



Rada Pracowa
DEZF/76

Warszawa, dnia 11.10.2012

MINISTERSTWO OBRONY NARODOWEJ
DEPARTAMENT POLITYKI ZBROJENIOWEJ

MINISTERSTWO OBRONY NARODOWEJ
DEPARTAMENT POLITYKI ZBROJENIOWEJ
Nr 4028/DPZ
12.10.2012

WOJSKOWE ZAKŁADY UZBROJENIA S.A.
RADA PRACOWNIKÓW

do wiadomości: **PREZES ZARZĄDU**

fax 482-479

WOJSKOWE
ZAKŁADY UZBROJENIA S.A.
Nr 1805
Wpłynęło 12. PAZ 2012
Lp 2/5 Ark. 6

Dotyczy: wykładni prawnej przepisu art. 33 ust. 3 i 4 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji.

W nawiązaniu do wystąpienia z 25.06.2012 r. skierowanego do Ministra Obrony Narodowej w załączeniu przesyłam kopię pisma Departamentu Prawnego Ministra Obrony Narodowej (nr wych. 5308/DP/5 z 28.09.2012 r.) oraz stanowisko Departamentu Prawnego i Procesowego Ministerstwa Skarbu Państwa zajętego w piśmie nr DP-MR-023-456/12 (MSP/DP/5963/12) z 21.09.2012 r. w sprawie wykładni prawnej przepisu art. 33 ust. 3 i 4 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji.

Załączniki: 2 na 5 str. - tylko adresat

Z poważaniem

DYREKTOR

OKOPEOWCJA CIVT RYT
3909 / faxa 6 str...
17 PAZ 2012
Lp 2/5 Ark 6

Z upoważnienia
DYREKTORA
DEPARTAMENTU POLITYKI ZBROJENIOWEJ
Ministerstwa Obrony Narodowej
mgr inż. Ryszard JERUZALSKI

RP Osłobrubem
12.10.12 *Małach*

Warszawa, dnia 2 września 2012 r.



MINISTERSTWO OBRONY NARODOWEJ
DEPARTAMENT PRAWNY

Nr 119/28/12/MCz



MINISTERSTWO OBRONY NARODOWEJ
KANCELARIA JAWNA NR

Nr 5302/DP/5

28 WRZ. 2012

DYREKTOR
DEPARTAMENTU POLITYKI ZBROJENIOWEJ

Pan gen. dyw. Leszek CWOJZIŃSKI

Dotyczy: wykładni prawnej przepisu art. 33 ust. 3 i 4 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji (pismo wychodz. nr 3152/DPZ).

Szanowny Panie Generale

W związku z zapytaniem, zgłoszonym w piśmie z dnia 17 sierpnia 2012 r. (Nr 3152/DPZ), dotyczącym zgodności z prawem zamiaru wniesienia akcji jednoosobowych spółek Skarbu Państwa (wojskowych przedsiębiorstw remontowo-produkcyjnych) do spółki Bumar Sp. z o.o. w brzmieniu: „czy w sytuacji gdy przedmiotowy zamiar zostanie zrealizowany zachowany będzie przepis art. 33 ust. 3 i 4 ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji (Dz. U. z 2002 r. Nr 171, poz. 1397 z późn. zm)”, uprzejmie przedstawiam następujące stanowisko.

Analizując treść przepisu art. 33 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji należy zwrócić uwagę – czego zabrakło zarówno w opinii Kancelarii Radcy Prawnego dr Andrzej T. Stenkiwicz, jak i w opinii Radcy Prawnego Janiny Wiśniewskiej – że przepis art. 33:

- w ust. 1 określa tryby zbywania akcji należących do Skarbu Państwa do określenia szczegółowego trybu zbywania akcji,
 - w ust. 2 udziela Radzie Ministrów ustawowego upoważnienia do określenia szczegółowego trybu zbywania akcji,
 - w ust. 3 udziela Radzie Ministrów upoważnienia do wyrażania zgody na inny niż przewidziany w ust. 1 tryb zbywania akcji,
 - w ust. 4 udziela Radzie Ministrów upoważnienia do wyrażenia zgody na wniesienie akcji należących do Skarbu Państwa do innej jednoosobowej spółki Skarbu Państwa w zamian za objęcie akcji w podwyższonym kapitale zakładowym tej spółki,
- a zatem przepis art. 33 ust. 4 dotyczy zupełnie innej czynności niż zbycie.

Zbycie akcji Skarbu Państwa jest czynnością jednorazową, której skutkiem jest utrata własności tych akcji, a wniesienie akcji Skarbu Państwa do innej jednoosobowej spółki Skarbu Państwa w zamian za objęcie akcji w podwyższonym kapitale zakładowym tej spółki może być czynnością powtarzalną, której skutkiem jest zamiana akcji Skarbu Państwa w jednej spółce na akcje – też Skarbu Państwa – w innej spółce. Zgodnie z przepisem art. 2 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji, który stanowi, iż ilekroć w ustawie jest mowa o spółce rozumie się przez to spółkę akcyjną lub spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością (pkt 1), a ilekroć jest mowa o akcjach, rozumie się przez to odpowiednio udziały (pkt 2), możliwa jest zamiana akcji na udziały i udziałów na akcje, a zatem przy czynności wnoszenia akcji/udziałów rodzaje spółek nie mają znaczenia, przy spełnieniu warunków ustawowych, to jest obydwie spółki są jednoosobowymi spółkami Skarbu Państwa i udzielona została zgoda Rady Ministrów.

