



KOMISJA NADZORU FINANSOWEGO

Załącznik Nr 3.

DPP/024/17/22/10/AD

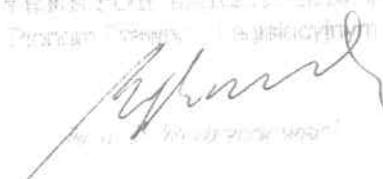
Warszawa, dnia 17 maja 2010 r.

**Pan
Piotr Pilat
Dyrektor Departamentu Rozwoju
Rynku Finansowego
Ministerstwo Finansów**

W nawiązaniu do pism DPP/024/17/13/10/AD z dnia 25 lutego 2010 r. oraz DPP/024/17/19/10/AD z dnia 08 kwietnia 2010 r., w załączeniu przekazuję przygotowany w Urzędzie Komisji Nadzoru Finansowego projekt założeń do projektu ustawy zmieniającej ustawę o funduszach inwestycyjnych w zakresie funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne oraz przygotowany w oparciu o te założenia projekt ustawy zmieniającej ustawę o funduszach inwestycyjnych.

Przygotowanie zmienionego projektu ustawy nowelizującej okazało się konieczne z uwagi na fakt, iż analiza postanowień uprzednio przygotowanego i przekazanego do Ministerstwa Finansów projektu wykazała, iż niektóre z przyjętych w projekcie konstrukcji i rozwiązań mogą okazać się problematyczne w praktycznym zastosowaniu przepisów. Proponowane zmiany są też wynikiem konsultacji przeprowadzonych z przedstawicielami podmiotów nadzorowanych, którym zostały przedstawione pierwotnie przygotowane założenia.

Jednocześnie, mając na uwadze, iż projekt ten usprawni funkcjonowanie rynku finansowego w Polsce oraz spore zainteresowanie kwestiami będącymi przedmiotem niniejszej regulacji, zwracam się ponownie z prośbą o niezwłoczne podjęcie działań zmierzających do uruchomienia procedury legislacyjnej.

Ministerstwo Finansów
Departament Rozwoju Rynku Finansowego

Piotr Pilat


Piotr Pilat

USTAWA

z dnia

o zmianie ustawy o funduszach inwestycyjnych

(Dz. U. z dnia.....)

Art. 1. W ustawie z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych (Dz. U. Nr 146, poz. 1546, z późn. zm.) wprowadza się następujące zmiany:

- 1) w art. 2:
 - a) po pkt 22a dodaje się pkt 22b w brzmieniu:
„alternatywnym systemie obrotu – rozumie się przez to alternatywny system obrotu, o którym mowa w art. 3 pkt 2 ustawy o obrocie instrumentami finansowymi;”,
 - b) uchyla się pkt 36 i 37,
 - c) po pkt 37 dodaje się pkt 38 i 39 w brzmieniu:
„38) ofercie publicznej – rozumie się przez to ofertę publiczną, o której mowa w art. 3 ustawy o ofercie publicznej;
39) publicznym funduszu inwestycyjnym zamkniętym – rozumie się przez to fundusz inwestycyjny zamknięty, którego certyfikaty inwestycyjne były przedmiotem oferty publicznej, są dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub zostały wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu.”;
- 2) w art. 6 ust. 1:
 - a) pkt 2 i 3 otrzymują brzmienie:
„2) będące posiadaczami rachunku papierów wartościowych, na którym są zapisane certyfikaty inwestycyjne, albo
3) uprawnione z certyfikatów inwestycyjnych w formie dokumentu, albo”,
 - b) po pkt 3 dodaje się pkt 4 w brzmieniu:
„4) wskazane w ewidencji uczestników funduszu jako posiadacze certyfikatów inwestycyjnych, które nie mają formy dokumentu.”
- 3) w art. 14 ust. 1 otrzymuje brzmienie:
„1. Fundusz inwestycyjny może być utworzony wyłącznie przez towarzystwo, po uzyskaniu zezwolenia Komisji, z zastrzeżeniem art. 15 ust. 1a.”;
- 4) w art. 15:
 - a) ust. 1 zdanie wstępne otrzymuje brzmienie:
„**Art. 15.** 1. Z zastrzeżeniem ust. 1a, utworzenie funduszu inwestycyjnego wymaga:”,
 - b) po ust. 1 dodaje się ust. 1a w brzmieniu:
„1a. Utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, nie wymaga wydania zezwolenia przez Komisję.”;

- c) ust. 4 otrzymuje brzmienie:
„W przypadku funduszu inwestycyjnego zamkniętego, o którym mowa w ust. 1a, łączną minimalną wysokość wpłat do funduszu oraz sposób zbierania wpłat określa statut tego funduszu.”;
- d) po ust. 6 dodaje się ust. 7 w brzmieniu:
„7. Towarzystwo zawiadamia Komisję o utworzeniu funduszu inwestycyjnego, o którym mowa w ust. 1a, niezwłocznie po jego wpisaniu do rejestru, załączając wypis aktu notarialnego zawierający statut funduszu inwestycyjnego oraz informację o dacie wpisu do rejestru i łącznej wysokości wpłat zebranych do funduszu.”;
- 5) w art. 22 pkt 12 otrzymuje brzmienie:
„12) oświadczenie podmiotu uprawnionego do badania sprawozdań finansowych o zgodności metod i zasad wyceny aktywów funduszu opisanych w statucie z przepisami dotyczącymi rachunkowości funduszy inwestycyjnych, a także o zgodności i kompletności tych zasad z przyjętą przez fundusz polityką inwestycyjną - w przypadku funduszu inwestycyjnego zamkniętego innego niż fundusz, o którym mowa w art. 15 ust. 1a.”;
- 6) w art. 24:
a) ust. 2 zdanie wstępne otrzymuje brzmienie:
„2. Z zastrzeżeniem art. 117a, zezwolenia Komisji wymaga zmiana statutu specjalistycznego funduszu inwestycyjnego otwartego, który przy dokonywaniu lokat funduszu stosuje zasady i ograniczenia inwestycyjne określone dla funduszu inwestycyjnego zamkniętego, oraz funduszu inwestycyjnego zamkniętego w zakresie.”;
b) dodaje się ust. 2a w brzmieniu:
„2a. Zmiana statutu funduszu inwestycyjnego zamkniętego, o którym mowa w art. 15 ust. 1a, nie wymaga zezwolenia, o którym mowa w ust. 2.”;
- 7) w art. 26 ust. 1 otrzymuje brzmienie:
„1. Przyjmowanie zapisów na jednostki uczestnictwa albo na certyfikaty inwestycyjne funduszu inwestycyjnego rozpoczyna się nie wcześniej niż w dniu następującym po dniu doręczenia zezwolenia na utworzenie funduszu, a w przypadku funduszu, o którym mowa w art. 15 ust. 1a, w terminie określonym w statucie funduszu. Termin przyjmowania zapisów nie może być dłuższy niż 2 miesiące.”;
- 8) w art. 27:
a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:
„1. Towarzystwo prowadzi zapisy na jednostki uczestnictwa bezpośrednio lub za pośrednictwem podmiotu prowadzącego działalność maklerską w zakresie przyjmowania i przekazywania zleceń nabycia lub zbycia instrumentów finansowych, banku krajowego wykonującego działalność, o której mowa w art. 70 ust. 2 ustawy o obrocie instrumentami finansowymi, lub krajowego oddziału instytucji kredytowej uprawnionego do wykonywania działalności w zakresie przyjmowania i przekazywania zleceń nabycia lub zbycia instrumentów finansowych.”;
b) ust. 3 otrzymuje brzmienie:
„3. Za zgodą Komisji towarzystwo może prowadzić zapisy na jednostki uczestnictwa za pośrednictwem podmiotu, o którym mowa w art. 32 ust. 2. W takim przypadku do wniosku, o którym mowa w art. 22, towarzystwo załącza umowę zawartą z tym podmiotem oraz dokumenty, o których mowa w art. 32 ust. 4, dotyczące tego

podmiotu.”,

c) ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Komisja odmawia zgody, o której mowa w ust. 3, jeżeli podmiot pośredniczący w prowadzeniu zapisów nie zapewnia wykonywania tych czynności z zachowaniem zasad uczciwego obrotu lub w sposób należyście zabezpieczający interesy osób zapisujących się na jednostki uczestnictwa.”;

9) w art. 29:

a) ust. 7 otrzymuje brzmienie:

„7. Do wniosku, o którym mowa w ust. 6, należy dołączyć:

1) zezwolenie Komisji na utworzenie funduszu inwestycyjnego – w przypadku funduszu inwestycyjnego, którego utworzenie wymaga wydania przez Komisję zezwolenia;

2) statut funduszu inwestycyjnego;

3) statut towarzystwa tworzącego fundusz inwestycyjny oraz odpis z rejestru przedsiębiorców;

4) listę członków zarządu towarzystwa;

5) oświadczenie depozytariusza o zebraniu wymaganych statutem wpłat oraz o zgodności sposobu ich zebrania z ustawą, statutem funduszu inwestycyjnego oraz w przypadku funduszu inwestycyjnego, którego utworzenie wymaga wydania przez Komisję zezwolenia – z tym zezwoleniem.”,

b) ust. 9 otrzymuje brzmienie:

„9. Sąd rejestrowy odmawia wpisu funduszu inwestycyjnego do rejestru funduszy inwestycyjnych, jeżeli nie zostały spełnione warunki określone w ustawie, statucie funduszu inwestycyjnego lub w zezwoleniu wydanym przez Komisję lub jeżeli statut funduszu inwestycyjnego, o którym mowa w art. 15 ust. 1a, zawiera postanowienia niezgodne z ustawą.”;

10) w art. 30 ust. 3:

a) pkt 3 otrzymuje brzmienie:

„3) upływu terminu, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lub 2, lub”;

b) po pkt 3 dodaje się pkt 4 w brzmieniu:

„4) upływu 3 miesięcy od terminu określonego w statucie funduszu inwestycyjnego, o którym mowa w art. 15 ust. 1a, na dokonanie zapisów na certyfikaty inwestycyjne, jeżeli towarzystwo zebrało wpłaty w wysokości określonej w statucie i nie złożyło wniosku o wpisanie funduszu inwestycyjnego do rejestru funduszy inwestycyjnych”;

11) w art. 38 po ust. 2 dodaje się ust. 2a w brzmieniu:

„2a. Ustępu 2 nie stosuje się w przypadku spółki, która zamierza utworzyć wyłącznie fundusz inwestycyjny, o którym mowa w art. 15 ust. 1a.”;

12) w art. 48 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. W towarzystwie, z wyjątkiem towarzystwa zarządzającego wyłącznie funduszami, o których mowa w art. 196 i które nie są publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi, działa kontrola wewnętrzna, która sprawdza legalność i prawidłowość wykonywanej przez towarzystwo działalności w zakresie zarządzania funduszami inwestycyjnymi, pośrednictwa w zbywaniu i odkupywaniu jednostek uczestnictwa funduszy inwestycyjnych lub tytułów uczestnictwa funduszy zagranicznych, zarządzania zbiorczym portfelem papierów wartościowych, zarządzania portfelami, w skład których wchodzi jeden lub większa liczba instrumentów finansowych,

doradztwa inwestycyjnego lub pełnienia funkcji przedstawiciela funduszy zagranicznych, oraz prawidłowość sprawozdań i informacji sporządzanych przez towarzystwo i zarządzane przez nie fundusze inwestycyjne.”;

13) w art. 50 ust. 9 otrzymuje brzmienie:

„9. Przepisu ust. 3 nie stosuje się do towarzystwa zarządzającego wyłącznie funduszami, o których mowa w art. 183 lub 196, które nie są publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi.”;

14) po art. 51 dodaje się art. 51a w brzmieniu:

„**Art. 51a.** 1. Towarzystwo, które prowadzi działalność w zakresie zarządzania funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi nie będącymi publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi, jest obowiązane do spełniania wymogów kapitałowych uwzględniających ryzyko związane z tą działalnością.

2. Minister właściwy do spraw instytucji finansowych może określić, w drodze rozporządzenia, zakres i zasady ustalania wymogów kapitałowych dla towarzystw prowadzących działalność w zakresie zarządzania funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi nie będącymi publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi, w celu zapewnienia ochrony interesów uczestników funduszu inwestycyjnego.”

15) w art. 58

a) w ust. 1 pkt 19 otrzymuje brzmienie:

„19) oświadczenie podmiotu uprawnionego do badania sprawozdań finansowych o zgodności metod i zasad wyceny aktywów funduszu opisanych w statucie z przepisami dotyczącymi rachunkowości funduszy inwestycyjnych, a także o zgodności i kompletności tych zasad z przyjętą przez fundusz polityką inwestycyjną - w przypadku funduszu inwestycyjnego zamkniętego innego niż fundusz inwestycyjny, o którym mowa w art. 15 ust. 1a.”;

b) po ust. 1 dodaje się ust. 1a w brzmieniu:

„1a. W przypadku spółki, która zamierza utworzyć fundusz inwestycyjny, o którym mowa w art. 15 ust. 1a, do wniosku o uzyskanie zezwolenia na wykonywanie działalności przez towarzystwo załącza się dokumenty wskazane w ust. 1 pkt 1 – 4 oraz 6 -12.”;

16) w art. 65a ust. 1 pkt 1 i 2 otrzymują brzmienie:

„1) szczegółowe procedury podejmowania decyzji inwestycyjnych w procesie zarządzania portfelem inwestycyjnym funduszu - z wyjątkiem nie będącego publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym funduszu, o którym mowa w art. 183 lub art. 196, oraz

2) procedury umożliwiające monitorowanie i mierzenie w każdym czasie ryzyka związanego z poszczególnymi przedmiotami lokat oraz ryzyka portfela inwestycyjnego funduszu, ze szczególnym uwzględnieniem umów mających za przedmiot instrumenty pochodne, w tym niewystandaryzowane instrumenty pochodne, a także prawa majątkowe, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 6 - z wyjątkiem nie będącego publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym funduszu, o którym mowa w art. 183 lub art. 196.”;

17) w art. 107 ust. 1 pkt 2 otrzymuje brzmienie:

„2) dokonywać krótkiej sprzedaży rozumianej jako technika inwestycyjna, która opiera się na założeniu osiągnięcia zysku w wyniku spadku cen określonych

instrumentów finansowych od momentu realizacji zlecenia sprzedaży tych praw, o ile: zostały pożyczone w celu rozliczenia transakcji przez inwestora lub przez podmiot realizujący na rachunek inwestora zlecenie sprzedaży, albo nabyte w tym celu przez jeden z tych podmiotów na podstawie umowy lub umów zobowiązujących zbywcę do dokonania w przyszłości odkupu od nabywcy takich samych praw, do momentu wymagalności roszczenia o zwrot sprzedanych w ten sposób praw, albo zostały spełnione odpowiednie warunki, o których mowa w art. 7 ust. 5a ustawy o obrocie instrumentami finansowymi;”;

18) art. 117 otrzymuje brzmienie:

„1. Fundusz inwestycyjny zamknięty emituje certyfikaty inwestycyjne.
2. Certyfikaty inwestycyjne mogą być przedmiotem oferty publicznej, dopuszczenia do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia do alternatywnego systemu obrotu, o ile statut funduszu inwestycyjnego tak stanowi.
3. Osoby fizyczne mogą nabyć certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzane do alternatywnego systemu obrotu, jeżeli dokonają jednorazowo zapisu na certyfikaty o wartości nie mniejszej niż równowartość w złotych 40.000 euro. Równowartość w złotych kwoty wyrażonej w euro ustala się przy zastosowaniu średniego kursu euro ogłoszonego przez Narodowy Bank Polski w dniu dokonywania zapisu.”;

19) po art. 117 dodaje się art. 117a i art. 117b w brzmieniu:

„**Art. 117a.** 1. W przypadku funduszu nie będącego publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym zmiana statutu funduszu inwestycyjnego w zakresie określenia, że certyfikaty inwestycyjne funduszu będą oferowane w drodze oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzane do alternatywnego systemu obrotu, wymaga zezwolenia Komisji.
2. Zmiana statutu funduszu inwestycyjnego, o której mowa w ust. 1, wymaga również zatwierdzenia prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego zgodnie z przepisami rozdziału 2 ustawy o ofercie publicznej.

Art. 117b. 1. Do wniosku funduszu inwestycyjnego o wydanie zezwolenia, o którym mowa w art. 117a ust. 1, załącza się:

- 1) statut funduszu inwestycyjnego;
- 2) prospekt emisyjny albo memorandum informacyjne – jeżeli obowiązek ich sporządzenia wynika z odrębnych przepisów;
- 3) umowę z depozytariuszem o prowadzenie rejestru aktywów funduszu inwestycyjnego;
- 4) dane osobowe członków zarządu depozytariusza odpowiedzialnych za wykonywanie funkcji depozytariusza przez jednostkę organizacyjną banku wraz z opisem ich kwalifikacji i doświadczeń zawodowych oraz informacje z Krajowego Rejestru Karnego;
- 5) dane osobowe osób zatrudnionych w towarzystwie lub w podmiotach, o których mowa w art. 46 ust. 1-3, które mają istotny wpływ na działalność funduszu, w tym w szczególności na decyzje inwestycyjne funduszu;
- 6) dane osobowe osób wyznaczonych przez depozytariusza do wykonywania obowiązków określonych w umowie;
- 7) informacje o kwalifikacjach i doświadczeniu zawodowym osób, o których mowa w pkt 5 i 6, w szczególności w zakresie lokowania w papiery wartościowe i inne prawa

majątkowe stanowiące przedmiot lokat funduszu, oraz informacje z Krajowego Rejestru Karnego;

8) odpisy z właściwego rejestru podmiotów, którym towarzystwo powierzyło wykonywanie swoich obowiązków;

9) wskazanie inicjatora sekurytyzacji oraz podstawowych warunków umów zawartych przez towarzystwo w związku z procesem sekurytyzacji - w przypadku standaryzowanego funduszu sekurytyzacyjnego;

10) oświadczenie podmiotu uprawnionego do badania sprawozdań finansowych o zgodności metod i zasad wyceny aktywów funduszu opisanych w statucie z przepisami dotyczącymi rachunkowości funduszy inwestycyjnych, a także o zgodności i kompletności tych zasad z przyjętą przez fundusz polityką inwestycyjną;

11) bilans i rachunek wyniku z operacji funduszu inwestycyjnego sporządzone w zakresie wskazanym w przepisach dotyczących rachunkowości funduszy inwestycyjnych, sporządzone na dzień przypadający nie później niż 14 dni przed dniem złożenia wniosku;

12) opis portfela inwestycyjnego funduszu inwestycyjnego w zakresie nie mniejszym niż wskazany w przepisach dotyczących rachunkowości funduszy inwestycyjnych, sporządzony na dzień przypadający nie później niż 14 dni przed dniem złożenia wniosku, ze szczegółową charakterystyką konstrukcji prawnej każdego ze składników lokat;

13) uchwałę zgromadzenia inwestorów albo rady inwestorów w przypadku określonym w art. 140 ust. 4a, w przedmiocie wyrażenia zgody na dokonanie zmiany statutu funduszu inwestycyjnego, o której mowa w art. 117a ust. 1;

