

**ROZPORZĄDZENIE
RADY MINISTRÓW**

z dnia 2010 r.

**zmieniające rozporządzenie w sprawie analizy spółki, przeprowadzanej przed
zaoferowaniem do zbycia akcji należących do Skarbu Państwa**

Na podstawie art. 32 ust. 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji (Dz. U. z 2002 r. Nr 171, poz. 1397, z późn. zm.¹⁾) zarządza się, co następuje:

§ 1. W rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 17 lutego 2009 r. w sprawie analizy spółki, przeprowadzanej przed zaoferowaniem do zbycia akcji należących do Skarbu Państwa (Dz. U. Nr 37, poz. 288 oraz z 2010 r. Nr 8, poz. 53) wprowadza się następujące zmiany:

1) w § 2 ust. 1 i 2 otrzymują brzmienie:

„1. Analizy mającej na celu ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki dokonuje się w szczególności na podstawie następujących dokumentów źródłowych:

- 1) odpisów z ksiąg wieczystych;
- 2) wpisów w rejestrach sądowych;
- 3) wpisów w rejestrach zastawów;
- 4) informacji z ewidencji i rejestrów organów administracji rządowej i samorządowej;
- 5) dokumentacji prawnej, organizacyjnej lub finansowo-księgowej spółki.

2. Zakres analizy, o której mowa w ust. 1, obejmuje informacje niezbędne dla oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki, z uwzględnieniem specyfiki spółki oraz poziomu zaangażowania kapitałowego Skarbu Państwa w spółce, dotyczące w szczególności:

- 1) praw własności składników majątkowych;
- 2) ograniczonych praw rzeczowych ustanowionych na rzecz spółki na majątku osób trzecich;
- 3) ograniczonych praw rzeczowych ustanowionych na majątku spółki na rzecz osób trzecich;

¹⁾ Zmiany tekstu jednolitego wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2002 r. Nr 240, poz. 2055, z 2003 r. Nr 60, poz. 535 i Nr 90, poz. 844, z 2004 r. Nr 6, poz. 39, Nr 116, poz. 1207, Nr 123, poz. 1291 i Nr 273, poz. 2703 i 2722, z 2005 r. Nr 167, poz. 1400, Nr 169, poz. 1418, Nr 178, poz. 1479 i Nr 184, poz. 1539, z 2006 r. Nr 107, poz. 721 i Nr 208, poz. 1532, z 2008 r. Nr 180, poz. 1109, z 2009 r. Nr 13, poz. 70 i Nr 157, poz. 1241 oraz z 2010 r. Nr 28, poz. 144.

- 4) praw na dobrach niematerialnych o charakterze majątkowym;
- 5) wierzytelności i zobowiązań;
- 6) innych praw majątkowych i niemajątkowych;
- 7) stanu roszczeń oraz podjętych czynności windykacyjnych i egzekucyjnych;
- 8) posiadanych koncesji i zezwoleń, a w przypadku prowadzenia działalności wydobywczej - raportu z analizy złóż i zgodności ich eksploatacji z prawem.”;

2) w § 3 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Oszacowanie wartości przedsiębiorstwa spółki jest dokonywane przy użyciu co najmniej dwóch metod wyceny.”;

3) w § 16 w ust. 1:

a) pkt 3 otrzymuje brzmienie:

„3) cena akcji przeznaczonych do zbycia lub sposób jej ustalenia zostały określone w umowie sprzedaży akcji tej spółki zawartej uprzednio przez Skarb Państwa i Skarb Państwa posiada w tej spółce mniej niż 50 % kapitału zakładowego;”;

b) pkt 5 otrzymuje brzmienie:

„5) zbywane są akcje spółki, w której Skarb Państwa posiada nie więcej niż 25 % kapitału zakładowego;”;

c) dodaje się pkt 6 w brzmieniu:

„6) akcje są zbywane w trybie przetargu publicznego, aukcji ogłoszonej publicznie albo w trybie innym niż określony w art. 33 ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji, za zgodą Rady Ministrów wyrażoną na podstawie art. 33 ust. 3 tej ustawy, o ile w każdym z tych trybów spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) tryb zbywania akcji ma charakter nieograniczony, niedyskryminujący, przejrzysty i otwarty dla wszystkich,
- b) w umowie prywatyzacyjnej nie występują żadne warunki pozacenowe, które mogą prowadzić do obniżenia ceny sprzedaży akcji,
- c) zbycie akcji ma nastąpić na rzecz oferenta, który zaproponował najwyższą cenę nabycia akcji,
- d) oferentom zapewnia się wystarczającą ilość czasu i informacji do przeprowadzenia

własnego oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki, której nabyciem akcji są zainteresowani.”.

§ 2. Do zlecania, opracowania, odbioru i finansowania analiz stosuje się przepisy dotychczasowe, jeżeli przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia:

- 1) wszczęto i nie zakończono postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest zlecenie wykonania analizy albo
- 2) opublikowano ogłoszenie o przetargu, o którym mowa w § 10 rozporządzenia wymienionego w § 1, a przetarg nie został zakończony, albo
- 3) zawarto umowę o dokonanie analizy i nie dokonano jej odbioru.

§ 3. Rozporządzenie wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia.

PREZES RADY MINISTRÓW

UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 32 ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji (Dz. U. z 2002 r. Nr 171, poz. 1397, z późn. zm.), zwanej dalej „ukp”, przed zaoferowaniem do zbycia akcji należących Skarbu Państwa, minister właściwy do spraw Skarbu Państwa zleca dokonanie analizy mającej na celu ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki oraz oszacowanie wartości przedsiębiorstwa. Ponadto minister właściwy do spraw Skarbu Państwa może zlecić dokonanie analiz w zakresie:

- 1) ustalenia stanu i perspektyw rozwoju przedsiębiorstwa spółki;
- 2) oceny realizacji obowiązków wynikających z wymogów ochrony środowiska;
- 3) innym, każdorazowo określonym, jeżeli wymaga tego ochrona interesu Skarbu Państwa.

Przywołany powyżej przepis upoważnia Radę Ministrów do określenia, w drodze rozporządzenia, zakresu analizy, sposobu jej zlecenia, opracowania, odbioru i finansowania oraz warunków, w razie spełnienia których można odstąpić od opracowania analizy. Rada Ministrów w dniu 17 lutego 2009 r. wydała rozporządzenie w sprawie analizy spółki, przeprowadzanej przed zaoferowaniem do zbycia akcji należących do Skarbu Państwa (Dz. U. Nr 37, poz. 288), zwane dalej - „Rozporządzeniem”. Roczny okres obowiązywania Rozporządzenia wskazał na konieczność jego nowelizacji w celu uproszczenia sposobu wykonywania analiz w ramach upoważnienia ustawowego określonego w art. 32 ust. 2 ukp. Biorąc pod uwagę, iż przygotowanie analiz ma na celu oszacowanie wartości przedsiębiorstwa spółki, analizy stanowią bardzo istotny element procesu prywatyzacji. Jednakże generują znaczące koszty i wpływają na czas postępowania prywatyzacyjnego, co związane jest z wyborem podmiotu przygotowującego analizy, ich opracowaniem, a następnie odbiorem.

Sporządzenie analizy mającej na celu ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki jest obligatoryjne, jednakże zakres jej niewątpliwie należy dostosować do potrzeb istotnych dla prawidłowego dokonania oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki. Zmiana treści § 2 ma na celu ograniczenie obligatoryjnych elementów analizy mającej na celu ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki, co przyczyni się do zmniejszenia kosztów analiz, poprzez rezygnację z elementów nieistotnych z punktu widzenia prawidłowego oszacowania, jak również skrócenia czasu ich przygotowania oraz zapewnienia adekwatności analizy do potrzeb prowadzonego postępowania prywatyzacyjnego. Osiągnięciu powyższego celu ma również służyć wskazanie, że zakres analizy mającej na celu ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki obejmuje informacje

niezbędne dla oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki, z uwzględnieniem specyfiki spółki oraz poziomu zaangażowania kapitałowego Skarbu Państwa w spółce.

