

Nowe instrumenty
tarczy antykryzysowej
służące kontroli przejęć
polskich spółek



Brysiewicz & Wspólnicy

RADCOWIE PRAWNI

Podsumowanie w pigułce

- W ramach tarczy antykryzysowej rząd przygotował projekt ustawy o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych na zapewnienie płynności finansowej przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID-19 oraz o zmianie niektórych innych ustaw (dalej jako: „Projekt”), którego celem jest, m.in. przeciwdziałanie wrogim przejęciom polskich spółek.
- Omawiane poniżej regulacje Projektu mają być wdrożone w ustawie z dnia 24 lipca 2015 r. o kontroli niektórych inwestycji (dalej jako: „KNI”).
- Celem wprowadzanych zmian jest ochrona nie tylko spółek posiadających infrastrukturę krytyczną, ale również spółek działających w sektorze IT zajmujących się dostarczaniem oprogramowania.
- Zgodnie z Projektem inwestorzy planujący nabycie spółek lub udziałów w spółkach objętych ochroną będą musieli zawiadamiać Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej jako: „UOKiK”) o zamiarze dokonania takiej transakcji. Prezes UOKiK będzie decydował o tym, czy dane przejęcie jest wrogie na podstawie wytycznych określonych w Projekcie. Na wydanie zgody na transakcję Prezes UOKiK, zgodnie z propozycją rządu zawartą w Projekcie, będzie miał nawet cztery miesiące.
- Projekt zakłada również, że Prezes UOKiK będzie mógł nałożyć karę maksymalną do nawet 50 mln zł i karę pozbawienia wolności nawet do 5 lat na przedsiębiorców nabywających pakiet znaczącego uczestnictwa w innej spółce bez złożenia stosownego zawiadomienia.
- Celem mechanizmu kontroli inwestycji dotyczących podmiotów objętych ochroną, zgodnie z Projektem, jest ochrona porządku publicznego, bezpieczeństwa publicznego lub zdrowia publicznego, o których mowa w art. 52 ust. 1 i art. 65 ust. 1 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej przy uwzględnieniu art. 4 ust. 2 Traktatu o Unii Europejskiej.
- Na końcu niniejszego opracowania znajduje się odniesienie do regulacji niemieckich dotyczących przeciwdziałaniu tzn. „wrogich” przejęć.

Słownik ważnych pojęć:

- znaczące uczestnictwo – rozumie się przez to sytuację umożliwiającą wywieranie wpływu na działalność podmiotu przez:
 - a) posiadanie udziałów albo akcji reprezentujących co najmniej 20% ogólnej liczby głosów, albo
 - b) posiadanie udziału kapitałowego w spółce osobowej o wartości wynoszącej co najmniej 20% wartości wszystkich wkładów wniesionych do tej spółki, lub
 - c) posiadanie udziału w zyskach innego podmiotu wynoszącego co najmniej 20%;
- przedsiębiorca – rozumie się przez to przedsiębiorcę w rozumieniu ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców, czyli osobę fizyczną, osobę prawną lub jednostkę organizacyjną niebędącą osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, wykonująca działalność gospodarczą, jak również wspólnicy spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej.
- podmiot objęty ochroną – rozumie się przez to przedsiębiorcę z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej, który w dniu nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo nabycia dominacji spełnia przesłanki określone w art. 12d ust. 1, 2 lub 3;
- państwo członkowskie – rozumie się przez to państwo, które jest członkiem Unii Europejskiej lub stroną umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym;
- udziały albo akcje lub prawa z udziałów albo akcji, należy przez to rozumieć odpowiednio również:
 - 1) udziały w zyskach innego podmiotu,
 - 2) udziały kapitałowe w spółce osobowej,
 - 3) prawo uczestnictwa w organie stanowiącym przedsiębiorcy innego niż spółka,
 - 4) uzyskanie lub zwiększenie udziału w zyskach innego podmiotu w drodze umowy lub zmiany statutu tego podmiotu,
 - 5) przystąpienie do spółki osobowej albo zwiększenie udziału kapitałowego w spółce, osobowej w drodze zmiany umowy albo statutu spółki osobowej, albo

6) przystąpienie do przedsiębiorcy innego niż spółka albo zwiększenie udziału w organie stanowiącym przedsiębiorcy innego niż spółka w drodze umowy lub zmiany statutu tego przedsiębiorcy.

