



Izabela Kisłow-Bisztrai
Radca prawny (PL)

tel.: +48 608 780 923
tel.: +36 702 034 904
email: izabela.kislow@bisztrai.com
email: iza.kislow@gazeta.pl

dr. Bisztrai Gábor
Adwokat (HU)

tel.: +36 30 372 3813
email: gabor.bisztrai@avocat.hu
email: gabor.bisztrai@bisztrai.com

Bisztrai Ugyvédi Iroda
Capital Square, III. em.
Váci út 76, HU-1133 Budapest

Szanowni Państwo,

przekazujemy w Państwa ręce siódmy w tym roku numer informatora prawnego nt. zmian w prawie polskim, który przygotowany został przez Zespół naszej Kancelarii. W najnowszym Newsletterze Polska piszemy o **projekcie ustawy prawo gazowe, o możliwości przywrócenia do pracy odwołanego członka zarządu oraz ciekawym orzeczeniu Naczelnego Sądu Administracyjnego odnośnie sukcesji interpretacji podatkowych**. Mamy nadzieję, że informacje w nim zawarte będą mogli Państwo wykorzystać w bezpiecznym prowadzeniu biznesu. Zapraszamy także na naszą stronę internetową www.bisztrai.com, gdzie w rubryce Centrum Prasowe zamieszczać będziemy publikacje dotyczące trudnych, a przez to interesujących zagadnień prawnych związanych z Państwa działalnością.

Z poważaniem,

Izabela Kisłow-Bisztrai
Radca prawny (PL)

dr. Gábor Bisztrai
Adwokat (HU)

Projekt ustawy Prawo gazowe (PG)

W dotychczasowych wydaniach Newslettera informowaliśmy Państwa o przebiegu prac nad nowelizacją prawa energetycznego, w tym projektu ustawy o odnawialnych źródłach energii oraz ustawy prawo energetyczne. W aktualnym numerze przedstawiamy wybrane zagadnienia dotyczące trzeciego aktu prawnego wchodzącego w skład tzw. trójpaku energetycznego, tj. ustawy prawo gazowe (dalej: PG).

Zmiany w zakresie koncesjonowania

Projekt ustawy PG przewiduje, że działalnością, na prowadzenie której będzie wymagane uzyskanie koncesji będzie sprzedaż, dystrybucja i magazynowanie gazu, a ponadto skraplanie oraz regazyfikacja skroplonego gazu ziemnego. **W miejsce obecnych koncesji na obrót paliwami gazowymi i koncesji na obrót gazem ziemnym z zagranicą wprowadza się jedną koncesję na sprzedaż gazu.** W porównaniu do dotychczasowego stanu prawnego, pewnym utrudnieniem dla przedsiębiorców może stać się wprowadzany wymóg uzyskania koncesji na sprzedaż gazu ziemnego pozyskanego w procesie jego wydobywania. Przedsiębiorca, który prowadzi działalność gospodarczą w zakresie wydobywania gazu ziemnego będzie więc musiał starać się o dwie koncesje – na podstawie przepisów prawa geologicznego i górniczego oraz prawa gazowego.



Regulacje dotyczące odbiorcy chronionego i wrażliwego

W projekcie PG zmodyfikowano ponadto zakres dotyczący utrzymywania zapasów obowiązkowych gazu. O ile obecnie obowiązek ten dotyczy wszystkich podmiotów prowadzących działalność gospodarczą w zakresie przywozu gazu ziemnego w celu jego dalszej odsprzedaży odbiorcom, to po wejściu w życie nowego PG obowiązek ten będzie spoczywał jedynie na przedsiębiorcach sprzedających gaz ziemny tzw. odbiorcom chronionym, do których zalicza się gospodarstwa domowe oraz podmioty świadczące podstawowe usługi użyteczności publicznej (szpitale, szkoły, przedszkola), a także podmioty dostarczające energię ciepłą na ich potrzeby.

Podobnie jak w przypadku nowych regulacji w zakresie energetyki, również projekt PG posługuje się pojęciem odbiorcy wrażliwego. Taki status będzie miał odbiorca gazu ziemnego w gospodarstwie domowym, który z racji niskich dochodów uprawniony jest do otrzymywania zasiłku z opieki społecznej. Nowe rozwiązania przewidują, że odbiorcy wrażliwi otrzymaliby prawo do pomniejszenia należności o kwotę ryczałtu stanowiącego rocznie nie więcej niż 30% i nie mniej niż 20% określonego w ustawie limitu zużycia pomnożonego przez średnią cenę gazu z poprzedniego roku.