14) w odniesieniu do podmiotów zależnych od funduszu inwestycyjnego - informację na temat wykonywanej przez nie działalności gospodarczej, aktualny odpis z właściwego rejestru oraz ostatnie sprawozdanie finansowe wraz z opinią podmiotu uprawnionego do badania sprawozdań finansowych i raportem z badania, jeżeli badanie jest wymagane przepisami prawa, a w przypadku braku takiego sprawozdania – inne dokumenty i informacje przedstawiające rzetelnie ich sytuację finansową, a także informację o złożeniu wniosku o ogłoszenie upadłości; oddaleniu wniosku o ogłoszenie upadłości, w przypadku gdy majątek dłużnika nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania lub w razie stwierdzenia, że przedmioty majątkowe wchodzące w skład majątku dłużnika są obciążone jakąkolwiek formą zastawu lub hipoteki, a pozostały jego majątek oczywiście nie wystarcza nawet na zaspokojenie kosztów postępowania; ogłoszeniu upadłości obejmującej likwidację majątku; ogłoszeniu upadłości obejmującej możliwość zawarcia układu; zmianie postanowienia o ogłoszeniu upadłości obejmującej likwidację majątku dłużnika na postanowienie o ogłoszeniu upadłości z możliwością zawarcia układu, zmianie postanowienia o ogłoszeniu upadłości z możliwością zawarcia układu na postanowienie o ogłoszeniu upadłości obejmującej likwidację majątku; odrzuceniu wniosku o ogłoszenie upadłości; umorzeniu postępowania upadłościowego; uchyleniu postępowania upadłościowego; złożeniu oświadczenia o wszczęcie postępowania naprawczego, zakazie wszczęcia postępowania naprawczego, wszczęciu postępowania naprawczego, zatwierdzeniu układu, odmowie zatwierdzenia układu; umorzeniu postępowania naprawczego; uchyleniu układu; umorzeniu prowadzonej przeciwko emitentowi egzekucji sądowej lub administracyjnej z uwagi na fakt, że z egzekucji nie uzyska się sumy większej od kosztów postępowania egzekucyjnego, otwarciu postępowania likwidacyjnego oraz zakończeniu postępowania upadłościowego;

15) informację, czy w funduszu inwestycyjnym miało miejsce niezatwierdzenie przez zgromadzenie inwestorów rocznego sprawozdania finansowego funduszu, wystąpienie

przesłanki rozwiązania funduszu lub wszczęcie przed sądem, organem właściwym dla postępowania arbitrażowego lub organem administracji publicznej postępowania dotyczącego zobowiązań lub wierzytelności funduszu lub jednostki od niego zależnej, których wartość stanowi odpowiednio co najmniej 10 % wartości aktywów netto funduszu lub kapitałów własnych tej jednostki.

2. Komisja odmawia zezwolenia na zmianę statutu, o której mowa w art. 117a ust. 1, jeżeli osoby, o których mowa w ust. 1 pkt 4 - 6, mogą wykonywać swoje obowiązki z naruszeniem zasad uczciwego obrotu lub w sposób nienależycie zabezpieczający interesy uczestników funduszu albo jeżeli statut funduszu inwestycyjnego, umowa z depozytariuszem lub portfel inwestycyjny funduszu nie uwzględniają należycie interesów uczestników funduszu.

3. Wydając zezwolenie na zmianę statutu, o której mowa w art. 117a ust. 1, Komisja zatwierdza wybór depozytariusza funduszu. Wydanie zezwolenia jest także równoznaczne z zatwierdzeniem przez Komisję prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego zgodnie z przepisami rozdziału 2 ustawy o ofercie publicznej.

4. Do wydania zezwolenia na zmianę statutu, o której mowa w art. 117a ust. 1, art. 118 i art. 119 stosuje się odpowiednio.

5. Niezwłocznie po uzyskaniu zezwolenia towarzystwo ogłasza zmianę statutu funduszu inwestycyjnego. Zmiana statutu funduszu, o której mowa w art. 117a ust. 1, wchodzi w życie z dniem ogłoszenia.

6. Od dnia uzyskania zezwolenia, o którym mowa w art. 117a ust. 1, statut funduszu nie podlega zmianom do czasu zarejestrowania certyfikatów inwestycyjnych, które będą oferowane w drodze oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzane do alternatywnego systemu obrotu, w depozycie papierów wartościowych.”;

20) w art. 118:

a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Do sporządzenia oraz zatwierdzenia prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego w rozumieniu przepisów rozdziału 2 ustawy o ofercie publicznej albo udostępnienia memorandum informacyjnego do wiadomości w trybie art. 39 ust. 1 ustawy o ofercie publicznej dotyczącego certyfikatów inwestycyjnych lub dopuszczenia certyfikatów inwestycyjnych do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia certyfikatów inwestycyjnych do alternatywnego systemu obrotu stosuje się przepisy ustawy o ofercie publicznej, jeżeli ustawa nie stanowi inaczej.”,

b) uchyla się ust. 2;

21) w art. 119:

a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Wydanie przez Komisję zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego będą oferowane w drodze oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzane do alternatywnego systemu obrotu, jest równoznaczne z zatwierdzeniem prospektu emisyjnego funduszu lub memorandum informacyjnego funduszu zgodnie z przepisami rozdziału 2 ustawy o ofercie publicznej.”,

b) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Publiczny fundusz inwestycyjny zamknięty jest obowiązany do emitowania certyfikatów inwestycyjnych wyłącznie w drodze oferty publicznej.”,

c) ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Do zatwierdzenia prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego nie stosuje się terminów, o których mowa w ustawie o ofercie publicznej.”;

22) w art. 120:

a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Fundusz inwestycyjny zamknięty emitujący certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego będą oferowane w drodze oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, jest obowiązany, w terminie 7 dni od dnia wpisania funduszu do rejestru funduszy inwestycyjnych oraz od dnia zamknięcia każdej kolejnej emisji certyfikatów, do złożenia wniosku o dopuszczenie certyfikatów inwestycyjnych do obrotu na rynku regulowanym lub o wprowadzenie do alternatywnego systemu obrotu.”,

b) po ust. 1 dodaje się ust. 1a w brzmieniu:

1a. W przypadku zmiany statutu funduszu, której mowa w art. 117a ust. 1, która nie jest połączona z nową emisją certyfikatów inwestycyjnych, fundusz jest obowiązany do złożenia wniosku, o którym mowa w ust. 1, w terminie 7 dni od dnia uzyskania zezwolenia.”,

c) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Komisja może przedłużyć termin określony w ust. 1 – 1a o 7 dni na uzasadniony wniosek funduszu inwestycyjnego. Komisja odmówi zgody w przypadku gdy przedłużenie terminu jest sprzeczne z interesem uczestników funduszu inwestycyjnego.”

d) ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„3. W przypadku odmowy dopuszczenia certyfikatów inwestycyjnych do obrotu na rynku regulowanym obrót nimi może być prowadzony w alternatywnym systemie obrotu.”;

23) w art. 121:

a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Certyfikaty inwestycyjne funduszu inwestycyjnego zamkniętego mogą być papierami wartościowymi imiennymi lub na okaziciela, z tym że certyfikaty inwestycyjne publicznego funduszu inwestycyjnego zamkniętego mogą być wyłącznie na okaziciela.”,

b) po ust. 10 dodaje się ust. 11 w brzmieniu:

„11. Certyfikaty inwestycyjne imienne można przekształcić w certyfikaty inwestycyjne na okaziciela. Przekształcenie wymaga zmiany statutu funduszu inwestycyjnego, a w przypadku certyfikatów inwestycyjnych imiennych, o których mowa w ust. 4 lub 7, także zgody uczestnika wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności.”;

24) w art. 122 ust. 1 zdanie wstępne otrzymuje brzmienie:

„1. Certyfikat inwestycyjny w formie dokumentu powinien zawierać.”;

25) w art. 123 ust. 1 zdanie pierwsze otrzymuje brzmienie:

„1. Jeżeli statut funduszu inwestycyjnego zamkniętego tak stanowi, certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, mogą nie mieć formy dokumentu; w

takim przypadku wszystkie certyfikaty inwestycyjne funduszu nie mają formy dokumentu.”;

26) art. 126:

a) ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Do propozycji nabycia certyfikatów inwestycyjnych, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, należy dołączyć:

1) informację o miejscach, w których można zapoznać się z treścią statutu funduszu inwestycyjnego zamkniętego;

2) warunki emisji certyfikatów inwestycyjnych.”;

b) w ust. 2 uchyla się pkt 2;

c) ust. 3 otrzymuje brzmienie”

„3. Rada Ministrów określa, w drodze rozporządzenia, szczegółową treść warunków emisji certyfikatów inwestycyjnych emitowanych przez fundusz inwestycyjny zamknięty, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, w celu udostępnienia nabywcom certyfikatów informacji niezbędnych do oceny ryzyka związanego z inwestowaniem w te certyfikaty.”;

27) art. 127 otrzymuje brzmienie:

„**Art. 127.** Statut funduszu inwestycyjnego zamkniętego może dopuszczać możliwość jednoczesnego przeprowadzania kilku emisji certyfikatów inwestycyjnych, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu.”;

28) w art. 136 ust. 2:

a) pkt 1 i 2 otrzymuje brzmienie:

„1) w chwili wpisania certyfikatu na rachunku papierów wartościowych uczestnika albo

2) przez wręczenie dokumentu albo”;

b) po pkt 2 dodaje się pkt 3 w brzmieniu:

„3) z chwilą wpisania certyfikatu do ewidencji uczestników funduszu.”;

29) w art. 137 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Certyfikat inwestycyjny imienny funduszu inwestycyjnego zamkniętego może być wydany uczestnikowi, który nie opłacił w całości ceny emisyjnej certyfikatu, jeżeli statut funduszu tak stanowi.”;

30) w art. 140:

a) ust. 4a otrzymuje brzmienie:

„4a. Statut funduszu inwestycyjnego zamkniętego, który nie jest publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym, może rozszerzyć uprawnienia rady inwestorów o uprawnienia przysługujące zgromadzeniu inwestorów, jeżeli w skład rady inwestorów wchodzi uczestnicy posiadający łącznie co najmniej 50 % ogólnej liczby certyfikatów inwestycyjnych funduszu. W takim przypadku uczestnicy reprezentujący łącznie ponad 5 % ogólnej liczby certyfikatów inwestycyjnych tego

funduszu mają prawo wyboru wspólnego przedstawiciela do rady inwestorów.”,

b) po ust. 4a dodaje się ust. 4b w brzmieniu:

„4b. W przypadku określonym w ust. 4a, do podejmowania uchwał przez radę inwestorów stosuje się wymagania określone w ustawie lub statucie funduszu inwestycyjnego dotyczące podejmowania uchwał zgromadzenia inwestorów przez uczestników reprezentujących wymaganą minimalną liczbę certyfikatów inwestycyjnych.”,

c) ust. 7 otrzymuje brzmienie:

„7. Statut funduszu, o którym mowa w art. 196, emitującego certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, albo certyfikaty inwestycyjne publicznego funduszu inwestycyjnego zamkniętego o cenie emisyjnej jednego certyfikatu nie mniejszej niż równowartość w złotych kwoty 40.000 euro, może przewidywać, że w przypadku, o którym mowa w ust. 6, towarzystwo zarządzające tym funduszem będzie uprawnione do pobrania opłaty dodatkowej celem pokrycia kosztów organizacji funduszu i utraconych zysków.”;

31) w art. 141 ust. 1:

a) w pkt 1 lit. a i b otrzymują brzmienie:

„a) na rachunku papierów wartościowych,

b) w ewidencji uczestników albo”,

b) pkt 2 otrzymuje brzmienie:

„2) złożył u depozytariusza certyfikaty inwestycyjne w formie dokumentu w liczbie stanowiącej ponad 5 % ogólnej liczby certyfikatów.”;

32) w art. 144:

a) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Statut funduszu, o którym mowa w art. 196, emitującego certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, albo certyfikaty inwestycyjne publicznego funduszu inwestycyjnego zamkniętego o cenie emisyjnej jednego certyfikatu nie mniejszej niż równowartość w złotych kwoty 40.000 euro, może przewidywać, że w przypadku, o którym mowa w ust. 1, towarzystwo zarządzające tym funduszem będzie uprawnione do pobrania opłaty dodatkowej celem pokrycia kosztów organizacji funduszu i utraconych zysków.”,

b) w ust. 3 po pkt 4 dodaje się pkt 5 i 6 w brzmieniu:

„5) przekształcenia certyfikatów inwestycyjny imiennych w certyfikaty na okaziciela;

6) zmiany statutu funduszu inwestycyjnego, o której mowa w art. 117a ust. 1.”,

c) ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Uchwała w sprawach, o których mowa w ust. 3 pkt 4 - 6, jest podjęta, jeżeli głosy za emisją obligacji, przekształceniem lub dokonaniem zmiany statutu funduszu inwestycyjnego oddali uczestnicy reprezentujący łącznie co najmniej 2/3 ogólnej liczby certyfikatów inwestycyjnych danego funduszu.”,

d) ust. 7 otrzymuje brzmienie:

„7. Statut funduszu może rozszerzyć uprawnienia zgromadzenia inwestorów, przy czym statut funduszu, który nie jest publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym, może przyznać zgromadzeniu inwestorów uprawnienia rady inwestorów.”;

33) po art. 151 dodaje się art. 151a w brzmieniu:

„**Art. 151a.** 1. Fundusz inwestycyjny zamknięty może dokonywać krótkiej sprzedaży w rozumieniu art. 107 ust. 1 pkt 2.

2. Fundusz inwestycyjny zamknięty uwzględnia papiery wartościowe, instrumenty rynku pieniężnego, instrumenty pochodne lub tytuły uczestnictwa instytucji wspólnego inwestowania, będące przedmiotem krótkiej sprzedaży, w odpowiednich limitach inwestycyjnych wynikających z przepisów ustawy oraz statutu tego funduszu, w ten sposób, iż ustala na każdym instrumencie odrębnie różnicę pomiędzy wartością papierów wartościowych, instrumentów rynku pieniężnego, instrumentów pochodnych lub tytułów uczestnictwa instytucji wspólnego inwestowania będących w portfelu inwestycyjnym funduszu inwestycyjnego zamkniętego a wartością tych samych papierów wartościowych, instrumentów rynku pieniężnego, instrumentów pochodnych lub tytułów uczestnictwa instytucji wspólnego inwestowania, będących przedmiotem krótkiej sprzedaży, a następnie wartość bezwzględną z tak otrzymanej wielkości traktuje jako zaangażowanie wynikające z określonego instrumentu.”;

34) w art. 152 ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Emisja obligacji przez publiczny fundusz inwestycyjny zamknięty może nastąpić wyłącznie w trybie przewidzianym w ustawie o ofercie publicznej.”;

35) w art. 154:

a) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Przepisu ust. 1 nie stosuje się w przypadku instrumentów pochodnych, których bazę stanowią indeksy.”,

b) ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Jeżeli fundusz inwestycyjny zamknięty zamierza dokonywać lokat, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6, statut funduszu powinien określać rodzaje ryzyk związanych z tymi lokatami oraz zasady pomiaru tych ryzyk, a w przypadku transakcji, których przedmiotem są niewystandaryzowane instrumenty pochodne również warunki jakie powinny spełniać podmioty będące stroną umowy z funduszem.”,

c) po ust. 4 dodaje się ust. 5 i 6 w brzmieniu:

„5. W przypadku gdy fundusz zamierza dokonywać lokat, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6, w celu innym niż ograniczenie ryzyka inwestycyjnego, statut funduszu powinien określać rodzaje instrumentów pochodnych i praw majątkowych, kryteria ich wyboru oraz warunki zastosowania tych instrumentów i praw.

6. Minister właściwy do spraw instytucji finansowych określi, w drodze rozporządzenia:

1) warunki zawierania przez fundusz umów, których przedmiotem są niewystandaryzowane instrumenty pochodne;

2) warunki i zasady zajmowania przez fundusz pozycji w lokatach, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6;

3) sposób ustalenia oraz maksymalną wartość ryzyka kontrahenta wynikającą z transakcji, których przedmiotem są niewystandaryzowane instrumenty pochodne;

4) sposób wyznaczenia oraz wartość maksymalnego zaangażowania funduszu w lokaty, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6;

5) sposób zarządzania ryzykiem inwestycyjnym związanym z lokatami, o których

mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6;

6) warunki, jakie muszą spełniać indeksy stanowiące bazę instrumentów pochodnych, w tym niewystandaryzowanych instrumentów pochodnych
- w celu zapewnienia ochrony interesów uczestników funduszu inwestycyjnego zamkniętego.”;

36) w art. 164 ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Utworzenie nowego subfunduszu wymaga zmiany statutu funduszu.”;

37) w art. 179 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Fundusz inwestycyjny zamknięty może być utworzony jako fundusz portfelowy dokonujący w sposób ciągły emisji certyfikatów inwestycyjnych, które zgodnie ze statutem funduszu będą oferowane w drodze oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, pod warunkiem że fundusz lokuje swoje aktywa wyłącznie w sposób określony w art. 182.”;

38) w art. 219:

a) ust. 3 otrzymuje brzmienie:

„3. Publiczny fundusz inwestycyjny zamknięty udostępnia do publicznej wiadomości lub wiadomości zainteresowanych inwestorów prospekt emisyjny lub memorandum informacyjne w sposób określony przepisami ustawy o ofercie publicznej.

b) ust. 4 otrzymuje brzmienie:

„4. Fundusz inwestycyjny zamknięty nie będący publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym udostępnia na żądanie uczestnika funduszu roczne i półroczne sprawozdania finansowe, w tym połączone sprawozdania funduszy z wydzielonymi subfunduszami oraz sprawozdania jednostkowe subfunduszy, niezwłocznie po ich zbadaniu lub przeglądzie przez biegłego rewidenta.”;

39) w art. 248:

a) ust. 2 otrzymuje brzmienie:

„2. Likwidatorem funduszu inwestycyjnego, który został utworzony na czas określony, może być towarzystwo zarządzające tym funduszem, pod warunkiem, że w dniu złożenia wniosku o utworzenie funduszu inwestycyjnego statut funduszu inwestycyjnego będzie wskazywał towarzystwo jako likwidatora funduszu inwestycyjnego.”

b) po ust. 2 dodaje się ust. 2a w brzmieniu:

„2a. Likwidatorem funduszu inwestycyjnego funduszu aktywów niepublicznych, który nie jest publicznym funduszem inwestycyjnym zamkniętym, może być towarzystwo zarządzające tym funduszem, pod warunkiem, że statut funduszu inwestycyjnego będzie wskazywał towarzystwo jako likwidatora funduszu inwestycyjnego.”.

Art. 2. 1. Fundusze inwestycyjne utworzone przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy są obowiązane dostosować treść statutów do przepisów wprowadzonych niniejszą ustawą w terminie sześciu miesięcy od dnia jej wejścia w życie.

2. Przepis art. 117 ust. 3 ustawy stosuje się do funduszy inwestycyjnych utworzonych po dniu wejścia w życie niniejszej ustawy.

Art. 3. 1. Fundusze inwestycyjne zamknięte, które przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy wyemitowały publiczne certyfikaty inwestycyjne, z dniem wejścia w życie niniejszej ustawy stają się publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi.

2. Fundusze inwestycyjne zamknięte, które przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy wyemitowały niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, mogą stać się publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi po uzyskaniu zezwolenia, o którym mowa w art. 117a ust. 1 ustawy, o której mowa w art. 1.

Art. 4. Do czasu wydania przepisów wykonawczych na podstawie upoważnienia, o którym mowa w art. 126 ust. 3 ustawy, o której mowa w art. 1, w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą, zachowują moc przepisy dotychczasowe, nie dłużej jednak niż przez 12 miesięcy od dnia wejścia w życie niniejszej ustawy.

Art. 5. Ustawa wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia.

Uzasadnienie

Proponowane zmiany przepisów ustawy z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych mają na celu wprowadzenie nowych zasad nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu.