Podobne stanowisko zajęł Departament Prawny i Procesowy Ministerstwa Skarbu Państwa w piśmie nr DP-MR-023-456/12 (MSP/DP/5963/12) z dnia 21 września 2012 r., powołując

się dodatkowo na stanowisko Rządowego Centrum Legislacji z dnia 17 czerwca 2009 r., znak RCL.24-189/09. Kopis pisma Ministerstwa Skarbu Państwa w załączeniu.

Ponieważ spółka Bumar Sp. z o.o. nie jest jednoosobową spółką Skarbu Państwa, gdyż część jej kapitału zakładowego należy do Innych podmiotów, wniesienie akcji wojskowych przedsiębiorstw remontowo-produkcyjnych do spółki Bumar sp. z o.o. będzie naruszało przepis art. 33 ust. 4 ustawy z dnia 30 sierpnia 1998 r. o komercjalizacji i prywatyzacji (Dz. U. z 2002 r. Nr 171, poz. 1387 z późn. zm.).

Dodatkowo Departament Prawny informuje, iż przepis ust. 4 w art. 33 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji został dodany przepisem art. 1 pkt 10 lit. b ustawy z dnia 12 maja 2005 r. o zmianie ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji oraz o zmianie innych ustaw (Dz. U. Nr 107, poz. 721) która weszła w życie z dniem 28 lipca 2006 r.), dwa i pół roku przed dodaniem w art. 33 ust. 5, zawalającego, w określonych przypadkach, na zbywanie akcji Skarbu Państwa bez obowiązku uzyskania zgody Rady Ministrów.

Ustawa z dnia 12 maja 2005 r. o zmianie ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji oraz o zmianie innych ustaw została skierowana do Sejmu pismem z dnia 19 października 2005 r. jako projekt rządowej ustawy o zmianie ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji oraz ustawy o zasadach wykonywania uprawnień przyzastugujących Skarbowi Państwa (Druk nr 27). W wymienionym projekcie przewidywano w art. 1 pkt 5 dodanie ust. 4 w art. 33 w aktualnie obowiązującym brzmieniu: „Rada Ministrów może wyrazić zgodę na wniesienie akcji należących do Skarbu Państwa do innej jednoosobowej spółki Skarbu Państwa w zamian za objęcie akcji w podwyższonym kapitale zakładowym tej spółki.”

W uzasadnieniu projektu nowelizacji podano, iż jednym z jego celów jest komercjalizacja wszystkich działających przedsiębiorstw państwowych lub wniesienie ich przedsiębiorstw do jednoosobowych spółek Skarbu Państwa. Odnosząc się z kolei do propozycji dodania ust. 4 w art. 33 podano, iż cyt.: „Dodanie nowego ust. 4 w art. 33 ma na celu precyzyjne uregulowanie procedury wnoszenia akcji należących do Skarbu Państwa do jedno-osobowych spółek Skarbu Państwa w ramach określonych przez Rząd programów konsolidacji niektórych branż lub sektorów gospodarki. Uzasadnieniem proponowanej zmiany jest również konieczność wyeliminowania wątpliwości w kwestii prawnej dopuszczalności działań konsolidacyjnych i tworzenia grup kapitałowych w sytuacji, w której procesy te realizowane są bez rzeczywistej prywatyzacji mienia państwowego w rozumieniu ekonomicznym”. A zatem warunkiem dodatkowym dla wniesienia akcji jest rządowy program konsolidacji i tożsamość branży.

Zarówno z treści przepisu ust. 4 w art. 33 jak i z treści uzasadnienia do projektu wynika, że przedmiotem tego zapisu nie jest zbywanie akcji/udziałów Skarbu Państwa, tylko ich wnoszenie do jednoosobowych spółek akcyjnych/spółek z ograniczoną odpowiedzialnością Skarbu Państwa, skoro wynikiem tego wniesienia ma być objęcie akcji/udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym jednoosobowej spółki. A zatem przepis ust. 4 w art. 33 jest przepisem *lex specialis* do przepisów ust. 1 – 3, dotyczących zbycia.

Zał. 1 na 2 str.

2 goniąłem

DYREKTOR
DEPARTAMENTU PRAWNEGO
Ministerstwa Obrony Narodowej
M. Tomaszewski
plk mgr Mariusz TOMASZEWSKI
radca prawny

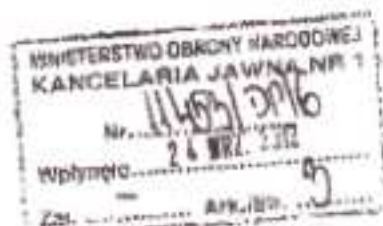
M.Cz., tel. 871-854



MINISTERSTWO SKARBU PAŃSTWA

Warszawa, 24 września 2012 r.