Zamiast taryfy - metodologia kalkulacji cen gazu

Projekt ustawy prawo gazowe wprowadza istotne zmiany dotyczące ustalania cen gazu ziemnego. Podobnie jak dotychczas, sprzedawcy gazu na rzecz odbiorców w gospodarstwach domowych oraz operatorzy systemów gazowych będą mieli obowiązek ustalenia taryfy oraz przedłożenia jej do zatwierdzenia Prezesowi URE. **Zmiana polega na wprowadzeniu możliwości ustalania cen gazu na podstawie metodologii kalkulacji cen przez sprzedawców, którzy dostarczają gaz odbiorcom przemysłowym, tj. nie będącym odbiorcami w gospodarstwie domowym.** Taki przedsiębiorca będzie więc mógł bądź posługiwać się taryfą, bądź ustalać ceny gazu na podstawie metodologii, przy czym zarówno taryfa, jak i metodologia kalkulacji cen będzie podlegała zatwierdzeniu przez Prezesa URE. W przypadku wyboru tej drugiej opcji,

należy dokonywać aktualizacji cen nie częściej niż raz na kwartał. Dokładne zasady opracowywania metodologii będą określone w rozporządzeniu taryfowym. Należy jednak zaznaczyć, że **sprzedawcy dostarczający gaz podmiotom chronionym lub prowadzący sprzedaż awaryjną będą mogli prowadzić działalność wyłącznie w oparciu o taryfę.**

Przedsiębiorstwo gazownicze wykonujące działalność w zakresie sprzedaży gazu może zostać zwolnione przez Prezesa URE z obowiązku przedkładania taryfy lub metodologii do zatwierdzenia, jeżeli działa w warunkach konkurencji, tak jak to miało miejsce do tej pory.

Odwołany członek zarządu może domagać się przywrócenia do pracy

Sąd Najwyższy (SN) podjął się rozstrzygnięcia kwestii dotyczącej możliwości przywrócenia do pracy członka zarządu spółki kapitałowej (spółki z o.o. lub spółki akcyjnej) **odwołanego na podstawie przepisów kodeksu spółek handlowych.** Wykładnia przepisów dotyczących roszczeń pracowniczych członka zarządu spółki kapitałowej zatrudnionego na podstawie umowy o pracę kilkakrotnie była już przedmiotem orzecznictwa SN. SN nie był jednak w tej kwestii konsekwentny: o ile w niektórych wyrokach przyjmował stanowisko, że odwołany ze stanowiska członek zarządu spółki kapitałowej nie ma prawa żądać przywrócenia do pracy, a jedynie odszkodowania (wyrok z 17.08.2006 r., sygn. III PK 53/06 oraz 6.05.2009 r., sygn. II PK 285/08), o tyle w innych stanął na stanowisku, że swoboda odwołania członka zarządu nie narusza uprawnień pracownika wynikających z kodeksu pracy (wyrok z 12.08.2009 r., sygn. II PZP 8/09 oraz wyrok z 2.12.2010 r., sygn. II PK 131/10), a więc może on żądać przywrócenia do pracy. Z inicjatywy Rzecznika Praw Obywatelskich, kwestia ta stała się ponownie przedmiotem rozstrzygnięcia SN, zmierzającego do ujednolicenia dotychczasowych rozbieżności.

Sąd Najwyższy w uchwale 7 sędziów z dn. 16 maja 2012 r. (sygn. akt III PZP 3/12) uznał, że **w przypadku rozwiązania z naruszeniem prawa umowy o pracę z członkiem zarządu spółki kapitałowej odwołanym na podstawie art. 203 § 1 lub art. 370 § 1 ksh nie jest wyłączone roszczenie o przywrócenie do pracy.** SN zwrócił jednak



uwagę na fakt, że po odwołaniu powstaje sytuacja, w której przywrócony do pracy pracownik-członek zarządu nie może wykonywać swoich obowiązków, do wykonywania których był wcześniej uprawniony. Innymi słowy, ponowne zatrudnienie odwołanego członka zarządu skutkuje zatrudnieniem osoby pełniącej funkcje zarządcze, jednak bez możliwości wykonywania przez tą osobę czynności zarządczych. Zdaniem SN, takie przywrócenie do pracy mogłoby być nieuzasadnione i sprzeczne ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem prawa. Nie oznacza to jednak, że odwołany członek zarządu jest pozbawiony roszczenia o przywrócenie do pracy na poprzednich warunkach. **Roszczenie o przywrócenie do pracy może mieć zastosowanie w wyjątkowych sytuacjach, np. w stosunku do odwołanego członka zarządu, któremu przysługuje ochrona przedemerytalna. W innych sytuacjach rozwiązaniem może być zawarcie porozumienia zmieniającego warunki zatrudnienia i zatrudnienie odwołanego członka zarządu na innym stanowisku pracy.**

Prezentowane orzeczenie SN jest wiążące w indywidualnej sprawie, w której zostało podjęte. Z pewnością jednak będzie oddziaływać „siłą autorytetu” także na orzeczenia sądów niższych instancji w podobnych sprawach.

Ochrona na podstawie interpretacji podatkowej przechodzi na następcę prawnego spółki

W maju br. Naczelny Sąd Administracyjny (NSA) wydał wyrok w sprawie dotyczącej sukcesji praw i obowiązków podatkowych w odniesieniu do ochrony, jaka wynika z interpretacji udzielonej przez organ podatkowy.

