



**Opinia do ustawy o zmianie ustawy o funduszach inwestycyjnych, ustawy - Prawo bankowe oraz ustawy o nadzorze nad rynkiem finansowym
(druk nr 229)**

I. Cel i przedmiot ustawy

Podstawowym celem ustawy jest implementacja do prawa krajowego następujących dyrektyw:

- 1) 2004/39/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 21 kwietnia 2004 r. w sprawie rynków instrumentów finansowych zmieniającej dyrektywy Rady 85/611/EWG i 93/6/EWG i dyrektywę 2000/12/WE Parlamentu Europejskiego i Rady oraz uchylającej dyrektywę Rady 93/22/EWG,
- 2) Komisji 2006/73/WE z dnia 10 sierpnia 2006 r. wprowadzającej środki wykonawcze do dyrektywy 2004/39/WE Parlamentu Europejskiego i Rady w odniesieniu do wymogów organizacyjnych i warunków prowadzenia działalności przez przedsiębiorstwa inwestycyjne oraz pojęć zdefiniowanych na potrzeby tejże dyrektywy,
- 3) Komisji 2007/16/WE z dnia 19 marca 2007 r. dotyczącej wykonania dyrektywy Rady 85/611/EWG w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do przedsiębiorstw zbiorowego inwestowania w zbywalne papiery wartościowe (UCITS) w zakresie wyjaśnienia niektórych definicji.

Ponadto ustawa wprowadza szereg zmian i usprawnień regulacji w celu dostosowania ustawy o funduszach inwestycyjnych do zmieniających się warunków funkcjonowania rynku, przy zachowaniu bezpieczeństwa jego uczestników. Zaproponowano również szereg przepisów umożliwiających sprawowanie skuteczniejszego nadzoru przez Komisję Nadzoru Finansowego (dalej "Komisja").

II. Przebieg prac legislacyjnych

Ustawa powstała na podstawie projektu rządowego wniesionego do Sejmu w dniu 7 listopada 2007 r. W dniu 26 maja br. Rząd wniósł obszerną autopoprawkę rozszerzającą ustawę o przepisy wdrażające dyrektywę wymienioną w pkt I ppkt 3 oraz zawierającą przepisy doprecyzowujące pozostałe regulacje.

III. Uwagi szczegółowe

1. Do art. 23 ust. 3 oraz art. 61 ust. 8 – Komisja Nadzoru Finansowego wydając zezwolenie na utworzenie funduszu inwestycyjnego zatwierdza jego statut. Zgodnie z art. 18 ust. 2 pkt 4 statut funduszu określa "firmę, siedzibę i adres depozytariusza", tak więc nowelizacja tych przepisów polegająca na dodaniu, iż Komisja wydając zezwolenie na utworzenie funduszu obok zatwierdzenia statutu zatwierdza wybór depozytariusza funduszu jest normatywnie zbędna, ponieważ już zatwierdzenie statutu określającego depozytariusza oznacza zgodę na taki wybór.

2. Do art. 28 ust. 4 – przepis ten ma zapewnić nienaruszalność środków wnoszonych do funduszy przez ich uczestników w sytuacji, gdy towarzystwo funduszy inwestycyjnych zostałyby postawione w stan upadłości lub byłoby skierowane przeciwko niemu postępowanie egzekucyjne lub byłoby objęte postępowaniem naprawczym. Wydaje się, że przepis ten nie chroni m.in. przeniesionych praw własności nieruchomości, ponieważ nie są to wpłaty "na wydzielony rachunek bankowy".

3. Do art. 54 ust. 4 - nowelizacja tego przepisu polega na wydłużeniu terminu na zgłoszenie przez Komisję sprzeciwu wobec planowanego nabycia lub objęcia akcji towarzystwa do 3 miesięcy oraz umożliwienie Komisji, w przypadku niezgłoszenia sprzeciwu, wyznaczenia terminu, w którym nastąpi nabycie lub objęcie akcji towarzystwa. Przepis ten wzbudza następujące wątpliwości: po pierwsze ustawodawca nie wskazuje jakichkolwiek kryteriów jakimi będzie kierować się Komisja wyznaczając termin, po drugie ust. 4 pozostaje w sprzeczności z treścią ust. 7, zgodnie z którym niezgłoszenie sprzeciwu oznacza zgodę na nabycie lub objęcie akcji towarzystwa, na warunkach wskazanych w zawiadomieniu. W przypadku wyznaczenia terminu przez Komisję, nabycie akcji nastąpi na warunkach wskazanych w zawiadomieniu, ale w zakresie terminu, zmodyfikowanych przez Komisję.

4. Do art. 58 ust. 1 pkt 4 – przepis ten nakazuje dołączyć do wniosku spółki o uzyskanie zezwolenia na wykonywanie działalności towarzystwa m.in. informacji o niekaralności członków zarządu i rady nadzorczej towarzystwa. Pomijając niespójność użytego sformułowania z innymi przepisami w tym samym ust. 1 pkt 5, 6 i 7 "informacja o niekaralności z Krajowego Rejestru Karnego" w porównaniu z "informacją z Krajowego Rejestru Karnego", należy zwrócić uwagę, iż zgodnie z art. 42 ust. 2 członkiem zarządu (i rady nadzorczej) może być osoba, która "nie była karana za umyślne przestępstwo lub przestępstwo skarbowe", co oznacza, że dopuszcza się zatrudnienie osoby ukaranej za przestępstwo popełnione nieumyślnie. Tak więc żądanie informacji o niekaralności jest nieadekwatne do wymogów stawianym członkom organów towarzystwa.

5. Do art. 201 ust. 5 – przepis ten odwołuje się do "terminu wskazanego w statucie zgodnie z art. 90". W wyniku nowelizacji art. 90 stanowi o terminach określonych w prospekcie informacyjnym funduszu co powoduje, że odesłanie do "statutu" jest nieaktualne.