

Stanowisko UKNF ws. możliwości przeprowadzenia publicznej subskrypcji akcji na podstawie zatwierdzonego prospektu emisyjnego w przypadku zmiany uchwały emisyjnej

Zatwierdzenie przez Komisję Nadzoru Finansowego („Komisja”, „KNF”) prospektu emisyjnego w związku z publiczną subskrypcją akcji w liczbie określonej w uchwale walnego zgromadzenia oraz wniosku o zatwierdzenie prospektu emisyjnego, wywołuje taki skutek, że zmiana (zmniejszenie lub zwiększenie) liczby oferowanych akcji uniemożliwia przeprowadzenie tej subskrypcji na podstawie zatwierdzonego prospektu emisyjnego.

W ocenie UKNF, w takim przypadku emitent powinien złożyć nowy wniosek, a także sporządzić i przedstawić do zatwierdzenia przez Komisję nowy prospekt emisyjny. Powyższe stanowisko znajduje podstawę w art. 27 *ustawy o ofercie publicznej*, z którego wynika obowiązek zamieszczenia we wniosku o zatwierdzenie prospektu emisyjnego podstawowych danych o papierach wartościowych, których dotyczy prospekt, w szczególności określenia ich liczby i wartości nominalnej. Do wniosku o zatwierdzenie prospektu emitent załącza także m. in. uchwałę w sprawie emisji papierów wartościowych, których dotyczy prospekt i wniosek.

W przypadku zmiany liczby akcji będących podstawą publicznej subskrypcji w wyniku zmiany uchwały walnego zgromadzenia po zatwierdzeniu prospektu, subskrypcja byłaby prowadzona na podstawie innych dokumentów i danych niż te, które stanowiły podstawę do wydania przez Komisję decyzji zatwierdzającej prospekt emisyjny. Zmiana liczby akcji będących przedmiotem publicznej subskrypcji powoduje zmianę stanu faktycznego, co w konsekwencji rodzi obowiązek sporządzenia i zatwierdzenia (wydania nowej decyzji) przez Komisję nowego prospektu.

UKNF zwraca jednocześnie uwagę na art. 54 *ustawy*, zgodnie z którym, prospekt emisyjny może nie określać ostatecznej liczby oferowanych akcji pod warunkiem jednak, że emitent w prospekcie emisyjnym wskaże kryteria lub warunki, jakie będą stosowane dla określenia tej liczby. Przyjęcie powyższego rozwiązania może wynikać m. in. z możliwości zastosowania art. 432 § 4 *ksh*. Przepis ten 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 akcjonariuszy suma minimalna ani wyższa niż określona przez walne zgromadzenia suma maksymalna tego podwyższenia. Określenie przez uprawniony organ ostatecznej sumy, o jaką kapitał zakładowy ma być podwyższony może odbyć się m. in. poprzez ustalenie ostatecznej liczby oferowanych akcji. Należy podkreślić, że „określenie ostatecznej sumy, o jaką kapitał zakładowy ma być podwyższony” nie jest tożsame z „określeniem ostatecznej liczby oferowanych akcji”.

W przypadku zatem, gdy ostateczną liczbę akcji będzie określać np. zarząd, warunkiem niezbędnym dla skutecznego wypełnienia tego uprawnienia, zgodnie z powołanym art. 54 *ustawy*, będzie zamieszczenie w prospekcie emisyjnym (i we wniosku emitenta) odpowiednich informacji przed zatwierdzeniem prospektu, przy czym treść prospektu nie może być sprzeczna z

postanowieniami uchwały emisyjnej. Nie jest zatem możliwe, aby po zatwierdzeniu prospektu, który nie zawierał informacji, o których mowa w art. 54 ustawy, ustalenie ostatecznej liczby akcji będących przedmiotem publicznej subskrypcji nastąpiło w trybie przewidzianym w art. 51 ustawy, tj. w formie aneksu.

Ostatecznego ustalenia sumy podwyższenia kapitału zakładowego (w tym liczby oferowanych akcji) może dokonać także walne zgromadzenie akcjonariuszy poprzez zmianę uchwały emisyjnej. Również i w tym przypadku, prospekt (i odpowiednio wniosek) musi zawierać stosowne informacje już na etapie jego zatwierdzenia. Ustalona w takim trybie ostateczna liczba oferowanych akcji nie może wykraczać poza granice wynikające z uchwały o podwyższeniu kapitału zakładowego, która została załączona do wniosku o zatwierdzenie prospektu emisyjnego.