

**„Stanowisko w sprawie stosowania art. 432 § 4 k.s.h.
w przypadku ofert publicznych prowadzonych na podstawie prospektów emisyjnych
i memorandów informacyjnych”**

1. Art. 432 § 4 k.s.h. stanowi, że uchwała o podwyższeniu kapitału zakładowego w przypadku oferty publicznej może zawierać upoważnienie zarządu lub rady nadzorczej do określenia ostatecznej sumy, o jaką kapitał zakładowy ma być podwyższony, przy czym tak określona suma nie może być niższa niż określona przez walne zgromadzenie („wza”) akcjonariuszy suma minimalna ani wyższa niż określona przez walne zgromadzenia suma maksymalna tego podwyższenia.¹ W opinii Urzędu KNF, w przypadku gdy uchwała o podwyższeniu kapitału zakładowego określa tylko maksymalną sumę podwyższenia kapitału zakładowego i maksymalną liczbę oferowanych akcji, nie wskazując jednocześnie *expressis verbis* minimalnej sumy podwyższenia i minimalnej liczby oferowanych akcji, zachodzi zwiększone ryzyko odmowy rejestracji podwyższenia kapitału zakładowego przez sąd rejestrowy ze względu na wątpliwości co do zgodności z art. 432 § 4 k.s.h. W ocenie Urzędu KNF informacje o takim zagrożeniu powinny zostać zamieszczone w części prospektu emisyjnego dotyczącej czynników ryzyka.

2. W przypadku udzielenia zarządowi przez wza upoważnienia, o którym mowa w art. 432 § 4 k.s.h.:

- we wniosku o zatwierdzenie prospektu emisyjnego należy zamieścić informacje, że przedmiotem oferty jest liczba akcji mieszcząca się w przedziale wskazanym przez wza w uchwale emisyjnej, oraz że zarząd został upoważniony w trybie art. 432 § 4 k.s.h. do określenia ostatecznej sumy kapitału, o jaką kapitał zakładowy ma być podwyższony.
- w prospekcie emisyjnym emitent jest obowiązany zamieścić, zgodnie z art. 54 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych (tekst jedn.: Dz. U. z 2009 r. Nr 185, poz. 1439) (dalej: „Ustawa”), informacje o kryteriach i warunkach ustalenia ostatecznej liczby oferowanych akcji, lub - zgodnie z art. 54 ust. 1 pkt 3 Ustawy, klauzulę informującą o prawie inwestorów do uchylenia się od skutków prawnych zapisu na akcje,
- informację o ostatecznej liczbie oferowanych akcji należy podać do publicznej wiadomości w trybie i na zasadach określonych w art. 56 ust. 1 w związku z art. 54 ust. 3 Ustawy.

3. Ustalona i podana do publicznej wiadomości suma, o jaką kapitał zakładowy będzie podwyższony nie może być już zmieniona, co jednoznacznie wynika z brzmienia art. 432 § 4 k.s.h. Ustalenie ostatecznej sumy podwyższenia jest równoznaczne ze

¹ Ilekroć w odniesieniu do art. 432 § 4 k.s.h. mowa jest o „zarządzie” oznacza to również „radę nadzorczą” a „prospekt emisyjny” oznacza również „memorandum informacyjne”.

„sztywnym” określeniem wartości sumy podwyższenia i brak jest podstaw, aby zarząd dokonał oznaczenia ostatecznej sumy podwyższenia poprzez wskazanie minimalnej i maksymalnej wartości podwyższenia mieszczącej się w granicach wyznaczonych przez wza.

4. Prospekt emisyjny, w części ofertowej i w części zawierającej opis czynników ryzyka, powinien zawierać informacje, że:

- subskrybowanie mniejszej liczby akcji niż wynikająca z określonej przez zarząd ostatecznej sumy podwyższenia może budzić wątpliwości, czy emisja doszła do skutku, a w konsekwencji może skutkować odmową rejestracji podwyższenia kapitału zakładowego,
- subskrybowanie większej liczby akcji niż wynikającej z określonej przez zarząd ostatecznej sumy podwyższenia spowoduje, że zarząd spółki przydzielając akcje dokona redukcji zapisów.