

## ALERT PRAWNY KONTROLA INWESTYCJI

### Nowa regulacja dotycząca kontroli niektórych inwestycji dokonywanych w Polsce przez podmioty spoza UE

Paweł Zdort

Iwona Her

Jacek Zawadzki

Leszek Cyganiewicz

Weronika Szyszka

W dniu 22 maja 2020 r. do Sejmu został skierowany rządowy projekt ustawy o przeciwdziałaniu skutkom COVID-19<sup>1</sup>.

Zgodnie z treścią projektu planowane jest między innymi wprowadzenie nowej regulacji dotyczącej kontroli inwestycji skutkujących nabyciem lub osiągnięciem znaczącego uczestnictwa lub dominacji nad podmiotem objętym ochroną przez podmioty zagraniczne (spoza UE), która to kontrola ma być sprawowana przez polski organ antymonopolowy, tj. Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów („Prezes UOKiK”). Zwracamy uwagę, że na dalszych etapach procesu legislacyjnego do projektu mogą zostać wprowadzone zmiany.

Przyznanie Prezesowi UOKiK takich szczególnych uprawnień kontrolnych planowane jest jedynie na okres 24 miesięcy, a nowe zasady w tym zakresie będą miały zastosowanie do transakcji, które będą miały miejsce po wejściu w życie nowych przepisów<sup>2</sup>.

Projekt wprowadza obowiązek zawiadomienia Prezesa UOKiK o każdej transakcji nabycia spełniającej przesłanki wynikające z nowych regulacji. W przypadku braku zgłoszenia Prezes UOKiK będzie także uprawniony do wszczęcia wstępnego postępowania sprawdzającego z urzędu. **Prezes UOKiK będzie mógł sprzeciwić się dokonaniu transakcji podlegającej kontroli również po dokonaniu transakcji nabycia.**

Nabycie lub osiągnięcie znaczącego uczestnictwa lub dominacji dokonane bez złożenia wymaganego zawiadomienia Prezesowi UOKiK lub dokonane pomimo wydania przez Prezesa UOKiK decyzji o sprzeciwie będzie nieważne z mocy prawa, a podmiot dokonujący takiego nabycia będzie podlegał grzywnie do 50 000 000 zł lub karze pozbawienia wolności do lat pięciu.

1.

Tj. ustawy o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych na zapewnienie płynności finansowej przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID-19 oraz o zmianie niektórych innych ustaw.

2.

Planowane jest, aby opisywana regulacja weszła w życie po upływie 30 dni od dnia ogłoszenia.

## DEFINICJA PODMIOTU ZAGRANICZNEGO (SPOZA UE) ORAZ PODMIOTU OBJĘTEGO OCHRONĄ

3.  
Osoba fizyczna nieposiadająca obywatelstwa państwa członkowskiego lub państwa będącego stroną umowy o EOG również będzie uważana za podmiot zagraniczny (spoza UE).

4.  
Lista sektorów i podmiotów, które zgodnie z projektem mają być objęte ochroną jest długa i zróżnicowana, ale zamknięta.

5.  
W szczególności przez nabycie lub osiągnięcie znaczącego uczestnictwa albo nabycie dominacji nad podmiotem objętym ochroną rozumie się następujące zdarzenia: (i) osiągnięcie lub przekroczenie progu, odpowiednio, 20% i 40% ogólnej liczby głosów w organie stanowiącym podmiotu objętego ochroną, udziału w zyskach podmiotu objętego ochroną lub udziału kapitałowego w takim podmiocie; lub (ii) możliwość wywierania wpływu na działalność podmiotu objętego ochroną – w drodze objęcia lub nabycia udziałów albo akcji albo praw z udziałów albo akcji.

Zgodnie z projektem podmiot dokonujący nabycia będzie uważany za przedsiębiorcę zagranicznego (spoza UE), jeżeli nie posiada lub nie posiadał od co najmniej dwóch lat od dnia poprzedzającego zgłoszenie siedziby na terytorium państwa członkowskiego UE lub państwa będącego stroną umowy o EOG<sup>3</sup>.

