

Pani

**Ewa Chmielarz-Żwawa
Radna Rady Miejskiej w Brzesku**

N/znak: ZS.0003.I.83.2019.EK

Brzesko, dnia 20.12.2019 r.

Odpowiadając na Pani interpelację zgłoszoną na ostatniej sesji Rady Miejskiej w Brzesku w dniu 18.12.2019 r., **w sprawie funkcjonowania Rad Nadzorczych w Spółkach z udziałem Gminy Brzesko** uprzejmie wyjaśniam, że podtrzymujemy dotychczasowe stanowisko zawarte w piśmie ZP.0232.13.2019.ZM z dnia 22 listopada 2019 roku.

Art. 20 ust. 2 ustawy z dnia 21 lutego 2019 r. o zmianie ustawy o zasadach zarządzania mieniem państwowym oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2019 roku, poz. 492) reguluje wszystkie kwestie poruszone w interpelacji w sposób następujący, cytuję:

„... Art. 20 ust 2. W zakresie spełniania wymogów do pełnienia funkcji członków organów nadzorczych, o których mowa w art. 10a ust. 5 ustawy zmienianej w art. 4, przez osoby powołane przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy, które w dniu wejścia w życie niniejszej ustawy pełnią te funkcje, stosuje się przepisy dotychczasowe - do czasu wygaśnięcia ich mandatów...”

Stanowisko w tej sprawie ma uzasadnienie do Rządowego projektu ustawy o zmianie ustawy o zasadach zarządzania mieniem państwowym oraz niektórych innych ustaw, które wraz drukiem sejmowym Nr 3053 pismem RM-10-179-18 z dnia 27 listopada 2018 roku przesłał do kancelarii Sejmu Prezes Rady Ministrów Pan Mateusz Morawiecki.

Uzasadnienie do projektu tego aktu prawnego w zasadniczych dla naszego stanowiska sprawach brzmi, cytuję fragmenty:

„...Projekt ustawy o zmianie ustawy o zasadach zarządzania mieniem państwowym oraz niektórych innych ustaw, zwany dalej „projektem”, ma na celu wprowadzenie nowych regulacji oraz korektę niektórych rozwiązań ustawy z dnia 16 grudnia 2016 r. o zasadach zarządzania mieniem państwowym oraz ustaw zmienionych z dniem 1 stycznia 2017 r. w związku z reformą systemu zarządzania mieniem państwowym. Wprowadzane zmiany pozwolą na usunięcie wątpliwości interpretacyjnych, które pojawiły się od czasu wejścia w życie ustawy o zasadach zarządzania mieniem państwowym, doprecyzowanie niektórych jej przepisów oraz uzupełnienie o nowe rozwiązania, co pozwoli na uporządkowanie kompetencji i zadań organów administracji rządowej po wprowadzeniu reformy zarządzania mieniem państwowym w dniu 1 stycznia 2017 r. oraz uelastyczni stosowanie przepisów ustawy ...”

„...W ustawie o gospodarce komunalnej doprecyzowano przepis art. 10a ust. 5, aby do osób wskazanych jako kandydatów na członków organu nadzorczego przez podmiot reprezentujący jednostkę samorządu terytorialnego lub komunalną osobę prawną w zakresie wykonywania praw z udziałów i akcji przysługujących tym podmiotom, znajdowały zastosowanie wymogi, o których mowa

w art. 19 ust. 1–5 ustawy z dnia 16 grudnia 2016 r. o zasadach zarządzania mieniem państwowym, ponadto w przepisach art. 10a ust. 5 i 7 doprecyzowano, że znajdą one zastosowanie w zakresie wykonywania przez podmiot reprezentujący jednostkę samorządu terytorialnego lub komunalną osobę prawną zarówno praw z udziałów jak i z akcji.

W projekcie zostanie także wprowadzony przepis art. 10c, który będzie odpowiadać w swojej treści uchylanemu przepisowi art. 4 ustawy z dnia 3 marca 2000 r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi w zakresie dotyczącym spółek z udziałem jednostek samorządu terytorialnego. Przeniesienie powyższej regulacji do ustawy o gospodarce komunalnej pozwoli na ujęcie w ramach jednego aktu prawnego regulacji dotyczących wymogów, jakie mają spełniać osoby wskazane na członka organu nadzorczego przez jednostkę samorządu terytorialnego lub komunalną osobę prawną.

