



Warszawa, dnia 9 grudnia 2004 r.

KANCELARIA SENATU
BIURO LEGISLACYJNE

**Opinia prawna o uchwalonej przez Sejm w dniu 3 grudnia 2004 r.
ustawie o zmianie ustawy o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości
oraz ustawy o poręczeniach i gwarancjach udzielanych przez Skarb Państwa
oraz niektóre osoby prawne**

I. Cel i przedmiot ustawy

Celem uchwalonej przez Sejm w dniu 3 grudnia 2004 r. ustawy o zmianie ustawy o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości oraz ustawy o poręczeniach i gwarancjach udzielanych przez Skarb Państwa oraz niektóre osoby prawne, określanej dalej jako "ustawa", jest wprowadzenie do ustaw nowelizowanych – dla celów udzielania pomocy publicznej – zasady, iż ilekroć jest w nich mowa o mikroprzedsiębiorcy, małym lub średnim przedsiębiorcy, należy przez to rozumieć mikroprzedsiębiorcę, małego lub średniego przedsiębiorcę spełniającego warunki określone w załączniku I do rozporządzenia nr 70/2001/WE z dnia 12 stycznia 2001 r. w sprawie zastosowania art. 87 i 88 Traktatu WE w odniesieniu do pomocy państwa dla małych i średnich przedsiębiorstw (Dz.Urz. L 10 z 13.01.2001), zmienionego rozporządzeniem nr 364/2004/WE z dnia 25 lutego 2004 r. (Dz.Urz. WE L 63 z 28.02.2004). W związku z tym ustawa nowelizuje te przepisy w/w ustaw, które stanowią jedynie o małych i średnich przedsiębiorcach (przedsiębiorstwach). Ponadto dokonuje ona zmian w innych przepisach merytorycznych tych ustaw.

II. Uwagi szczegółowe

1. Art. 1 pkt 1 i art. 2 pkt 1 ustawy wprowadzają zasadę, iż ilekroć w ustawach nowelizowanych jest mowa o mikroprzedsiębiorcy, małym lub średnim przedsiębiorcy, należy przez to rozumieć mikroprzedsiębiorcę, małego lub średniego przedsiębiorcę

spełniającego warunki określone w załączniku I do rozporządzenia nr 70/2001/WE z dnia 12 stycznia 2001 r. w sprawie zastosowania art. 87 i 88 Traktatu WE w odniesieniu do pomocy państwa dla małych i średnich przedsiębiorstw. W celu sprecyzowania w/w definicji zasadne byłoby, aby po wyrazach "należy przez to rozumieć" dodać wyraz "odpowiednio".

2. Art. 1 pkt 5 lit. a ustawy, w zakresie dotyczącym zdania wstępnego art. 6b ust. 5 ustawy o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości, posługuje się sformułowaniem "Wsparcie udzielone podmiotowi, o którym mowa w ust. 1 pkt 1-3, przez Agencję, przeznaczone na powiększenia wyodrębnionego księgowo funduszu.". Wydaje się, że z uwagi na konieczność zachowania poprawności językowej przepis ten – tak jak to ma miejsce w aktualnym stanie prawnym – powinien posługiwać się sformułowaniem "przeznaczone na powiększenie".

3. W związku z tym, iż art. 2 ustawy wprowadził w ustawie o poręczeniach i gwarancjach udzielanych przez Skarb Państwa oraz niektóre osoby prawne zmiany w czterech przepisach, wprowadzając do nich pojęcia mikroprzedsiębiorcy, małego i średniego przedsiębiorcy w rozumieniu rozporządzenia nr 70/2001/WE z dnia 12 stycznia 2001 r. w sprawie zastosowania art. 87 i 88 Traktatu WE w odniesieniu do pomocy państwa dla małych i średnich przedsiębiorstw, wydaje się, że zasadne byłoby dokonanie takiej samej zmiany w art. 7 ust. 2 pkt 3 lit. a, który stanowi jedynie o małych i średnich przedsiębiorcach.