DEPARTAMENT PRAWNY I PROCESOWY
DP-MR-023-456/12 (MSP/DP/5963/12)



Pan
Mariusz Gorzowski
Zastępca Dyrektora
Departamentu Prawnego
Ministerstwa Obrony
Narodowej

A. P. G. G. G.

Szanowny Panie Dyrektore

W odpowiedzi na pismo Departamentu Prawnego Ministerstwa Obrony Narodowej (Nr 119/28/12/MCz), przesłane faksem w dniu 4 września 2012 r., dotyczące wykładni prawnej przepisu art. 33 ust. 3 i 4 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji, Departament Prawny i Procesowy Ministerstwa Skarbu Państwa („DP”), w zakresie swojej właściwości określonej w regulaminie organizacyjnym Ministerstwa Skarbu Państwa¹, stwierdza co następuje.

Na wstępie DP zastrzega, iż przedstawiona poniżej wykładnia przepisów ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji (Dz. U. z 2002 r., Nr 171, poz. 1397 z późn. zm.) („ukp”) ma charakter generalny, dotyczący praktyki w zakresie stosowania przez Skarb Państwa, reprezentowany przez ministra właściwego do spraw Skarbu Państwa, art. 33 ust. 3 i 4 ukp.

W myśl art. 33 ust. 3 ukp, Rada Ministrów może wyrazić zgodę na inny niż przewidziany w art. 33 ust. 1 ukp tryb zbywania akcji.

¹ Regulamin organizacyjny Ministerstwa Skarbu Państwa stanowiący Załącznik do Zarządzenia nr 26 Ministra Skarbu Państwa z dnia 13 kwietnia 2012 r. w sprawie ustalenia regulaminu organizacyjnego Ministerstwa Skarbu Państwa zmieniony Zarządzeniem Nr 33 Ministra Skarbu Państwa z dnia 26 czerwca 2012 r.

Z kolei art. 33 ust. 4 ukp stanowi, iż Rada Ministrów może wyrazić zgodę na wniesienie akcji należących do Skarbu Państwa do Innej jednoosobowej spółki Skarbu Państwa w zamian za objęcie akcji w podwyższonym kapitale zakładowym tej spółki.

DP zwraca uwagę, iż, zgodnie z art. 2 pkt 1 ukp, ilekroć w ustawie jest mowa o *spółce* rozumie się przez to *spółkę akcyjną lub spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością*, zaś zgodnie z art. 2 pkt 2 ukp, ilekroć w ustawie jest mowa o *akcjach* rozumie się przez to odpowiednio *udziały*.

Literalne brzmienie art. 33 ust. 4 ukp sugeruje, że za zgodą Rady Ministrów wyrażoną na podstawie tego przepisu, mogą być zbywane wyłącznie należące do SP akcje/udziały w jednoosobowych spółkach SP.

W związku z powyższym w pełni uzasadnione jest stanowisko przewidujące stosowanie art. 33 ust. 4 ukp również do jednoosobowych spółek z ograniczoną odpowiedzialnością.

Z kolei uzasadnienie projektu ustawy o zmianie ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji oraz ustawy o zasadach wykonywania uprawnień przysługujących Skarbowi Państwa² wskazuje, że *„Dodanie nowego ust. 4 w art. 33 ma na celu uregulowanie procedury wnoszenia akcji należących do Skarbu Państwa do jednoosobowych spółek Skarbu Państwa w ramach określonych przez Rząd programów konsolidacji niektórych branż lub sektorów gospodarki. Uzasadnieniem proponowanej zmiany jest również konieczność wyeliminowania wątpliwości w kwestii prawnej dopuszczalności działań konsolidacyjnych i tworzenia grup kapitałowych w sytuacji, w której procesy te realizowane są bez rzeczywistej prywatyzacji mienia państwowego w rozumieniu ekonomicznym.”*

Należy zwrócić uwagę, że na potrzeby praktyki stosowania powyższego przepisu, stanowisko zajęło Rządowe Centrum Legislacji („RCL”). W piśmie z dnia 17 czerwca 2009 r., znak: RCL.24-189/09, RCL przedstawiło pogląd, że art. 33 ust. 4 ukp stanowi podstawę do wyrażenia przez Radę Ministrów zgody wyłącznie na wniesienie należących do SP akcji/udziałów w jednoosobowej spółce SP do Innej

² Druk sejmowy nr 27 z dnia 19 października 2005 r.

jednoosobowej spółki SP w zamian za objęcie akcji w podwyższonym kapitale tej spółki. W ocenie RCL wniesienie należących do SP akcji/udziałów w spółce niebędącej jednoosobową spółką SP do innej spółki, w zamian za objęcie akcji w podwyższonym kapitale zakładowym tej spółki, następuje na podstawie art. 33 ust. 3 ukp. o ile zgoda Rady Ministrów jest wymagana.

Z poważaniem

DYREKTOR
Departamentu Prawnego (Procesowego)
Marcin Moni
RADCA PRACY

Do wiadomości:

Pani Aleksandra Magaczewska
Dyrektor Departamentu Restrukturyzacji
w MSP