Zaproponowane rozwiązanie spowoduje, że jedna osoba może być członkiem rady nadzorczej tylko w jednej spośród spółek, w których:

- udział Skarbu Państwa przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji;
- udział jednostek samorządu terytorialnego przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji;
- udział państwowej osoby prawnej przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji;
- udział komunalnej osoby prawnej przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby akcji;
- łączny udział podmiotów lub spółek, o których mowa powyżej, przekracza 50% kapitału zakładowego lub 50% liczby udziałów albo akcji,

chyba, że do takiej osoby znajdzie zastosowanie przepis art. 6 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne.

Zaproponowano, aby powyższe ograniczenia dotyczyły także pełnienia funkcji członka organu nadzorczego w spółkach z większościowym udziałem państwowej osoby prawnej lub komunalnej osoby prawnej oraz pełnomocnika wspólnika w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością, o którym mowa w art. 11 ust. 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i niektórych uprawnieniach pracowników. Dotychczasowe rozwiązanie prawne dotyczy jedynie ograniczenia bycia członkiem organu nadzorczego, pomija natomiast istotny aspekt związany z pełnieniem funkcji pełnomocnika wspólnika, który w myśl ustawy o komercjalizacji i niektórych uprawnieniach pracowników sprawuje funkcję kontrolną w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością powstałą w wyniku komercjalizacji ...”

„...Dodatkowo wprowadzono przepis przejściowy dotyczący członków organu nadzorczego spółki, o której mowa w art. 19a ustawy o zasadach zarządzania mieniem państwowym wskazanych lub powołanych, przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy, przez organ administracji rządowej lub przez państwową osobę prawną, na podstawie, którego do czasu wygaśnięcia mandatów osób pełniących funkcje członków organów nadzorczych będą stosowane przepisy dotychczasowe. Analogiczny przepis przejściowy został wprowadzony w odniesieniu do członków organów nadzorczych wskazanych lub powołanych przez podmiot reprezentujący jednostkę samorządu terytorialnego lub komunalną osobę prawną przed wejściem w życie projektu, nakazujący stosowanie do tych osób przepisów dotychczasowych – do czasu wygaśnięcia ich mandatów. ...”

Jak widać z powyższego, w projekcie ustawy ustawodawca zakładał przepisy przejściowe, które pominięto w tzw. „ustawie kominowej” (ustawa z dnia 3 marca 2000 r. o wynagradzaniu osób kierujących niektórymi podmiotami prawnymi – t. j. Dz. U. z 2019 roku, poz. 2136), co skomplikowało sytuację osób powołanych w skład Rad Nadzorczych przed dniem wejścia przepisów ustawy. Takich wątpliwości nie ma już w tzw. „ustawie antykorupcyjnej” (ustawa z dnia 21 sierpnia 1997 r. o ograniczeniu prowadzenia działalności gospodarczej przez osoby pełniące funkcje publiczne – t. j. Dz. U. z 2019 roku, poz. 2399), która ponadto zakłada **nadal uczestnictwo jednej osoby w dwóch radach nadzorczych.**

Skutek powołania osoby z naruszeniem zakazu po dacie wejścia w życie przepisu wprowadzającego taki zakaz nie budzi większych wątpliwości. Powołanie osoby do drugiej rady nadzorczej po dniu **15 września 2019 r.** byłoby rzeczywiście obciążone wadą prawną.

Na gruncie zgromadzonych różnorodnych opinii prawnych i stanowisk w tym zakresie poważne kontrowersje budzą skutki zakazu dla osób już pełniących funkcje przed dniem **15 września 2019 roku.** Nieprecyzyjność nowych norm i brak jasnych przepisów intertemporalnych we wprowadzanych nowelizacjach z jednej strony nie może uderzać w osoby powołane zgodnie z prawem, a z drugiej, (co jest najistotniejsze) narażać na nieprzewidziane, skomplikowane prawnie sytuacje same Spółki, dla których największym zagrożeniem jest paraliż jej Organów.

Z poważaniem

Burmistrz Brzeska
(-) mgr Tomasz Latocha

Otrzymują:

1 x Adresat

1 x a/a