Nowe zasady nadzoru w zakresie funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, zakładają, iż utworzenie takich funduszy nie będzie wymagało zezwolenia Komisji Nadzoru Finansowego. Komisja nie będzie także zatwierdzała ich statutów oraz zmian tych statutów. Fundusze te będą podlegały zgłoszeniu do Komisji, niezwłocznie po wpisaniu do rejestru funduszy inwestycyjnych.

Fundusze inwestycyjne zamknięte emitujące wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu nie są produktami kierowanymi nieograniczonego kręgu inwestorów, w tym klientów detalicznych, którzy zazwyczaj nie posiadają dużej znajomości zasad funkcjonowania rynku kapitałowego, a w szczególności zasad działania i ryzyka związanego z inwestowaniem w fundusze inwestycyjne, przez co wymagają szczególnej ochrony ze strony Komisji. Proponowane zmiany przyczynią się do znacznego skrócenia i uproszczenia procedury tworzenia wzmiankowanych funduszy, co jest istotne dla kręgu klientów, na potrzeby których takie fundusze są przygotowywane.

Nowe zasady tworzenia funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, polegające na rezygnacji z nadzoru KNF na etapie ich tworzenia, mogą generować zwiększone ryzyko dla sytuacji finansowej towarzystwa. W związku z tym właściwe wydaje się wprowadzenie obowiązku spełnienia wymogów kapitałowych przez towarzystwo na poziomie uwzględniającym ryzyko związane z prowadzeniem działalności w zakresie zarządzania funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi niebędącymi publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi.

Wprowadzane zmiany w zakresie funduszy inwestycyjnych zamkniętych powodują, iż celowe stało się dookreślenie przepisów dotyczących stosowania przez nie instrumentów pochodnych oraz ustanowienie regulacji obejmujących krótką sprzedaż, przede wszystkim w odniesieniu do limitów inwestycyjnych i sposobu ich ustalania.

Ze względu na większe ryzyko wiążące się z inwestycją w fundusze inwestycyjne zamknięte emitujące wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, a co za tym idzie konieczność posiadania przez inwestora wiedzy niezbędnej do podjęcia świadomej decyzji o inwestowaniu w tego rodzaju fundusz, wprowadzono zmianę ograniczającą dostępność certyfikatów emitowanych przez takie fundusze dla osób fizycznych poprzez ustanowienie minimalnego poziomu inwestycji, na zasadach analogicznych, jak dotychczas stosowane w przypadku specjalistycznych funduszy inwestycyjnych otwartych, które stosują politykę inwestycyjną funduszy inwestycyjnych zamkniętych. Ponadto wskazać należy, iż ograniczenia na takim poziomie przewidziane zostały również dla będących osobami

fizycznymi uczestników niestandardyzowanych funduszy sekurytyzacyjnych.

Na tle powyższych zasad tworzenia funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujące wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, istotne stanie się zapewnienie rozwiązań pozwalających na zapewnienie odpowiedniej ochrony inwestorów w przypadku podjęcia zamiaru publicznego oferowania, dopuszczenia do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia do alternatywnego systemu obrotu tego typu certyfikatów. Działania te wiążą się bowiem z udostępnieniem certyfikatów szerokiemu kręgowi inwestorów, często bez odpowiedniej wiedzy i doświadczenia. Proponowane przepisy wprowadzają w takich przypadkach konieczność uzyskania zezwolenia Komisji na stosowną zmianę statutu funduszu inwestycyjnego, co będzie jednocześnie wiązało się z zatwierdzeniem wyboru depozytariusza funduszu oraz zatwierdzeniem prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego, w myśl zasad przewidzianych w ustawie z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych. Procedura przewidziana w zakresie wydania takiego zezwolenia pozwoli na dokładne zbadanie statutu funduszu inwestycyjnego, jego portfela inwestycyjnego oraz umowy zawartej z depozytariuszem pod kątem należytego uwzględniania interesu inwestorów, a w przypadku braku spełnienia tej przesłanki – na wydanie decyzji odmownej. Tryb ten stanowić będzie zatem gwarancję, że jedynie fundusze zbadane i zaakceptowane przez KNF będą mogły zostać skierowane do nieograniczonego kręgu adresatów.

Projekt przewiduje również, iż każda kolejna emisja certyfikatów przez fundusz, który uzyskał status publicznego funduszu inwestycyjnego zamkniętego powinna być dokonywana wyłącznie w drodze oferty publicznej. Rozwiązanie to zapewni przejrzystość i prawidłowe funkcjonowanie funduszu, którego certyfikaty dostępne będą publicznie.

Ze zmianami w przepisach ustawy będą związane zmiany w zakresie aktów wykonawczych, w szczególności w Rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 1 września 2009 r. w sprawie okresowych sprawozdań oraz bieżących informacji dotyczących działalności i sytuacji finansowej towarzystw funduszy inwestycyjnych i funduszy inwestycyjnych dostarczanych przez te podmioty Komisji Nadzoru Finansowego (Dz. U. Nr 156, poz. 1235). Nowe przepisy w sposób znaczący zmienią katalog obowiązkowych raportów dotyczących funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne. Nadzór nad takimi funduszami będzie miał charakter ostrożnościowy, w związku z czym obowiązki informacyjne będą głównie dotyczyć sytuacji finansowej funduszu. Jednocześnie, przepisy aktów wykonawczych winny ustalać ściślejsze obowiązki towarzystw funduszy inwestycyjnych w zakresie kontroli wewnętrznej w stosunku do funduszy inwestycyjnych zamkniętych, które emitują niepubliczne certyfikaty inwestycyjne oraz ustanawiać odpowiadające im wymogi raportowe względem Komisji. Nowe przepisy przewidują ponadto wydanie rozporządzenia dotyczącego inwestowania w instrumenty pochodne w przypadku funduszy inwestycyjnych zamkniętych. Zmiany ustawy będą skutkowały także koniecznością uwzględnienia w Rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 16 marca 2010 r. w sprawie opłat wnoszonych na rzecz Komisji Nadzoru Finansowego przez podmioty nadzorowane prowadzące działalność na rynku kapitałowym (Dz. U. Nr 57, poz. 364) opłaty za nowe zezwolenie.

**Projekt założeń do projektu zmiany ustawy o funduszach inwestycyjnych w zakresie
funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących
niepubliczne certyfikaty inwestycyjne**

I. SYNTETYCZNE PRZEDSTAWIENIE ZAŁOŻEŃ PROJEKTU

1. Aktualny stan stosunków w dziedzinie funkcjonowania funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne

Zgodnie z ustawą z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych (Dz. U. Nr 146, poz. 1546, z późn. zm.) fundusz inwestycyjny może zostać utworzony jako fundusz inwestycyjny otwarty, specjalistyczny fundusz inwestycyjny otwarty bądź fundusz inwestycyjny zamknięty.

Fundusze inwestycyjne zamknięte są funduszami emitującymi papiery wartościowe w postaci certyfikatów inwestycyjnych, które mogą być publiczne albo niepubliczne. Fundusze zamknięte mają możliwość kształtowania elastycznej polityki inwestycyjnej, są uprawnione m.in. do inwestowania w nieruchomości, mogą być tworzone jako fundusze private equity albo fundusze sekurytyzacyjne. O ile fundusze emitujące publiczne certyfikaty inwestycyjne adresowane są zazwyczaj do klientów detalicznych, o tyle fundusze z niepublicznymi certyfikatami zazwyczaj są tworzone na potrzeby konkretnych prywatnych inwestorów, których można określić jako profesjonalistów i są do nich wyłącznie adresowane. W ciągu ostatnich lat można zauważyć rosnące zainteresowanie tego typu dedykowanymi funduszami. Na koniec marca 2010 roku na ogólną liczbę działających 235 funduszy inwestycyjnych zamkniętych przypadało 180 funduszy emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne. Jednocześnie według stanu na dzień 26 marca br. w urzędzie Komisji Nadzoru Finansowego rozpatrywaniu podlegało 59 wniosków dotyczących utworzenia funduszu inwestycyjnego, z czego 45 wniosków dotyczy utworzenia funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego niepubliczne certyfikaty inwestycyjne.

Potrzeby inwestorów profesjonalnych w zakresie inwestycji w fundusz inwestycyjny zamknięty są zupełnie inne niż w przypadku inwestorów detalicznych. Klienci profesjonalni oczekują elastycznej regulacji z zakresu dedykowanych im funduszy inwestycyjnych, w celu kształtowania optymalnej dla siebie formy prowadzenia działalności gospodarczej. Jednocześnie nadzór wykonywany przez Komisję Nadzoru Finansowego w odniesieniu do funduszy inwestycyjnych jest nakierowany w głównej mierze na ochronę detalicznych uczestników funduszy inwestycyjnych. Uczestnikami funduszy inwestycyjnych najczęściej są bowiem osoby, które nie posiadają dostatecznej wiedzy na temat rynku kapitałowego i zasad jego funkcjonowania. W związku z tym, rozpatrując wniosek o udzielenie zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego, Komisja Nadzoru Finansowego analizuje czy zasady funkcjonowania tworzonego funduszu inwestycyjnego oraz prowadzona przez niego działalność pozostawać będzie w zgodzie z przepisami prawa, a także z interesem uczestników. Należy zauważyć, że zezwolenie udzielone przez Komisję Nadzoru Finansowego na utworzenie funduszu jest podstawą do utworzenia nowej osoby prawnej, natomiast zapisy statutu funduszu będą określały zasady funkcjonowania tego podmiotu, w tym uprawnienia uczestników. Z uwagi na obowiązek uzyskania zatwierdzenia statutu funduszu przez organ nadzoru w postępowaniu o wydanie zezwolenia na jego utworzenie, to właśnie od Komisji w dużej mierze zależy, w jaki sposób zostaną ukształtowane uprawnienia przyszłych uczestników funduszu. Ponadto wskazać należy, iż regulacje dotyczące funduszy inwestycyjnych nie zawierają szczegółowych przepisów określających uprawnienia uczestników, a przysługujące środki kontroli funduszu sprawowanej przez inwestorów są

bardzo ograniczone. W związku z tym, rola organu nadzoru jest istotna w zakresie zapewnienia ochrony inwestorów nie tylko na etapie licencyjnym, ale i później, w toku działania funduszu.