Podmioty, które podlegają kontroli inwestycji skutkujących nabyciem lub osiągnięciem znaczącego uczestnictwa lub nabyciem dominacji nad podmiotem objętym ochroną są to:

- podmioty nieposiadające obywatelstwa państwa członkowskiego – w przypadku osób fizycznych albo,
- podmioty nie posiadające lub nie te które nie posiadały od co najmniej dwóch lat od dnia poprzedzającego, zgłoszenie siedziby na terytorium państwa członkowskiego – w przypadku podmiotów innych niż osoby fizyczne.

Dominacja

- Przez nabycie dominacji rozumie się uzyskanie statusu podmiotu dominującego w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 1 lit. e KNI (tj. podmiotu, który posiada zdolność do decydowania w inny sposób o kierunkach działalności innego podmiotu, w szczególności na podstawie umowy przewidującej zarządzanie tym podmiotem lub przekazywanie zysku przez ten podmiot) wobec podmiotu objętego ochroną przez:
 - 1) nabycie udziałów albo akcji lub praw z udziałów albo akcji albo objęcie udziałów albo akcji, lub
 - 2) zawarcie umowy przewidującej zarządzanie tym podmiotem lub przekazywanie zysku przez ten podmiot.

Znaczące uczestnictwo

- Przez nabycie lub osiągnięcie znaczącego uczestnictwa rozumie się:
 - 1) uzyskanie znaczącego uczestnictwa w rozumieniu ust. 1 pkt 1 w podmiocie objętym ochroną przez nabycie udziałów albo akcji lub praw z udziałów albo akcji albo objęcie udziałów albo akcji, lub
 - 2) osiągnięcie lub przekroczenie odpowiednio progu 20% i 40% ogólnej liczby głosów w organie stanowiącym podmiotu objętego ochroną, udziału w zyskach podmiotu objętego ochroną lub udziału

kapitałowego w spółce osobowej będącej podmiotem objętym ochroną w odniesieniu do wartości wszystkich wkładów wniesionych do tej spółki przez nabycie udziałów albo akcji lub praw z udziałów albo akcji albo objęcie udziałów albo akcji, lub

3) nabycie lub wydzierżawienie od podmiotu objętego ochroną przedsiębiorstwa lub jego zorganizowanej części.

Dominacja lub znaczące uczestnictwo - inne przypadki

➤ Przez nabycie lub osiągnięcie znaczącego uczestnictwa albo nabycie dominacji rozumie się również przypadki, gdy nabycie lub osiągnięcie znaczącego uczestnictwa:

1) w podmiocie objętym ochroną albo nabycie dominacji nad takim podmiotem jest dokonywane przez podmiot zależny, w tym również na podstawie porozumień zawartych z podmiotem dominującym albo podmiotem zależnym od takiego podmiotu,

2) w podmiocie objętym ochroną albo nabycie dominacji nad takim podmiotem jest dokonywane przez podmiot, którego statut albo inny akt regulujący jego funkcjonowanie zawiera postanowienia dotyczące prawa do jego majątku w razie rozwiązania podmiotu albo innej formy jego ustania, w tym prawa do dysponowania tym majątkiem bez jego nabycia,

3) w podmiocie objętym ochroną albo nabycie dominacji nad takim podmiotem jest dokonywane w imieniu własnym, ale na zlecenie innego podmiotu, w tym w ramach wykonywania umowy o zarządzanie portfelem w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi,

4) w podmiocie objętym ochroną albo nabycie dominacji nad takim podmiotem jest dokonywane przez podmiot, z którym inny podmiot zawarł umowę, której przedmiotem jest przekazanie uprawnień do wykonywania prawa głosu, bądź innych uprawnień do udziałów, akcji albo innych praw udziałowych lub praw z udziałów, akcji albo innych praw udziałowych podmiotu objętego ochroną,

