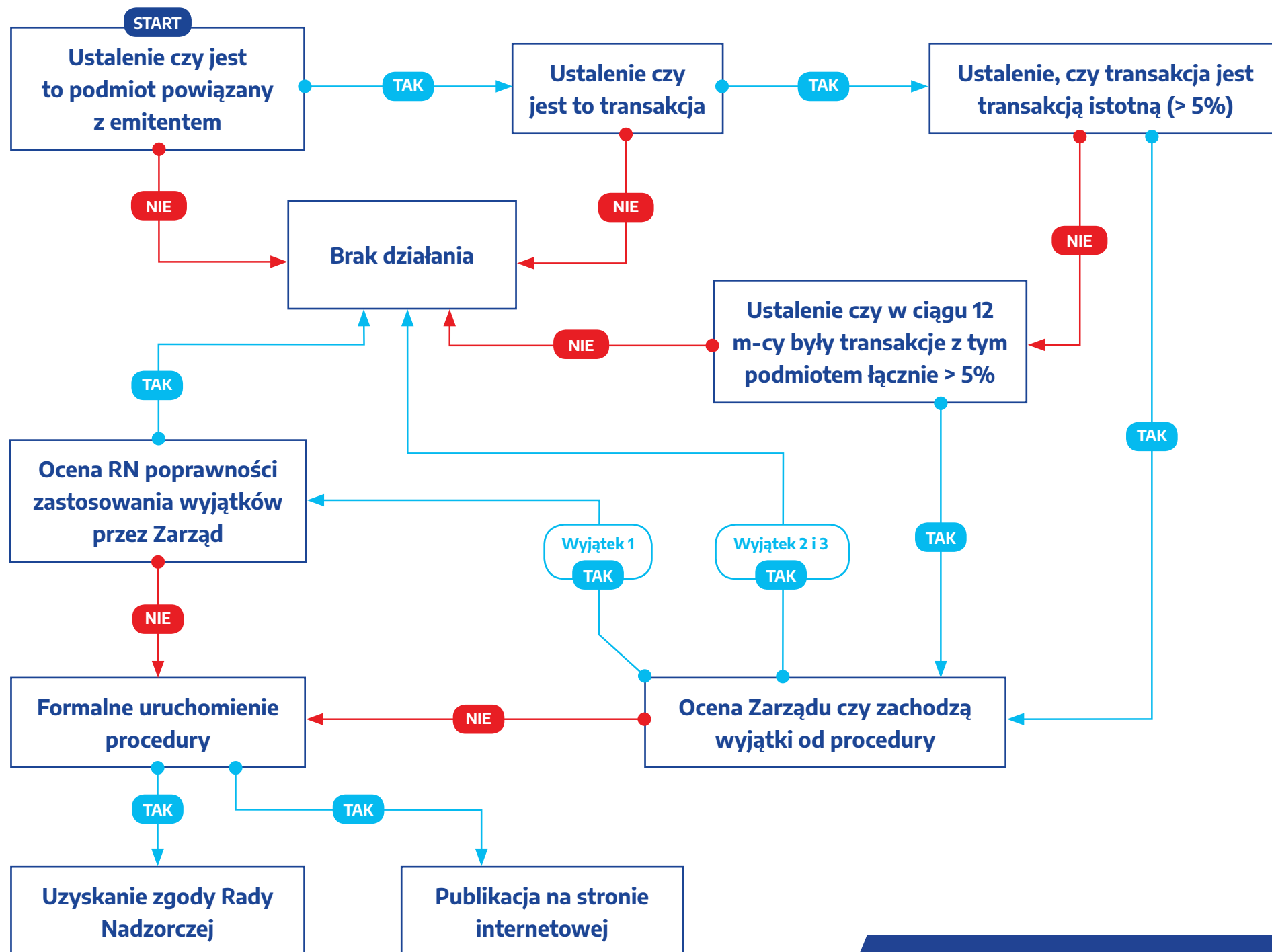


Schemat procedury transakcji emitenta z podmiotami powiązanymi



Kliknij na element schematu aby przeczytać więcej



Ustalenie, czy jest to podmiot powiązany

- › Podmiotem powiązanym, o którym mowa w rozdziale 4b ustawy o ofercie publicznej jest podmiot powiązany w rozumieniu MSR 24.
- › Zasadnym jest prowadzenie w spółce listy podmiotów powiązanych, mimo że nie wymagają tego przepisy prawa. Lista taka powinna być zbudowana na przede wszystkim na podstawie informacji uzyskanych od głównych akcjonariuszy, kluczowego personelu kierowniczego oraz podmiotów zależnych i stowarzyszonych.



