Testy insolvence: Pro koho a proč?

JUDr. MICHAL ZIHLAVSKÝ

Nedávno jsem četl knihu psychiatra Miroslava Plžákova Tušení o lidské duše. Vyjádřil se v ni rozsuzitelně a nematematicky podstatě Teorie her.1 „Chcete-li něco získat, musíte o to i nejšíším hodnocením vědět. Jsem se rozumím na tom, že německého nebo německého hráče hrát. Je možné, že se mezi případnými, proto vznesu příběh. V každém případě je dobrodružství čtení a oslovování. Zavěrem příběhu je, že se ti chtěli naplnit, ani nenaplnu. Poté, co jsem se však, je, když hra je přiběhem, který nás zavádí nebezpečí nudy v bezpříběhovém světě.2”

Všichni se v poslední době potýkají s dopady nových kodeků do různých oblastí naší práce. Já, když říším insolvenční a restrukturalizaci korporací, rozhodl jsem se, že se očima doktora Plžákova podívám na jednu novinku z oboru. Na testy insolvence. Zkoumal jsem, jakou ji hru a proč vlastně prostřednictvím testů hraje. Zajímalo mne, co kdo může ve větě získat. Ale než přejdu k závěrům svých pozorování, zaženu nejprve hrozici nudy světa bez příběhů osudem jedné konkurenční korporace.

Případ Sažka


Sažka nezískala státní záruku za úvěr. Vydala dlouhopisy a platila za ně vysoký úrok. Možná si vzpomene na otevřený spor mezi hlavním manažerem Sažky Alešem Hušákem a předsedou vlady Vladimírem Špidlou. Hušák ne-pozval Špidlu ani na slavnostní otevření haly. Vstupným foyeru O2 areny je umístěna pamětní deska s nápisem, že Sažka prosadila stavbu haly „pro vědění mnohých a navdávání mnohých“. Porizovací náklady, vyčíslené původně na 2,5 miliardy korun, přesahly četně úroků 10 miliard.5 Předručnost stavby a úbytek financí vedly ke konkursu Sažky. Insolvenční řízení bylo zahájeno v roce 2006. Věřiteli přihlášili pohledávky, které byly uznané ve výši 12 miliard korun.6 Podnik Sažky byl oceněn na 3,5 miliardy korun7 a byl prodán za 3,8 miliardy.8 Mědlí proběhla informace, že ČSTV žaluje Aleše Hušáka o jednu miliardu z titulu náhrady škody a ušlého zisku způsobeného jednáním v rozporu s pečí řádné hospodaření.9,10

Jaká hra se hraje?

Případ Sažky uvádím zmíněné proto, že se odehrával v době, kdy ještě neplála zákonná povinnost provádět testy insolvence. Pokud by ade tato povinnost platila, věřiteli vyžadoval její plnění a manažer Sažky postupoval podle objektivní zpracovaných testů, příběh Sažky by vypadal jinak. Proč? A co to vlastně ty testy jsou?

Zákon počítá s testy insolvence v rámci situací. Úprava testů má viditelnou část ledovce nadvladou a skrytou část pod ní. Pod hladinou spí (a v případě potřeby se probouží)

---

2 Plžák, Miroslav. Tušení o lidské duše. 2. vydání. MÍTTA Praha 2011, str. 45 a 36.
3 Plesní název byl Sažka, a.s. Dnes je společnost po převodu podniku na investora přejmenována na SALEA, a.s. Pro jednoduchost se pak používá název o čtvrtinu. Většina z nich však vznikla díky své spolupráci s společnostmi BESTSPORT a akciovou společností. Finanční výkazy obou společností jsou zveřejňovány jako konsolidované. Insolvenční řízení SALEA, a.s., probíhal v Městském soudě v Praze pod sp. zn. MSHP 60 I IN 528/2011 a Insolvenční řízení BESTSPORT akciová společnost probíhala této vůdě pod sp. zn. MSHP 69 IN 3393/2011.
4 Kroniky plaveckého klubu ČSTV přispívala jistě některým dílům této časopisu.
6 Zákon počítá s testy insolvence v rámci situací. Úprava testů má viditelnou část ledovce nadvladou a skrytou část pod ní. Pod hladinou spí (a v případě potřeby se probouží)
7 Stěží R.3
8 Stěží R.4
9 Stěží R.5
10 Stěží R.6

---

2 Plžák, Miroslav. Tušení o lidské duše. 2. vydání. MÍTTA Praha 2011, str. 45 a 36.
3 Plesní název byl Sažka, a.s. Dnes je společnost po převodu podniku na investora přejmenována na SALEA, a.s. Pro jednoduchost se pak používá název o čtvrtinu. Většina z nich však vznikla díky své spolupráci s společnostmi BESTSPORT a akciovou společností. Finanční výkazy obou společností jsou zveřejňovány jako konsolidované. Insolvenční řízení SALEA, a.s., probíhal v Městském soudě v Praze pod sp. zn. MSHP 60 I IN 528/2011 a Insolvenční řízení BESTSPORT akciová společnost probíhala této vůdě pod sp. zn. MSHP 69 IN 3393/2011.
4 Kroniky plaveckého klubu ČSTV přispívala jistě některým dílům této časopisu.
6 Zákon počítá s testy insolvence v rámci situací. Úprava testů má viditelnou část ledovce nadvladou a skrytou část pod ní. Pod hladinou spí (a v případě potřeby se probouží)
7 Stěží R.3
8 Stěží R.4
9 Stěží R.5
10 Stěží R.6