5) albo nabycie dominacji nad podmiotem objętym ochroną jest dokonywane przez grupę dwóch lub więcej osób, jeżeli chociażby jedną z tych osób jest podmiot, z którym inny podmiot zawarł umowę, dotyczącą nabywania udziałów albo akcji podmiotu objętego ochroną, bądź choćby nabywania udziałów albo akcji lub składników majątku

przedsiębiorców z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej, jeżeli przedmiotem tej umowy jest przekazanie uprawnień do wykonywania prawa głosu, bądź innych uprawnień do udziałów albo akcji lub praw z udziałów albo akcji przedsiębiorców z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej,

6) w podmiocie objętym ochroną albo nabycie dominacji nad takim podmiotem jest dokonywane przez podmiot działający na podstawie pisemnego lub ustnego porozumienia dotyczącego nabywania przez strony takiego porozumienia udziałów albo akcji lub składników majątku podmiotu objętego ochroną lub nabywania udziałów albo akcji lub składników majątku przedsiębiorców z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej – zwane dalej „nabyciem pośrednim”.

7) przez nabycie pośrednie rozumie się również przypadki, gdy wskutek transakcji lub zdarzenia niewymienionego w punkcie 4–6 podmiot uzyska status podmiotu dominującego wobec podmiotu posiadającego znaczące uczestnictwo w podmiocie objętym ochroną lub podmiotu dominującego wobec podmiotu objętego ochroną lub wobec podmiotu mającego tytuł prawny do przedsiębiorstwa lub zorganizowanej części przedsiębiorstwa podmiotu objętego ochroną. Jeżeli nabycie pośrednie nastąpiło wskutek czynności, dokonanej na podstawie przepisów prawa państwa innego niż Rzeczpospolita Polska, w szczególności wskutek połączenia spółek, których siedziby znajdują się poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, bądź nabycie lub objęcie udziałów albo akcji podmiotu z siedzibą poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, będącego podmiotem posiadającym znaczące uczestnictwo w podmiocie objętym ochroną lub podmiotem dominującym wobec podmiotu objętego ochroną, przepisy art. 12a–12k KNI stosuje się w zakresie skutków określonych w zdaniu pierwszym.

8) albo nabycie dominacji rozumie się również przypadki, gdy podmiot nabędzie lub osiągnie znaczące uczestnictwo albo nabędzie dominację nad podmiotem objętym ochroną bądź osiągnie lub przekroczy odpowiednio 20% albo 40% ogólnej liczby głosów w organie stanowiącym podmiotu objętego ochroną, udziału w zyskach podmiotu objętego ochroną lub udziału kapitałowego w spółce osobowej będącej

podmiotem objętym ochroną w odniesieniu do wartości wszystkich wkładów wniesionych do tej spółki, w wyniku:

- ✓ umorzenia udziałów albo akcji podmiotu objętego ochroną bądź nabycia udziałów albo akcji własnych tego podmiotu,
- ✓ podziału podmiotu objętego ochroną albo połączenia go z innym podmiotem,
- ✓ zmiany umowy albo statutu podmiotu objętego ochroną w zakresie

uprzywilejowania udziałów albo akcji, udziału w zyskach, ustanowienia bądź zmiany lub zniesienia uprawnień przysługujących poszczególnym wspólnikom, akcjonariuszom albo uczestnikom tego podmiotu – zwane dalej „nabyciem następczym”.

Podmioty objęte ochroną

- Podmiotem objętym ochroną jest przedsiębiorca z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej będący spółką publiczną w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych.
- Podmiotem objętym ochroną jest przedsiębiorca z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej, który:
 - 1) posiada mienie, które zostało ujawnione w jednolitym wykazie obiektów, instalacji, urządzeń i usług wchodzących w skład infrastruktury krytycznej, o którym mowa w art. 5b ust. 7 pkt 1 ustawy z dnia 26 kwietnia 2007 r. o zarządzaniu kryzysowym lub
 - 2) opracowuje lub modyfikuje oprogramowanie:
 - ✓ do sterowania elektrowniami, sieciami lub obsługą obiektów lub systemów zaopatrzenia w energię elektryczną, gaz, paliwo, olej opałowy lub ciepło sieciowe, lub
 - ✓ do zarządzania, kontrolowania i automatyzacji instalacji zaopatrzenia w wodę pitną lub oczyszczania ścieków, lub
 - ✓ służące do obsługi urządzeń lub systemów wykorzystywanych do transmisji głosu i danych lub do przechowywania i przetwarzania danych, lub
 - ✓ do obsługi urządzeń lub systemów wykorzystywanych do zaopatrzenia w gotówkę, płatności kartą, transakcji konwencjonalnych, do rozrachunku papierów wartościowych