W zakresie analizy mającej na celu ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki, projekt przewiduje rezygnację z obowiązkowego wskazywania sposobu utworzenia przedsiębiorstwa państwowego będącego poprzednikiem prawnym prywatyzowanej spółki, co podyktowane jest faktem, że wiele spośród spółek których dotyczy analiza powstało w trybie innym niż komercjalizacja. Ponadto, mimo iż analiza sposobu utworzenia przedsiębiorstwa państwowego wymagała niekiedy znacznego nakładu pracy w oparciu o dokumenty archiwalne, to często była bez najmniejszego znaczenia dla wykonywanego oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki.

Jednocześnie projekt przewiduje usunięcie z katalogu obligatoryjnych elementów analizy prawnej, analizy praw i obowiązków o charakterze majątkowym wynikających z przepisów prawa pracy, przepisów o ochronie i kształtowaniu środowiska, oraz przepisów o ochronie konkurencji i konsumentów. Jedynie nieliczne spółki wymagały analizy w tym zakresie. Pomimo tego, dotychczasowe przepisy nakładały obowiązek dokonywania w tym zakresie analiz, co wpływało na wzrost kosztów ich wykonania i wydłużało okres ich opracowania.

Należy jednakże podkreślić, że projektowane zmiany nie oznaczają, iż w określonej sytuacji nie będzie możliwe zlecenie wykonania analizy praw i obowiązków o charakterze majątkowym wynikających z przepisów prawa pracy, przepisów o ochronie i kształtowaniu środowiska, oraz przepisów o ochronie konkurencji i konsumentów oraz analizy sposobu utworzenia przedsiębiorstwa państwowego. Niemniej jednak ich wykonanie powinno być uzasadnione np. roszczeniami reprivatyzacyjnymi.

W projekcie wprowadzono również zmiany redakcyjne, tak aby siatka pojęciowa użyta w rozporządzeniu była spójna z obowiązującymi aktami prawnymi (np. „odpisy” z ksiąg wieczystych, zamiast „wypisy”).

W projektowanej regulacji zaproponowano również zmianę w § 3, poprzez usunięcie przykładowego katalogu metod wyceny. Powyższe podyktowane jest potrzebą uelastyczenia procesu dokonywania oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki, jak również zapewnienia możliwości skorzystania ze wszystkich metod wyceny przyjętych w praktycznej wycenie przedsiębiorstw. Wybór właściwych metod wyceny powinien zostać dokonany przy uwzględnieniu specyfiki spółki, jak również z uwzględnieniem dostępnych źródeł informacji, tak aby wycenaw pełni odzwierciedlała stan faktyczny. Utrzymanie przykładowego, okrojonego katalogu metod wyceny nie znajduje obecnie uzasadnienia merytorycznego (w katalogu nie ma

np. metody porównawczej). Ponadto utrzymanie tego wyliczenia powoduje w praktyce, iż podmioty dokonujące analiz ograniczają się do wyboru metod jedynie z przedmiotowego katalogu, jako metod „preferowanych” przez prawodawcę, nie korzystając z innych metod wyceny.

Projekt zawiera również modyfikację § 16 Rozporządzenia poprzez zmianę katalogu przypadków, w których można odstąpić od sporządzenia analiz obligatoryjnych (ustalenie sytuacji prawnej majątku spółki oraz oszacowanie wartości przedsiębiorstwa spółki). Zmiana pkt 3 w ust. 1, ma na celu dostosowanie tego przepisu do brzmienia art. 33 ust. 5 pkt 1 ukp. Zaproponowano również zmianę pkt 5 w ust. 1 przywołanego przepisu, poprzez podniesienie dolnej wartości udziału akcji/udziałów Skarbu Państwa w kapitale zakładowym spółki do wysokości 25% (obecnie - 10%). Pozwoli to na utrzymanie spójności systemowej z art. 33 ust. 5 pkt 2 ukp, zgodnie z którym akcje/udziały należące do Skarbu Państwa mogą być zbywane w trybie innym niż określony w art. 33 ust. 1 ukp, bez obowiązku występowania o zgodę Rady Ministrów, jeżeli zbycie dotyczy akcji/udziałów spółek, w których Skarb Państwa posiada nie więcej niż 25% kapitału zakładowego.