Spór powstał na gruncie połączenia się dwóch banków w drodze przejęcia jednego banku przez drugi. We wniosku o interpretację bank przejmujący zadał fiskusowi pytanie, czy jako następca prawny będzie korzystał z ochrony wynikającej z interpretacji indywidualnych udzielonych przed połączeniem bankowi likwidowanemu (przejmowanemu). Zdaniem banku przejmującego, wydane wcześniej interpretacje będą go chronić ze względu na fakt, że w rezultacie połączenia stanie się on następcą prawnym banku przejmowanego i wstąpi we wszelkie przewidziane

w przepisach prawa podatkowego jego prawa i obowiązki. Bank przejmujący zauważył ponadto, że Ordynacja podatkowa w brzmieniu obowiązującym od 1 lipca 2007 r. nie normuje – jak to miało miejsce wcześniej - w odrębnym przepisie zasad sukcesji uprawnień wynikających z interpretacji podatkowych w odniesieniu do połączonych podmiotów. Z tego względu, uprawnienia wynikające z interpretacji, zgodnie z zasadą ogólną, przejdą z dniem połączenia na bank przejmujący podobnie jak inne prawa. Takie stanowisko zostało uznane przez organ podatkowy za nieprawidłowe. W wyniku zaskarżenia decyzji organu podatkowego spór był rozstrzygany następnie przez wojewódzki sąd administracyjny, by ostatecznie w następstwie skargi kasacyjnej trafić do NSA.

NSA w wyroku z 10 maja b.r. podtrzymał stanowisko banku przejmującego oraz korzystne dla niego rozstrzygnięcie wojewódzkiego sądu administracyjnego. Zgodnie z interpretacją NSA, jako zasadę przyjęto w Ordynacji podatkowej przejęcie wszelkich praw i obowiązków wynikających z przepisów podatkowych i decyzji wydanych na ich podstawie przez następcę prawnego, a jedynie jako wyjątek brak takiego następstwa. **Sukcesja generalna obejmuje więc swym zakresem również prawa płynące z zastosowania się do interpretacji indywidualnych organów podatkowych.** Przepisy dotyczące następstwa prawnego uregulowane w Ordynacji podatkowej odnoszą się przy tym również do łączenia spółek kapitałowych. NSA zauważył, że interpretacja prawa podatkowego nie stanowi decyzji, ponieważ nie stwarza po stronie zainteresowanego żadnych praw ani obowiązków wynikających z ustaw podatkowych. Z tego względu, **prawo w postaci ochrony wynikającej z interpretacji podatkowej powstaje dopiero w momencie zastosowania się przez zainteresowanego do interpretacji przed jej zmianą bądź uchYLENIEM.** Następca prawny zainteresowanego może zatem przejąć uprawnienia ochronne, wynikające z interpretacji prawa podatkowego udzielonej w indywidualnej sprawie pod warunkiem, że uprawnienia te przed przejęciem (połączeniem) nabył sam zainteresowany.

NSA odniósł się do sytuacji, gdy poprzednik, któremu udzielono interpretacji, zastosował się do niej przed dniem połączenia (przejęcia), oraz gdy poprzednik



nie zastosował się do wykładni organu podatkowego. W pierwszym przypadku, **następca prawny spółki może skorzystać z uprawnień ochronnych przysługujących poprzednikowi prawnemu, w takim zakresie i na takich samych warunkach, na jakich przysługiwałyby poprzednikowi.** Jeżeli jednak przed przejęciem (połączeniem) poprzednik nie zastosował się do interpretacji, to nie ochroni ona też jego następcy. W tym wypadku bowiem prawo z interpretacji w ogóle nie powstało, a więc nie może podlegać sukcesji podatkowej.

Komentowany wyrok NSA nie ma charakteru precedensu i formalnie wiąże organ podatkowy tylko w przedstawionej konkretnej sprawie. Wyrok ten z pewnością jest jednak dodatkowym argumentem dla podatników – spółek przekształconych w ewentualnych podobnych sporach z fiskusem. Nie jest także wykluczone, że również

organy podatkowe zaczną wydawać decyzje zgodne z linią wyznaczoną w tym wyroku.

lipiec, 2012 roku

Zespół Kancelarii Adwokackiej Bisztrai

Celem niniejszego Newslettera jest jedynie naświetlenie zmian w prawie polskim. Pomimo najściślej praktycznego nastawienia teksty w nim zawarte nie są opiniami prawnymi, które mogłyby być wykorzystane wprost i bez dodatkowej weryfikacji stanu faktycznego. Mogą Państwo korzystać z niniejszych publikacji do własnego użytku pod warunkiem zachowania informacji o autorze oraz źródle jej pochodzenia. W razie jakichkolwiek szczegółowych pytań lub jeżeli chcą Państwo podzielić się z nami swoimi uwagami prosimy o bezpośredni kontakt z naszymi prawnikami.