresie zasad reprezentacji Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółki komandytowej: spółka powinna być reprezentowana na zasadach przewidzianych w ksh, co oznacza, że może być reprezentowana wyłącznie przez komplementariusza – Nowy Wilanów sp. z o.o., w imieniu którego może działać dwóch członków zarządu albo prokurent oddzielny (samoistny);
- art. 210 §1 ksh poprzez brak przesłanek do jego zastosowania, albowiem wprawdzie Waldemar Gacoń jest członkiem zarządu Nowy Wilanów spółka z o.o., jednakże umowa zawierana jest między Gaconiem a spółką komandytową,

zawarte w treści zadania informacje dotyczące rynkowego charakteru ustaleń stron, akceptacji warunków umowy przez cały zarząd Nowy Wilanów sp. z o.o., co w warunkach zadania oznacza również wszystkich wspólników Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółki komandytowej, jak również informacja o wyłączeniu możliwości naruszenia interesów Spółki w skutek zawarcia umowy przekonują, że w stanie faktycznym sprawy nie występują ograniczenia wynikające z odpowiedniego stosowania art. 108 kc w zw. z art. 2 ksh, co nie wyklucza – stanowiącego dodatkowy walor pracy - przewidzenia podjęcia przez wspólników Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp.k. uchwały o wyrażeniu zgody na zawarcie umowy z Waldemarem Gaconiem, na podstawie art. 121 §2 ksh oraz art. 43 ksh w zw. z art. 103 §1 ksh, co stanowi potwierdzenie informacji wskazanych w treści zadania,
- przepisów kodeksu spółek handlowych oraz ustawy Prawo przedsiębiorców w zakresie wymogów co do niezbędnych informacji i danych jakie winny znaleźć się w komparycji umowy, to jest: pełne brzmienie firmy spółki, informacji o jej siedzibie, adresie, sądzie, w którym przechowywana jest jej dokumentacja, a także numerach KRS, NIP;

- przepisów kodeksu rodzinnego i opiekuńczego w zakresie braku konieczności uzyskania zgody żony Waldemara Gaconia na zawarcie przez niego umowy z Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp.k., zarówno na podstawie art. 37 §1 krio, jak i art. 41 §1 krio;
- przepisów kodeksu cywilnego w zakresie poprawnego zakwalifikowania umowy, którą należy sporządzić - umowa agencyjna;
- przepisów kodeksu cywilnego w zakresie konieczności wykonywania przez Waldemara Gaconia swoich zobowiązań wynikających z umowy w ramach działalności gospodarczej (art. 758 § 1 kc)
- przepisów kodeksu cywilnego w kontekście bezwzględnie obowiązującego charakteru niektórych postanowień tytułu XXIII księgi trzeciej kodeksu cywilnego, wobec niektórych oczekiwań Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp.k.:
 - braku możliwości skrócenia ustawowych terminów wypowiedzenia umowy (art. 764¹ §1 zdanie drugie kc)
 - braku możliwości zróżnicowania ustawowych terminów wypowiedzenia umowy agencyjnej (art. 764¹ §2 kc),
 - braku możliwości uwzględniania oczekiwania Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp. k. w zakresie wymagalności wynagrodzenia Waldemara Gaconia (art. 761³ § zdanie drugie 1 kc);
 - należytego zastosowania instytucji „prowizji *del credere*”, co w warunkach zadania oznacza, że po pierwsze musi ona dotyczyć konkretnie wskazanych klientów, po drugie musi przewidywać zakres odpowiedzialności agenta za zapłatę przez nich ceny, po trzecie musi przewidywać dodatkowe wynagrodzenie agenta (art. 761⁷ §2 kc);
 - możliwości wprowadzenia ograniczenia działalności konkurencyjnej agenta, obowiązującego po rozwiązaniu umowy, jednakże na okres nie dłuższy niż 2 lata od jej rozwiązania (art. 764⁶ §2 kc);
- przepisów kodeksu cywilnego w zakresie:
 - ujęcia, że Waldemar Gacoń zobowiązany jest również zawierać umowy z klientami dającego zlecenie (art. 758 § 2 kc);