Powrót do schematu

Niniejszy materiał ma charakter informacyjno-edukacyjny, autorzy nie ponoszą odpowiedzialności za decyzje podjęte na podstawie zawartych w nim treści.

Opracowanie: Robert Wąchała. Według stanu prawnego na dzień 10.03.2021 r.

Ustalenie czy jest to transakcja

- › Pojęcie transakcji nie zostało zdefiniowane w ustawie o ofercie publicznej. Może być to zarówno umowa jak i inna czynność prawna. W przypadku umów jest to zarówno umowa zobowiązująca jak i rozporządzająca.
- › Kryterium pomocniczym przy interpretacji tego terminu mogą być regulacje MSR24, gdzie o transakcji mówi się w przypadku czynności prawnej, z którą wiąże się przekazanie zasobów, usług lub zobowiązań między jednostką sprawozdawczą a podmiotem powiązanym.
- › Dodatkowo można posłkować się również rozporządzeniem (UE) 2016/522, które wymienia rodzaje transakcji podlegających ujawnieniu w trybie art. 19 rozporządzenia MAR.
- › Nieoczywiste przykłady transakcji:
 - » emisja papierów wartościowych,
 - » poręczenie,
 - » wystawienie weksla in blanco,
 - » pożyczka,
 - » wykup certyfikatów inwestycyjnych, wypłata dochodów z funduszu inwestycyjnego, wypłata przychodu ze zbycia lokat funduszu inwestycyjnego.





Ustalenie czy transakcja jest istotną transakcją

- › Istotną transakcją, o której mowa w rozdziale 4b ustawy o ofercie publicznej jest transakcja stanowiąca 5% sumy aktywów w rozumieniu ustawy o rachunkowości, ustalonych na podstawie ostatniego zatwierdzonego sprawozdania finansowego spółki. W drodze wykładni należy przyjąć, że chodzi o jednostkowe sprawozdanie finansowe.
- › Świadczenia powtarzające się, spełniane na podstawie tej samej umowy sumuje się (sumowanie świadczeń). W przypadku umowy zawartej na czas:
 - » określony - za cały okres trwania umowy,
 - » nieokreślony - za okres 3 lat.



Powrót do schematu

Niniejszy materiał ma charakter informacyjno-edukacyjny, autorzy nie ponoszą odpowiedzialności za decyzje podjęte na podstawie zawartych w nim treści.

Opracowanie: Robert Wąchała. Według stanu prawnego na dzień 10.03.2021 r.



Ustalenie czy w ciągu 12 m-cy były transakcje z tym samym podmiotem łącznie > 5%

- › Regulacje dotyczące transakcji z podmiotami powiązanymi stosuje się odpowiednio w przypadku zawarcia z podmiotem powiązanym w okresie poprzedzających 12 miesięcy więcej niż jednej transakcji, z których żadna nie przekracza progu 5% sumy aktywów spółki, a których łączną wartość wynosi ponad te 5% (sumowanie transakcji), przy czym:
 - » zgoda udzielana jest tylko na transakcję przekraczającą próg 5% sumy aktywów, oraz
 - » obowiązek zamieszczenia informacji powstaje po przekroczeniu progu 5% sumy aktywów i dotyczy wszystkich poprzednich sumowanych transakcji.
- › W przypadku zawarcia w okresie 12 m-cy transakcji standardowych (zawieranych na warunkach rynkowych w ramach zwykłej działalności spółki) i niestandardowych przy sumowaniu transakcji uwzględnia się tylko transakcje niestandardowe.
- › Jeżeli spółka zawrze z podmiotem powiązanym w okresie krótszym niż 12 miesięcy transakcje na łączną wartość mniejszą niż 5% sumy aktywów spółki, a następnie (przed upływem 12 miesięcy od zawarcia pierwszej transakcji) zawrze transakcję istotną, to procedurze poddana zostanie jedynie transakcja istotna.





Ocena Zarządu czy zachodzą wyjątki od procedury

- › Uruchomienia procedury nie wymaga zawarcie następujących transakcji (wyjątki od zasady):
 1. zawieranych na warunkach rynkowych w ramach zwykłej działalności spółki (tzw. transakcje standardowe);
 2. Zawieranych przez spółkę giełdową z podmiotem, którego spółka giełdowa jest 100% akcjonariuszem lub udziałowcem;
 3. związanych z wypłatą wynagrodzeń należnych zgodnie z przyjętą w spółce polityką wynagrodzeń.
- › Zalecamy, aby decyzja o niezastosowania procedury została podjęta uchwałą zarządu.
- › Przy badaniu, czy mamy do czynienia z warunkami rynkowymi w pierwszej kolejności należy ustalić:
 - » czy w odniesieniu do danej transakcji istnieje aktywny rynek,
 - » czy są zawierane transakcje o określonej częstotliwości i wolumenie,
 - » czy istnieją warunki brzegowe, które są spotykane w ramach określonych transakcji.



