



QORTI CIVILI PRIM`AWLA

ONOR. IMHALLEF
JOSEPH ZAMMIT McKEON

Illum il-Hamis 30 ta` Marzu 2017

Kawza Nru. 14
Rikors Nru. 450/16 JZM

Alessandro (ID 232775M)
u Anouschka (ID 556275M)
konjugi Farrugia

kontra

2A Co. Ltd (C44598)

Il-Qorti :

I. Preliminari

Rat ir-rikors prezentat fis-6 ta` Gunju 2016 li jaqra hekk :-

*Illi r-rikorrenti huma azzjonisti fis-socjeta` intimata kif jirrizulta mill-Memorandum and Articles of Association tal-istess kumpanija, hawn taht anness u mmarkat **Dok. AF1** ;*

Illi kif se jirrizulta waqt is-smigh ta` dawn il-proceduri, is-socjeta` intimata li għandha n-numru ta` registrazzjoni C28365 tinsab ghaddejja minn diffikultajiet finanzjarji konsiderevoli, tant li ma tistax tlahhaq mal-hlasijiet tad-djun tagħha ;

Illi hemm ragunijiet gravi u serji bizzejjed li jiggustifikaw ix-xoljiment u l-konseġwenti stralc tal-kumpanija ;

Illi kwindi, a tenur tal-Artikolu 218(1) tal-Att tal-1995 tal-Kumpaniji, r-rikkorrenti għandhom id-dritt jitolbu ix-xoljiment u l-istralc tal-kumpanija intimata għar-raguni kontemplata fl-Artikolu 214(2)(a)(ii) u/jew fl-Artikolu 214(b)(iii) tal-Att tal-1995 dwar Kumpaniji (Kap. 386 tal-Ligijiet ta` Malta) inter alia, peress li l-kumpanija ma tistax thallas id-djun tagħha ;

*Illi din it-talba qieghda ssir da parti ta` Alessandro Farrugia u Anouschka Farrugia bis-sahha ta` resoluzzjoni ai termini tal-Klawsola 9 tal-Artikoli ta` Assocjazzjoni tal-istess kumpanija, kif jirrizulta mid-dokument hawn anness u mmarkat **DOK. AF2** ;*

Għaldaqstant u in vista tal-premess, l-esponenti umilment jitolbu li dina l-Onorabbli Qorti, prevja li jingħataw id-dikjarazzjonijiet u l-provvedimenti kollha opportuni jogħgobha :-

1. *Tiddikjara u tiddeciedi li jezistu c-cirkostanzi kkontemplati ai termini tal-Artikolu 214(2)(a)(ii) u/jew tal-Artikolu 214(2)(b)(iii) tal-Kap. 386 tal-Ligijiet ta` Malta, sabiex tghaddi biex tordna x-xoljiment u l-istralc konsegwenzjali tal-kumpanija 2A Co. Ltd.*

2. *Tordna x-xoljiment u l-istralc konsegwenzjali tas-socjeta` intimata 2A Co. Ltd. a tenur tal-Artikolu 214(2)(a)(ii) u/jew tal-Artikolu 214(2)(b)(iii) tal-Kap. 386 tal-Ligijiet ta` Malta.*

3. *Tagħti kull provvediment opportun sabiex jinhatar stralcjarju u jiġi kondott l-istralc konsegwenzjali tas-socjeta` intimata a tenur tal-Kap. 386 tal-Ligijiet ta` Malta.*

Bl-ispejjez kontra s-socjeta` intimata u b`riserva ghal kwalsiasi azzjoni spettanti lir-rikorrenti.

Rat il-lista tax-xhieda u l-elenku ta` dokumenti.

Semghet ix-xhieda u rat il-provi l-ohra li tressqu fil-kors tal-kawza.

Rat id-digrieti li tat fil-kors tal-procediment fejn kien permess illi kredituri tas-socjeta` 2A Co Ltd jaghmlu sottomissjonijiet skont l-Art 218(6) tal-Kap 386.

Rat illi l-kawza thalliet ghal-lum sabiex tagħti provvediment.

Rat l-atti l-ohra tal-kawza.

II. Provi

Lorna Magro xehdet illi bdiet tahdem ma` 2A Co Limited (“**2A**”) Marzu 2012. Kienet skrivana u kienet tagħmel xogħol generali.

Minn Novembru 2012 saret *accounts clerk*. Kienet tipprepara l-pagi. Inoltre kienet iddahhal fis-sage l-invoices, is-sales, u l-infieq tal-kumpannija. Wara kienet tgħaddi kollox lill-accountants.

Kompliet tghid illi minn mindu dahal John Mercieca fil-kumpannija bdiet tara mgieba stramba.

Osservat illi kienet qegħda toħrog cheques li ma kienux qegħdin imorru għand il-klijenti.

Kienet tlesti c-cheques, u tghaddihom lil John Mercieca għall-firem izda dawn kienu jibqghu fl-ufficċju.

Innotat illi numru ta` suppliers kienu qeghdin ighidu li ma kienux qeghdin jithallsu.

Gara li John Mercieca spicca mill-kumpanija.

Instant bdew jinstabu c-cheques li semmiet aktar kmieni.

Xehdet li Mercieca kien jghidilha sabiex taqbez xi fatturi u ma thallasx xahar shih.

Kien hemm ftehim mas-supplier Miller li dan jithallas somma kull gimgha anke jekk ma jittiehdx xoghol izda Mercieca ma kienx jibghat ic-cekkijiet li hija kienet tlesti.

Dan gara ukoll fir-rigward ta` Francis Busuttil, Nestle, Camel u ohrajn.

Mercieca kien jghid lill-accountant li hija kienet qegħda tagħmel ammont kbir ta` zbalji.

Mercieca kien jikkvinci lill-accountants li kellu figur iohra sabiex jikkvincihom jagħmlu aggustament tal-figuri u jingħalaq il-perijodu ta` VAT u tas-sena finanzjarja.

Tixhed illi kienet tghid lil Mercieca li kien qed isir aktar xiri milli bejgh u li min-naha tal-hwienet, dawn kienu qed jaqbzu l-budget.

Qalet illi Mercieca kien jghidilha biex ma tghid xejn dwar dan ma` Alessandro Farrugia.

Sostniet li Mercieca kien jghid li Alessandro Farrugia kien bniedem superv, li jmaqdar kollox, li ma jħallihx kwiet.

Kompliet tixhed illi meta kien jigi l-ahhar tax-xahar hija kienet tipprepara c-cekkijiet tal-pagi u tal-NI li kienet tithallas mill-kumpannija.

Madanakollu Mercieca beda jittardja li jhallas fil-hin ; u wara lanqas beda jibghat ic-cekkijiet, kif kien jattira l-attenzjoni l-accountant Alex Camilleri.

Insistiet li hija kienet tlesti c-cekkijiet ta` Go Plc u ARMS kull nofs ix-xahar izda dawn bdew ma jintbaghtux.

Qalet illi meta Enemalta kienet taqta` s-servizz tad-dawl ta` hanut, John Mercieca kien ihallas il-kont ta` dak il-hanut partikolari biss. Biex jinghataw lura s-servizz, kien ikollhom ihallsu multa kull darba. Sostniet li Mercieca ma kienx ighid il-verita` lid-direttur l-iehor Alessandro Farrugia li l-kont ma jkunx thallas ghaliex ma jkunx intbaghat ; fil-verita` is-servizz kien jinqata` ghaliex kien hemm hafna hlas dovuti b` lura.

Stqarret illi kienu jsiru diversi ftehim ma` l-ARMS biex l-ammont jithallas bin-nifs izda mbagħad nonostante l-ftehim Mercieca kien joqghod jitlob lilha sabiex titlob lill-ARMS itawwlu z-zmien għall-hlas. Fl-ahhar tax-xahar Alessandro Farrugia kien jitlobha *aged creditors report* biex jara x` bilanci hemm x` jithallsu lill-fornituri. Farrugia qatt ma kien jara l-valur reali ghaliex kien jkun hemm cekkijiet li ma kinux jintbagħtu. Meta ghaddiet ir-rapport lil Farrugia b`ammonti li ma kinux jidhru kif kien iridhom jidhru Mercieca, dan kien igerger hafna u jispicca jzommha tard ix-xogħol.