- i transakcji pochodnych lub zarządzania nimi lub do świadczenia usług ubezpieczeniowych, lub
 - ✓ do obsługi szpitalnych systemów informacyjnych, do obsługi urzędzeń i systemów wykorzystywanych w sprzedaży leków na receptę oraz do obsługi laboratoryjnego systemu informacyjnego lub testów laboratoryjnych, lub
 - ✓ do obsługi urzędzeń lub systemów używanych w transporcie pasażerów lub towarów drogą powietrzną, kolejową, morską lub żegluga śródlądową, transportem drogowym, transportem publicznym lub w logistyce, lub
 - ✓ do obsługi urzędzeń lub systemów wykorzystywanych przy zaopatrywaniu w żywność, lub
 - ✓ świadczy usługi gromadzenia lub przetwarzania danych w chmurze obliczeniowej.
- 3) Podmiotem objętym ochroną jest przedsiębiorca z siedzibą w Rzeczypospolitej Polskiej, który prowadzi działalność gospodarczą, której przedmiotem jest:
- ✓ wytwarzanie energii elektrycznej lub
 - ✓ produkcja benzyn silnikowych lub oleju napędowego, lub
 - ✓ transport rurociągowy ropy naftowej, benzyn silnikowych lub oleju napędowego, lub
 - ✓ magazynowanie i przechowywanie benzyn silnikowych, oleju napędowego, gazu ziemnego, lub
 - ✓ podziemne magazynowanie ropy naftowej lub gazu ziemnego, lub
 - ✓ produkcja chemikaliów, nawozów oraz wyrobów chemicznych, lub
 - ✓ wytwarzanie i obrót materiałami wybuchowymi, bronią i amunicją oraz wyrobami technologią o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym, lub
 - ✓ regazyfikacja lub skraplanie gazu ziemnego, lub
 - ✓ przeładunek ropy naftowej i jej produktów w portach morskich, lub
 - ✓ dystrybucja gazu ziemnego lub energii elektrycznej, lub
 - ✓ przeładunek w portach o podstawowym znaczeniu dla gospodarki narodowej w rozumieniu art. 2 pkt 3 ustawy z dnia 20 grudnia 1996r. o portach i przystaniach morskich, lub
 - ✓ działalność telekomunikacyjna lub
 - ✓ przesyłanie paliw gazowych lub

- ✓ produkcja renu lub
- ✓ wydobywanie i przerób rud metali wykorzystywanych do wytwarzania materiałów wybuchowych, broni i amunicji oraz wyrobów i technologii o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym, lub
- ✓ produkcja urządzeń, instrumentów oraz wyrobów medycznych, lub
- ✓ produkcja leków i pozostałych wyrobów farmaceutycznych, lub
- ✓ obrót paliwami gazowymi i gazem z zagranicą, lub
- ✓ wytwarzanie lub przesyłanie lub dystrybucja ciepła, lub
- ✓ przeładunek w portach śródlądowych lub
- ✓ przetwórstwo mięsa, mleka, zbóż oraz owoców i warzyw.

4. Podmiotem objętym ochroną jest przedsiębiorca, o którym mowa w punkcie 1, 2 lub 3, jeżeli przychód ze sprzedaży i usług przekroczył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej w którymkolwiek z dwóch lat obrotowych, poprzedzających zgłoszenie, o równowartość 10 mln euro.