Podkreślenia wymaga, iż taki model nadzoru nie jest adekwatny w przypadku funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne. Certyfikaty takie oferowane są prywatnym inwestorom, na których zamówienie i dla których dany fundusz został przygotowany. Taki inwestor jest podmiotem profesjonalnym i nie wymaga dodatkowej ochrony swoich interesów ze strony nadzorcy. Co więcej, działania organu nadzoru, realizującego swoje ustawowe zadania, wydają się być z punktu widzenia inwestorów często niepożądane. Sytuacja taka ma miejsce zwłaszcza w toku postępowania licencyjnego, gdy Komisja wymaga wprowadzenia w statucie funduszu postanowień zgodnych z ogólnie przyjętym interesem uczestników, co jednakże rozmija się z wolą i potrzebami inwestora profesjonalnego. Prywatny inwestor ma inne oczekiwania wobec tworzonego dla niego funduszu, jest skłonny akceptować bardziej ryzykowne i skomplikowane konstrukcje prawne. Jednocześnie jest jednak w stanie zapewnić by w dokumentach funduszu znalazły się zapisy gwarantujące mu odpowiednią kontrolę nad działalnością funduszu. Niejednokrotnie fundusz inwestycyjny zamknięty emitujący niepubliczne certyfikaty inwestycyjne jest tworzony nie tylko dla celów inwestycyjnych, lecz przede wszystkim dla przebudowania i uporządkowania całej struktury działalności gospodarczej danego inwestora. W takiej sytuacji w procesie licencyjnym dotyczącym funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty organ nadzoru podejmuje działania zmierzające do ochrony interesu uczestnika, który tego nie potrzebuje i nie oczekuje. Dla inwestorów, dla których dedykowane są takie fundusze, działania organu mogą stanowić wręcz przeszkodę w osiągnięciu określonego celu biznesowego. Oczekiwania i potrzeby prywatnych inwestorów są więc zdecydowanie odmienne od obecnie obowiązującego modelu nadzoru nad tego rodzaju funduszami.

2. Aktualny stan prawny w dziedzinie funkcjonowania funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne

Zgodnie z art. 4 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o nadzorze nad rynkiem kapitałowym (Dz. U. Nr 183, poz. 1537, z późn. zm.) celem nadzoru sprawowanego przez Komisję Nadzoru Finansowego jest między innymi zapewnienie ochrony inwestorów i innych uczestników obrotu, przy czym konkretyzacja tego celu następuje w przepisach odnoszących ustaw sektorowych. Tworzenie i działanie funduszy inwestycyjnych jest regulowane ustawą o funduszach inwestycyjnych. W myśl art. 15 ust. 1 pkt 3 wspomnianej ustawy do utworzenia funduszu inwestycyjnego niezbędne jest wydanie zezwolenia przez Komisję Nadzoru Finansowego, przy czym ustawa nie różnicuje zakresu analizy dokumentów dotyczących funduszy inwestycyjnych, zależnie od tego czy fundusze te są adresowane do klientów detalicznych czy też klientów profesjonalnych, i podobnie zasad sprawowania nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi. W przypadku funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne niezbędne jest zatem uzyskanie zezwolenia Komisji Nadzoru Finansowego na utworzenie funduszu inwestycyjnego, które jest poprzedzone postępowaniem administracyjnym, w toku którego Komisja jest obowiązana zbadać dokumenty załączane do wniosku, w tym statut funduszu, w zakresie jego zgodności z przepisami ustawy oraz z interesem uczestników funduszu inwestycyjnego.

Działalność funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne nie jest regulowana prawem Unii Europejskiej.

3. Potrzeba i cel uchwalenia projektowanej ustawy

W obecnej regulacji odnoszącej się do działalności funduszy inwestycyjnych brak jest przepisów różnicujących sytuację prawną funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne od sytuacji innego rodzaju funduszy. Wnioski o utworzenie funduszu inwestycyjnego w przypadku funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne podlegają identycznym wymogom i identycznej procedurze jak wnioski dotyczące funduszy inwestycyjnych adresowanych do klientów detalicznych. Procedury administracyjne ukierunkowane na ochronę inwestorów funduszy inwestycyjnych nie są uzasadnione w przypadku profesjonalnych klientów funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, a jednocześnie mogą stanowić barierę w efektywnym prowadzeniu przez nich działalności gospodarczej. Należy wskazać, iż powyższa okoliczność w kontekście rozwijającego się rynku na tego typu fundusze będzie stanowić coraz poważniejszą przeszkodę biznesową.

Jednocześnie należy wskazać, iż prowadzenie przez Komisję Nadzoru Finansowego postępowań administracyjnych w sprawie wniosków o utworzenie funduszu inwestycyjnego w przypadku funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, które są dedykowane inwestorom profesjonalnym, powoduje, że Komisja angażuje czas i środki na działania nadzorcze, które nie są uzasadnione w odniesieniu do inwestorów profesjonalnych. Biorąc pod uwagę okoliczność, iż rośnie liczba wniosków dotyczących takich funduszy, Komisja Nadzoru Finansowego będzie musiała poświęcić coraz większe siły na ten cel, nie mogąc ukierunkować swoich działań na obszary, gdzie ochrona inwestorów i ingerencja organu nadzoru jest znacznie bardziej uzasadniona.

Należy zatem poszukiwać rozwiązań, które będą odpowiadały potrzebom i oczekiwaniom wszystkich uczestników rynku kapitałowego, które jednocześnie będą zapewniały im odpowiednią ochronę. Dobrym rozwiązaniem wydaje się być odstąpienie od wymogu wydania zezwolenia na utworzenie zamkniętego funduszu inwestycyjnego emitującego niepubliczne certyfikaty inwestycyjne.

Aby odstąpienie takie nie powodowało dodatkowych, zbędnych komplikacji zachodzi potrzeba zmodyfikowania siatki pojęciowej, jaką posługuje się ustawa o funduszach inwestycyjnych. Dlatego też przygotowywana zmiana ustawy o funduszach inwestycyjnych powinna wyeliminować z tej siatki pojęcia publicznych certyfikatów inwestycyjnych i niepublicznych certyfikatów inwestycyjnych. Funkcjonowanie tych dwóch kategorii certyfikatów powodowałoby, iż wprowadzenie do publicznego obrotu niepublicznych certyfikatów wymagałoby przeprowadzenia skomplikowanej procedury przekształcenia ich w publiczne certyfikaty inwestycyjne. Po wejściu w życie zmian proponowanych w niniejszych założeniach procedura taka stałaby się jeszcze bardziej skomplikowana, z uwagi na z jednej strony rezygnację z zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego skierowanego do klienta profesjonalnego, o charakterze niepublicznym, a z drugiej ze względu na konieczność zapewnienia odpowiedniej ochrony inwestorom nabywającym już „upublicznione” certyfikaty. Jednocześnie wskazane jest wprowadzenie pojęcia publicznych funduszy inwestycyjnych zamkniętych – na określenie funduszy inwestycyjnych zamkniętych, których certyfikaty inwestycyjne były przedmiotem oferty publicznej, są dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub zostały wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu. Pozwoli to na odróżnienie takich funduszy, które dedykowane są szerokiego kręgu inwestorów. Po zmianach istniałby jeden rodzaj certyfikatów inwestycyjnych, które byłyby zróżnicowane pod względem sposobu oferowania oraz dalszego obrotu tymi certyfikatami poprzez odpowiednie postanowienia statutu funduszu inwestycyjnego zamkniętego.

Zmiana ustawy o funduszach inwestycyjnych, zmierzająca do rezygnacji z udzielania zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego, który w obecnym stanie

prawnym emituje niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, pozwoli inwestorom profesjonalnym na elastyczne kształtowanie swojej działalności gospodarczej. Proces utworzenia takiego funduszu stanie się krótszy, nie będzie wymagał ingerencji ze strony organu nadzoru, jednocześnie zmniejszą się koszty związane z tworzeniem funduszu. Podmiot będzie obowiązany jedynie zawiadomić Komisję Nadzoru Finansowego o utworzeniu funduszu, w sytuacji, gdy fundusz ten zostanie wpisany do rejestru.

Rezygnacja z udzielania zezwolenia na utworzenie funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne będzie wymagała pozostawienia częściowego nadzoru nad takimi funduszami, sprawowanego w toku ich działalności, oraz nad zarządzającymi nimi towarzystwami funduszy inwestycyjnych. W toku działania funduszu badaniu powinna podlegać jego sytuacja finansowa, ze względu na generowane przez niego ryzyko niekontrolowanej utraty aktywów, co mogłoby rodzić odpowiedzialność odszkodowawczą towarzystwa funduszy inwestycyjnych wobec uczestników funduszu bądź generować większe ryzyko dla rynku kapitałowego. Komisja Nadzoru Finansowego nie będzie zatwierdzała statutu funduszu ani jego zmian, przez co odpowiedzialność za zapewnienie ochrony interesu uczestników funduszu będzie ciążyć na towarzystwie funduszy inwestycyjnych tworzącym i zarządzającym tym funduszem oraz na inwestorach decydujących się zainwestować w certyfikaty inwestycyjne takiego funduszu. Z zakresu obowiązków informacyjnych wskazane jest utrzymanie obowiązku sporządzania raportów o charakterze finansowym, tj. kwartalnych raportów finansowych oraz rocznych sprawozdań finansowych podlegających badaniu. Należałoby zachować także uprawnienia nadzorcze i kontrolne organu nadzoru wobec takich funduszy.