---
zí) základní pravidlo, které třídi korporace na dvě skupiny. V jedné jsou ty zdravé a ve druhé ty nemocné, ohrožené insolvenční. Ustanovení § 40 zákona o obchodních korporacích představuje onu viditelnou část ledovce nad hladinou. Rysuje mapu distribučních vztahů mezi věřiteli, společníky a manažery tak, že korporace nemůže vypálen zisk nebo jiné prostředky z vlastních zdrojů, pokud sí tím přispívá úpadek. Manažeri musí průběžně testovat korporace z pohledu riziku jejich úpadku.

Testy insolvence představují spolu s pravidly správy obchodních korporací nový stavební kámen ochrany věřitelů. V českém korporatním právu se poprvé objevuje povinnost chránit vlastní zdroje financování, aniž by se týkala ješich vázaností v základním kapitálu. Jde o ochranu, směřující k tomu, aby korporace byly schopny plnit své dluhy, nepřívádějí věřitele do druhotné platební neschopnosti a neohrožovaly fungování hospodářského styku. Je-li vysledkem testu pozitivní, pak i když společníci na náznace hromádech schválí rozdělení finančních prostředků, manažeri je nemůže vyplácet.

Pracovní můžeme vymezit tyto základní otázky, podstatně pro testování:

a) má korporace závazky po splatnosti 30 (případně 90) dní, a pokud ano, je seho a je snaha je plnit?

b) má majetek vyšší hodnoty, než je celkový objem všech jejích závazků (splatných i nesplatných)

c) je součet vysledků jejich hospodaření ve soucasném a minulém termínu klíčový kladný nebo záporný?

d) má vlastní kapitál vyšší než základní kapitál?

Odpověď na uvedené otázky se nám pomohou vyhodnotit riziko úpadku. Aniž bych povolal vážné minény test Sazky.

12 Při ročním teste jde o poslední rok (testy se ale mohou týkat různých období o odhodě na účel konkrétního testu).
13 Při ročním teste jde o výsledky hospodaření minulých let.
14 Toto kritérium platí pro akciové společnosti, kde se nad rámec nového práva současně nadále (co rozdíl od spočtu s rozměrem omezeným), počítá s vazbou vzniklé věřitelů na základní kapitál.
15 Ale i s čím dalších podmínkách otázek, které přesněji možnámi tohoto článku a které se týkají podmínek testu a typu korporace např. kvalifikmu fungování pracovního kapitálu, dobyteňnosti pohledové kvality hůřících produktů korporace, rentabilitu kapitálu, ukazatele věřiteleckého rizika a podobné.
16 Vše obchodní rejstřík dostupný na: www.justice.cz (zdrojem se sbírky listin ohledně společnosti SALEŽ, a. s.).
17 Kvalitně konsolidované závazky Sažky činily v roce 2006 cca 3,4 miliardy Kč, v roce 2007 cca 2,8 miliardy Kč a v roce 2008 cca 3,4 miliardy Kč a její konsolidovaná krátkodobá aktiva činila v roce 2006 cca 2,2 miliardy Kč, v roce 2007 cca 1,7 miliardy Kč a v roce 2008 cca 1,9 miliardy Kč.
19 Cena za její podnik, získač v depozitním řízení.
20 Dle konsolidované účetní závěrky v roce 2007 10.6 miliard korun, v roce 2008 11,2 miliard korun a v insolvenčním řízení byly zveřejně v úvahu cca 4,2 miliard korun.
21 To platí, i kdybychom měli hodnotu majetku Sažky ve výši 3,8 miliard Kč přidáli hodnotu cca 5 miliard vyšší se přehledním hodnotě podniku BESTSPORT ve výši cca 1,7 miliard Kč (hodnota podniku dle usnesení o cenu majetkové podstaty, BESTSPORT, B-69 - vklad do spočtu BSS Ares), a hmotné jmění odpovídající za Sažku ve výši cca 360 milionů Kč (viz reorganizační plán, čl. 10.12, str. 9, BESTSPORT, B-129 - vklad do spočtu BSS Seznam), což je přesně cca 2 miliardy Kč.
22 S ohledem na to, že případ Sažky je použit jen pro ilustraci, není zde dříve něčeho omluvitelného odůvodnění titulu plateb ve přírůstcích akciových Sažky.