Fissret illi hija kellha struzzjonijiet minn Mercieca sabiex meta suppliers jitkolbu biex jimlew il-kuntratti, hija dejjem tagħmilhom fuq Alessandro Farrugia u qatt ma tnizzel xejn fuq ismu

Kompliet tghid illi fl-2013, is-suppliers kienu kontinwament icemplu biex jithallsu. Mercieca kien dejjem jinsisti biex ma jiltaqax magħhom ; lanqas ha passi biex jipprotegi lilha meta s-suppliers jaqbdu magħha.

Qalet illi fix-xahar ta` Jannar 2014 għamlet l-istocktakes u harget rapport bl-ammonti magħluqa b`sistema ta` sales bil-figuri tal-valur li kien ikun hemm go kull hanut ; kien ndikati wkoll il-prodotti fi kwantitatijiet. Mercieca kien jilmenta u jghid illi dawk il-figuri ma kinux tajbin biex

jghaddihom lil Farrugia. Hija nfurmat lil Mercieca li ma kenisx sejra tkompli tagħmel l-istocktake.

Mercieca kien jilmenta li kienet qegħda tiehu l-izbalji. Lejn l-ahhar tal-2015, mill-figuri li hargu l-accountants, irrizulta li kien sar xiri bit-triplu minn kemm kien limitat fl-overdraft. Ghaliha pero` dan ma setax ikun ghaliex il-limitu tal-overdraft fir-realta` qatt ma nqabex. Bdiet tissuspetta li hargu dawk il-figuri, ghaliex kien hemm cekkijiet li kienu jkunu lesti ghall-firma, izda qatt ma jintbagħtu.

Xehdet illi hija tkellmet mal-accountant Noel Muscat, avzatu li Mercieca kien qed izomm ic-cekkijiet milli jintbagħtu, u li ma kienx qed isir hlas ta` NI. F`Jannar 2016, indunat li kien sar trasferiment ta` EUR 10,000 minn savings account ghall-overdraft. Il-procedura interna tagħhom kienet illi meta jkun se jsir hekk, Farrugia kellu jawtorizza t-trasferiment. Meta tkellmet ma` Mercieca dan qalilha li Farrugia ma kienx jaf pero` kien ser jieħu hsieb ta` kollox hu. Fi Frar 2016, kien hemm xi cekkijiet li ma ssarrfux ; tghid illi Mercieca gegħlha tigħeb biex tghid illi cheque favur Josef Grech ma kienx issarraf ghaliex kienet qegħdet il-flus go kont zbaljat.

Kompliet tixhed illi s-sitwazzjoni kompliet tmur ghall-agħar meta fi Frar u Marzu 2016, kien hemm cekkijiet ta` certu suppliers li baqghu ma ntbagħtux lilhom. Kien hemm okkazjoni minnhom fejn kellha tiehu hija stess c-cheque lis-supplier koncernat.

Qalet illi meta Mercieca rrizenja, huwa għarraf lill-HR consultant tal-kumpannija mhux lil Farrugia. Taf li wara r-rizenja ta` Mercieca, ir-rikorrenti itaqgħu mas-suppliers li qalulhom li meta ma kinux jircieu l-hlasijiet, Mercieca kien iwahhal fiha. Lir-riorrent hija qaltlu kull ma ghaddiet minnu. Kien biss Marzu 2016 li Farrugia gab l-istatements mill-bank u nhasad bil-figuri.

Ir-riorrent xehed illi John Mercieca kien jieħu hsieb l-operat tal-kumpannija E-Marketing. Mercieca kien beda jilmenta mill-imgieba ta` Andre Chetcuti li kien wieħed mid-diretturi. In segwitu kellmu accounts clerk u qallu li kien hemm profitti tajbin izda li Chetcuti kien qed jimmanipula l-finanzi. Għalhekk beda jiddubita minn Chetcuti. Wara xi zmien, Chetcuti telaq u ha kollox f'idejn John Mercieca. L-ishma ta` Chetcuti daru fuq il-mara tieghu Anouschka Farrugia, l-isem tal-kumpannija indibel għal 2A Co Limited u John Mercieca sar direttur.

Kompla jixhed illi skont Mercieca billi Chetcuti ma kienx jipprezenta l-invoices kollha li kienet tircievi l-kumpannija, kienet waqghet lura fil-pagamenti b`madwar EUR 100,000 ; ghalhekk talab lil HSBC Bank Malta plc biex jaghti facilita` bankarja ghal dak l-ammont. Ghamel tajjeb b`cash guarantee minn kumpannija ohra tieghu 26th Frame Limited sabiex l-arretrati jithallsu kollha f`salt ghaliex ma riedx li jkollu kontijiet b`lura.

Tkellem ma` Mercieca fit-tul dwar il-vizjoni li kellu u kif ried li jsiru l-affarjiet. Mercieca kien b` mod regolari jipprepara u jipprezenta projections li dejjem urew profitt komdu. Fil-projections kienu jitnaqqsu l-figuri tal-bejgh potenzjali u jizdiedu l-ispejjez. Is-suppliers kienu jittrattaw ma` Mercieca direttament ; rarament kienu jikkomunikaw mieghu.

Sahaq illi kien dejjem jikkonsulta ma` Mercieca ghal kwalunkwe decizjoni li jiehu. Kien Mercieca li kien izomm kuntatt dirett u kontinwu mal-accountants, u kien jiffirma r-returns tal-VAT. Milli kien ighid Mercieca, il-kumpannija kienet sejra tajjeb. Ma kellux ghafejn ikollu dubji dwar li kien ighid Mercieca. Kien anke kecca mill-impieg lil certu Martin Frendo peress li Mercieca kien ilmenta dwaru.

Sostna li d-ditta Spiteri Bailey & Co hadet hsieb l-auditjar tas-snin 2011 u 2012. Kien hemm audit minnhom, l-auditur Conrad Borg irrimarka waqt laqgha li kien jidhirlu li l-figura tax-xiri kif mahruga mis-sistema tas-sage kienet gholja. Mercieca kien iprotesta u qal li hu konvint mill-figuri u li jista` jkun li fis-sage kien hemm double entres jew zbalji. Mercieca qal li kien qed jara l-istock baxx u li ried joqghod attent ghal dak li kien qed jinghad. Mercieca kien insista mieghu li dak li semmew l-audituri ma kienx korrett u li l-kumpannija kienet kbira wisq ghall-operat tagħhom. Kien ghalhekk li d-ditta ta` l-audituri rega` nbidlet ghal dik ta` Noel Muscat, li kien jiehu hsieb l-accounts meta l-kumpannija kien jisimha E-Marketing.

Xehed li fl-2013 sar refurbishing tal-hwienet kollha. Mercieca kien favur. Mercieca talab ukoll ir-rizenja ta` Mel Meilak peress li Mercieca hass li ma setax jibqa` jahdem magħha. Kien iddecieda wkoll li l-bank tal-kumpannija jkun l-HSBC minflokk il-BOV. Wara li Mercieca ressaq numru ta` *projections* lil HSBC, dan il-bank accetta li jaghti facilitajiet li kienu diga` jingħataw minn BOV, b`zieda ta` self addizzjonali ta` EUR 150,000 sabiex jinfethu zewg hwienet ohra.

Qal illi l-kumpanija kellha tliet kontijiet bankarji – overdraft ta` EUR 100,000 mal-HSBC ; current account mal-BOV fejn kienu jidhlu t-transazzjoni tal-EPOS mill-hwienet ; u savings account mal-HSBC li fih kienu jidhlu t-transazzjonijiet tal-EPOS mill-hwienet. Huwa ta struzzjonijiet sabiex il-current account mal-BOV u s-savings account mal-HSBC ma jintmessewx minghajr l-awtorita` espressa ta` l-azzjonisti.

Stqarr illi f'April 2015, Mercieca talbu jiffirma cheque pagabbi li Maypole Bakery Ltd mill-current account tal-BOV. Huwa kien accetta li jsir dan f'zewg okkazzjonijiet ohra precedenti, izda mat-tielet talba, huwa irrifjuta. Meta talab lil Mercieca sabiex johrog ic-cheque mill-overdraft, dan sostna li l-bank ma setax. Accetta r-raguni moghtija u rega` ffirma bil-patt li bhal fiz-zewg okkazjonijiet ta` qabel, il-flus imorru lura mnejn kienu hargu. Meta saret talba ghar-raba` darba li jinhareg cheque lil Maypole Bakery mill-current account, huwa rrifjuta. Wara li Mercieca baqa` jinsisti, u wara li accerta ruhu li l-flus fl-okkazjonijiet l-ohra kienu marru lura kif kien qal hu, allura hemm accetta li johrog ic-cheque.