CZYTAJ DALEJ...

Niniejszy materiał ma charakter informacyjno-edukacyjny, autorzy nie ponoszą odpowiedzialności za decyzje podjęte na podstawie zawartych w nim treści.

Opracowanie: Robert Wąchała. Według stanu prawnego na dzień 10.03.2021 r.

- › Ustalając czy dana transakcja została zawarta na warunkach rynkowych można korzystać również z zasad obowiązujących przy ustalaniu ceny rynkowej podczas badania i weryfikacji cen transferowych.
- › Zwykły przedmiot działalności to działalność rzeczywiście wykonywana przez spółkę, która nie ma charakteru incydentalnego czy marginalnego. Powinien być to przedmiot działalności główny lub inny o znaczącym wpływie na przychody spółki. Musi być to działalność faktycznie wykonywana a nie tylko wpisana do PKD.
- › Zgodnie z literalnym brzmieniem przepisu transakcja zawarta przez spółkę giełdową z jej spółką wnuczką nie może być wyłączona spod działania procedury na podstawie wyjątku z pkt 2.





Ocena RN poprawności zastosowania wyjątków przez Zarząd

- › Rada nadzorcza okresowo dokonuje obligatoryjnej oceny, czy transakcje, o których mowa w wyjątku z pkt 1, spełniają warunki określone w tym wyjątku. Rekomendujemy poddanie takiej procedurze również wyjątków z pkt 2 i 3.
- › Ustawa o ofercie publicznej nie określa jak często taka ocena ma być dokonywana, ale w związku z tym, że rada nadzorcza bierze udział w procesie zatwierdzania sprawozdania finansowego, taka ocena powinna być dokonana najrzadziej raz w roku. Mając na względzie sankcję bezwzględnej nieważności transakcji zawartej bez wymaganej zgody, rekomendujemy minimum co dwumiesięczne dokonywanie takiej oceny.
- › Rada nadzorcza powinna opracować procedurę okresowej oceny, czy transakcje, o których mowa w wyjątku z pkt 1, spełniają warunki określone w tym wyjątku.
- › Zasadnym wydaje się, aby w procedurze okresowej oceny przewidziany był obowiązek dostarczania przez zarząd informacji o spełnieniu się warunków określonych w danym wyjątku wraz z uzasadnieniem. W przypadku obligatoryjnej oceny przez radę nadzorczą będzie to przede wszystkim wykazanie faktu zawarcia transakcji na warunkach rynkowych.
- › W przypadku negatywnej oceny spełnienia warunków określonych w wyjątku z pkt 1 zarząd może wystąpić do rady nadzorczej o dokonanie ponownej oceny przedstawiając jej dodatkowe argumenty.





Formalne uruchomienie procedury

- › Formalne uruchomienie procedury istotnych transakcji z podmiotami powiązanymi powinno nastąpić niezwłocznie:
 1. po dokonaniu oceny zarządu, że nie zachodzą żadne wyjątki od zasady lub podjęciu decyzji przez zarząd, że mimo iż zachodzi wyjątek od zasady, zarząd z niego nie skorzysta, albo
 2. po negatywnej ocenie spełnienia warunków określonych w wyjątku z pkt 1 podczas obligatoryjnej weryfikacji przez radę nadzorczą spełnienia warunków określonych w tym wyjątku.
- › Zalecamy, aby formalne uruchomienie procedury zostało dokonane uchwałą zarządu.





Uzyskanie zgody RN

- › Wydanie zgody rady nadzorczej może nastąpić przed zawarciem transakcji (zgoda uprzednia) lub w terminie 2 m-cy po jej zawarciu (zgoda następca). W sytuacjach, w których jest to możliwe, rekomendujemy uzyskiwanie zgody uprzedniej. W przypadku zgody następcej z wnioskiem o jej wyrażenie należy wystąpić z odpowiednim wyprzedzeniem, ze względu na dwumiesięczny termin na jej uzyskanie.
- › Zwracając się z wnioskiem o wyrażenie zgody na zawarcie transakcji z podmiotem powiązanym zarząd powinien zwrócić się do rady nadzorczej z projektem umowy dotyczącym tej transakcji. Jeżeli nie jest możliwe przedstawienie projektu umowy zarząd powinien przedstawić istotne warunki tej transakcji – przedmiot, cena, kary umowne, etc.
- › Procedura uzyskiwania zgody rady nadzorczej na wniosek zarządu powinna być opisana w regulaminach obu organów.



CZYTAJ DALEJ...