Jednocześnie należy wskazać, że udział Skarbu Państwa w kapitale zakładowym spółki wynoszący do 25% nie zapewnia Skarbowi Państwa realnego wpływu na spółkę, co znacznie utrudnia, a w niektórych przypadkach uniemożliwia, pozyskiwanie informacji niezbędnych do sporządzenia analizy przedprywatyzacyjnej. W przypadku pakietów akcji/udziałów o niskiej wartości rynkowej, dodatkową przesłanką podważającą celowość sporządzenia analizy przedprywatyzacyjnej może być wysoki, w stosunku do wartości zbywanego pakietu, koszt ich opracowania.

Ponadto, katalog ten został poszerzony o możliwość odstąpienia od sporządzenia analiz obligatoryjnych, w przypadku gdy akcje są zbywane w trybie przetargu publicznego, aukcji ogłoszonej publicznie albo w trybie innym niż określony w art. 33 ust. 1 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji, za zgodą Rady Ministrów wyrażoną na podstawie art. 33 ust. 3 tej ustawy, o ile w każdym z tych trybów spełnione są łącznie następujące warunki:

- a) tryb zbywania akcji ma charakter nieograniczony, niedyskryminujący, przejrzysty i otwarty dla wszystkich,
- b) w umowie prywatyzacyjnej nie występują żadne warunki pozacenowe, które mogą

- prorowadzić do obniżenia ceny akcji,
- c) zbycie akcji ma nastąpić na rzecz oferenta, który zaproponował najwyższą cenę akcji,
 - d) oferentom zapewnia się wystarczającą ilość czasu i informacji do przeprowadzenia własnego oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki, której nabyciem akcji są zainteresowani.

Zasadność wprowadzenia powyższego wyłączenia znajduje potwierdzenie w XXIII Raporcie w sprawie polityki konkurencji z 1993 r. (dalej - „Raport”), w którym Komisja Europejska określiła zasady oceny transakcji prywatyzacyjnych w kontekście pomocy publicznej. W Raporcie wskazano, że spełnienie powyższych kryteriów oznacza wyeliminowanie ryzyka udzielenia niedozwolonej pomocy publicznej. Sprzedaż w ramach procedury spełniającej wskazane powyżej warunki, jako sprzedaż oparta wyłącznie na konkurencyjności cenowej ofert zagwarantuje równocześnie maksymalizację ceny za zbywane akcje/udziały. Cena zbywanych walorów zostanie wyznaczona przez rynek w oparciu o podaż oraz realnie istniejący popyt na dane akcje/udziały.

Jednocześnie należy podkreślić, że w przypadku zbywania akcji/udziałów Skarbu Państwa w trybie innym niż określony w art. 33 ust. 1 ukp, za zgodą Rady Ministrów wyrażoną na podstawie art. 33 ust. 3 ukp, łączne spełnienie przesłanek określonych w projektowanym § 16 ust. 1 pkt 6 pozwoli na maksymalizację ceny sprzedaży akcji/udziałów, w stopniu co najmniej równym, co w przypadku sprzedaży w trybie aukcji ogłoszonej publicznie lub przetargu publicznego. Będą to w szczególności przypadki zbywania akcji/udziałów w ramach platformy sprzedaży akcji lub udziałów organizowanej przez spółkę prowadzącą giełdę, zgodnie z regulaminem tej platformy, a także zbywania akcji/udziałów Skarbu Państwa wspólnie z innymi akcjonariuszami/wspólnikami w drodze aukcji lub przetargu w rozumieniu kodeksu cywilnego lub uregulowanych innymi przepisami szczególnymi (np. rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 13 lutego 2007 r. w sprawie określenia sposobu i trybu organizowania przetargu na sprzedaż składników aktywów trwałych przez spółkę powstałą w wyniku komercjalizacji (Dz. U. Nr 27, poz. 177, z późn. zm.)). Przy podanych wyżej założeniach fakt, iż ww. tryby nie są trybami zbywania akcji/udziałów Skarbu Państwa określonymi w art. 33 ust. 1 ukp, nie wpływa negatywnie na możliwość spełnienia wszystkich przesłanek określonych w projektowanym § 16 ust. 1 pkt 6. Jednocześnie należy podkreślić, iż łączne spełnienie ww. przesłanek Komisja Europejska uznaje za gwarancję, że nie doszło do udzielenia niedozwolonej pomocy publicznej. W konsekwencji należy uznać, że w takim przypadku nabywca akcji/udziałów nie uzyskał przysporzenia z majątku publicznego, a tym samym Skarb Państwa nie poniósł żadnego

