

Stanowisko w sprawie braku możliwości złożenia przez pełnomocnika w dokumencie informacyjnym oświadczenia, o którym mowa w art. 22 ust. 5 ustawy z dnia z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych (Dz. U. z 2013, poz. 1382) („ustawa o ofercie publicznej)

Art. 22 ust. 5 ustawy o ofercie publicznej stanowi, że prospekt emisyjny powinien zawierać oświadczenie o prawdziwości, rzetelności i kompletności informacji, w brzmieniu określonym Rozporządzeniu Komisji (WE) NR 809/2004 z dnia 29 kwietnia 2004 r. wykonującym dyrektywę 2003/71/WE Parlamentu Europejskiego i Rady w sprawie informacji zawartych w prospektach emisyjnych oraz formy, włączenia przez odniesienie i publikacji takich prospektów emisyjnych oraz rozpowszechniania reklam („rozporządzenie 809/2004”). Zgodnie z art. 41 ust. 2 ustawy o ofercie publicznej ww. przepis stosuje się odpowiednio do memorandum informacyjnego.

Oświadczenie, o którym mowa w art. 22 ust. 5 ustawy o ofercie publicznej („oświadczenie”) w dokumencie informacyjnym jest składane przez następujące podmioty:

- 1) emitenta - za wszystkie informacje;
- 2) sprzedającego - za informacje o sprzedającym oraz dokonywanej przez niego sprzedaży papierów wartościowych, a w przypadku gdy sprzedający jest wobec emitenta podmiotem dominującym lub wywierającym na emitenta znaczny wpływ w rozumieniu art. 96 ust. 3 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi (Dz. U. z 2014, poz. 94, z późn. zm.) („ustawa o obrocie instrumentami finansowymi”) - za wszystkie informacje;
- 3) podmiot zabezpieczający - za informacje o tym podmiocie oraz o ustanowionym zabezpieczeniu, a w przypadku gdy podmiot zabezpieczający jest wobec emitenta

- podmiotem dominującym lub wywierającym na emitenta znaczny wpływ w rozumieniu art. 96 ust. 3 ustawy o obrocie instrumentami finansowymi - za wszystkie informacje;
- 4) subemitenta usługowego - za informacje o subemitencie oraz dokonywanej przez niego subskrypcji lub sprzedaży papierów wartościowych;
 - 5) podmiot sporządzający lub biorący udział w sporządzeniu informacji - za informację, którą sporządził lub w której sporządzeniu brał udział.

Oświadczenie składane w dokumencie informacyjnym przez ww. podmioty stanowi oświadczenie wiedzy. Przedstawienie w dokumencie informacyjnym nieprawdziwych lub zatajanie prawdziwych danych jest zagrożone odpowiedzialnością karną (art. 100 ustawy o ofercie publicznej). W przypadku odpowiedzialności karnej mamy do czynienia z odpowiedzialnością zindywidualizowaną i osobistą, tzn. że odpowiedzialności za popełniony czyn nie może przejąć na siebie nikt inny jak tylko sprawca czynu zabronionego. Odpowiedzialności karnej z art. 100 ustawy o ofercie publicznej za podanie nieprawdziwych lub zatajanie prawdziwych danych w dokumencie informacyjnym nie może przejąć na siebie pełnomocnik, a zatem nie jest możliwe podpisanie przez niego oświadczenia o prawdziwości, rzetelności i kompletności danych zamieszczanych w prospekcie emisyjnym.

Konieczne jest ich złożenie bezpośrednio przez stronę postępowania, która ponosi odpowiedzialność karną za prawdziwość składanych oświadczeń. W przypadku osoby fizycznej oświadczenie w dokumencie informacyjnym powinno być złożone i podpisane przez tę osobę fizyczną. W przypadku osoby prawnej posiadającej osobowość prawną (spółki kapitałowe) oświadczenie w dokumencie informacyjnym powinno być złożone i podpisane przez członków zarządu tej osoby prawnej zgodnie z reprezentacją określoną w statucie lub umowie spółki. W przypadku osoby prawnej nieposiadającej osobowości prawnej (spółki osobowe) oświadczenie w dokumencie informacyjnym powinno być złożone i podpisane przez wspólników uprawnionych do podejmowania czynności prawnych i faktycznych.

W sytuacji, gdy oświadczenie w dokumencie informacyjnym nie zostało złożone i podpisane przez właściwą osobę ponoszącą odpowiedzialność karną za jego złożenie, oznacza to, że przy sporządzaniu dokumentu informacyjnego nie zachowano wszystkich wymogów, które powinny być zachowane w związku z jego przygotowaniem i nie spełnia on wymagań formalnych w postępowaniu administracyjnym.