4. Zgodnie z aktualnie obowiązującym art. 35 ust. 3 ustawy poręczeniach i gwarancjach udzielanych przez Skarb Państwa oraz niektóre osoby prawne "Minister właściwy do spraw Skarbu Państwa, w imieniu Skarbu Państwa, może, w drodze, rozporządzenia, przekazać nieodpłatnie Bankowi Gospodarstwa Krajowego akcje lub udziały stanowiące własność Skarbu Państwa.". Na etapie sejmowego postępowania legislacyjnego do projektu opiniowanej ustawy została dodana, a następnie uchwalona zmiana w w/w artykule, polegająca na dodaniu ust. 5 w następującym brzmieniu: "Minister właściwy do spraw Skarbu Państwa wycofuje przekazane nieodpłatnie akcje lub udziały spółek, które:

- 1) w statucie lub umowie spółki zawierają ograniczenia w dysponowaniu akcjami lub udziałami,
- 2) są w trakcie postępowania likwidacyjnego lub upadłościowego,

3) posiadają ujemne kapitały własne lub w których mogła pojawić się konieczność wydatkowania przez BGK środków w celu podwyższenia kapitału lub dokonania dopłat do kapitału,

zastępując je jednocześnie akcjami lub udziałami o łącznej wartości odpowiadającej łącznej wartości wycofanych akcji lub udziałów."

Powołany przepis budzi zasadnicze zastrzeżenia. Stanowi on o "wycofaniu" akcji lub udziałów oraz o ich "zastąpieniu" innymi akcjami lub udziałami. W związku z tym nasuwają się pytania dotyczące:

- 1) trybu, w jakim czynności te mają zostać zrealizowane, zważywszy na fakt, iż Kodeks spółek handlowych nie posługuje się pojęciami "wycofania" i "zastępowania" akcji i udziałów w spółkach;
- 2) terminu dokonania czynności "wycofania" i "zastąpienia";
- 3) formy w jakiej miałyby nastąpić zarówno "wycofanie" akcji lub udziałów, jak również ich "zastąpienie" (ich przekazanie na podstawie art. 35 ust. 3 następuje w drodze rozporządzenia).

Niejasność powołanego przepisu jest tak znaczna, iż uprawniony wydaje się pogląd, że narusza on wynikającą z zasady demokratycznego państwa prawnego zasadę przyzwoitej legislacji (art. 2 Konstytucji RP).

5. Ustawa nie zawiera unormowań dotyczących sposobu zakończenia postępowań będących w toku, tj. rozpoczętych w czasie obowiązywania aktualnych przepisów i niezakończonych do dnia ich zmiany na mocy opiniowanej ustawy. Zważywszy na fakt, iż zmiana zakresu podmiotowego ustaw nowelizowanych następuje dla celów udzielania pomocy publicznej, w związku z warunkami określonymi w załączniku I do rozporządzenia nr 70/2001/WE z dnia 12 stycznia 2001 r. w sprawie zastosowania art. 87 i 88 Traktatu WE w odniesieniu do pomocy państwa dla małych i średnich przedsiębiorstw, zasadny wydaje się być postulat, aby do postępowań tych były stosowane nowe przepisy.

6. Art. 3 ustawy zachowuje w mocy dotychczasowe przepisy wykonawcze wydane na podstawie art. 6a ust. 2 i art. 6b ust. 12 ustawy o utworzeniu Polskiej Agencji Rozwoju Przedsiębiorczości do czasu wydania nowych przepisów wykonawczych. Jednakże według stanu na dzień sporządzenia niniejszej opinii rozporządzenia te nie zostały wydane.

III. Propozycje poprawek

W związku z powyższymi uwagami należy postulować wprowadzenie do tekstu ustawy następujących poprawek:

- 1) w art. 1 w pkt 1, w art. 3 w ust. 2 oraz w art. 2 w pkt 1, w pkt 9a po wyrazach "należy przez to rozumieć" dodaje się wyraz "odpowiednio";
- 2) w art. 1 w pkt 5 w lit. a, w ust. 5 w zdaniu wstępnym wyraz "powiększenia" zastępuje się wyrazem "powiększenie";
- 3) w art. 2 dodaje się pkt 1a w brzmieniu:
"1a) w art. 7 w ust. 2 w pkt 3 lit. a otrzymuje brzmienie:
"a) finansowania przedsięwzięć inwestycyjnych jednostek samorządu terytorialnego oraz mikroprzedsiębiorców, małych i średnich przedsiębiorców,";
- 4) w art. 2 skreśla się pkt 2;
- 5) dodaje się art. 2a w brzmieniu:
"Art. 2a. Do postępowań w sprawach objętych przepisami niniejszej ustawy, wszczętych, a niezakończonych przed dniem jej wejścia w życie, stosuje się przepisy ustaw wymienionych odpowiednio w art. 1 i 2, w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą.";
- 6) skreśla się art. 3.

opracował Piotr Magda