Ponadto zasadne jest wprowadzenie przepisu regulującego stosowanie techniki krótkiej sprzedaży przez fundusze inwestycyjne zamknięte, w szczególności poprzez określenie, w jaki sposób instrumenty finansowe będące przedmiotem krótkiej sprzedaży należy ujmować w celu liczenia limitów inwestycyjnych przez fundusz, aby fundusze, których statuty nie będą podlegały zatwierdzeniu i kontroli ze strony Komisji Nadzoru Finansowego, nie dokonywały tego w swobodny sposób. Dodatkowo w ustawie nowelizującej należy uwzględnić regulacje w zakresie stosowania przez fundusze inwestycyjne zamknięte instrumentów pochodnych, ponieważ dotychczas kwestie te podlegają kontroli podczas procedury udzielania zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego.

W przypadku, gdy fundusz inwestycyjny zamknięty emitujący niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, w którego przypadku zakłada się odstępianie od obowiązku ubiegania się o zezwolenie Komisji, zamierzałby upublicznić swoje certyfikaty, mógłby to zrobić wyłącznie poprzez ofertę publiczną, dopuszczenie ich do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenie do alternatywnego systemu obrotu, co wymagać będzie odpowiedniej zmiany statutu funduszu. Wówczas musiałby on podlegać bardziej zaostrożonej procedurze, niż przewidziana w obecnych przepisach. Jest to niezbędne ze względu na konieczność ochrony inwestorów, którzy nabywaliby „upubliczniane” certyfikaty, a także dla uniknięcia arbitrażu regulacyjnego w stosunku do funduszy na których utworzenie wymagana jest zgoda komisji. W takiej sytuacji Komisja Nadzoru Finansowego powinna udzielać zezwolenia na zmianę statutu funduszu w tym zakresie, w związku z czym statut ten i jego zmiany podlegałyby badaniu przez Komisję, jak również inne dokumenty, a także portfel inwestycyjny funduszu.

4. Możliwości podjęcia alternatywnych w stosunku do uchwalenia projektowanej ustawy środków umożliwiających osiągnięcie jej celu

W obecnym stanie prawnym i faktycznym jedynym efektywnym rozwiązaniem będzie dokonanie zmiany przepisów ustawy o funduszach inwestycyjnych w kierunku przedstawionym w niniejszych założeniach.

5. Podmioty, na które ma oddziaływać projektowana ustawa

Projektowana ustawa bezpośrednio będzie oddziaływać na towarzystwa funduszy inwestycyjnych tworzące i zarządzające funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, a za ich pośrednictwem na inwestorów profesjonalnych, na których rzecz tworzone są te fundusze. Jednocześnie pozytywne skutki projektowanej ustawy będą odczuwalne w zakresie prac Komisji Nadzoru Finansowego i jej Urzędu.

6. Przewidywane skutki finansowe uchwalenia projektowanej ustawy i źródła ich pokrycia

Projektowana regulacja spowoduje skutki finansowe dla budżetu państwa. Brak obowiązku uzyskania zezwolenia KNF na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego niepubliczne certyfikaty inwestycyjne oraz brak wymogu zatwierdzania przez KNF zmian statutów takich funduszy spowoduje zmniejszenie wpływów do budżetu państwa z tytułu opłat określonych w rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 16 marca 2010 r. w sprawie opłat wnoszonych na rzecz Komisji Nadzoru Finansowego przez podmioty nadzorowane prowadzące działalność na rynku kapitałowym (Dz. U. Nr 57, poz. 364).

Z drugiej strony zniesienie obowiązku uiszczania opłat oraz uzyskania zezwolenia Komisji Nadzoru Finansowego spowoduje zmniejszenie kosztów utworzenia i funkcjonowania tego typu funduszy, co w założeniu ma spowodować obniżenie wydatków ponoszonych przez uczestników.

Z kolei wprowadzenie obowiązku uzyskania zezwolenia Komisji na zmianę statutu, w zakresie w jakim będzie on przewidywał dokonanie oferty publicznej emitowanych certyfikatów inwestycyjnych, ich dopuszczenia do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia do alternatywnego systemu obrotu wiązało się będzie z koniecznością wniesienia stosownej opłaty za wydanie takiego zezwolenia przez ubiegający się podmiot.

Zmiana ta może również przyczynić się do zmniejszenia kosztów działalności UKNF w związku ze zmniejszeniem ilości pracy związanej z prowadzeniem postępowań w sprawie wydania zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, a także zatwierdzania zmian w statutach tego rodzaju funduszy.

II. PROPOZYCJE ROZSTRZYGNIEĆ NIEZBĘDNE DO OPRACOWANIA PROJEKTU I ICH UZASADNIENIE

1. Zakres podmiotowy i przedmiotowy projektowanej ustawy

Projektowana ustawa powinna określać:

- nowe zasady nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu;
- dostosowanie wymogów odnoszących się do tego rodzaju podmiotów do nowego modelu nadzoru, w tym wymogów kapitałowych;

- zmianę w zakresie przekształcania niepublicznych certyfikatów inwestycyjnych w publiczne uwzględniając nowe zasady tworzenia funduszy inwestycyjnych zamkniętych dotychczas emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne;
- uregulowanie dokonywania przez fundusze inwestycyjne zamknięte krótkiej sprzedaży;
- dookreślenie przepisów dotyczących lokowania aktywów przez fundusze inwestycyjne zamknięte w instrumenty pochodne.

Do podmiotów, na które oddziaływać będą projektowane regulacje należą:

1. towarzystwa funduszy inwestycyjnych, tworzące lub zarządzające funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi niepubliczne certyfikaty inwestycyjne;
2. fundusze inwestycyjne zamknięte;
3. uczestnicy oraz potencjalni uczestnicy funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne;
4. Komisja Nadzoru Finansowego.

2. Objasnienie podstawowych określeń użytych w projektowanej ustawie

Projektowana ustawa odwoływać się będzie do pojęcia alternatywnego systemu obrotu, zdefiniowanego w art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi (Dz. U. Nr 183, poz 1538 z późn. zm.).

Ponadto uzasadnione jest wprowadzenie pojęcia publicznego funduszu inwestycyjnego zamkniętego, który będzie jednym z rodzajów funduszy inwestycyjnych zamkniętych. Jego cechą charakterystyczną będzie to, że wyemitowane przez ten fundusz certyfikaty inwestycyjne były przedmiotem oferty publicznej, są dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub zostały wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu i są przeznaczone nie tylko dla klientów profesjonalnych, ale również dla klientów detalicznych, zatem do szerokiego kręgu inwestorów.

3. Sprawy wyłączone z zakresu regulacji ustawy

W zakresie objętym projektowaną ustawą nie przewiduje się wyłączeń.

4. Przepisy merytoryczne

4.1. Zmiana zasad nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu.

Projektowana ustawa ma wprowadzić zmiany w ustawie z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych. Celem tych zmian ma być ustanowienie nowych zasad nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu.

Nowe zasady nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu polegać mają przede wszystkim na wyłączeniu obowiązku uzyskania zezwolenia Komisji Nadzoru Finansowego na utworzenie

tego typu funduszu. Wprowadzenie tego rozwiązania pozwoli na uproszczenie i znaczące przyspieszenie procedury tworzenia tych funduszy. W związku z tą zmianą należy wprowadzić również zmianę polegającą na rezygnacji z obowiązku uzyskania zatwierdzenia statutu tych funduszy przez KNF oraz zezwolenia na ich zmianę.

Konsekwencją zmiany modelu nadzoru nad funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu na etapie tworzenia tych funduszy jest konieczność wprowadzenia zmian w szeregu przepisów ustawy.

Fundusze te będą podlegały zgłoszeniu do Komisji, niezwłocznie po wpisaniu ich do rejestru funduszy inwestycyjnych. Do informacji tej będą załączane dokumenty pozwalające na uzyskanie przez Komisję podstawowych informacji o podmiocie, tj. wypis aktu notarialnego zawierający statut funduszu inwestycyjnego, informacja o dacie wpisu funduszu do rejestru oraz informacja o łącznej wysokości wpłat zebranych do funduszu. Wpis do rejestru dokonywany będzie jak dotychczas przez sąd rejestrowy, jednakże na sądzie rejestrowym powinien spocząć ponadto obowiązek weryfikacji z ustawą brzmienia statutu funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu. Stwierdzenie, że brzmienie statutu jest niezgodne z ustawą powinno stanowić przesłankę odmowy wpisu funduszu inwestycyjnego do rejestru.

W związku z powyższym, tryb uzyskania zezwolenia na prowadzenie działalności przez towarzystwo funduszy inwestycyjnych zamierzające tworzyć wyłącznie fundusze inwestycyjne zamknięte emitujące wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu powinien uwzględniać odrębności wynikające z braku obowiązku uzyskania zezwolenia na utworzenie takiego funduszu.

4.2 Dostosowanie wymogów odnoszących się do funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu do nowego modelu nadzoru

Brak nadzoru na etapie tworzenia tego rodzaju funduszu przez towarzystwo funduszy inwestycyjnych powinien być rekompensowany przez ściślejszy nadzór nad działalnością takiego funduszu oraz zarządzającego nim towarzystwa funduszy inwestycyjnych. Nadzór taki powinien mieć charakter nadzoru ostrożnościowego, uwzględniającego przede wszystkim interesy uczestników funduszu inwestycyjnego oraz dawać gwarancję bezpieczeństwa powierzonych przez nich aktywów. Szczególny nacisk powinien zostać położony na stosowanie się przez towarzystwo do określonych wymogów kapitałowych, uwzględniając przy tym ryzyko związane z rodzajem i charakterem prowadzonej działalności. W związku z tym nowe zasady tworzenia funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, wymagają określenia dla zarządzających nimi towarzystw funduszy inwestycyjnych wymogów kapitałowych uwzględniających tę działalność, adekwatnych do generowanego ryzyka, gwarantujących stabilną sytuację finansową towarzystwa.

Tego rodzaju fundusze charakteryzują się wyższym stopniem ryzyka inwestycyjnego, stąd też celowym jest, by projektowana ustawa ograniczyła ich dostępność do podmiotów profesjonalnych oraz inwestorów będących osobami fizycznymi, które dokonają co najmniej wpłaty odpowiadającej ustalonemu w ustawie progowi kwotowemu. Zasadne wydaje się by kwota ta odpowiadała kwocie wskazanej w art. 144 ust. 2 ustawy o funduszach inwestycyjnych.

