

Warszawa, dnia 11 sierpnia 2017 r.

K O M U N I K A T
Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki
Nr 56/2017

w sprawie sposobu i terminu realizacji przez spółki prawa handlowego zarejestrowane w Krajowym Rejestrze Sądowym obowiązku wystąpienia z wnioskiem o zmianę koncesji w przypadku zmiany nazwy, adresu, siedziby, numeru KRS, NIP lub VAT UE oraz realizacji obowiązków informacyjnych w przypadku zmiany danych wspólnika, akcjonariusza oraz osoby uprawnionej lub wchodzącej w skład organu uprawnionego do reprezentacji, a także obowiązków informacyjnych określonych w warunkach koncesyjnych

Wstęp

Niniejszy komunikat dotyczy omówienia sposobu i terminu realizacji obowiązków określonych w art. 37 ust. 2c i 2d ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (Dz. U. z 2017 r. poz. 220 ze zm.; dalej: „uPE”), tj. w zakresie zmiany danych określonych w art. 35 ust. 1c pkt 4 i 5, art. 37 ust. 1 pkt 1 i 7 oraz ust. 2a uPE oraz sposobu i terminu realizacji obowiązków informacyjnych określonych w warunkach koncesyjnych.

Obowiązek wystąpienia z wnioskiem o zmianę koncesji, w przypadku zaistnienia zmian danych, o których mowa w art. 37 ust. 1 pkt 1 i 7 oraz art. 37 ust. 2a uPE oraz obowiązek zgłaszania zmiany danych, o których mowa w art. 35 ust. 1c pkt 4 i 5 uPE, zostały ustanowione na mocy ustawy z dnia 22 lipca 2016 r. o zmianie ustawy - Prawo energetyczne oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2016 r. poz. 1165 ze zm.) i obowiązuje od dnia 3 sierpnia 2016 r.

I. Data, od której liczony jest termin na spełnienie obowiązku określonego w art. 37 ust. 2c uPE, tj. w zakresie danych określonych w art. 37 ust. 1 pkt 1 i 7 oraz art. 37 ust. 2a uPE

Artykuł 37 ust. 1 pkt 1 i 7 uPE stanowi, że koncesja powinna określać oznaczenie podmiotu, jego siedziby lub miejsca zamieszkania oraz ich adres oraz numer w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, o ile przedsiębiorca taki numer posiada, lub numer równoważnego rejestru państw członkowskich Unii Europejskiej, Konfederacji Szwajcarskiej, państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym lub Turcji oraz numer identyfikacji podatkowej (NIP).

Z kolei, na podstawie art. 37 ust. 2a uPE, koncesje na wytwarzanie paliw ciekłych, obrót paliwami ciekłymi z zagranicą, a w niektórych przypadkach także koncesje na obrót paliwami ciekłymi, określają również tzw. numer VAT UE, tj. numer, za pomocą którego podmiot jest identyfikowany w obrocie paliwami ciekłymi na potrzeby podatku od towarów i usług, nadany zgodnie z art. 97 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2017 r. poz. 1221 ze zm.).

Natomiast art. 37 ust. 2c uPE stanowi, iż w przypadku zmiany danych, o których mowa w art. 37 ust. 1 pkt 1 i 7 oraz ust. 2a uPE, przedsiębiorstwo energetyczne jest obowiązane złożyć **wniosek o zmianę koncesji najpóźniej w terminie 7 dni** od dnia zaistnienia tych zmian.

Mając na uwadze brzmienie art. 15 ust. 1 zd. 1 w zw. z art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym (Dz. U. z 2017 r. poz. 700 ze zm.) oraz uwzględniając specyfikę przepisów o podatku VAT oraz o zasadach ewidencji i identyfikacji podatników i płatników, uprzejmie informuję, że jako **pierwszy dzień terminu** należy traktować **dzień następujący po dniu, w którym nastąpiło ogłoszenie wpisu do Krajowego Rejestru Sądowego w Monitorze Sądowym i Gospodarczym**. Zgodnie z art. 13 ust. 1 wspomnianej ustawy, wpisy do KRS podlegają obowiązkowi ogłoszenia w Monitorze Sądowym i Gospodarczym, chyba że ustawa stanowi inaczej. Z kolei art. 15 ust. 1 zd. 1 ww. ustawy stanowi, iż od dnia ogłoszenia w Monitorze Sądowym i Gospodarczym nikt nie może zasłaniać się nieznaną sobie ogłoszonymi wpisami.

II. Forma realizacji obowiązku z art. 37 ust. 2c uPE

Pisemny wniosek o zmianę koncesji, w przypadku określonym w art. 37 ust. 2c uPE, można złożyć **osobiście** przed upływem wspomnianego terminu **lub w formach wymienionych poniżej**.