Qal illi meta beda jinvestiga dak li effettivament kien qed jigri, huwa sab li l-ammonti li kien jghaddilu Mercieca ma kinux jaqblu mal-bilanci attwali li hemm il-bank. Irrizulta li Mercieca ma kienx qed jagħmel it-trasferimenti lura fil-current account tal-BOV. Qal li l-account updates li kien jghaddilu kienu kollha b`figuri foloz u oghla milli fil-fatt kienu. L-ingann ta` Mercieca fil-falsifikazzjoni u bdil intenzjonali ta` bilanci tal-kontijiet tal-bank johrog car min-notamenti li ghamel huwa stess u li nstabu fl-iskrivanja tieghu. Ma` genb kull figura fil-parentesi kien jikteb il-bilanc propju tal-kont, u kien jikkalkola x` bilanci sejjer jagħti lili.

Kompli spjega illi meta Mejju 2015 kien qed jiddiskuti ma` Mercieca sabiex bil-kapital tal-kumpanija jsir investiment fil-proprijeta` tagħha, Mercieca kien qallu li l-ammonti ma kienx dahhalhom lura ghaliex kien hallas lis-suppliers. Huwa pprotesta ma` Mercieca dwar dan u beda jwahhal fi Lorna Magro ; allega li din kienet qegħda tarmi l-invoices fost ghadd ta` skuzi ohra. Mercieca mexa kontra l-ordni tieghu. Talab lil Mercieca sabiex jahdem repayment plan sabiex l-ammont komplexiv ta` EUR 89,044.39 jidhol lura fil-kont minn fejn hareg. Meta staqsa jekk kinux qed isiru transfers lura skont ir-repayment plan, Mercieca kien ikkonferma li hekk kien qed isir.

Fil-fatt il-verita` kienet illi Mercieca qatt ma dahhal lura l-flus fil-kont skont ir-repayment plan. Ftit tax-xhur wara l-accountants Noel Muscat & Co ghaddew l-ewwel draft ta` l-accounts għall-2014 ; irrizulta li kien hemm telf ta` EUR 79,049. Meta rrinfaccja lil Mercieca b`dan, Mercieca wiegeb illi l-figuri kienu hziena u li t-tahwid kollu kien tort ta` Lorna Magro billi ma kinitx qed tnaqqas mis-sistema l-ammonti li kienu diga` thallsu. Ried illi Lorna Magro titkecca. Hu pero` ried jivverifika magħha. Baqa` jissikka lil Mercieca biex ikun jaf jekk kienx għamel analizi ta` l-accounts, peress li kien ferm inkwetat minhabba li kellu d-dar qegħda sservi bhala garanzija. Mercieca baqa` jinsisti li l-ammonti kienu skorretti.

Kompli jghid illi talab lista tal-ammonti tal-kredituri sal-ahhar tal-2014. Mercieca tah lista mhux kompleta ; qallu li l-bqija tal-lista kienu ammonti zghar. Meta ezamina l-lista, sab li fis-sage tal-kumpannija, kien hemm indikati EUR 695,526.18 mentri fil-lista kien hemm EUR 402,765.44. Bi qbil mal-accountants, wara d-diskrepanzi li sab Mercieca, l-accounts tas-sena 2014 għalqu bi profitt ta` EUR 34,117.

Kompli jghid li fuq suggeriment ta` Mercieca, ir-reconciliations bdew isiru minnu minnflokk minn Alex Camilleri impjegat ta` Noel Muscat li kien ha hafna zbalji. Nonostante kollox, baqa` jafda lil Mercieca.

Stqarr illi Novembru 2015, il-kumpannija għamlet konvenju biex tbiegħ il-proprietà li kellha Pembroke. Fit-13 ta` Jannar 2016, Christina Cutajar mill-ufficċju ta` Noel Muscat & Co bagħtiet il-management accounts sat-30 ta` Settembru 2015 ; kieni juru telf ta` EUR 143,444. Mercieca assikurah li kien se jsiru l-agġustamenti necessarji. Noel Muscat avzah li kienu nstabu ammont ta` *unpresented cheques*.

Meta talab lil Mercieca lista tal-kredituri ghall-fini ta` verifika, Mercieca nsista mieghu li kien ahjar li jagħmilhom hu. In segwit u rcieva mingħand Pyramid Garage li kien hemm ammont *overdue* ta` EUR 2869.86c. Mercieca sostna li ma kienux intbagħtu l-invoices. Dahal fl-email ta` Mercieca u mad-deleted items, sab l-invoices kollha ta` Pyramid Garage. Meta rrinfaccja lil Mercieca b`dan, cahad li qatt ra l-emails u hedded li jirriżenja.

Fil-15 ta` April 2016, ircieva telefonata mingħand Farsons plc fejn kien infurmat illi ftehim li kien għamel Mercieca ma kienx qed jiġi onorat.

Meta ltaqa` ma` Mercieca sar jaf illi l-hlasijiet tas-sigurta` socjali ghall-2015 u 2016 ma sarux.

Ghadda aktar zmien, ghamel kuntat mieghu l-konsulent tax-xogħjol Geju Vella li nfurmah li Mercieca ma kienx ser jidhol aktar ghax-xogħol.

Kompla jghid illi huwa ma kellux internet banking keys ; għalhekk mar il-bank u sab illi l-HSBC overdraft kien in` eccess ta` EUR 18,924.79 ; il-BOV current account kelli EUR 1002.83 ; u l-HSBC Savings kelli EUR 230.83. Kien evidenti li Mercieca kien battal il-kontijiet. Meta tkellem mal-ufficjali tal-bank, kien infurmat illi Mercieca kien qalilhom li kien sar zball u hargu hafna cekkijiet. Hu u martu kienu kostretti jagħmlu cash injection ta` EUR 100,000 mill-kumpannija tagħhom l-ohra sabiex ikunu jistgħu joperaw l-overdraft. Innota li kienu aru transfers mhux awtorizzati mill-kont tal-HSBC Savings. Mill-BOV sab illi matul Jannar 2016 u qabel kienu qed isiru transfers kontinwi mhux awtorizzati ta` EUR 5000 fil-kont tal-overdraft tal-HSBC mill-current account, sakemm dan spicca kwazi fix-xejn.

Qal illi fl-ufficju tagħhom dahlu kwantita` ta` telefonati minn kredituri biex jitħallsu.

Intant Mercieca dahal l-ufficju bil-lejl, gabar xi affarijiet, imposta c-cwievet tal-karozza u bagħat sms lil Conrad Borg biex jinfurmah b`dan. Imbagħad zamm il-mobile mitfi. Fl-ufficju ta` Mercieca nstabu numru ta` cekkijiet li kienu nhargu mill-kumpannija izda li zammhom għandu. Cheque minnhom intestat lil General Soft Drinks baqa` qatt ma ntbagħat.

Spicca għamel kwerela lit-Taqsima tal-Pulizija Kontra r-Reati Ekonomici wara li minn laqgha li kelli ma` Mercieca ma wasal imkien.

Kompla jixhed illi hu u martu bdew jiltaqghu mal-fornituri sabiex jaraw kif jistgħu jindirizzaw il-problemi kollha li sabu.

Intant b`ittra legali li bagħat Mercieca qal illi dahhal EUR 16,000 fil-kont tal-kumpannija.

Xehed li Mejju 2016, sar il-bejgh tal-propjeta` ta` Pembroke.

Qal illi mir-rikavat tal-bejgh thallas is-self kollu li kellha l-kumpannija ma` HSBC u l-bilanc dahal fl-overdraft account li minnu komplew jithallsu xi kredituri. Minn stocktake li ttiehed, irrizulta li kien hemm stock ta` EUR 50,000 biss. Fl-24 ta` Mejju 2016, sar ftehim ma` Maypole Bakery li ha l-hanut ta` San Gwann. Frizoll hadu l-apparat tal-fridge u freezer mill-hanut ta` Birkirkara għaliex parti mill-apparat ma kienx imhallas. Irrizulta li lanqas kien hemm ftehim ma` Alf Mizzi & Sons li jkollhom freezer tagħhom sabiex ikollhom ix-xogħol tagħhom esklussivament fiha. Ghalaq il-hanut tal-Mosta u l-istock mar fil-hwienet l-ohra.