Blud velkých očí často ukryvají finanční výkazy. Fungují jako Potěškino vesnice. Účetní rozvaha na jedné straně zachycuje reálné hodnoty vlastního kapitálu a cizích zdrojů, na druhé straně ale, jak praxe ukazuje, mívá naprosto zkrácené hodnoty aktiv. Je to svým způsobem logické. Zpravidla vám, kolik jsem do firmy vložil a kolik jsem si půjčil. Obstížně ale odhadují reálnou hodnotu majetku, která se v čase mění. Účetní hodnota aktiv má hliněné nohy také z důvodu odpísů a dalších zkreslujících faktorů.

Potěškina vesnice vypadal v Sazce takto:

Reálná hodnota aktiv Sazky odpovídá ceně, za kterou byl prodán její podnik.24 Již v roce 2007 (a pravděpodobně mnohem dříve), byla Saska předložena řádově o 7 miliard korun. Znamená to, že společníci Sazky nejen, že již ve společnosti utopili celý svůj vlastní kapitál, ale ještě vytvořili nedobytý dluh ve výši 7 miliard korun. Řekněme si to ještě jednou: Již v roce 2007 Saska zjevně nebyla schopna splatit svým věřitelům dluhy ve výši 7 miliard korun, ani kdyby prodala vše, co má, (celý svůj podnik). Přesto si společníci Sazky rozdělovali její majetek a manažer boliřeli vysoké odměny.

Jakkoli by se zdalo logické, že se hra týká pouze vlastních zdrojů korporace, s ohledem na částečnou případ rozdělování aktiv, která odpovídají cizím zdrojům, to ale v praxi není pravda. Hra se týká jak distribuce vlastních dluhů, tak (zařízenšího) rozdělování cizích zdrojů.

V čem by vypadal příbeh Sazky jinak, kdyby se pracovalo s testy insolvence? Kdyby byla Saska testovaná před rozhoštěním o výstavbě O2 areny a vyplněla by z toho kvalifikovanou rozhozovací analýzu, neměl bychom v Prazce O2 arenu, ale Saska by dal generovala dostatečné příjmy, financovala by amatéřský sport a neskončila by v roce 2011 v insolvenčním řízení. I kdyby se testovalo finanční zdraví Sazky následně po rozhodnutí postavit O2 arenu, snížila by se ztráta věřitelů alespoň o částky vyplácené společníkům a manažerům Sazky. Pravdou je, že by nevznikla průřezitost pro strategického investora, který převzal podnik Sazky v rámci akvizice v insolvenčním řízení.

Kdo a proč hraje

Prostranstvími testů insolvence se hraje hra o aktiva korporace. Této hře můžeme dat pracovní název „Či je koláč?“ Hrají jí manažer korporace, společnici (akcionáři) a věřitele. Někdy i investoři.


Nová úprava vlastně posouvá na časové ose k dřívejšímu datum neomezenou odpovědnost manažerů za závazky korporace, dosud upravenou až pro případ nepodání nebo opoždeného podání insolvenčního návrhu.27 Manažer tak mají v pomyšlné hře o koláč dvoji motivaci. Na jedné straně jim jde o to, zachovat si pozici a benefity. Na druhé straně jiné místo o to, vyloučit svou neomezenou osobní odpovědnost. Někdo mohou být tvůj jejich zájmy v rozporu. Například když manažer v důsledku pozitivního testu insolvence při- cházejí o bonusy (tantíém).

Dle hraji hrají společníci. Bylo by chybová domnívat se, že když o pasivní hrače, kteří jen trpělivě čekají na svůj díl koláče. Velmi často aktivní řidi „své“ korporace nebo v nich jinak prospisují svůj vliv. Je to dano i tím, že u nás převládají rodinné firmy a společnosti s homogenní kapitálovou strukturou. Situace, kdy společník využije svého vlivu ve společnosti a přispěje k její insolvenci, těší různé právní řady. Anglické pravo zná speciální skutkovou podstatu spočívající

---

24 Při těto úvaze jíž zde omlouváme skutečnost, že v případě zmenšení podniku (zdravotní) v rámci insolvenčního řízení nepřešlo na kupujícího státy dluh. K postupu jež dělou pozemky než v roce 2007, ale hlavní parametry podniku (aktiva a pasiv Sazky) té v mezití se zaúčtuje zápisem zpravidla nezmenší.
25 § 34 sted. 3 in fast zákona o obchodních korporacích.
26 § 68 ched. 1 zákona o obchodních korporacích.
27 § 99 insolvenčního zákona.

WWW.CAK.CZ

Český zákon o obchodních korporacích se vydal tou cestou, že vytvořil konstrukci vlivných a ovládající osob, a právě s tímto koncepcí vnitřní i vnější odpovědnosti. Upřesňuje-li někdo svůj záměr jako vlivná nebo ovládající osoba, což bude typicky společník, soud může v případě pozdějšího úpadku korporace na navrženou insolventního správce nebo věřitele rozhodnout o tom, že užíve všechny závazky korporace. Motivace společníků je v zásadě stejná jako u manažerů. Na jedné straně usilují o aktivní korporace, na druhé straně se chtějí vyhnout neomezené osobní odpovědnosti za jejich duhy.


Všichni věřitelé jsou motivováni zájmem na inkasu pohledávek. Vlivní věřitelé mají současně zájem na omezení své