Zgodnie z treścią art. 57 § 5 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity Dz. U. z 2017 r. poz. 1257; dalej: „kpa”) w zw. z art. 30 ust. 1 uPE wspomniany **termin zostanie zachowany**, jeśli przed jego upływem wniosek o zmianę koncesji został w szczególności:

- wysłany w formie dokumentu elektronicznego do organu administracji publicznej, a nadawca otrzymał urzędowe poświadczenie odbioru;
- nadany w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe;
- złożony w polskim urzędzie konsularnym.

Wniosek o zmianę koncesji powinien być jednoznacznie i precyzyjnie sformułowany. W przypadku posiadania kilku koncesji, należy wskazać, o zmianę których konkretnie koncesji ubiega się wnioskodawca. Pomimo faktu, że Prezes URE z urzędu posiada informacje o posiadanych przez wnioskodawcę koncesjach, to z uwagi na treść art. 155 kpa i jego wykładnię, spółka powinna określić w żądaniu wniosku, o **zmianę których koncesji** wnosi **oraz w jakim zakresie** żąda zmian koncesji (np. zmiana nazwy, zmiana adresu siedziby).

III. Obowiązki informacyjne w przypadku zmiany danych wspólnika, akcjonariusza oraz osoby uprawnionej lub wchodzącej w skład organu uprawnionego do reprezentacji, a także obowiązki informacyjne określone w warunkach koncesyjnych w relacji do obowiązku z art. 37 ust. 2c uPE

Artykuł 35 ust. 1c pkt 4 i 5 uPE stanowi, że wniosek o udzielenie koncesji na **wytwarzanie paliw ciekłych** oraz koncesji **na obrót paliwami ciekłymi z zagranicą** powinien również zawierać, odpowiednio do rodzaju działalności:

- dane osób uprawnionych lub wchodzących w skład organu uprawnionego do reprezentowania wnioskodawcy, obejmujące: imię i nazwisko, datę i miejsce urodzenia, obywatelstwo, numer PESEL (o ile został nadany), serię i numer paszportu albo innego dokumentu stwierdzającego tożsamość, adres zamieszkania;
- listę wspólników lub akcjonariuszy, posiadających co najmniej 20% udziałów lub akcji, w przypadku wnioskodawcy innego niż osoba fizyczna.

Z kolei art. 37 ust. 2d uPE stanowi, iż zmianę danych, o których mowa w art. 35 ust. 1c pkt 4 i 5, należy **zgłaszać Prezesowi URE w terminie 14 dni** od dnia zaistnienia tych zmian. Obowiązek zgłaszania zmian tych danych dotyczy przedsiębiorstw energetycznych wykonujących działalność gospodarczą wymagającą posiadania koncesji na wytwarzanie paliw ciekłych lub koncesji na obrót paliwami ciekłymi z zagranicą.

Ponadto niezależnie od obowiązku przestrzegania przez koncesjonariuszy posiadających **wszystkie rodzaje koncesji** przepisów powszechnie obowiązującego prawa, w tym obowiązku z art. 37 ust. 2c uPE, wszyscy koncesjonariusze zobligowani są do przestrzegania warunków określonych w udzielonym im koncesjach. Wśród obowiązków wyznaczanych treścią koncesji znajduje się obowiązek **informowania** Prezesa URE o zmianie niektórych danych dotyczących koncesjonariusza.

W obecnym stanie prawnym może dochodzić do swoistej kolizji obowiązku z art. 37 ust. 2c uPE z obowiązkami informacyjnymi określonymi w warunkach koncesyjnych zawartych w koncesjach wydanych przed dniem 3 sierpnia 2016 r. Obie kategorie obowiązków mogą różnić się zarówno terminem wykonania obowiązku, jak i sposobem (formą) jego wykonania.

W warunkach koncesyjnych zawartych w udzielonych przed dniem 3 sierpnia 2016 r. koncesjach można spotkać się z koniecznością **zawiadomienia Prezesa URE** o zmianach danych dotyczących koncesjonariusza **w terminie 14 dni** od dnia ich powstania, natomiast art. 37 ust. 2c uPE stanowi o konieczności złożenia **wniosku o zmianę koncesji w terminie 7 dni** od dnia zaistnienia zmian. Powyższe dwa **obowiązki** wynikające z różnych podstaw prawnych, **różnią się od siebie**. Czym innym bowiem jest obowiązek „zawiadomienia o zmianach”, a czym innym jest obowiązek „złożenia wniosku o zmianę koncesji”.

W sytuacji kolizji obowiązku z art. 37 ust. 2c uPE z obowiązkami informacyjnymi wynikającymi z warunków koncesyjnych **pierwszeństwo ma obowiązek z art. 37 ust. 2c uPE**. W przypadku braku kolizji, obie kategorie obowiązków należy wypełnić równolegle.

IV. Forma realizacji obowiązków informacyjnych określonych w art. 37 ust. 2d uPE oraz w warunkach koncesyjnych

Realizacja obowiązków informacyjnych określonych w art. 37 ust. 2d uPE oraz w warunkach koncesyjnych następuje **w formie pisemnych zawiadomień** przesłanych do organu administracji publicznej.

