

Raport z konsultacji

projektu ustawy o zmianie ustawy o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych

Projekt ustawy został sporządzony przez Rządowe Centrum Legislacji we współpracy z Ministerstwem Finansów na podstawie założeń przyjętych przez Radę Ministrów w dniu 10 grudnia 2013 r.

Treść projektu ustawy była w trybie roboczym konsultowana z Urzędem Komisji Nadzoru Finansowego oraz instytucjami reprezentującymi środowisko rynku kapitałowego: Narodowym Bankiem Polskim, Bankowym Funduszem Gwarancyjnym, Giełdą Papierów Wartościowych w Warszawie S.A., Izbą Domów Maklerskich, Izbą Zarządzających Funduszami i Aktywami, Krajowym Depozytem Papierów Wartościowych S.A., BondSpot S.A., Polskim Stowarzyszeniem Inwestorów Kapitałowych, Związkiem Banków Polskich, Radą Banków Depozytariuszy, Stowarzyszeniem Emitentów Giełdowych, Związkiem Maklerów i Doradców, Stowarzyszeniem Inwestorów Indywidualnych, Krajową Spółdzielczą Kasą Oszczędnościowo - Kredytową, Krajową Izbą Biegłych Rewidentów oraz Konfederacją Lewiatan.

Zgłoszone uwagi, zarówno o charakterze redakcyjno-legislacyjnym, doprecyzowującym, jak i merytorycznym, zostały poddane szczegółowej analizie i omówione podczas roboczego spotkania konsultacyjnego w dniu 29 maja 2014 r. oraz w miarę możliwości uwzględnione w projekcie, odnosząc to stwierdzenie w szczególności do uwag, w zakresie których został osiągnięty konsensus przez uczestników konsultacji. Za zasadne uznano uzupełnienie projektu ustawy o dodatkowe regulacje mające na celu pełniejszą realizację celów i potrzeb wydania tej ustawy, zakładające przede wszystkim:

- art. 76 ust. 1 pkt 1 - rozszerzenie katalogu papierów wartościowych, które mogą być nabywane w zamian za akcje będące przedmiotem wezwania dobrowolnego niebędącego wezwaniem na wszystkie pozostałe akcje spółki, o obligacje będące przedmiotem obrotu zorganizowanego i certyfikaty inwestycyjne emitowane przez publiczne fundusze inwestycyjne zamknięte (lit. d i e). W ocenie Ministerstwa Finansów rozszerzenie katalogu papierów wartościowych, które mogą być wykorzystywane jako zapłata za akcje nabywane w ramach wezwania, jest korzystne zarówno z punktu widzenia podmiotu wzywającego, jak również z punktu widzenia podmiotów zbywających akcje w wezwaniu,

- art. 77a ust. 1 - uzupełnienie katalogu podmiotów, którym przekazywane jest zawiadomienie o zamiarze ogłoszenia wezwania, o podmiot organizujący alternatywny system obrotu, z uwagi na fakt, że wezwania dotyczyć mogą również akcji wprowadzonych do alternatywnego systemu obrotu,
- art. 77a ust. 7 - dodanie przepisu wskazującego termin, w którym powinna zostać przeprowadzona transakcja nabycia w wezwaniu akcji objętych zapisami, co jest uzasadnione z uwagi na potrzebę ochrony interesów akcjonariuszy odpowiadających na wezwanie,
- art. 79a ust. 1 - zawężenie zakresu zastosowania przepisu, który nakazuje uwzględniać przy ustalaniu ceny oferowanej w wezwaniu transakcje pośredniego nabycia akcji spółki publicznej, tylko do jednego ze sposobów pośredniego nabycia zdefiniowanego w art. 4 pkt 27 projektowanej ustawy, który polega na uzyskaniu statusu podmiotu dominującego w podmiocie posiadającym akcje spółki publicznej lub w innym podmiocie będącym wobec tego podmiotu podmiotem dominującym. Zdaniem Ministerstwa Finansów nie ma natomiast przesłanek uzasadniających objęcie zakresem art. 79a przypadków nabycia pośredniego polegającego na nabyciu lub objęciu akcji spółki publicznej przez podmiot zależny w stosunku do podmiotu, na którym spoczął obowiązek ogłoszenia wezwania,
- art. 79a ust. 3 - wprowadzenie obowiązku upubliczniania wyceny pośredniego nabycia sporządzanej przez podmiot uprawniony do badania sprawozdań finansowych, co jest korzystne z punktu widzenia ochrony interesów akcjonariuszy spółek objętych wezwaniami,
- zmodyfikowanie i uzupełnienie przepisów w zakresie przymusowego wykupu (art. 82 ustawy) oraz przymusowego odkupu (art. 83 ustawy) tak, aby nie było wątpliwości w oparciu o jakie zasady należy wyliczać cenę akcji należną akcjonariuszom mniejszościowym w przypadku zastosowania powyższych procedur. W ocenie Ministerstwa Finansów, z uwagi na fakt, że instytucja przymusowego wykupu oraz przymusowego odkupu dotyczy zarówno akcjonariuszy spółek notowanych na rynku regulowanym, jak i spółek notowanych w alternatywnym systemie obrotu, uzasadnione jest, aby określanie ceny akcji należnej akcjonariuszom posiadającym akcje notowane w alternatywnym systemie obrotu podlegało takim samym zasadom jak ma to miejsce na rynku regulowanym. W tym celu proponuje się uzupełnienie odpowiednio odesłań zawartych w art. 82 ust. 2 i art. 83 ust. 4 ustawy o ofercie o odesłania do regulacji zaproponowanych w dodawanych art. 79a i art. 79c. Przyjęte rozwiązania wzmacniają