Kompla jghid li fil-31 ta` Mejju 2016, Gelati Mezzan ipprezentat mandat ta` qbid fuq il-hanut tal-Mosta u ngarr it-taghmir kollu bil-konsegwenza li kellu jieqaf jopera dak il-hanut. Mill-istatements, sab li d-dejn ma` diversi kredituri kien ilahhaq bjen il-EUR 1.1 – EUR 1.2 miljun. Ma kien hemm l-ebda mod ta` kif il-kumpanija setghet thallas dawk id-djun fis-cirkostanzi li sabet ruħha fihom. Għalhekk ghalaq l-ahhar hanut tas-Swieqi biex b`hekk il-kumpanija ma setghetx tibqa` topera. Kellu jagħti lura c-cwievet tal-hwienet lis-sidien peress li l-proprijeta` ma kinitx tieghu. Sabiex jinqata` parti sostanzjali mill-kont pendenti, ma` Maypole sar ftehim ta` hlas bil-konsenza tal-istock li kien hemm, u bit-twnejja tal-hanut tal-Mosta.

Intant bdew jaslu xita ta` mandati, ittri ufficjali u kawzi. Sabiex setghu jħallsu d-djun li kienu personalment garanti għalihom, hu u martu kellhom ipoggu r-residenza tagħhom ghall-bejgh. Bl-ghajnuna finanzjarja ta` missieru, huwa hallas il-paga basi ta` 33 impiegat li kienu nghataw is-sensja. Kulhadd accetta l-pagament hlief Clyde Camilleri li għamel kwerela kriminali kontra tieghu u kontra l-mara tieghu. Fid-9 ta` Mejju 2016, huwa kiteb lid-Dipartiment tat-Taxxi halli jistabilixxi l-ammont dovut. Fil-kamra ta` Mercieca sab ftehim li kien għamel mad-Dipartiment sabiex jithallsu arretrati ta` EUR 44,266.16. Qal illi l-kontijiet tal-kumpanija kif ukoll dawk personali kien kolpiti b`mandati ta` sekwestru. Il-kumpanija waqfet topera fl-ahhar gimħha ta` Mejju 2016.

Stqarr illi hu u martu għamlu kawza civili kontra Mercieca, u qegħdin jiġi tennew mill-pulizija li tiehu passi kriminali kontra l-istess Mercieca. Billi qatt ma rcevew rizenja ufficjali mingħandu, fis-7 ta` Mejju 2016 ipprezentaw Form K lir-Registru tal-Kumpanniji.

P.L. Eunice Grech Fiorini – għar-Registratur tal-Qorti – ipprezentat elenku tal-kawzi pendent kontra 2A Co Ltd. L-unika kawza deciza kienet dik fl-ismijiet “Borg and Aquilina Limited vs 2A Co. Ltd.”. Ipprezentat lista tal-mandati, tal-ittri ufficjali u tal-ittri ufficjali skont l-Art 166A tal-Kap 12. Bosta mill-ittri ufficjali mhux notifikati. L-uniċi notifikati kienet dawk bin-nru 1268 ta` 2016 u 1349 tal-2016.

Sharonne Camilleri minn HSBC Bank Malta plc ipprezentat *sanction letter* tad-19 ta` Awissu 2015, *sanction letter* ohra datata 22 ta` Gunju 2016, *statement* dwar l-overdraft u erba` *loan accounts*. Qalet illi l-loans thallsu kollha minn bejgh ta` proprjeta`, u baqa` bilanc fl-overdraft li huwa kristalizzat fi ftehim li hemm mal-kumpanija sabiex jithallas minn bejgh ta` proprjeta` ohra. L-overdraft huwa ta` EUR 96,265. Il-bejgh tal-proprjeta` l-ohra li tappartjeni lid-diretturi personalment għandu jkɔpri dan l-ammont. Ikkonfermat illi l-kumpannija ma kienitx qiegħda topera. Li kieku ma kienx ghall-intervent dirett ta` l-azzjonisti li sborzaw il-flus minn tagħhom, kien ikun hemm diffikulta kbira sabiex jithallas id-dejn tal-kumpannija.

Sharonne Cachia minn Bank of Valletta plc ipprezentat id-dokumenti relatati mal-credit card loan u *sanction letter*. Fissret illi l-kumpannija għandha credit card loan. Ghad hemm dovut l-ammont ta` EUR 6,128.

Noel Muscat xehed li huwa accountant. Kien jipprepara l-accounts ta` 2A Co Ltd. Imbagħad dawn kienet jmorru għall-audit ta` Silvio Muscat. L-inkariku tieghu gie mingħand Alessandro Farrugia. John Mercieca kien il-persuna fit-tmexxija, izda Farrugia dejjem tah x`jifhem li kollox kien taht kontroll. L-aktar li kellu x`jaqsam hu direttament kien ma` Mercieca. Saru l-audited accounts tal-2013 u l-2014, kif ukoll il-management accounts tal-2015.

Qal illi meta beda l-inkarigu tieghu, sab li kien hemm sensiela shiha ta` bank reconciliations li ma kinux saru. Osserva wkoll movimenti strambi. Dawn kienet trattati ma` Mercieca izda dan kien bniedem konvincenti li jiġi impressjonak u qatt ma wera l-icken dubju jew wera lilu nnifsu bhala mfixkel. Mercieca kien dejjem jghid li kellu kollox taht kontroll. X'hin beda jsib li l-affarijiet ma kienet daqstant tajbin, beda jinvolvi lil Farrugia.

Qal illi d-ditta tieghu kellha d-dubji tagħha dwar il-kontijiet tas-socjeta`. Mercieca kien jagħmel minn kollox biex juri li huma ma kellhomx ragun. Huwa talab lil kumpannija biex tiffirma dokument li tikkonferma li l-figuri tagħha kien korretti, dan fl-2014.

Farrugia kien jafda lil Mercieca. Kien jittratta d-dubji tieghu ma` Mercieca izda kien jikkonvincieh li kollox kien sew. Christina Cutajar li kienet tahdem mad-ditta tieghu ma kinitx konvinta mill-workings. Lorna Magro gieli kellmithom izda huma kellhom struzzjonijiet mingħand Mercieca u Farrugia biex lilha ma jkellmuhiex.

Ikkonferma li huwa kreditur tal-kumpannija għaliex id-drittijiet tieghu ma thallsux. Mercieca kien ighidlu li bagħat ic-cheque tal-hlas izda dan qatt ma wasal.

Spjega li l-qaghda ta` 2A Co Ltd ma kienet tajba xejn. Iktar ma beda jghaddi zmien, aktar bdiet taggrava ruhha. Ikkonferma li Dok AF 50 a fol 244 huma l-*management accounts*.

L-Awdit **Silvio Muscat** xehed li huwa qatt ma kellem lil Alessandro Farrugia. Huwa kien biss jiccekkja x-xogħol tal-accountant Noel Muscat u jiffirma. Skont l-audit tal-31 ta` Dicembru 2014, jirrizulta li l-kumpannija għamlet profit dik is-sena wara t-taxxa ta` EUR 17,000 waqt li t-telf akkumulati kien ta` EUR 454,162. Il-profit mar kollu biex jaqta` mit-telf tas-snin ta` qabel. Il-profit tas-sena ta` qabel kien EUR 50,000. Għalhekk fl-2014 naqas il-profit kontra dejn ta` aktar minn EUR 450,000.

Kompli jghid illi l-kumpannija jidher li għandha retained earnings ta` EUR 454,000, reserves ta` EUR 119,000 u share capital ta` EUR 150,000. Għalhekk kien hemm *negative balance* ta` EUR 185,092. Ma setghetx tifdi bil-bejgh tal-assi. Spjega li ma saret l-ebda riserva biex tista` ssalva. L-accounts saru *on a going concern basis*. Sar hekk għaliex kienet qed tagħmel profit. Allura kien hemm potenzjal li forsi taqbad ladarba kien hemm profit. Fl-2015 huwa ma għamilt minhabba kwistjonijiet li nqalghu mad-diretturi.

