



**Opinia do ustawy o zmianie ustawy o radiofonii i telewizji
(druk nr 602)**

I. Cel i przedmiot ustawy

Celem ustawy jest umożliwienie udzielania koncesji na rozpowszechnianie programów radiowych i telewizyjnych spółkom osobowym oraz umożliwienie przeniesienia uprawnień wynikających z koncesji przez osobę fizyczną na spółkę, której osoba ta jest współnikiem.

II. Przebieg prac legislacyjnych

Ustawa powstała na podstawie projektu komisyjnego. W trakcie przebiegu prac legislacyjnych nie wniesiono żadnych poprawek do projektu.

III. Uwagi szczegółowe

1. Ustawa rozszerza katalog podmiotów uprawnionych do otrzymania koncesji na rozpowszechnianie programów radiowych i telewizyjnych o spółki osobowe. Zdaniem autorów ustawy nowelizacja ta zrówna podmioty zagraniczne, w tym również działające w formie spółek osobowych, z podmiotami działającymi na podstawie prawa polskiego. Ponadto, zdaniem autorów ustawy, "prowadzenie działalności gospodarczej w formie spółek osobowych stanowi atrakcyjną i często wykorzystywaną formę współpracy kapitałowej pomiędzy osobami fizycznymi (...)". Wydaje się, że zabieg legislacyjny polegający jedynie na dodaniu spółek osobowych do katalogu podmiotów uprawnionych do otrzymania koncesji, obok osób fizycznych oraz prawnych, wykracza poza zakładane przez autorów ustawy zamiary.

W obecnym stanie prawnym aby osoba fizyczna mogła otrzymać koncesję musi posiadać obywatelstwo polskie i mieć stałe miejsce zamieszkania w Polsce. Spółka (akcyjna lub z o.o.) musi mieć siedzibę w Polsce oraz spełnić następujące warunki:

- udział osób zagranicznych w kapitale zakładowym spółki nie może przekraczać 49 %,
- umowa lub statut spółki muszą przewidywać, że:
 - a) członkami zarządu spółki będą w większości osoby posiadające obywatelstwo polskie i stałe miejsce zamieszkania w Polsce,
 - b) w zgromadzeniu wspólników lub w walnym zgromadzeniu udział głosów osób zagranicznych i spółek zależnych, w rozumieniu Kodeksu spółek handlowych, od osób zagranicznych nie może przekroczyć 49 %,
 - c) członkami rady nadzorczej spółki będą w większości osoby posiadające obywatelstwo polskie i stałe miejsce zamieszkania w Polsce.

Ograniczenia te nie dotyczą osób zagranicznych i spółek zależnych od osób zagranicznych, których miejsce zamieszkania lub siedziba znajdują się w państwie członkowskim Europejskiego Obszaru Gospodarczego.

Wbrew zamiarom autorów ograniczenia powyższe, z wyjątkiem wymogu posiadania siedziby na terytorium Polski, nie dotyczą spółek osobowych. Spółki osobowe mogą być utworzone przez: wyłącznie osoby fizyczne, osoby fizyczne i prawne, lub wyłącznie osoby prawne. Wspólnikami spółek osobowych mogą być także inne spółki osobowe. Ograniczenia określone w art. 35 ust. 1 i 2 nowelizowanej ustawy nie dotyczą wspólników wszystkich spółek osobowych, gdyż wyłącznie w przypadku spółki komandytowo - akcyjnej możemy mówić o kapitale zakładowym oraz organach takich jak rada nadzorcza oraz walne zgromadzenie wspólników. Przepisy literalnie dopuszczają powołanie zarządu spółki wyłącznie w spółce partnerskiej. Ponadto należy zwrócić uwagę, iż użycie pojęcia "spółka osobowa" obowiązującego na gruncie Kodeksu spółek handlowych nie wyklucza rozumienia doktrynalnego i objęcia nim również spółek cywilnych.

Jeżeli ograniczenia określone w art. 35 ust. 1 i 2 nie dotyczą spółek osobowych to zaproponowane w nowelizacji rozszerzenie katalogu uprawnionych do otrzymania koncesji na spółki osobowe, bez dodatkowego doprecyzowania warunków ich działania, umożliwi obchodzenie tych przepisów przez osoby zagraniczne, które nie mają siedziby lub miejsca zamieszkania w państwie członkowskim Europejskiego Obszaru Gospodarczego. Ponieważ taka sytuacja stanowiłaby bezzasadne uprzywilejowanie prowadzenia działalności w formie spółek osobowych należy wprowadzić następujące ograniczenia:

- doprecyzować, iż przepisy mają zastosowanie jedynie do spółek osobowych prawa handlowego,

- jeżeli współnikami będą osoby fizyczne to jedynie posiadające obywatelstwo i miejsce zamieszkania a Polsce,
- udział kapitałowy osób zagranicznych nie może być większy niż 49 %,
- prawo do reprezentacji i prowadzenia spraw spółki będą miały w większości osoby fizyczne posiadające obywatelstwo i miejsce zamieszkania a Polsce,
- osoby zagraniczne nie mogą dysponować większością przekraczającą 49 % głosów.