Niniejszy materiał ma charakter informacyjno-edukacyjny, autorzy nie ponoszą odpowiedzialności za decyzje podjęte na podstawie zawartych w nim treści.

Opracowanie: Robert Wąchała. Według stanu prawnego na dzień 10.03.2021 r.

- › Przy podejmowaniu decyzji o wyrażeniu zgody na zawarcie istotnej transakcji rada nadzorcza bierze pod uwagę:
 - » zapobieżenie wykorzystaniu przez podmiot powiązany swojej pozycji, oraz
 - » zapewnienie odpowiedniej ochrony interesów spółki i akcjonariuszy niebędących podmiotami powiązanymi, w tym akcjonariuszy mniejszościowych.
- › Należy przyjąć, że zgoda rady nadzorczej w przypadkach określonych w ustawie o ofercie publicznej jest niezbędna i nie można jej zastąpić zgodą walnego zgromadzenia. Statut może przewidywać natomiast, że zgoda walnego zgromadzenia jest wymogiem dodatkowym.
- › Brak zgody rady nadzorczej w przypadkach wymaganych ustawą o ofercie publicznej powoduje bezskuteczność transakcji.





Publikacja na stronie internetowej

- › Spółka giełdowa zamieszcza na swojej stronie internetowej informacje o istotnej transakcji najpóźniej w momencie zawarcia tej transakcji. Oznacza to, że decyzja o uruchomieniu procedury w tym zakresie powinna zapaść przed zawarciem transakcji.
- › Ustawa o ofercie publicznej określa minimalne wymogi, co powinno się znaleźć w informacji opublikowanej na stronie internetowej. Wśród tych elementów znajdują się:
 - » firma (nazwa) podmiotu powiązanego, z którym zawierana jest istotna transakcja, a w przypadku podmiotów powiązanych będących osobami fizycznymi – ich imię i nazwisko,
 - » opis charakteru powiązań między spółką a podmiotem powiązanym, z którym zawierana jest istotna transakcja,
 - » data i wartość istotnej transakcji,
 - » informacje niezbędne do oceny, czy istotna transakcja została zawarta na warunkach rynkowych i czy jest uzasadniona interesem spółki i akcjonariuszy niebędących podmiotami powiązanymi, w tym akcjonariuszy mniejszościowych.



CZYTAJ DALEJ...

- › Obowiązek publikacji na stronie internetowej informacji o istotnej transakcji nie powstaje w przypadku informacji, do których stosuje się art. 17 rozporządzenia MAR (informacji poufnych). Oznacza to, że w przypadku prawidłowego wykonania obowiązku przewidzianego w art. 17 ust. 1 rozporządzenia MAR (przekazanie systemem ESPI i umieszczenie na własnej stronie internetowej) nie ma dodatkowego obowiązku publikacji tej informacji w trybie art. 90i ust. 1 ustawy o ofercie publicznej.
- › Brak dodatkowego obowiązku publikacji informacji poufnej w trybie art. 90i ust. 1 ustawy o ofercie publicznej nie oznacza to, że informacja o istotnej transakcji z podmiotem powiązanym nie może być opublikowana w tym trybie. Umieszczenie informacji o wszystkich transakcjach z podmiotami powiązanymi w jednym miejscu wydaje się z punktu widzenia inwestora bardzo pożądane.
- › W przypadku nieopublikowania w trybie art. 90i ust. 1 ustawy o ofercie publicznej informacji o istotnej transakcji z podmiotem powiązanym zalecamy, aby raport przekazany do publicznej wiadomości w trybie art. 17 ust. 1 rozporządzenia MAR posiadał wszystkie elementy wymagane przez art. 90i ust. 2 ustawy o ofercie publicznej.
- › W przypadku, gdy zamiar lub fakt zawarcia transakcji z podmiotem powiązanym jest informacją poufną, która zgodnie z art. 17 ust. 4 rozporządzenia MAR spełnia przesłanki opóźnienia jej publikacji i spółka korzysta z tego opóźnienia, nie jest ona zobowiązana do opublikowania informacji o transakcji na swojej stronie internetowej zgodnie z art. 90 i ust. 1 ustawy o ofercie publicznej. Należy przyjąć, że przepisy rozporządzenia MAR mają pierwszeństwo w stosowaniu przed przepisami rozdziału 4b tej ustawy.



Brak działania

Wszystko wskazuje na to, że spółka nie musi
podejmować żadnych działań, ale jeśli chcesz się upewnić,
skontaktuj się z SEG: regulacje@seg.org.pl



Niniejszy materiał ma charakter informacyjno-edukacyjny, autorzy nie ponoszą odpowiedzialności za decyzje podjęte na podstawie zawartych w nim treści.

Opracowanie: Robert Wąchała. Według stanu prawnego na dzień 10.03.2021 r.