III. Locus standi

Qabel tqis il-mertu tal-istanza odjerna, il-Qorti trid taccerta ruhha li r-rikorrenti għandhom *locus standi* skont il-ligi.

Persuna li tkun trid titlob ix-xoljiment u l-istralc ta` kumpannija, trid toqghod għal dak li jipprovdi l-**Art 218(1) tal-Kap 386** li jaqra hekk –

Talba lill-qorti (aktar 'il quddiem imsejha "rikors għal stralc") għal -

- (a) *stralc ta' kumpannija mill-qorti skont l-artikolu 214(1)(a) ;*
- (b) *xoljiment u stralc ta' kumpannija mill-qorti skont l-artikolu 214(2)(a) ; jew*
- (c) *xoljiment u stralc ta' kumpannija skont l-artikolu 214(2)(b),*

għandha ssir b'rikors li jista' jsir jew mill-kumpannija wara decizjoni tal-laqgha generali jew mill-bord tad-diretturi tagħha jew minn xi detentur ta' obbligazzjoni, kreditur jew kredituri, jew minn xi kontributorju jew kontributorji :

Izda rikors skont il-paragrafi (b) jew (c) jista' wkoll isir minn xi azzjonist jew direttur tal-kumpannija.

Mill-memorandum u l-articles of association tas-socjeta` (ara fol 6 et seq) jirrizulta li r-rikorrenti huma azzjonisti u diretturi tagħha. Kienet prezentata rizoluzzjoni straordinarja ta` l-azzjonisti kollha fejn kien maqbıl illi 2A Co Ltd tigi xjolta u stralcjata mill-qorti (Dok AF2 a fol 29). Inoltre kienet prezentata rizoluzzjoni tal-bord tad-diretturi fl-istess sens (ara fol 48). Ladarba t-talbiet huma msejsa fuq l-Art 214(2)(a)(ii)** u l-**Art 214(2)(b)(iii)** tal-Kap 386 ir-rikorrenti għandhom *locus standi* sabiex jippromwovu l-azzjoni.**

IV. L-Art 214(2)(a)(ii) tal-Kap 386

L-ewwel disposizzjoni li fuqha r-rikorrenti qegħdin imexxu bl-azzjoni tagħhom hija l-Art 214(2)(a)(ii).****

Id-disposizzjoni tħid illi *kumpannija tista' xxolji u tkun stralcjata mill-qorti ... jekk il-kumpannija ma tkunx tista` thallas id-djun tagħha.*

Il-Qorti tirrileva illi meta tfassal il-mudell ghal-ligi taghna l-gdida dwar il-kumpanniji, il-qafas maghzul kien dak tal-Companies Act Ingliza 1985. Fil-ligi Ingliza, ix-xoljiment u l-istralc ta` kumpanniji kien trattat permezz ta` legislazzjoni *ad hoc* u cieoe` l-Insolvency Act 1986. Meta fl-1995 saret il-ligi taghna l-gdida dwar il-kumpanniji li hadet post il-Commercial Partnerships Ordinance 1962, id-disposizzjonijiet li jolqtu x-xoljiment u l-istralc kienu ntegrati fl-Att XXV tal-1995, illum Kap 386.

Fil-ligi taghna, li *kumpannija ma tkunx tista' thallas id-djun tagħha* għandu **sinjifikat preciz u definit** mil-ligi stess. Infatti fl-Art 214(5) il-ligi tistabilixxi liema huma c-cirkostanzi fejn kumpannija titqies li ma tkunx tista` thallas id-djun tagħha ghall-finijiet tal-Art 214(2)(a)(ii). Għalhekk l-Art 214(2)(a)(ii) ma jistax jinqara mingħajr ma ssir riferenza ghall-Art 214(5).

V. L-Art 214(5) tal-Kap 386

Tnejn huma c-cirkostanzi definiti mil-ligi meta kumpannija għandha titqies li ma tistax thallas id-djun tagħha –

(a) *jekk id-dejn dovut mill-kumpannija jkun baqa' ma thallasx għal kollox jew fparti wara erbgha u ghoxrin gimgha mill-ezekuzzjoni ta' titolu ezekuttiv kontra l-kumpannija b`xi wieħed mill-attie ezekuttivi msemmijin fl-artikolu 273 tal-Kodici ta' Organizzazzjoni u Procedura Civili ; jew*

(b) *jekk ikun ippruvat għas-sodisfazzjon tal-qorti li l-kumpannija ma tkunx tista' thallas id-djun tagħha, meta din tqis ukoll il-passiv kontingenti u prospettiv tal-kumpannija.*

Fil-kaz tal-lum, ir-rikorrenti ma kienux specifici dwar fuq liema miz-zewg paragrafi li jagħmlu s-subinciz (5) kienu qegħdin isostnu li l-kumpannija ma tistax thallas id-djun tagħha. Għalhekk il-qorti sejra tittrattahom it-tnejn.

VI. L-Art 214(5)(a) tal-Kap 386

Diga` ghidna illi li *kumpannija ma tkunx tista' thallas id-djun tagħha* għandu **sinjifikat preciz u definit** mil-ligi stess.

Fil-ligi Ingliza, il-posizzjoni hija aktar wiesgha. Il-koncett ta` insolvenza fil-ligi tagħna huwa aktar ristrett minn dak tal-ligi Ingliza ghalkemm hemm overlaps.

Fit-Tmien Edizzjoni (2012) ta` l-ktieb **Boyle & Birds` Company Law** (pubblikat minn Jordans) pg 859 jingħad hekk –

There are two principal, although not exclusive or exhaustive, tests of insolvency : a company is insolvent if it unable to pay its debts as they fall due (“cash flow insolvency”); it is also insolvent if its liabilities exceed its assets (“balance sheet insolvency”) ...

B`mod aktar strett, fil-ligi tagħna dak previst mill-Art 214(5)(a) jixbah il-koncett ta` cash flow insolvency fil-ligi Ngliza.

Fil-kaz ta` cash flow insolvency din il-Qorti tghid illi filwaqt fil-ligi tagħna huwa specifikat **bil-preciz** x` m`għandhiex tagħmel kumpannija debitrici sabiex ma tkunx meqjusa li ma tistax thallas id-djun tagħha, fil-ligi Ngliza il-kriterju huwa aktar generiku ghax ikun hemm dik it-tip ta` insolvenza if it unable to pay its debts as they fall due.

Fil-**Boyle & Birds` Company Law** (op. cit.) ikompli jingħad hekk –

Failure to pay a debt which is due and not disputed amounts to evidence of cash flow insolvency. Thus a company which has a policy of late payment of bills could find itself the subject of a petition for a winding-up order or administration order. Such a petition will not be struck out at an early stage as a form of improper pressure and an abuse of the process of the court, because, as Staughton LJ explained in Taylor's Industrial Flooring (1990. BBC 44 at 51) creditors, not late payers, are more worthy of insolvency law's protection.

“Many people today seem to think that they are lawfully entitled to delay paying their debts when they fall due or beyond the agreed period of credit, if there is one ... This can cause great hardship to honest traders, particularly those engaged in small businesses recently started. Anything which the law can do to discourage such behaviour in my view should be done.”

Fil-ktieb **Insolvency Law – Corporate and Personal** ta` Andrew Keay u Peter Walton (pubblikat minn Pearson Longman – 2003) pg 17

jinghad hekk dwar cash flow insolvency kif mif huma fil-kuntest tal-Insolvency Act 1986 –

The court, in examining whether a company is suffering cash flow insolvency, will consider whether the company is actually paying its debtors. Courts must take into account what current revenue the company has as well as what the company can procure by realising assets within a relatively short time ... A company can rely upon money which might be obtained from the sale of assets or upon money which might be obtained on the strength of its assets ... It is possible that sometimes a debtor might be able to establish solvency by demonstrating that funds can be obtained through an unsecured loan. In considering whether a person or a company is insolvent, the debtor's whole financial position must be studied ... and a temporary lack of liquidity does not necessarily mean that the company is insolvent ...

At one time courts were rather strict on what they required to be established before they were willing to deem a person or a company insolvent, but in more recent times they have become more liberal as far as creditors are concerned and have held that a debtor is insolvent if a creditor is able to prove that he or she has not paid an undisputed debt after a demand has been made ... and this is the case even if there is other evidence which suggests that the value of the assets outweighs liabilities ...