Informacje dot. zgłoszenia transakcji

- Obowiązek zawiadomienia, o którym mowa w art. 12f ust. 1–4 KNI, powstaje w przypadku, w którym podmiot, określony w art. 12a pkt 1 lit. a albo b KNI:
 - 1) zamierza nabyć lub osiągnąć znaczące uczestnictwo albo
 - 2) zamierza nabyć dominację albo
 - 3) nabył lub osiągnął znaczące uczestnictwo albo
 - 4) nabył dominację.
- Organ kontroli może wszcząć wstępne postępowanie sprawdzające z urzędu w przypadku zamiaru nabycia lub osiągnięcia albo nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo zamiaru nabycia dominacji albo nabycia dominacji przez podmiot posiadający obywatelstwo państwa członkowskiego – w przypadku osób fizycznych, albo posiadający siedzibę na terytorium państwa członkowskiego – w przypadku podmiotów innych niż osoby fizyczne, jeżeli istnieją przesłanki wskazujące na nadużycie lub obejście prawa, w szczególności w celu uniknięcia powstania obowiązku zawiadomienia, o którym mowa w ust. 1, lub w celu uniknięcia wszczęcia postępowania, o którym mowa w art. 12h ust. 1 KNI.

- Przesłanki wskazujące na nadużycie lub obejście prawa, obejmować mogą w szczególności przypadki, w których podmiot nabywający lub osiągający znaczące uczestnictwo albo nabywający dominację:
 - 1) faktycznie nie prowadzi działalności gospodarczej w imieniu własnym w zakresie innym niż czynności związane z nabyciem lub osiągnięciem znaczącego uczestnictwa albo nabyciem dominacji, lub
 - 2) nie posiada trwałego przedsiębiorstwa, biura lub personelu na terytorium państwa członkowskiego.
- Spółki zależne od podmiotu, o którym mowa w art. 12a pkt 1 KNI lub jego oddziały lub przedstawicielstwa będą uznawane za podmioty niemające swojej siedziby na terytorium państwa członkowskiego.
- Obowiązek zawiadomienia, o którym mowa w art. 5 KNI, nie powstaje w przypadku, gdy zamiar lub nabycie lub osiągnięcie istotnego uczestnictwa albo nabycie dominacji skutkuje obowiązkiem zawiadomienia, o którym mowa w art. 12f ust. 1–4 KNI.
 - 1) Podmiot, który zamierza nabyć lub osiągnąć znaczące uczestnictwo albo nabyć dominację, jest obowiązany każdorazowo złożyć organowi kontroli uprzednie zawiadomienie o zamiarze jego dokonania, chyba że obowiązek ten spoczywa na innych podmiotach.
 - 2) W przypadku nabycia pośredniego uprzednie zawiadomienie składa podmiot, o którym mowa w art. 12c ust. 6 KNI, który zamierza dokonać transakcji określonej w tym przepisie.
 - 3) W przypadku nabycia pośredniego, o którym mowa w art. 12c ust. 7 KNI zdanie drugie, następcze zawiadomienie składa podmiot zależny, o którym mowa w art. 12c ust. 7 KNI zdanie pierwsze.
 - 4) W przypadku nabycia następczego uprzednie zawiadomienie składa podmiot objęty ochroną.
- W przypadkach, o których mowa w ust. 1 i 2, zawiadomienia dokonuje się:
 - 1) przed zawarciem jakiejkolwiek umowy rodzącej zobowiązanie do nabycia albo przed dokonaniem innej czynności prawnej albo czynności prawnych prowadzących do nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo nabycia dominacji albo
 - 2) w przypadku wezwania do zapisywania się na sprzedaż lub zamianę akcji spółki publicznej w rozumieniu ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów

- finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych – przed opublikowaniem wezwania.
- W przypadku, gdy do nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo nabycia dominacji dochodzi w wyniku zawarcia więcej niż jednej umowy lub dokonania innej czynności prawnej, zawiadomienia dokonuje się przed zawarciem ostatniej umowy albo dokonaniem ostatniej czynności prawnej prowadzącej do nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo nabycia dominacji.
 - W przypadku, o którym mowa w ust. 3, zawiadomienia dokonuje się w terminie 7 dni od dnia nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo nabycia dominacji nad podmiotem objętym ochroną, a jeżeli skutek ten nie daje się określić, w szczególności, jeżeli przepisy właściwe dla czynności, o której mowa w art. 12c ust. 7 zdanie drugie, nie przewidują wpisu do właściwego rejestru – w terminie 30 dni od daty tej czynności.
 - W przypadku, o którym mowa w ust. 4, zawiadomienia dokonuje się:
 - ✓ przed odbyciem posiedzenia organu stanowiącego podmiotu objętego ochroną albo przed podjęciem uchwały wspólników albo uczestników albo
 - ✓ przed dokonaniem innej czynności, wywołującej skutki, o których mowa w art. 12c ust. 8 KNI.
 - W przypadku, w którym co najmniej dwa podmioty działają w porozumieniu, zawiadomienie składają wszystkie strony porozumienia łącznie.

Informacje zawarte w zawiadomieniu

- 1 Przypadek. Podmiot, składając zawiadomienie, o którym mowa w art. 12f ust. 1–3 KNI, przekazuje informacje o:
 - 1) posiadanych bezpośrednio lub pośrednio udziałach albo akcjach lub prawach z udziałów albo akcji podmiotu objętego ochroną, jak również o podmiotach dominujących wobec tego podmiotu i zawartych przez ten podmiot porozumieniach oraz o pozostawianiu przez ten podmiot w stanach faktycznych lub prawnych pozwalających innym podmiotom na wykonywanie praw z udziałów albo akcji podmiotu objętego ochroną lub wykonywanie uprawnień podmiotu dominującego wobec podmiotu objętego ochroną bądź dających innym podmiotom prawo do nabycia lub objęcia udziałów albo akcji podmiotu objętego ochroną;
 - 2) których mowa w art. 12f ust. 1 pkt 2–7 KNI;

3) podjętych, przed dniem złożenia zawiadomienia, działaniach zmierzających do nabycia udziałów albo akcji lub praw z udziałów albo akcji albo objęcia udziałów albo akcji przedsiębiorców z siedzibą na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, związanych z tymi udziałami albo akcjami uprawnieniami, sposobie i źródłach finansowania nabycia udziałów albo akcji lub praw z udziałów albo akcji albo objęcia udziałów albo akcji, zawartych w związku z tymi działaniami umowach oraz działaniach w porozumieniu z innymi podmiotami;

4) zamiarach podmiotu składającego zawiadomienie, o którym mowa w art. 12f ust. 1–3 KNI, w odniesieniu do podmiotu objętego ochroną, dotyczących planów inwestycyjnych, długoterminowych planów działalności, przewidywanych zmianach organizacji podmiotu objętego ochroną, finansowaniu jego działalności, polityce dywidendowej i polityce zatrudnienia.

➤ Przypadek 2. Składając zawiadomienie w związku z nabyciem następczym, o którym mowa w art. 12f ust. 4 KNI, podmiot objęty ochroną przekazuje:

1) szczegółowe informacje o strukturze udziałowej tego podmiotu, w szczególności o wszystkich znanych mu wspólnikach, akcjonariuszach albo innych uczestnikach oraz

2) szczegółowe informacje o strukturze udziału w zyskach tego podmiotu;

3) informacje o sposobie realizacji zamiaru, którego dotyczy zawiadomienie.

Możliwość nałożenia kar na podmioty uczestniczące w transakcjach

➤ Kto bez złożenia zawiadomienia, o którym mowa w art. 12f ust. 1–4 KNI, nabywa lub osiąga znaczące uczestnictwo albo nabywa dominację podlega grzywnie do 50 mln zł albo karze pozbawienia wolności od 6 miesięcy do lat 5, albo obu tym karom łącznie.

Tej samej karze podlega, kto dopuszcza się czynu określonego w ust. 1, działając w imieniu lub interesie osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej nieposiadającej osobowości prawnej.