- dopuszczalności wyłączenia domniemania z art. 759 kc w zakresie uprawnienia Waldemara Gaconia do odbioru należności za świadczenie spełniane na rzecz dającego zlecenie świadczenie i brak potrzeby wyłączenia tego domniemania w pozostałym zakresie;
 - ustalenia wysokości wynagrodzenia należnego Waldemarowi Gaconiowi w oparciu o prowizję liczoną od przychodu uzyskanego przez dającego zlecenie bez uwzględnienia podatku VAT, (art. 758¹ §1 kc);
 - możliwości wyłączenia stosowania art. 762 kc;
 - możliwości przyznania agentowi wyłączności na obszarze województwa mazowieckiego (art. 761 § 2 kc);
 - dopuszczalności ograniczenia działalności agenta w okresie obowiązywania umowy, także w zakresie nie dotyczącym działalności konkurencyjnej;
 - możliwość wyłączenia odpłatności za ograniczenie działalności konkurencyjnej agenta obowiązującego po rozwiązaniu umowy – art. 764⁶ § 3 kc;
- przepisów kodeksu cywilnego służących zabezpieczeniu wykonania zobowiązania np.: dotyczących stosowania kary umownej na wypadek naruszenia zobowiązań np.: wynikających z art. 760 kc, czy poprzez podjęcie działalności konkurencyjnej przez agenta, co stanowi zabezpieczenie interesów strony, którą reprezentuje zdający;
2. Sporządzony przez zdającego projekt umowy może być wzbogacony o postanowienia nieprzewidziane w zadaniu, zwłaszcza w zakresie zmierzającym do optymalizacji zakresu praw reprezentowanego klienta pod warunkiem, że nie będą one stały w sprzeczności z wytycznymi zawartymi w treści zadania.
3. Sugeruje się, aby jako neutralne i bez znaczenia dla oceny uznane zostało wprowadzanie do umowy zapisów powielających regulacje zawarte w powszechnie obowiązujących przepisach prawa.
4. W kwestii oceny należy przyjąć, że:
- wskazanie przez zdającego sposobu reprezentacji Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp. k. w sposób, który nie będzie prowadził do zawarcia ważnej umowy, w tym powołanie pełnomocnika do zawarcia tej umowy powinno skutkować oceną niedostateczną, chyba że powołanie pełnomocnika zostanie przez zdającego uzasadnione;

- sporządzenie przez zdającego umowy innej niż umowa agencyjna, w tym umowy o świadczenie usług bądź umowy zlecenie, powinno skutkować obniżeniem oceny o półtora stopnia;
- wskazanie przez zdającego sposobu reprezentacji Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp. k. przez wszystkich członków zarządu Nowy Wilanów sp. z o.o. bądź członka zarządu Nowy Wilanów sp. z o.o. wraz z prokurentem, powinno skutkować obniżeniem oceny o jeden stopień;
- wskazanie przez zdającego obowiązku uzyskania zgody Nowy Wilanów sp. z o.o. bądź żony Waldemara Gaconia, na zawarcie umowy powinno obniżać ocenę o pół stopnia;
- podobnie należy ocenić wskazanie przez zdającego, iż umowa agencyjna powinna zostać zawarta w formie innej niż pisemna;
- pozostałe uchybienia, w tym nie uwzględnienie ustaleń stron bądź uwzględnienie oczekiwań Nowy Wilanów spółka z ograniczoną odpowiedzialnością sp. k. wbrew bezwzględnie obowiązującym przepisom ustawy, w zależności od wagi uchybienia powinno powodować obniżenie oceny od 1/5 do połowy stopnia;
- podobnie oceniony powinien zostać brak dbałości o interes reprezentowanej strony;
- przejrzystość pracy i język prawniczy powinny podlegać ocenie w granicach nie przekraczających 1/3 stopnia.

Powyższe sugestie mają charakter kierunkowy i powinny być uwzględniane wobec całokształtu sporządzonej pracy.