Whether a company is cash flow insolvent is principally a question of fact and one which may be established in any number of ways, such as the existence of a large number of outstanding debts and unsatisfied judgments ... or there is lack of assets on which execution can be levied ...

It has been said that a debtor is not regarded as solvent just because if sufficient time were granted the debts could be paid off ...

VII. L-Art 214(5)(b) tal-Kap 386

Fit-test bl-Ingliz l-Art 214(5)(b) tal-Kap 386 jaqra hekk :-

For the purposes of subarticle (2)(a)(ii), a company shall be deemed to be unable to pay its debts ... if it is proved to the satisfaction of the court that the company is unable to pay its debts, account being taken also of contingent and prospective liabilities of the company.

Fl-Insolvency Act Ingila 1986, insibu disposizzjoni li TIXBAH dik tal-ligi tagħna, għalkemm mhijiex l-istess.

Il-Qorti qegħda tirreferi ghall-Art 123(2) tal-Insolvency Act 1986 li jaqra hekk –

A company is also deemed unable to pay its debts if it is proved to the satisfaction of the court that the value of the company's assets is less than the amount of its liabilities, taking into account its contingent and prospective liabilities.

Il-Qorti diga` rrilevat illi d-disposizzjoni fil-ligi tagħna **TIXBAH PERO` MHIJIEK IDENTIKA** għal dik tal-ligi Ingliza.

Id-divergenza bejn iz-zewg ligijiet hija li filwaqt li fil-kaz tagħna l-kriterju huwa fis-sens illi *the company is unable to pay its debts account being taken also of contingent and prospective liabilities of the company*, fil-kaz tal-ligi Ingliza, il-kriterju huwa divers ghaliex il-Qorti tkun trid tqis illi *the value of the company's assets is less than the amount of its liabilities ... billi tiehu kont tal- ... contingent and prospective liabilities.*

Għal din il-Qorti, id-differenza mhijiex ta` *drafting* izda ta` sostanza.

Fl-istess waqt, il-Qorti hija tal-fehma li xorta wahda għandha tfitteż sintesi bejn id-disposizzjoni tal-ligi tagħna u dik tal-ligi Ingliza. U s-sintesi hija kostitwita mill-konċett ta` *contingent and prospective liabilities*.

Il-Qorti sejra tirreferi għal dak li tghid id-dottrina fl-Ingilterra dwar il-materja li tikkostitwixxi l-mertu tal-istanza tal-lum.

Bid-debiti riservi, u tenut kont tad-disparita` fid-disposizzjonijiet ta` bejn il-ligi Ingliza u dik tagħna, il-Qorti sejra tirreferi għal dak li tghid id-dottrina Ingliza dwar dak li huwa magħruf bhala balance sheet insolvency meta abbinat mal-Art 123(2) tal-Insolvency Act 1986 tar-Renju Unit.

Fil-Pag 19 tal-ktieb **Insolvency Law – Corporate and Personal** (2003 – Pearson Longman) Andrew R Keay u Peter Walton ighidu dwar *balance sheet insolvency* kif mifħuma fil-kuntest tal-Insolvency Act 1986 –

In determining whether the assets are outweighed by the liabilities a court is able to take into account contingent and prospective liabilities, but not

contingent and prospective assets [Byblos Bank SAL v. Al-Khudhairy (1986) 2 BCC99, 549 (CA)] It has been said that “liabilities” is a broaded term compared with “debts” [Re A debtor (No 17 of 1966) (1967) Ch 590 ; (1967) 1 All ER 668]. “Liabilities” is defined for the purposes of winding up in rule 13.12 (4) to mean “a liability to pay money or money’s worth, including any liability under an enactment, any liability for breach of trust, any liability in contract, tort or bailment and any liability arising out of an obligation to make restitution”. Then rule 13.12 (3) states that it is immaterial whether the liability is present or future, whether it is certain or contingent, or whether its amount is fixed or liquidated, or is capable of being ascertained by fixed rules or as a matter of opinion.

Clearly with this test it is only possible to take into account the assets owned by the company including the uncalled capital of the company [Re National Livestock Insurance Co (1858) 26 Beav 153 ; 53 ER 855 ...

Fil-Pag 114 tar-Raba` Edizzjoni (2011) ta` **Principles of Corporate Insolvency Law** (Sweet & Maxwell) Roy Goode ighid hekk –

The idea underlying this test ... is that it is not sufficient for the company to be able to meet its current obligations if its total liabilities can ultimately be met only by the realisation of its assets and these are insufficient for the purpose ...

Fil-Pag 130 ikompli hekk –

The mere excess of liabilities over assets is not in itself determinative. What has to be shown is that by reason of the deficiency of its assets the company has reached the point of no return.

Fil-Pag 134 sa 136, l-awtur jittratta n-nozzjoni ta` **contingent liability** u jghid hekk –

To give the phrase “contingent liability” any meaning we must restrict it to a liability or other loss which arises out of an existing legal obligation or state of affairs but which is dependent on the happening of an event which may or may not occur. Many of the cases have stressed the need for the liability to arise out of an existing obligation.

... in considering whether there is a contingent liability the court has regard to the existing commercial situation, not erely an existing legal

obligation. In this regard, assistance can be derived from Financial Reporting Standard 12 which defines a contingent liability in the following terms :

(a) “A possible obligation that arises from past events and whose existence will be confirmed only by the occurrence or non-occurrence of one or more uncertain future events not wholly within the entity’s control ; or

(b) a present obligation that arises from past events but is not recognised because :

(i) it is not probable that a transfer of economic benefits will be required to settle the obligation ; or

(ii) the amount of the obligation cannot be measured with sufficient reliability.”

... the term “contingent liabilities” is ultimately not a term of art and its precise meaning will depend on its context. The court is thus entitled to have regard to commercial realities ...

Fil-Pag 136 u 137, l-awtur jittratta n-nozzjoni ta` **prospective liability** u jghid hekk –

... The phrase “prospective liability” is neither a legal nor an accounting term of art. It has been judicially defined as : “ ... a debt which will certainly become due in the future, either on some date which has already been determined or some date determinable by reference to future events.”

... it has been described ... as unmatured liability which will inevitably ripen into a debt with the passage of time. Such a definition encompasses all forms of debitum in praesenti, solvendum in futuro including an indisputable claim for unliquidated damages which remains only to be quantified and will result in a debt far more than a nominal amount. “Prospective liability” thus embraces both future debts, the sense of liquidated sums due, and unliquidated claims.

Dwar l-Art 214(5)(b) din il-Qorti diversament presjeduta (**PA/GV**) fid-decizjoni tagħha tat-28 ta` Mejju 2003 fil-kawza **Axel John International AB vs Aluminium Extrusions Limited** qalet hekk –

Din il-kondizzjoni tista` tigi verifikata permezz tal-balance sheets wara li jigi kunsidrat jekk l-assets are less than its liabilities. Izda ... it is not sufficient for the company to be able to meet its current obligations if its

total liabilities can ultimately be met only by the realisation of its assets over a lengthy period (Re : European Life Assurance Society 1869 LR 9 Eq 122).

Ghalhekk ma hemmx raguni ghaliex il-kredituri għandhom joqghodu jistennew sakemm il-kumpannija tbiegħ l-assets tagħha biex forsi xi darba jithallsu.

VIII. L-Art 214(2)(b)(iii) tal-Kap 386

Ir-rikorrenti qegħdin jikkontendu wkoll illi l-kumpannija għandha tigi xjolta u stralcjata abbazi tal-Art 214(2)(b)(iii).

Id-disposizzjoni tghid hekk :

*“kumpannija **għandha** (enfasi ta` din il-Qorti) tkun xolta bil-qorti jekk ... il-qorti tkun tal-fehma li hemm ragunijiet gravi bizzarejjed li jiggustifikaw ix-xoljiment u konsegwentement l-istralc tal-kumpannija”.*

Fil-provvediment li tat din il-Qorti fil-11 ta` Dicembru 2014 fil-kawza **“Charles Grech & Company Limited (C2473) v. Firm Camilleri Bros. (Marketing) Company Limited et”** ingħad hekk dwar l-Art 214(2)(b)(iii) tal-Kap 386 :-

“Is-sinjifikat tad-disposizzjoni huwa car. Tithalla diskrezzjoni wiesa` lill-Qorti sabiex tistabilixxi hi jekk fil-fehma tagħha jirrizultawx fatti u cirkostanzi “gravi bizzarejjed” li jwassluha sabiex tagħmel id-dikjarazzjoni ta` xoljiment u stralc. Fil-Kap 386 ma hemmx tifsira ta` “ragunijiet gravi”. Il-Qorti għalhekk ma għandha tiskarta xejn. M`għandhiex tillimita l-esercizzju tad-diskrezzjoni tagħha għal fatti jew cirkostanzi li jkunu sehhew sad-data tal-presentata tar-rikors izda għandha tagħti piz għal kull ma jigri anke wara sa ma tigi biex tagħti d-deċiżjoni tagħha.

