

Warszawa, 10 października 2016 r.

Informacja
Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki nr 48/2016
dotycząca zasad składania podpisów pod ofertami w ramach aukcji na sprzedaż
energii elektrycznej wytworzonej w odnawialnych źródłach energii

Przepis art. 78 ust. 6 ustawy z dnia 20 lutego 2015 r. o odnawialnych źródłach energii (Dz. U. z 2015 r. poz. 478, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą OZE”, przewiduje bezwzględny wymóg przeprowadzenia aukcji na sprzedaż energii elektrycznej z odnawialnych źródeł energii **w formie elektronicznej - za pośrednictwem internetowej platformy aukcyjnej - dalej „IPA”**.

Zgodnie z art. 79 ust. 1 w związku z art. 78 ust. 4, art. 75 ust. 1 i 2 oraz art. 71 ust. 1 i 2 ustawy OZE, **ofertę w aukcji składa wytwórca**, tj. podmiot, o którym mowa w art. 2 pkt 39 tej ustawy.

W myśl art. 79 ust. 4 ustawy OZE, **oferty opatruje się, pod rygorem nieważności, kwalifikowanym podpisem elektronicznym albo podpisem potwierdzonym profilem zaufanym ePUAP**.

Biorąc pod uwagę charakter zobowiązania wynikającego z oferty, w tym brzmienie art. 79 ustawy OZE, stwierdzić należy, iż **złożenie oferty lub wykonywanie czynności związanych ze złożoną ofertą, w tym modyfikacja treści oferty lub jej wycofanie, wymaga złożenia, pod rygorem nieważności, podpisu zaufanego ePUAP albo kwalifikowanego podpisu elektronicznego wytwórcy, zgodnie z zasadami reprezentacji wytwórcy wynikającymi z treści wpisu do Krajowego Rejestru Sądowego, względnie innych właściwych rejestrów**.

Tytułem przykładu, w przypadku składania oferty w aukcji przez wytwórcę prowadzącego działalność gospodarczą w formie spółki handlowej, należy mieć na uwadze brzmienie art. 201 § 1 oraz art. 368 § 1 ustawy z dnia 15 września 2000 r. - Kodeks spółek handlowych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1578, z późn. zm.) w związku z art. 38 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeksu cywilnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 380 z późn. zm.), zgodnie z którymi osoba prawna działa przez swoje organy w sposób przewidziany w ustawie i w opartym na niej statucie, zaś zarząd prowadzi sprawy spółki i reprezentuje spółkę.

W przypadku spółek cywilnych, oferta w systemie aukcyjnym winna zostać podpisana przez wszystkich wspólników. Przepisy administracyjnego prawa gospodarczego wyrażają bowiem zasadę, iż przedsiębiorcą jest każdy wspólnik spółki cywilnej z osobna, nie zaś sama spółka cywilna, której przepisy prawa - poza regulacjami szczególnymi - nie przyznają podmiotowości prawnej. Nie ulega przy tym wątpliwości, iż wszelkie postępowania związane z wdrożeniem systemu aukcyjnego, w których bierze udział wytwórca podlegają reżimowi kodeksu postępowania administracyjnego. W postępowaniu tym mogą zatem brać udział wyłącznie podmioty, którym można przypisać status strony. W efekcie, podmiotami praw i obowiązków w stosunkach administracyjnych, w tym także w stosunkach powstających na gruncie przepisów ustawy o odnawialnych źródłach energii w ramach których pojawia się zagadnienie spółki cywilnej, są **jedynie sami wspólnicy**. Powyższe powoduje, iż ofertę w aukcji winni złożyć wszyscy wspólnicy spółki cywilnej jako obecni, względnie przyszli wytwórcy. Należy przy tym podkreślić, iż zasady reprezentacji spółki cywilnej, wynikające z postanowień art. 865-866 Kodeksu cywilnego, a także z umowy spółki nie mają w tym zakresie znaczenia. O ile bowiem zasady te należy uznać za istotne na płaszczyźnie prawa cywilnego, to jednak nie można przypisywać im rozstrzygającego znaczenia w toku postępowania administracyjnego.

Ponadto, zgodnie z art. 79 ust. 3 ustawy OZE, oferta złożona przez uczestnika aukcji zawiera m.in. **oświadczenie, składane pod rygorem odpowiedzialności karnej** wynikającej z art. 233 § 6 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks karny (Dz. U. z 2016 r. poz. 1137), które ze względu na swój charakter - kwalifikować należy jako **oświadczenie wiedzy** a nie oświadczenie woli, a zatem może ono zostać złożone - **wyłącznie przez stronę** toczącego się przed Prezesem Urzędu Regulacji Energetyki postępowania. Odpowiedzialność karna jest odpowiedzialnością zindywidualizowaną i osobistą, tzn. odpowiedzialnością za popełniony czyn tego, kto faktycznie złożył stosowne oświadczenie, tj. sprawcy czynu zabronionego, co znajduje potwierdzenie w aktualnym orzecznictwie sądowym.

