Stanowisko urzędu Komisji Nadzoru Finansowego w sprawie ujawniania w prospekcie informacji dotyczących osób będących członkami organów zarządzających, nadzorujących oraz administracyjnych oraz osób zarządzających wyższego szczebla.

W związku z wątpliwościami interpretacyjnymi pojawiającymi się w toku postępowań o zatwierdzenie prospektów emisyjnych, urząd Komisji przedstawia stanowisko dotyczące pkt 14.1 lit. a) Załącznika I do Rozporządzenia Komisji (WE) nr 809/2004 z dnia 29 kwietnia 2004 r. wykonującego dyrektywę 2003/71/WE Parlamentu Europejskiego i Rady w sprawie informacji zawartych w prospektach emisyjnych oraz formy, włączenia przez odniesienie i publikacji takich prospektów emisyjnych oraz rozpowszechniania reklam (dalej jako Rozporządzenie).

Powyższy przepis wskazuje, iż:

„W przypadku każdego członka organów administracyjnych, zarządzających lub nadzorczych i osób wymienionych w lit. b) i d) pierwszego akapitu, szczegółowy opis stosownej wiedzy i doświadczenia danej osoby w zarządzaniu, a także następujące informacje:

a) nazwy wszystkich spółek kapitałowych i osobowych, w których osoba taka była członkiem organów administracyjnych, zarządzających lub nadzorczych albo wspólnikiem, kiedykolwiek w okresie poprzednich pięciu lat, ze wskazaniem, czy dana osoba jest nadal członkiem tych organów administracyjnych, zarządzających lub nadzorczych albo wspólnikiem. Nie jest wymagane wymienienie wszystkich podmiotów zależnych emitenta, w których osoba taka jest także członkiem organów administracyjnych, zarządzających lub nadzorczych;”

Użyte w pkt 14.1 lit a pojęcie „wspólnika” zgodnie z literalnym brzmieniem przepisu, w ocenie urzędu Komisji, odnosi się nie tylko do wspólników spółek osobowych, ale również do wspólników i akcjonariuszy spółek kapitałowych. Za przyjęciem takiej interpretacji przemawia sposób skonstruowania przepisu – wyliczenie stanowisk i funkcji, m.in. „wspólnik”, należy odnosić do całości początkowej części przepisu (do zwrotu „nazwy wszystkich spółek kapitałowych i osobowych”), a nie jedynie do jego części.

Ponadto użyte w Rozporządzeniu pojęcie „wspólnika”, należy rozumieć szeroko ze względu na specyfikę formułowania przepisów prawa wspólnotowego. Muszą być one bowiem sformułowane w sposób pozwalający na stosowanie tej samej normy w zupełnie różnych systemach prawa, wywodzących się z odmiennych tradycji i posługujących się innymi konstrukcjami i pojęciami. O ile w przypadku dyrektyw istnieje możliwość „dopasowania” pojęć i terminów użytych w prawie unijnym w drodze implementacji, o tyle w przypadku przepisów rozporządzeń Komisji możliwość taka jest wykluczona ze względu na zasadę bezpośredniego stosowania ich przepisów. W związku z tym, przepis taki należy interpretować zgodnie z intencjami prawodawcy i celem, w jakim został uchwalony. Wynik wykładni celowościowej, w ocenie urzędu Komisji, również przemawia za szeroką interpretacją pojęcia „wspólnik”.

Urząd Komisji zwraca uwagę, iż posługiwanie się w wersji angielskojęzycznej Rozporządzenia pojęciem „partner”, na którą to wersję powołują się często emitenci, nie przesądza jednoznacznie o zastosowaniu przepisu jedynie do wspólników spółek osobowych. Pojęcie to tłumaczone jest najczęściej jako „partner”, „wspólnik”, „udziałowiec”. Odnosząc powyższe znaczenia pojęcia „partner” do nomenklatury używanej w ksh należałoby wnioskować, że obowiązek wynikający z pkt 14.1. lit. a) nie dotyczy w zasadzie jedynie akcjonariuszy spółki akcyjnej. Zdaniem urzędu Komisji, wobec wątpliwości interpretacyjnych wynikających z brzmienia przepisu, należy zastosować wykładnię celowościową, której zadaniem jest ustalenie celu dla jakiego dany przepis został wprowadzony. W ocenie urzędu Komisji celem pkt 14.1. lit a) jest podanie szczegółowych

informacji o osobach, które mają znaczenie dla działalności emitenta. Z tych powodów nie ma podstaw do uznania, że obowiązki określone w pkt 14.1. lit a) ograniczają się jedynie do podania informacji o byciu wspólnikiem w spółce osobowej w rozumieniu ksh.

Należy wziąć pod uwagę, że wyłączenie wspólników i akcjonariuszy spółek kapitałowych spod obowiązku określonego w pkt 14.1. lit) a Rozporządzenia pozbawiłoby podmioty zainteresowane daną emisją ważnych informacji. O ile dla potencjalnego inwestora fakt posiadania przez osoby, o których mowa w pkt 14.1, niewielkiego pakietu akcji może pozostawać bez znaczenia, to jednak duży udział, zapewniający realny wpływ na spółkę, może być informacją przesądzającą dla podjęcia decyzji inwestycyjnej.

W opinii urzędu Komisji nie jest również oczywistym często przywoływany argument, wskazujący iż wymóg dotyczy wyłącznie spółek osobowych ze względu na fakt, iż chodzi o wskazanie doświadczenia tych osób w zarządzaniu spółkami. Przepis mianowicie dokonuje wyraźnego rozróżnienia, wymagając w zdaniu wstępnym szczegółowego opisu stosownej wiedzy i doświadczenia danej osoby w zarządzaniu, a następnie wskazuje obowiązek wskazania dalszych informacji.

Reasumując, zdaniem urzędu Komisji, obowiązek wskazany w pkt 14.1. lit a) Rozporządzenia Komisji (WE) 809/2004 należy interpretować szeroko, obejmując nim także wspólników i akcjonariuszy spółek kapitałowych.