Fl-Art 122 tal-Insolvency Act 1986 tar-Renju Unit, hemm elenku tac-cirkostanzi fejn kumpannija tista` tigi xjolta u stralcjata mill-Qorti. Disposizzjoni identika għal tagħna fl-Art 214(2)(b)(iii) tal-Kap 386 ma hemmx fl-Insolvency Act 1986. Il-wahda li tqarreb l-aktar lejha hija l-Art 122(1)(g) li jghid : ‘the court is of the opinion that it is just and equitable that the company should be wound up’. Huwa evidenti anke mad-daqqqa t`ghajn li d-disposizzjoni tagħna hija aktar stretta fis-sens illi fil-kaz tagħna l-Qorti xxolji u tistralcja meta fil-fehma tagħha ikun hemm ragunijiet gravi bizzarejjed, waqt li fil-ligi Ingliza, il-kriterju li fuqu l-Qorti trid tibni l-fehma tagħha

huwa dak talgustizzja u l-ekwita`. U l-istrettezza tad-disposizzjoni tagħna tagħmel hafna sens anke ghaliex jekk il-Qorti tesprimi l-fehma li hemm ragunijiet gravi hija obbligata tordna x-xoljiment u l-istralc tal-kumpannija ; hemm m`ghandhiex aktar diskrezzjoni.

Dan premess, il-Qorti tghid li r-riferenza għall-Art 122(1)(g) tal-Insolvency Act 1986 hija utili ghaliex il-linja li hadu l-Qrati Inglizi biex ighidu x`inhu just and equitable għall-fini ta` winding up tghin biex tiftah tieqa lill-Qrati tagħna għall-interpretazzjoni ta` x hinuma ragunijiet gravi bizzejjed. Kull kaz għandu l-istorja tieghu u għalhekk il-Qorti trid tibni l-fehma tagħha fuq il-fatti u cirkostanzi ta` l-kaz.”

Fl-istess sens kien il-provvedimenti li tat din il-Qorti fil-15 ta` Dicembru 2015 fil-kawza “**Maltese Cross Financial Services Limited v. X**”, fil-15 ta` Settembru 2014 fil-kawza “**Ivan Calleja v. M.I.M.S. Supplies Limited**” u fis-17 ta` Gunju 2014 fil-kawza “**Tina Petersone et v. Norvik (Malta) SICAV p.l.c. et.**”

Fil-kawza “**Maurice Camilleri et noe vs Frederick Frendo noe et noe**” deciza minn din il-Qorti (**PA/DS**) fl-4 ta` Lulju 2003 kien ingħad illi :-

“... l-artikolu ... jħalli diskrezzjoni wiesgha f'idejn il-Qorti biex tiddetermina jekk jezistux cirkostanzi li jistgħu jitqiesu ‘gravi bizzejjed’ biex iwassluha li tiddeciedi favur ix-xoljiment ta` kumpannija. Xjikkostitwixxu ‘ragunijiet gravi’ l-ligi ma tghidilniex u għalhekk dan irid jigi determinat mill-Qorti a bazi ta` l-apprezzament li hi tagħmel tal-fatti kollha tal-kaz.”

IX. Risultanzi

A. Fil-kuntest tal-Art 214(2)(a)(ii)

1. U għall-fini tal-Art 215(4)(a)

Għall-fini ta` din id-disposizzjoni, trid issir il-prova illi d-dejn dovut baqa` ma thallasx għal kollex jew in parte wara erbgha u ghoxrin (24) gimgha mill-ezekuzzjoni ta` titolu eżekkutiv kontra l-kumpannija b`xi wieħed mill-atti eżekkutivi msemmijin fl-Art 273 tal-Kap 12.

Fil-kaz tal-lum saret il-prova ta` lista tal-kawzi li saru kontra 2A Co Ltd minn diversi kredituri (ara fol 422).

Madanakollu jirrizulta illi wiehed biss mill-procedimenti kien determinat u cioe` dak bin-nru 151/2016 fl-ismijiet *Borg & Aquilina Limited vs 2A Co Ltd et*. Jidher illi dan kien jirrigwarda digriet dwar revoka ta` mandat.

Kienet prezentata lista ta` mandati li hargu kontra l-istess socjeta` a fol 423.

Ma jirrizultax jekk dawk kienux mandati kawtelatorji jew ezekuttivi.

Fl-atti ma kienux esebiti kopji ta` l-mandati – kienu x`kienu.

Kienet ipprezentata lista ta` l-ittri ufficiali ai termini ta` l-Art 166A tal-Kap 12 (ara fol 425 – 426).

Minnhom tnejn biss jirrizulta li kienu għadhom pendentī għan-notifika peress li l-bqija gew kellhom riferta negattiva.

Fil-kors tal-kawza, ma tressqux aktar provi – naħa jew ohra - dwar dawn l-ittri ufficiali.

Għal din il-Qorti, ghalkemm giet fornita b`lista tal-maggor parti tal-kredituri li għandha s-socjeta` intimata, ir-rekwizit tal-prova rikjesta minn din id-disposizzjoni ma gietx milhuqa.

Tenut kont tal-assjem il-Qorti m`għandhiex il-prova ta` dak li jirrikjedi l-Art 214(5)(a) sabiex tkun stabbilita l-insolvenza ghall-fini tal-Art 214(2)(a)(ii).

2. U ghall-fini tal-Art 215(4)(b)

Skont l-audited accounts ghas-sena li ghalqet fil-31 ta` Dicembru 2014 (fol 795 sa fol 808 u fol 851 sa fol 885), hekk imfissra mill-awditure Silvio Muscat, is-socjeta` intimata kellha telf akkumulat ta` EUR 454,162. Il-profit li ghamlet fl-2014 wara t-taxxa kien jammonta ghal EUR 17,000. Il-profit fis-sena ta` qabel, ossija fl-2013, naqas ukoll peress li fl-2013, kien hemm profit ta` EUR 50,000.

Irrizulta li s-socjeta` kellha *retained earnings* ta` EUR 454,000. Kull ma kellha kienu *reserves* ta` EUR 119,000 u *share capital* ta` EUR 150,000. Dan ifisser illi ghall-2014 is-socjeta` kellha *negative balance* ta` madwar EUR 185,000.

Il-kontijiet saru *on a going concern basis* peress li minkejja dak it-telf kollu, is-socjeta` kienet ghal dak l-ahhar zmien qegħda għamlet profit u għalhekk kien hemm possibilita` li forsi tqum lura sabiex tagħmel attivita` kummerċiali li thalli l-qliegh.

Ma jirrizultax illi dan sehh.

Kienu esebiti zewg *balance sheets* li juru s-sitwazzjoni tas-socjeta` sat-30 ta` Settembru 2015 (ara fol 820, fol 844, fol 821 u fol 849).

Jidhru ammonti simili ghalkemm b`differenzi minhabba li ma kienx hemm qbil dwar liema informazzjoni kienet dik korretta in vista tas-sitwazzjoni li tpoggiet fiha s-socjeta` allegatament minhabba l-agir tad-direttur John Mercieca.

Irrizulta illi bhala total ta` assi kien hemm EUR 1,005,021 jew EUR 1,001,109 b` dan li *non-current assets* kienu jammontaw għal EUR 484,047 jew EUR 484,776 u *current assets* kienu jammontaw għal EUR 520,974 jew EUR 516,334. *Retained earnings* kienu EUR 682,145 jew EUR 599,822 mentri *share capital* baqa` EUR 150,000, u *reserve* ta` EUR 119,070 biex b` hekk it-total equity kien EUR 413,075 jew EUR 330,752. Il-current liabilities kienu jammontaw għal EUR 1,261,399 jew għal EUR 1,175,165 mentri n-non-current liabilities kien EUR 156,697.