ochronę interesów akcjonariuszy spółek objętych procedurami przymusowego wykupu i przymusowego odkupu,

- art. 91 - wprowadzenie zmian mających na celu rozszerzenie dyspozycji przepisów tego artykułu tak, aby obejmowały one również spółki, których akcje są przedmiotem obrotu w alternatywnym systemie obrotu (ust. 2, 6 i 10), w tym przez przyjęcie zasady, że cena akcji w wezwaniu ogłaszającym w przypadku zamiaru wycofania spółki z obrotu w alternatywnym systemie obrotu jest określana według zasad, które obowiązują przy wyznaczaniu ceny akcji w wezwaniu ogłaszającym na rynku regulowanym, tj. z możliwością zastosowania wszelkich gwarancji przewidzianych przepisami ustawy o ofercie, w przypadku zaproponowania przez wzywającego ceny odbiegającej od tej, za jaką nabywane były akcje emitenta we wskazanym w ustawie okresie poprzedzającym ogłoszenie wezwania. Zdaniem Ministerstwa Finansów przyjęte rozwiązania wzmacniają ochronę interesów akcjonariuszy spółek wycofywanych z obrotu w alternatywnym systemie obrotu,
- art. 97 ust. 1 pkt 3 - dodanie przepisu przewidującego sankcje za niewypełnienie lub nienależyte wypełnienie przez podmiot pośredniczący obowiązków podjęcia określonych czynności, o których mowa w dodawanym art. 77a, co jest uzasadnione ze względu na konieczność ochrony interesów akcjonariuszy przejmowanych spółek publicznych oraz bezpieczeństwa obrotu.

Nie uznano natomiast za zasadne uwzględnienie w szczególności:

- uwagi Giełdy Papierów Wartościowych w Warszawie S.A., wskazującej na potrzebę ponownego rozważenia przyjętego w projekcie progu przejęcia kontroli w spółce publicznej - należy zauważyć, że zaproponowane w projekcie ustawy progi przejęcia kontroli w spółce publicznej odzwierciedlają rozwiązania zawarte w założeniach do projektu, przyjętych przez Radę Ministrów, które uprzednio były poddane szerokim uzgodnieniom społecznym i uzgodnieniom resortowym,
- propozycji Stowarzyszenia Inwestorów Indywidualnych rozszerzenia katalogu papierów wartościowych, zawartego w projektowanym art. 76 ust. 2, tak by obejmował on również papiery wartościowe nie dające prawa głosu - propozycja ta jest sprzeczna z dyrektywą 2004/25/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 21 kwietnia 2004 r. w sprawie ofert przejęcia, która w art. 2 ust. 1 lit. e definiuje papiery wartościowe, jako „zbywalne papiery wartościowe dające prawo głosu w spółce”,

- propozycji Stowarzyszenia Inwestorów Indywidualnych dodania możliwości wyznaczania ceny pośredniego nabycia przez firmę inwestycyjną wskazaną przez wzywającego - w ocenie Ministerstwa Finansów propozycja ta przekreślałaby ideę leżącą u podstawy rozwiązania zawartego w projekcie ustawy, aby cena pośredniego nabycia wyznaczana była przez podmiot niezależny od wzywającego (*tzn. jak w projekcie przez podmiot uprawniony do badania sprawozdań finansowych*); w przypadku uwzględnienia wymienionej propozycji, w szczególności, gdy firma inwestycyjna pełniłaby jednocześnie rolę podmiotu pośredniczącego w wezwaniu, niezależność ta nie byłaby tak oczywista.

W opinii projektodawcy regulacja nie wymagała zasięgnięcia opinii, dokonania konsultacji albo uzgodnienia z właściwymi organami i instytucjami Unii Europejskiej, w tym Europejskim Bankiem Centralnym.

W trybie ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingsowej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. Nr 169, poz. 1414, z późn. zm.) żaden podmiot nie zgłosił zainteresowania pracami nad projektem.