2. W art. 1 w pkt 3 ustawy nowelizującej dodano przepis ust. 3a w art. 38 a, zgodnie z którym osoba fizyczna będzie mogła przenieść uprawnienia wynikające z koncesji, za zgodą Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji, na spółkę, której jest współnikiem. Brak wskazania przyczyn odmowy wydania zezwolenia, takich jak np. wymienione w ust. 3, sugeruje, iż Krajowa Rada będzie miała pełną swobodę podjęcia tej decyzji. Ponadto, ponieważ Przewodniczący Krajowej Rady kieruje jej pracami oraz reprezentuje ją na zewnątrz, należy wskazać jego jako organ właściwy do podjęcia decyzji w sprawie wyrażenia zgody.

IV. Propozycje poprawek

1)

- w art. 1 w pkt 1, w ust. 1 wyrazy "spółce osobowej" zastępuje się wyrazami "osobowej spółce handlowej",

oraz konsekwentnie propozycja nałożenia na spółki osobowe ograniczeń dotyczących udziału osób zagranicznych:

- propozycja pierwsza "prostsza" ale bardziej restrykcyjna:

- w art. 1 w pkt 1 po wyrazach "art. 35" dodaje się dwukropek, pozostałą treść oznacza się jako lit. a i dodaje się lit. b w brzmieniu:

"b) dodaje się ust. 1a w brzmieniu:

"1a. Koncesja może być udzielona osobowej spółce handlowej, której współnikami mogą być wyłącznie osoby fizyczne posiadające obywatelstwo polskie i stałe miejsce zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub osoby prawne, które mają siedzibę na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej i do których, w przypadku spółek, stosuje się ograniczenia, o których mowa w ust. 2." ;

- *lub propozycje alternatywna – bardziej odpowiadająca ograniczeniom nałożonym na spółki kapitałowe:*

- w art. 1 w pkt 1 po wyrazach "art. 35" dodaje się dwukropek, pozostałą treść oznacza się jako lit. a i dodaje się lit. b w brzmieniu:

"b) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

"2. Koncesja dla spółki z udziałem osób zagranicznych może być udzielona, jeżeli:

- 1) udział kapitałowy osób zagranicznych lub* udział osób zagranicznych w kapitale zakładowym spółki nie przekracza 49 %,
- 2) umowa lub statut spółki przewidują, że:
 - a) osobami uprawnionymi do reprezentowania lub prowadzenia spraw spółki albo członkami zarządu spółki będą w większości osoby posiadające obywatelstwo polskie i stałe miejsce zamieszkania w Polsce,
 - b) w zgromadzeniu wspólników lub w walnym zgromadzeniu udział głosów osób zagranicznych i spółek zależnych, w rozumieniu Kodeksu spółek handlowych, od osób zagranicznych nie może przekroczyć 49 %,
 - c) osoby zagraniczne nie mogą dysponować bezpośrednio lub pośrednio większością przekraczającą 49 % głosów w osobowej spółce handlowej.
 - d) członkami rady nadzorczej spółki będą w większości osoby posiadające obywatelstwo polskie i stałe miejsce zamieszkania w Polsce.";"

2)

- w art. 1 w pkt 3, w ust. 3a dodaje się zdanie drugie w brzmieniu:

"Odmowa wyrażenia zgody następuje z przyczyny, o której mowa w ust. 3 pkt 1.";

- w art. 1 w pkt 3 po wyrazach "w art. 38a" dodaje się dwukropek, pozostałą treść oznacza się jako lit. a i dodaje się lit. b w brzmieniu:

"b) ust. 4 otrzymuje brzmienie:

"4. Na podstawie uchwały Krajowej Rady, Przewodniczący Krajowej Rady wydaje decyzję w sprawie wyrażenia zgody bądź odmowy, o której mowa w ust. 3 i 3a.". "

**podkreślenie wyróżnia naniesione zmiany w stosunku do stanu obowiązującego*

Adam Niemczewski

wicedyrektor