

Nowe ograniczenia nabywania

i obejmowania udziałów w sp. z o.o.

Ustawą z dnia 7 lipca 2022 r. o finansowaniu społecznościowym dla przedsięwzięć gospodarczych i pomocy kredytobiorcom wprowadzono do Kodeksu spółek handlowych nowe przepisy dotyczące ograniczenia możliwości składania ofert nabycia lub obejmowania udziałów w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością, a także promowania takich ofert.



Autor:
Adam Dworakiewicz – aplikant radcowski,
M. Krotoski Adwokaci i Radcy Prawni
Adwokat Jerzy Krotoski oraz adwokat Maciej Krotoski
z pełnomocną Kancelarią
M. Krotoski Adwokaci i Radcy Prawni sp. z o.o.
14 Czerwona WSK

Nowelizacja Kodeksu spółek handlowych związana jest z potrzebą dostosowania polskich przepisów do regulacji unijnych zawartych w tzw. „rozporządzeniu ECSP”, tj. Rozporządzeniu Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2020/1503 z dnia 7 października 2020 r. w sprawie europejskich dostawców usług finansowania społecznościowego dla przedsięwzięć gospodarczych oraz zmieniającego rozporządzenie (UE) 2017/1129 i dyrektywę (UE) 2019/1937 w przedmiocie crowdfundingu i regulowania działalności platform finansowania społecznościowego.

Pozyskiwanie środków w spółkach z ograniczoną odpowiedzialnością, zwłaszcza na początkowej fazie rozwoju działalności odbywało się niekiedy poprzez emisję udziałów i oferowanie ich szerokiej grupie odbiorców. W tym celu wykorzystywano m. in. platformy crowdfundingowe. W zamian za pozyskanie określonych sum pieniężnych od inwestorów prywatnych następowała emisja udziałów.

Zgodnie z nowoprowadzonymi przepisami ustanowiony został zakaz składania oferty nabycia istniejących już udziałów w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością niezamierzonym adresatowi (art. 182¹ § 1 k.s.h.). Podobnie niedopuszczalne jest złożenie wobec niezamierzonego adresata oferty objęcia nowych udziałów w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością (257¹ § 1 k.s.h.).

Jednocześnie ustanowiono zakaz promowania nabycia istniejących udziałów lub objęcia nowych udziałów w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością poprzez kierowanie reklamy lub innej

formy promocji do niezamierzonego adresata (art. 182¹ § 2 oraz 257¹ § 2 k.s.h.).

Ustawodawca wprowadzenie powyższych zakazów uzasadnił faktem, iż w polskim porządku prawnym udziały w spółkach z ograniczoną odpowiedzialnością nie są przeznaczane do publicznego obrotu. Związane jest to przede wszystkim z formalnymi wymogami w zakresie zbycia udziałów (konieczność zawarcia umowy w formie pisemnej z podpisami notarialnie poświadczonymi, brak możliwości wystawiania dokumentów na okaziciela na udziały lub prawo do zysku w spółce). Pomimo tego Kodeks spółek handlowych nie przewidywał ograniczeń w zakresie publicznego oferowania nabycia istniejących lub objęcia nowych udziałów w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością.

Wprowadzone zakazy w intencji ustawodawcy oznaczają wyłączenie możliwości zbywania udziałów w spółkach z ograniczoną odpowiedzialnością przy wykorzystaniu usług podmiotów niezarządzanych, a ponadto mają zapewnić równe i sprawiedliwe zasady pozyskiwania kapitału przez spółki o różnych formach prawnych.

Ograniczenia w zakresie promowania skutkują tym, że niedopuszczalnym kierowaniem ofert nabycia lub objęcia udziałów stanie się np. zamieszczenie ogłoszenia za pośrednictwem sieci Internet bez wskazania w treści ogłoszenia konkretnego odbiorcy. Ustawodawca „promowaniem” rozumie w sposób szeroki, więc przepisy art. 182¹ § 2 i 257¹ § 2 k.s.h. obejmują także inne niż

reklama formy zachęcania potencjalnych inwestorów, jeżeli zabiegi promocyjne mogą prowadzić do podjęcia przez nich decyzji inwestycyjnych. W świetle nowych regulacji niedopuszczalne wydaje się między innymi publikowanie na stronie internetowej spółki informacji o zamiarze podwyższenia kapitału zakładowego i poszukiwania w związku z podwyższeniem nabywców nowych udziałów. Osoby działające w imieniu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością będą w takim wypadku musiały kierować propozycje objęcia nowych udziałów do ściśle określonego adresata. To samo dotyczy już istniejących udziałów, gdy jeden ze współwłaścicieli dąży do ich zbycia i poszukuje chętnego nabywcy.

Pomimo zakazów ustanowionych nowymi przepisami spółka z ograniczoną odpowiedzialnością nadal będzie miała możliwość emisji obligacji lub zaciągnięcia pożyczki przy wykorzystaniu finansowania społecznościowego.

Wprowadzone ograniczenia mogą natomiast istotnie wpłynąć na podejmowane decyzje w przedmiocie formy prawnej nowo utworzonych przedsiębiorstw. Może się okazać, że przedsiębiorcy częściej będą rozważać założenie spółki akcyjnej, która to wydaje się korzystną formą prowadzenia przedsiębiorstwa dla „start-upów” i ma możliwość na zdobycie środków pochodzących z kapitału zewnętrznego w ramach finansowania społecznościowego.

Obok przepisów ograniczających możliwość składania oferty nabycia lub objęcia udziałów oraz zakazujących kierowanie reklamą w tym przedmiocie do niezamierzonego adresata usta-

wodawca wprowadził również przepisy karne, które penalizują złożenie oferty nabycia lub objęcia udziałów oraz promowanie nabycia lub objęcia udziałów wbrew powyższym zakazom (art. 595¹ oraz 595² k.s.h.). Śankcją za naruszenie nowoprowadzonych zakazów jest grzywna, kara ograniczenia wolności albo kara pozbawienia wolności do 6 miesięcy.

Z uwagi na fakt, iż ustawa z dnia 7 lipca 2022 r. o finansowaniu społecznościowym dla przedsięwzięć gospodarczych i pomocy kredytobiorcom w zakresie omawianych przepisów Kodeksu spółek handlowych weszła w życie dnia 10 listopada 2022 r., sankcje karne obejmują wyłącznie te czyny polegające na złożeniu oferty lub reklamowaniu niezgodnie z postanowieniami art. 182¹ i 257¹ k.s.h., które miały miejsce nie wcześniej niż 10 listopada 2022 r. Oznacza to, że oferty bądź reklamy skierowane do niezamierzonego adresata przed datą wejścia w życie powyższych przepisów nie stanowią przestępstwa, ponieważ w momencie złożenia oferty lub opublikowania reklamy nie była za takie zachowanie przewidziana sankcja karna.

Uspieniająco można wskazać, że zgodnie z art. 38 ustawy z dnia 7 lipca 2022 r. wprowadzono również karę grzywny do 5 000 000 milionów złotych za prowadzenie działalności w zakresie świadczenia usług finansowania społecznościowego (crowdfunding) bez wymaganego zezwolenia Komisji Nadzoru Finansowego. Tej samej karze podlega osoba prowadząca bez zezwolenia działalność w tym zakresie i działająca w imieniu lub w interesie osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej nieposiadającej osoby prawnej.■