Nabywany podmiot jest objęty ochroną, jeżeli ma siedzibę w Polsce oraz: (i) jest spółką publiczną; lub (ii) posiada mienie wchodzące w skład infrastruktury krytycznej, o którym mowa w odrębnych przepisach prawa; lub (iii) opracowuje lub modyfikuje oprogramowanie wykorzystywane w określonych rodzajach działalności gospodarczej; lub (iv) prowadzi działalność gospodarczą określonego typu<sup>4</sup>. Podmiot jest objęty ochroną jedynie, jeżeli osiągnął on na terytorium Polski, w którymkolwiek z dwóch lat obrotowych poprzedzających zgłoszenie, obrót przekraczający równowartość 10 000 000 euro.

## ZDARZENIA POWODUJĄCE NABYCIE DOMINACJI LUB ZNACZĄCEGO UCZESTNICTWA

Projekt przewiduje szeroki zakres przypadków, które są uznawane za nabycie dominacji lub znaczącego uczestnictwa<sup>5</sup>. Świadczy to o intencji objęcia jak najszerszego zakresu transakcji obowiązkiem zgłoszenia Prezesowi UOKiK.

## TRYB SKŁADANIA ZAWIADOMIENIA

Obowiązek dokonania zawiadomienia przez przedsiębiorcę zagranicznego (spoza UE) powstaje w przypadku, gdy podmiot taki zamierza nabyć lub nabył dominację lub znaczące uczestnictwo w odniesieniu do podmiotu objętego ochroną.

Zawiadomienie o zamiarze dokonania transakcji nabycia podlegającej kontroli Prezesa UOKiK składa podmiot zamierzający dokonać transakcji nabycia lub, w określonych sytuacjach, podmiot objęty ochroną lub podmiot bezpośrednio kontrolujący podmiot objęty ochroną. Co do zasady zawiadomienie należy złożyć przed przeprowadzeniem transakcji, np. przed wykonaniem lub

zawarciem umowy lub dokonaniem czynności prawnej skutkującej nabyciem dominacji lub znaczącego uczestnictwa w danym podmiocie lub – w przypadku wezwania – przed opublikowaniem wezwania.

Na podstawie złożonego zawiadomienia zostanie wszczęte przez Prezesa UOKiK wstępne postępowanie sprawdzające, które w terminie 30 dni roboczych zakończone decyzją o braku sprzeciwu wobec nabycia lub postanowieniem o wszczęciu postępowania kontrolnego. W przypadku wszczęcia postępowania kontrolnego Prezes UOKiK może sprzeciwić się wobec dokonania transakcji w drodze decyzji wydanej w terminie 120 dni od dnia wszczęcia postępowania kontrolnego. Zgodnie z projektem **Prezes UOKiK sprzeciwia się wobec dokonania transakcji, jeżeli w związku z nabyciem lub osiągnięciem znaczącego uczestnictwa albo nabyciem dominacji istnieje przynajmniej potencjalne zagrożenie dla porządku publicznego lub bezpieczeństwa publicznego lub zdrowia publicznego w Polsce**. Zgłoszenie sprzeciwu jest również możliwe, gdy brak jest możliwości ustalenia, czy nabywca posiada lub posiadał od co najmniej dwóch lat od dnia poprzedzającego zgłoszenie siedzibę na terytorium państwa członkowskiego UE lub państwa będącego stroną umowy o EOG lub gdy podmiot składający zawiadomienie nie złożył w wyznaczonym terminie dokumentów, informacji lub wyjaśnień na wezwanie Prezesa UOKiK.

Prezes UOKiK będzie również mógł wszcząć wstępne postępowanie sprawdzające z urzędu mimo braku zawiadomienia, jeżeli istnieją przesłanki wskazujące na nadużycie lub obejście prawa, w szczególności mające na celu uniknięcie powstania obowiązku zawiadomienia. Wszczęcie takiego postępowania z urzędu będzie możliwe, jeżeli **od daty nabycia lub osiągnięcia znaczącego uczestnictwa albo dominacji nie upłynęło 5 lat**.