- Art. 16b. 1. Kto będąc zobowiązany z ustawy lub umowy do zajmowania się sprawami podmiotu zależnego, wiedząc o nabyciu dokonanym w przypadkach określonych w art. 12c ust. 7 KNI, nie złoży zawiadomienia podlega grzywnie do 5 mln zł albo karze pozbawienia wolności od 6 miesięcy do lat 5, albo obu tym karom łącznie.
- 2. Tej samej karze podlega, kto działając na posiedzeniu organu stanowiącego podmiotu objętego ochroną lub przy podejmowaniu uchwał wspólników albo akcjonariuszy podmiotu objętego ochroną, wykonuje prawa z udziałów albo akcji w imieniu podmiotu, który mimo obowiązku nie dokonał zawiadomienia o osiągnięciu znaczącego uczestnictwa w podmiocie objętym ochroną, jeżeli o tej okoliczności wiedział albo mógł się dowiedzieć na podstawie danych udostępnianych na podstawie ustawy.”.

Podobne rozwiązania w ustawodawstwie niemieckim

- W Niemczech od ponad 10 lat obowiązuje jeden z bardziej rygorystycznych systemów kontroli inwestycji, który może umożliwić ograniczenie transakcji, niezależnie od sektora, w którym działa firma docelowa z powodów bezpieczeństwa publicznego.
- Zasady te mają zastosowanie, jeśli inwestor jest spoza UE lub EFTA i uzyska 25% lub więcej praw głosu w spółce krajowej. Szczególnie surowe zasady istnieją dla obszarów tzn. infrastruktury krytycznej w sektorach takich jak: energia, woda, żywność, IT i telekomunikacja, zdrowie, finanse i ubezpieczenia lub transport - nabycie 10% lub więcej praw głosu wystarcza do interwencji praw kontrolnych. Co więcej istnieje również obowiązek zgłoszenia takiego nabycia.
- W związku z wystąpieniem pandemii i jej wpływu na ogólnoswiatową gospodarkę zostały wprowadzone jeszcze większe ograniczenia. Wymagające zgłoszenia transakcje przejęcia w obszarze krytycznej infrastruktury oraz cywilnych sektorów bezpieczeństwa w Niemczech mogą być uznawane za nieważne tak długo, aż cała transakcja zostanie sprawdzona i zakwalifikowana jako dopuszczalna.
- Spowoduje to, że inwestor otrzyma dostęp do technologii danego przedsiębiorstwa dopiero w momencie, gdy odpowiednie urzędy wydadzą ostateczną zgodę na transakcję. W ten sposób rząd chce

przeciwdziałać sytuacji, w której potencjalny nabywca zbyt szybko wchodzi w posiadanie tak zwanego know-how danej firmy.

- Zgodnie z najnowszą nowelizacją prawa niemieckiego dokonaną w związku z COVID - 19, żeby odmówić prawa do przejęcia danej firmy inwestorowi spoza Unii Europejskiej, władze Niemiec nie będą już musiały przedstawić dowodów rzeczywistego zagrożenia dla bezpieczeństwa publicznego a wystarczy już samo podejrzenie.
- Federalne Ministerstwo Gospodarki i Energii („BMWi”), które zajmuje się sprawdzaniem takich transakcji czyni to na żądanie lub powiadomienie inwestora. BMWi jest zobligowane do zakończenia wstępnego badania w ciągu dwóch miesięcy a formalnie od złożenia kompletnych dokumentów nie może minąć termin czterech miesięcy. W przeciwnym razie ograniczenia i zakazy nie obowiązują.
- Ponadto ustawa o funduszu stabilizacji gospodarczej („WStFG”) oferuje również możliwości zapobiegania wąskim gardłom płynności i wzmocnienia bazy kapitałowej spółek krajowych, które popadły w trudności w wyniku pandemii Covid-19. Może to również obejmować nabycie udziałów w spółkach i przejęcie innych składników kapitału własnego tych spółek, pod warunkiem, że jest to konieczne do stabilizacji spółki - a tym samym ostatecznie zapobiec przejęciom zagranicznym.

W związku z nadzwyczajną sytuacją pozostajemy do Państwa dyspozycji.



Maciej Wasilewski

radca prawny

Brysiewicz i Wspólnicy sp.k.

Tel. +48 573 006 992

E-mail: maciej.wasilewski@biw.legal