Informujemy również, że system IPA nie limituje ilości oraz rodzaju składanych podpisów, umożliwiając składanie na jednym formularzu oferty zarówno podpisów zaufanych ePUAP, jak i kwalifikowanych podpisów elektronicznych.

Niezależnie od powyższego, zwracamy uwagę, iż w **szczególnych przypadkach, tj. w sytuacji braku odzwierciedlenia** aktualnej reprezentacji wytwórcy we właściwym rejestrze - w tym w szczególności w Krajowym Rejestrze Sądowym lub w Centralnej

Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej, należy niezwłocznie przedstawić Prezesowi Urzędu Regulacji Energetyki stosowne dokumenty potwierdzające zakres umocowania osób składających podpisy, zgodnie z przepisami regulującymi działalność gospodarczą danego podmiotu.

I tak, w odniesieniu do podmiotów podlegających regulacjom Kodeksu spółek handlowych, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 7 lipca 2005 r., sygn. akt: V CK 839/04 wyjaśnił m.in. iż: „ (...) z mocy wyraźnego przepisu art. 201 § 4 k.s.h. członek zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością jest powoływany i odwoływany uchwałą wspólników; wpis zmian w składzie osobowym zarządu w rejestrze sądowym ma tylko charakter deklaratoryjny. Domniemywa się, że wpis w Krajowym Rejestrze Sądowym jest prawdziwy lecz jest to domniemanie wzruszalne.”. Uchwała tego rodzaju winna zatem zostać **niezwłocznie** przedłożona Organowi Regulacyjnemu.

Z kolei, w przypadku dokonywania czynności prawnej przez proboszcza lub administratora parafii, w imieniu parafii jako kościelnej osoby prawnej w rozumieniu art. 7 ust. 1 pkt 5 ustawy z dnia 17 maja 1989 r. o stosunku Państwa do Kościoła Katolickiego w Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2013 r., poz. 1169, z późn. zm.), niezbędne jest przedstawienie przez niego dekretu o nominacji na proboszcza (lub odpowiednio administratora parafii) opatrzonego podpisem i pieczęcią biskupa diecezjalnego. Obok wykazania samego formalnego uprawnienia do reprezentowania parafii, niezbędne jest wykazanie, że dana osoba działa jako proboszcz parafii na jej rzecz, m.in. w drodze wydawanego przez kurie diecezjalne zaświadczenia stwierdzającego, że dana osoba jako proboszcz parafii jest upoważniona do dokonywania czynności prawnych w jej imieniu. Dodatkowo, z uwagi na nadzwyczajny charakter czynności polegającej na złożeniu oferty w aukcji, stwierdzić należy, że o ile czynność ta nie została przekazana proboszczowi do wykonania w statucie lub w odpowiednim akcie wydanym przez biskupa diecezjalnego, to wymagane jest uzyskanie przez proboszcza pisemnego upoważnienia do dokonania tej czynności od ordynariusza. W konsekwencji, w celu skutecznego złożenia oferty, proboszcz parafii winien uzyskać pisemne upoważnienie od ordynariusza, względnie inne równoważne upoważnienie, mające swoje podstawy w prawie wewnętrznym Kościoła Katolickiego. Dokumenty te również winny zostać niezwłocznie przedstawione do dyspozycji Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki.

Resumując, informujemy, iż wszelkie dokumenty potwierdzające zasady reprezentacji podmiotu (wytwórca) zamierzającego wziąć udział w aukcji, o której mowa w art. 78 ustawy OZE, których treść nie jest objęta zakresem - korzystających z domniemania prawdziwości - publicznie dostępnych rejestrów, winny być niezwłocznie przedstawiane Prezesowi Urzędu Regulacji Energetyki. Do dokumentów tych zaliczyć należy w szczególności umowy spółek cywilnych, obrazujące skład osoby wspólników tych spółek, a także wskazane powyżej dokumenty władz Kościoła Katolickiego.

Niedopełnienie obowiązku poinformowania Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki o zmianach w zakresie aktualnej reprezentacji wytwórcy może spowodować negatywne konsekwencje w postaci zakwalifikowania oferty wysłanej za pośrednictwem formularza IPA jako niezłożonej.