Sabiex ikun hemm *balance sheet insolvency, il-liabilities (contingent u prospective)* iridu jaqbzu l-assi.

L-istampa li tirrizulta mill-*financial statements* hija dik ta` socjeta` li waslet at *a point of no return*.

Hija socjeta` li kellha tieqaf topera minhabba li kienet superata fl-operat tagħha mid-djun.

Kwalunkwe qligh li seta` kien hemm kien qed imur mhuxgħall-fini ta` investiment kapitali (intiz biex iħalli qligh) jew għal investiment produttiv ta` qligh izda xejn aktar milli sabiex itaffi jew jagħmel tajjeb għat-telf akkumulat.

Minghajr attivita` sostenibbli u li trendi qligh tajjeb, is-socjeta` mhijiex fil-qaghda li thallas id-dejn qawwi li għandha, tenut kont illi sprovvista kif inhi minn assi tagħha. Il-*liabilities* tagħha huma evidenti fil-*balance sheet*.

Il-Qorti ssib li saret il-prova sal-grad rikjest mil-ligi ta` dak previst fl-Art 215(b) tal-Kap 386.

B. Fil-kuntest tal-Art 214(2)(b)(iii)

Tenut kont tal-fatti u cirkostanzi ta` dan il-kaz, il-Qorti sejra tqis hemm prova sal-grad rikjest mil-ligi ta` dak previst fl-Art 214(2)(b)(iii) tal-Kap 386.

Il-kwadru ta` fatti ppruvati xejn ma huwa felici għas-socjeta` ntimata.

2A Co Ltd spiccat f'sitwazzjoni finanzjarja prekarja prinċipalment minhabba dissest fiducjarju intern fis-socjeta` li kien gravi tant li kellu jitwaqqaf in-negozju b'bosta kredituri jibqghu mingħajr il-hlas tal-krediti tagħhom u bil-kumpannija tibqa` sprovvista minn assi biex bihom forsi thallas id-dejn jew parti minnu.

Ir-rikorrenti għamlu sforz biex islavaw il-kumpannija. Saru ftehim ma` xi kredituri kif jirrizulta mill-iskritturi ezebiti bhala Dok AF 80 a fol 360 sa 363, Dok AF81 a fol 364 ; Dok AF 82 a fol 365 sa 366 u Dok AF 84 a fol 370

sa 371. Ir-rikorrenti waslu f'akkordju ma` HSBC Bank Malta plc bil-bejgh ta` assi personali tagħha. Minkejja għamlu li setghu il-voragni kienet kbira wisq biex timtela` tenut kont tal-potenzjal ta` tkattir tan-negozju fi sfond ta` dejn qawwi. Kienet esebiti l-listi ta` kredituri tas-socjeta` intimata bl-ammonti dovuti (fol 367 sa 369).

Saru ammont sostanzjali ta` provi dwar kif u ghaliex is-socjeta` intimata waslet għal din is-sitwazzjoni finanzarja tant gravi. Mgharrbla dawn il-provi, din il-Qorti tesprimi t-thassib serju tagħha dwar il-kondotta tad-diretturi fit-tmexxija tas-socjeta`. Huwa preokkupanti kif socjeta` jkollha bord ta` diretturi li pero` effettivament titmexxa minn direttur wiehed kwazi kwazi b`mod esklussiv u cioè` John Mercieca fuq il-pretest li dan kien igawdi l-fiducja shiha tar-rikorrenti. Fin-negozju l-fiducja hija vitali. Fl-istess waqt pero` - fiducja għamja hafna drabi jkollha effett negattiv kuntrarju kif gara fil-kaz tal-lum bl-akkużi ta` tmexxija hazin u mgieba frawdolenti diretti mir-rikorrenti lejn John Mercieca. Il-Qorti ma semghetx il-verzjoni tal-fatti skont John Mercieca. Għalhekk il-kondotta tieghu – tajba jew hazina – jista` jkun li tkun trid tigi mistharrga f'sede ohra. Fi kwalunkwe kaz jibqa` l-fatt illi anke fin-negozju trid tithaddem sistema ta` *checks and balances* ghaliex din tippromwovi t-trasparenza u l-kontabilità. Għar-rikorrenti kien bil-wissq tard li ntebhu li n-negozju kien sejjer hazin, u għad-detriment tagħhom u tas-socjeta` stess.

Fid-deċizjoni ta` **Loch v. John Blackwood Ltd** : [1924] AC 783, 93 LJPC 257, [1924] B&CR 209, 131 LT 719, 68 SJ 735, 40 TLR 732 kien ingħad hekk :-

"It is undoubtedly true that at the foundation of applications for winding up, on the "just and equitable" rule, there must lie a justifiable lack of confidence in the conduct and management of the company's affairs. But this lack of confidence must be grounded on conduct of the directors, not in regard to their private life or affairs, but in regard to the company's business. Furthermore the lack of confidence must spring not from dissatisfaction at being outvoted on the business affairs or on what is called the domestic policy of the company. On the other hand, wherever the lack of confidence is rested on a lack of probity in the conduct of the company's affairs, then the former is justified by the latter, and it is under the statute just and equitable that the company be wound up." (enfasi ta` din il-Qorti)

Il-Qorti tqis illi ladarba saret il-prova tar-rekwiziti tal-Art 214(2)(b)(iii) tal-Kap 386, sejra tghaddi ghax-xoljiment u ghall-istralc ta` 2A Co Ltd, billi l-ordni huwa tassattiv jekk jirrizultaw ippruvati c-cirkostanzi previsti fl-Art 214(2)(b)(iii). Ladarba hekk se jsir, mhux il-kaz ghal din il-Qorti li tezercita diskrezzjoni skont l-Art 214(2)(a)(ii) anke jekk irrizulta ppruvat illi s-socjeta` ma tistax thallas id-djun tagħha.

Provvediment

Għar-ragunijiet kollha premessi, il-Qorti qegħda tipprovdi dwar it-talbiet tar-rikorrenti billi :-

Riferibbilment ghall-ewwel talba, tiddikjara illi fir-rigward tal-kumpannija 2A Co. Ltd. (C-44598) jirrizultaw ippruvati sal-grad rikjest mil-ligi r-rekwiziti tal-Art 214(2)(a)(ii), tal-Art 214(5)(b) u tal-Art 214(2)(b)(iii) tal-Kap 386 tal-Ligijiet ta` Malta.

Riferibbilment għat-tieni talba, tordna x-xoljiment u l-istralc tal-kumpannija 2A Co. Ltd. (C-44598) b`effett mil-lum skont l-ewwel proviso ta` l-Art 223(1) tal-Kap 386.

Riferibbilment għat-tielet talba, tahtar lir-Ricevitur Ufficjali bhala stralcjarju bis-setghat u bid-dmirijiet kollha li huma stabbiliti fil-Kap 386 tal-Ligijiet ta` Malta.

Bla hsara ghall-generalita` tas-setghat u tad-dmirijiet, tordna lill-istralcjarju sabiex -

- a) jagħmel verifika ta` l-assi u tad-djun tal-kumpannija de qua;
- b) jagħmel il-gradwazzjoni tad-djun;
- c) jiehu taht il-kustodja jew kontroll tieghu l-assi tal-kumpannija de qua;
- d) jagħmel jew jiddefendi kull azzjoni jew procediment legali iehor fl-isem u fl-interess tal-kumpannija de qua;

e) jagħmel rapport bil-miktub lill-Qorti dwar il-qagħda tal-intimata mhux aktar tard mit-30 ta` Mejju 2017.

Tordna li l-ispejjez ta` dan il-procediment, inkluzi d-drittijiet u l-ispejjez tal-istralcjarju, għandhom jithallsu mir-rikorrenti Alessandro u Anouschka konjugi Farrugia, u mill-kumpannija 2A Co. Ltd. (C-44598) *in solidum* bejniethom, u dan bl-applikazzjoni tal-Art 236(2) tal-Kap 386.

Thalli l-istralc ghall-udjenza ta` nhar it-Tlieta 13 ta` Gunju 2017 fid-9.00 a.m.

Onor. Joseph Zammit McKeon
Imhallef

Amanda Cassar
Deputat Registratur