uszczerbku.

Podkreślić należy, iż § 16 Rozporządzenia, w enumeratywnie wymienionych przypadkach, jedynie dopuszcza możliwość odstąpienia od opracowania analizy przedprywatyzacyjnej. Oceny zasadności odstąpienia od opracowania analiz prawnych lub oszacowania wartości przedsiębiorstwa spółki należy dokonywać w każdym indywidualnym przypadku, z uwzględnieniem wszystkich istotnych dla sprawy okoliczności, w szczególności mając na uwadze potrzebę należytej ochrony interesu Skarbu Państwa. W przypadku odstąpienia od opracowania analizy przedprywatyzacyjnej wartość rynkowa zbywanych udziałów/akcji może zostać ustalona w inny, zgodny z powszechnie przyjętą praktyką rynkową, sposób (np. na podstawie wartości księgowej akcji/udziałów lub wyceny akcji/udziałów dokonywanej na zasadach ogólnych).

Projektowane rozporządzenie jest zgodne z prawem Unii Europejskiej i nie wymaga notyfikacji na podstawie § 4 ust. 1 pkt 1 oraz pkt 5 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2002 r. w sprawie sposobu funkcjonowania krajowego systemu notyfikacji norm i aktów prawnych (Dz. U. Nr 239, poz. 2039, z późn. zm.).

OCENA SKUTKÓW REGULACJI

1. Podmioty, na które oddziałuje projektowana regulacja

Projektowana regulacja oddziałuje na podmioty uczestniczące w procesie analizy spółki, dokonywanej przed zaoferowaniem do zbycia akcji Skarbu Państwa. Projekt oddziałuje pośrednio na spółki handlowe przygotowywane do prywatyzacji.

2. Wyniki konsultacji społecznych

Zakres przedmiotowy projektowanych zmian nie wymaga przeprowadzenia konsultacji społecznych. Projektowana regulacja została zamieszczona na stronie internetowej Ministerstwa Skarbu Państwa oraz w Biuletynie Informacji Publicznej.

Ponadto do projektowanego rozporządzenia nie wpłynęły zgłoszenia podmiotów, o których mowa w przepisach ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingsowej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. Nr 169, poz. 1414, z późn. zm.).

3. Wpływ projektowanego rozporządzenia na:

1) sektor finansów publicznych, w tym na budżet państwa i budżety jednostek samorządu terytorialnego

Projekt rozporządzenia poprzez podniesienie efektywności procesów prywatyzacyjnych pozytywnie wpłynie na budżet państwa. Projekt nie spowoduje negatywnych skutków finansowych dla jednostek sektora finansów publicznych.

2) rynek pracy

Projektowane rozporządzenie nie będzie miało wpływu na rynek pracy.

3) konkurencyjność gospodarki i przedsiębiorczość, w tym na funkcjonowanie przedsiębiorstw

Wdrożenie projektowanej regulacji przyczyni się do przyspieszenia prywatyzacji, co wpłynie korzystnie na konkurencyjność i rozwój gospodarki.

4) sytuację i rozwój regionalny

Projektowane rozporządzenie nie będzie miało wpływu na sytuację i rozwój regionalny.