Termin wypełnienia ww. obowiązków informacyjnych uważa się za zachowany, jeśli przed jego upływem zawiadomienie zostanie **dostarczone** do URE. Odmiennie zatem niż w przypadku wniosku o zmianę koncesji, kluczowy jest **dzień wpłynięcia zawiadomienia do URE**.

Wniosek o zmianę koncesji stanowi jednocześnie spełnienie obowiązku poinformowania o zmianie danych, które skutkują potrzebą zmiany koncesji. Nie jest bowiem możliwe złożenie wniosku o zmianę koncesji bez zawarcia w takim wniosku informacji, o zmianę których danych ubiega się wnioskodawca. Natomiast samo poinformowanie o zmianie danych nie jest równoznaczne ze złożeniem wniosku o zmianę koncesji, w sytuacji gdy poprzestano wyłącznie na przekazaniu informacji.

Odmiennie charaktery terminów realizacji obowiązków informacyjnych, o których mowa w niniejszym komunikacie, oraz wynikające z charakteru warunków koncesji wymaganie, aby zawiadomienie o zmianie danych zawartych w koncesji wpłynęło do urzędu w terminie 14 lub 7 dni (w zależności od treści warunków koncesyjnych) od dnia nastąpienia zmiany, może wiązać się z ryzykiem realizacji jednego z obowiązków, przy jednoczesnym braku terminowej realizacji drugiego z nich. Sytuacja taka może mieć miejsce w przypadku, gdy przedsiębiorca zdecyduje się na złożenie jedynie wniosku o zmianę koncesji, wychodząc z założenia, iż wniosek taki zawiera już w sobie stosowną informację wymaganą warunkami koncesji. W takim przypadku decydując się na skorzystanie z jednej z form nadania wniosku określonych w art. 57 § 5 kpa należy

mieć na uwadze, że aby doszło do zachowania terminu realizacji obowiązku informacyjnego wynikającego z warunków koncesji, wniosek taki musi wpłynąć do urzędu w terminie określonym w warunku koncesyjnym tj. w terminie 14 lub 7 dni od dnia zaistnienia zmian.

Jednocześnie zwracam uwagę, iż zmiana danych określonych w art. 37 ust. 2d uPE (związanych z koncesją na wytwarzanie paliw ciekłych oraz koncesją na obrót paliwami ciekłymi z zagranicą) **nie skutkuje potrzebą zmiany koncesji** i stanowi odmienny od wyrażonego w art. 37 ust. 2c uPE obowiązek. W rezultacie, odnośnie art. 37 ust. 2d uPE, nie funkcjonuje opisany powyżej mechanizm automatycznego spełnienia wymogu poinformowania o zmianie danych w przypadku złożenia wniosku o zmianę koncesji. W sytuacji **jednoczesnego** wystąpienia u przedsiębiorcy zmian, o których mowa w art. 37 ust. 2c uPE oraz w art. 37 ust. 2d uPE oba obowiązki należy wypełnić **równolegle**. Zasadniczo, możliwe są dwa warianty wykonania obu obowiązków, tj. oddzielne złożenie wniosku o zmianę koncesji oraz oddzielne poinformowanie o zmianie danych z art. 37 ust. 2d uPE albo zawarcie informacji o zmianie danych z art. 37 ust. 2d uPE przy okazji złożonego wniosku o zmianę koncesji. Niezależnie od wybranego wariantu, należy pamiętać, ażeby informacja o zmianie danych określonych w art. 37 ust. 2d uPE **wpłynęła do URE w terminie 14 dni** od dnia zaistnienia tych zmian.

V. Kary pieniężne za naruszenie w/w obowiązków

Zgodnie z art. 56 ust. 1 pkt 49 w zw. z art. 56 ust. 2h pkt 9 w zw. z art. 56 ust. 2 uPE, Prezes URE nakłada na podmiot, który nie realizuje obowiązku określonego w art. 37 ust. 2c lub 2d uPE, karę pieniężną w wysokości **od 10 000 zł do 50 000 zł**.

W świetle art. 56 ust. 1 pkt 12 w zw. z art. 56 ust. 2 w zw. z art. 56 ust. 3 uPE niewywiązanie się z obowiązku informacyjnego określonego w warunkach koncesyjnych będzie **skutkować wszczęciem** przez Prezesa URE **postępowania o nałożenie kary pieniężnej** w wysokości do 15% przychodu ukaranego przedsiębiorcy, osiągniętego w poprzednim roku podatkowym, a jeżeli kara pieniężna związana jest z działalnością prowadzoną na podstawie koncesji, wysokość kary nie może przekroczyć 15% przychodu ukaranego przedsiębiorcy, wynikającego z działalności koncesjonowanej, osiągniętego w poprzednim roku podatkowym.