#### SANKCJE

**Nabycie dokonane bez złożenia do Prezesa UOKiK wymaganego zawiadomienia lub dokonane pomimo wydania przez Prezesa UOKiK decyzji o sprzeciwie będzie nieważne z mocy prawa.** Ponadto przedsiębiorca, który dokonał nabycia będzie podlegał grzywnie do 50 000 000 zł albo karze pozbawienia wolności do lat pięciu, albo obu tym karom łącznie. Ponadto, osoba zobowiązana z ustawy lub umowy do zajmowania się sprawami podmiotu zależnego, która, wiedząc o dokonaniu takiego nabycia przez

podmiot zależny, nie złoży odpowiedniego zawiadomienia, podlega grzywnie do 5 000 000 zł, karze pozbawienia wolności do lat pięciu, lub obu tym karom łącznie.

#### **DORADZTWO RYMARZ ZDORT**

Kancelaria Rymarz Zdort chętnie pomoże Państwu we wszelkich kwestiach będących przedmiotem niniejszej publikacji. Dzięki dogłębnemu i rozległemu doświadczeniu w reprezentowaniu klientów w postępowaniach z zakresu kontroli koncentracji, możemy pomóc Państwu w dokonaniu oceny czy dana transakcja spełnia przesłanki obowiązku złożenia zawiadomienia, a także w sporządzeniu zawiadomienia oraz w zakresie czynności w toku prowadzonego postępowania. Świadczymy również wsparcie w procesie przeprowadzenia oceny ekonomicznej planowanej transakcji.

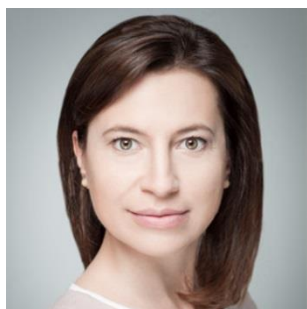
W przypadku pytań pozostajemy do Państwa dyspozycji.



Paweł Zdort  
Partner zarządzający  
+48 (22) 520 42 44  
pawel.zdort@rymarz-zdort.com

Paweł Zdort jest radcą prawnym partnerem zarządzającym kancelarią Rymarz Zdort, wcześniej Weil, Gotshal & Manges - Paweł Rymarz sp.k., oraz współkieruje praktyką fuzji i przejęć.

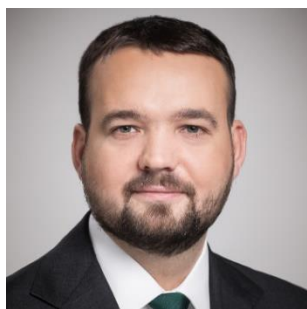
Od wielu lat uznawany w międzynarodowych rankingach rynku prawniczego za jednego z wiodących prawników w dziedzinie prawa korporacyjnego, fuzji i przejęć, rynków udziałowych papierów wartościowych (ECM), transakcji *private equity* oraz energetyki i zasobów naturalnych oraz za jednego z najlepszych prawników w Polsce w zakresie debiutów giełdowych, rynków kapitałowych oraz papierów wartościowych, a także restrukturyzacji.



Iwona Her  
Partner  
+48 (22) 520 43 26  
iwona.her@rymarz-zdort.com

Iwona Her jest radcą prawnym i partnerem w departamencie korporacyjnym kancelarii Rymarz Zdort oraz kieruje praktyką ochrony konkurencji.

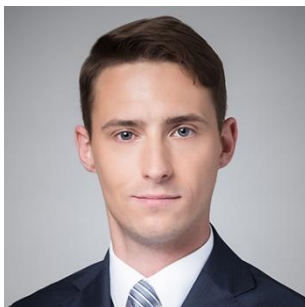
Specjalizuje się w prawie antymonopolowym, transakcjach fuzji i przejęć oraz w prawie spółek. Ma bogate doświadczenie w prowadzeniu spraw z zakresu polskiego i europejskiego prawa ochrony konkurencji i konsumentów, w tym spraw dotyczących kontroli koncentracji przedsiębiorców, porozumień ograniczających konkurencję (karteli) oraz nadużyć pozycji dominującej. Doradzała klientom w związku z umowami dystrybucyjnymi, umowami o współpracę, umowami joint venture oraz pomocą publiczną.



Jacek Zawadzki  
Partner  
+48 (22) 520 43 96  
jacek.zawadzki@rymarz-zdort.com

Jacek Zawadzki jest radcą prawnym i partnerem w departamencie korporacyjnym kancelarii Rymarz Zdort.

Specjalizuje się w prawie gospodarczym, prawie spółek i prawie rynków kapitałowych. Doradzał polskim i zagranicznym podmiotom przy złożonych transakcjach fuzji i przejęć, dotyczących spółek giełdowych i niepublicznych, w tym przy precedensowych transakcjach w sektorze instytucji finansowych, których struktura została wykorzystana przy kolejnych tego typu transakcjach przeprowadzanych na polskim rynku. Doradzał również instytucjom finansowym w kwestiach regulacyjnych, przy postępowaniach przed Komisją Nadzoru Finansowego oraz w transakcjach *bancassurance*.



Leszek Cyganiewicz  
Senior Associate  
+48 (22) 520 42 32  
[leszek.cyganiewicz@rymarz-zdort.com](mailto:leszek.cyganiewicz@rymarz-zdort.com)

Leszek Cyganiewicz jest adwokatem, senior associate w departamencie korporacyjnym kancelarii Rymarz Zdort i członkiem zespołu ochrony konkurencji.

Specjalizuje się w prawie handlowym, prawie spółek i prawie antymonopolowym. Posiada wykształcenie wyższe zarówno w dziedzinie prawa jak i ekonomii. Leszek doradzał klientom prowadzącym zróżnicowane typy działalności, w tym polskim i międzynarodowym inwestorom strategicznym oraz funduszom *private equity*, w toku złożonych transakcji fuzji i przejęć. Doradzał także w toku licznych skomplikowanych postępowań antymonopolowych, w szczególności postępowaniach w sprawie kontroli koncentracji, prowadzonych przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oraz przez Komisję Europejską.



Weronika Szyszka  
Associate  
+48 (22) 520 42 94  
[weronika.szyszka@rymarz-zdort.com](mailto:weronika.szyszka@rymarz-zdort.com)

Weronika Szyszka jest aplikantką adwokacką, associate w departamencie korporacyjnym kancelarii Rymarz Zdort oraz członkiem praktyki ochrony konkurencji.

Specjalizuje się w prawie antymonopolowym. Ma doświadczenie w zakresie spraw z dziedziny prawa ochrony konkurencji i konsumentów, w tym spraw dotyczących kontroli koncentracji przedsiębiorstw i pomocy publicznej, a także polskiego prawa konsumenckiego, w tym klauzul niedozwolonych. Brała udział w postępowaniach w sprawie kontroli koncentracji prowadzonych przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Była także zaangażowana w doradztwo przy transakcjach fuzji i przejęć oraz uczestniczyła w licznych procesach badania prawnego spółek.

**Kancelaria Rymarz Zdort stanowi bezpośrednią kontynuację, pod nową marką, kancelarii Weil, Gotshal & Manges – Paweł Rymarz sp.k., warszawskiego biura międzynarodowej kancelarii prawnej z siedzibą w Nowym Jorku.**

Ponad osiemdziesięcioosobowy zespół prawników i doradców znany jest przede wszystkim z udziału w największych i najbardziej przełomowych transakcjach. Od wielu lat jesteśmy rekomendowani za szerokie kompetencje, najwyższe standardy usług oraz odważne, pionierskie rozwiązania. Regularnie jesteśmy wyróżniani przez klientów z różnych sektorów za zdolność do rozwiązywania najbardziej złożonych zagadnień prawnych. Jesteśmy niekwestionowanym liderem w Polsce w zakresie prawa korporacyjnego, fuzji i przejęć, private equity i rynków kapitałowych. Wiodącą pozycję na rynku zajmują również nasze praktyki postępowania sądowych i arbitrażowych, w tym prawa karnego gospodarczego, bankowości i finansów, energetyki i zasobów naturalnych, nieruchomości, restrukturyzacji, podatkowa, infrastrukturalna oraz regulacyjna. Wsparcie transakcyjne zapewniają wysoko wykwalifikowane i doświadczone zespoły prawników specjalizujące się w obszarach prawa ochrony konkurencji, prawa pracy oraz prawa własności intelektualnej.

Szczegółowe informacje znajdują się na stronie:

[www.rymarz-zdort.com](http://www.rymarz-zdort.com)