Rezygnacja z warunku uzyskania zezwolenia Komisji spowoduje konieczność określenia terminu, od którego zostanie rozpoczęte przyjmowanie zapisów na certyfikaty inwestycyjne. W obecnie obowiązującej regulacji termin ten został określony jako nie wcześniej niż w dniu następującym po dniu doręczenia zezwolenia na utworzenie funduszu, natomiast zgodnie z wprowadzaną regulacją termin ten, dla funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitującego wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, powinien zostać określony w statucie funduszu.

Kolejną konsekwencją jest konieczność uregulowania sytuacji, w której towarzystwo zebrało wpłaty do takiego rodzaju funduszu, lecz nie złożyło wniosku o wpisanie funduszu do rejestru. W takim przypadku upływ 3 miesięcznego terminu od wskazanego w statucie funduszu terminu na dokonanie zapisów na certyfikaty inwestycyjne powinien powodować konieczność zwrotu wpłat przez towarzystwo.

4.3. Zmiana statutu funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu w zakresie oferowania certyfikatów inwestycyjnych w drodze oferty publicznej, dopuszczenia do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia do alternatywnego systemu obrotu.

W projekcie ustawy należy przewidzieć możliwość publicznego oferowania, dopuszczenia do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia do alternatywnego systemu obrotu certyfikatów inwestycyjnych wyemitowanych przez fundusz inwestycyjny zamknięty emitujący wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu. Powyższe wymagać będzie przede wszystkim dokonania stosownych zmian statutu funduszu inwestycyjnego. Konsekwencją rezygnacji z obowiązku uzyskania zezwolenia KNF na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego innego niż publiczny fundusz inwestycyjny zamknięty, jest konieczność wprowadzenia zezwolenia Komisji na taką zmianę statutu funduszu. Udostępnienie certyfikatów inwestycyjnych nieograniczonemu kręgowi inwestorów, w tym detalicznych, wymaga objęcia funduszy, utworzonych bez zezwolenia KNF, nadzorem w takim samym zakresie jak w przypadku publicznych funduszy inwestycyjnych zamkniętych. Projekt musi zatem przewidywać rozwiązania pozwalające zniwelować istotne różnice, tak by fundusze te spełniały wszystkie warunki przewidziane w ustawie dla publicznych funduszy inwestycyjnych zamkniętych.

Zmiana statutu w tym zakresie powinna być uzależniona od wyrażenia zgody przez zgromadzenie inwestorów. Stosowna uchwała powinna być podjęta odpowiednią większością głosów. Wskazane jest, by większość ta była taka sama, jaką ustawa przyjmuje w przypadku wyrażania zgody na emisję obligacji, czyli za zmianą powinni opowiedzieć się uczestnicy, reprezentujący łącznie co najmniej 2/3 ogólnej liczby certyfikatów.

Publiczne oferowanie, dopuszczenie do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenie do alternatywnego systemu obrotu certyfikatów inwestycyjnych wyemitowanych przez fundusz inwestycyjny zamknięty emitujący wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, wymaga nie tylko dokonania zmiany statutu, ale także sporządzenia i zatwierdzenia prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego funduszu, zgodnie z przepisami Rozdziału 2 ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o ofercie publicznej i warunkach wprowadzania instrumentów finansowych do zorganizowanego systemu obrotu oraz o spółkach publicznych (t.j. Dz. U. z 2009 r., Nr 185, poz. 1439).

Zmiana statutu funduszu w przedmiotowym zakresie powinna być możliwa jedynie w przypadku, gdy certyfikaty wyemitowane przez ten fundusz są certyfikatami na okaziciela. W związku z tym w projekcie należy przewidzieć możliwość przekształcenia certyfikatów inwestycyjnych imiennych w certyfikaty inwestycyjne na okaziciela. Przekształcenie takie może być dokonane w drodze właściwej zmiany statutu funduszu, a także, w przypadku certyfikatów uprzywilejowanych, za zgodą uczestnika wyrażoną we właściwej formie.

Po uzyskaniu zezwolenia na zmianę statutu w zakresie oferowania certyfikatów inwestycyjnych w drodze oferty publicznej, dopuszczenia do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzenia do alternatywnego systemu obrotu, projektowana ustawa powinna wprowadzić obowiązek złożenia wniosku o dopuszczenie tych certyfikatów do obrotu na rynku regulowanym lub o wprowadzenie do alternatywnego systemu obrotu. Projekt powinien też przewidywać, iż w przypadku odmowy dopuszczenia certyfikatów inwestycyjnych do obrotu na rynku regulowanym, obrót nimi może być prowadzony w alternatywnym systemie obrotu.

Niezależnie od powyższego projektowana ustawa powinna przewidywać, iż każda kolejna emisja certyfikatów przez publiczny fundusz inwestycyjny zamknięty powinna być dokonywana wyłącznie w drodze oferty publicznej.

Fundusze inwestycyjne zamknięte emitujące wyłącznie certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu nie są produktami kierowanymi do masowego detalicznego inwestora, który zazwyczaj nie posiada dużej znajomości zasad funkcjonowania rynku kapitałowego, a w szczególności zasad działania i ryzyka związanego z inwestowaniem w fundusze inwestycyjne, przez co wymagałby szczególnej ochrony ze strony Komisji. Jednakże na skutek zmiany statutu w przedmiotowym zakresie, stają się one dostępne dla szerokiego kręgu inwestorów. Dlatego też zmiana taka powinna wiązać się z uzyskaniem aprobaty organu nadzoru, a zatem wiązać się z obowiązkiem uzyskania stosownego zezwolenia. Komisja wydając zezwolenie na zmianę statutu zatwierdzać powinna wybór depozytariusza. Ponadto zatwierdzony przez Komisję statut funduszu nie może podlegać żadnym zmianom do czasu zarejestrowania certyfikatów inwestycyjnych, które będą oferowane w drodze oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzane do alternatywnego systemu obrotu, w depozycie papierów wartościowych. Niezwłocznie po uzyskaniu zezwolenia towarzystwo powinno ogłosić zmianę statutu funduszu inwestycyjnego, która to wchodzi w życie z dniem ogłoszenia.

Do wniosku o wydanie zezwolenia na zmianę statutu towarzystwo powinno załączyć:

- 1) statut funduszu inwestycyjnego;
- 2) prospekt emisyjny albo memorandum informacyjne – jeżeli obowiązek ich sporządzenia wynika z odrębnych przepisów;

- 3) umowę z depozytariuszem o prowadzenie rejestru aktywów funduszu inwestycyjnego;
- 4) dane osobowe członków zarządu depozytariusza odpowiedzialnych za wykonywanie funkcji depozytariusza przez jednostkę organizacyjną banku wraz z opisem ich kwalifikacji i doświadczeń zawodowych oraz informacje z Krajowego Rejestru Karnego;
- 5) dane osobowe osób zatrudnionych w towarzystwie lub w podmiotach, o których mowa w art. 46 ust. 1-3 ustawy o funduszach inwestycyjnych, które mają istotny wpływ na działalność funduszu, w tym w szczególności na decyzje inwestycyjne funduszu;
- 6) dane osobowe osób wyznaczonych przez depozytariusza do wykonywania obowiązków określonych w umowie;
- 7) informacje o kwalifikacjach i doświadczeniu zawodowym osób, o których mowa w pkt 5 i 6, w tym w zakresie lokowania w papiery wartościowe i inne prawa majątkowe stanowiące przedmiot lokat funduszu, oraz informacje z Krajowego Rejestru Karnego;
- 8) odpisy z właściwego rejestru podmiotów, którym towarzystwo powierzyło wykonywanie swoich obowiązków;
- 9) wskazanie inicjatora sekurytyzacji oraz podstawowych warunków umów zawartych przez towarzystwo w związku z procesem sekurytyzacji - w przypadku standaryzowanego funduszu sekurytyzacyjnego;
- 10) oświadczenie podmiotu uprawnionego do badania sprawozdań finansowych o zgodności metod i zasad wyceny aktywów funduszu opisanych w statucie z przepisami dotyczącymi rachunkowości funduszy inwestycyjnych, a także o zgodności i kompletności tych zasad z przyjętą przez fundusz polityką inwestycyjną;
- 11) bilans i rachunek wyniku z operacji funduszu inwestycyjnego sporządzone w zakresie wskazanym w przepisach dotyczących rachunkowości funduszy inwestycyjnych, sporządzone na dzień przypadający nie później niż 14 dni przed dniem złożenia wniosku;
- 12) opis portfela inwestycyjnego funduszu inwestycyjnego w zakresie nie mniejszym niż wskazany w przepisach dotyczących rachunkowości funduszy inwestycyjnych, sporządzony na dzień przypadający nie później niż 14 dni przed dniem złożenia wniosku, ze szczegółową charakterystyką konstrukcji prawnej każdego ze składników lokat;
- 13) uchwałę zgromadzenia inwestorów albo rady inwestorów w przypadku określonym w art. 140 ust. 4a ustawy o funduszach inwestycyjnych, w przedmiocie wyrażenia zgody na przekształcenie;
- 14) w odniesieniu do podmiotów zależnych od funduszu inwestycyjnego - informację na temat wykonywanej przez nie działalności gospodarczej, aktualny odpis z właściwego rejestru oraz ostatnie sprawozdanie finansowe wraz z opinią podmiotu uprawnionego do badania sprawozdań finansowych i raportem z badania, jeżeli badanie jest wymagane przepisami prawa, a w przypadku braku takiego sprawozdania - inne dokumenty i informacje przedstawiające rzetelnie ich sytuację finansową, a także informację o złożeniu wniosku o ogłoszenie upadłości; oddaleniu wniosku o ogłoszenie upadłości, w przypadku gdy majątek dłużnika nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania lub w razie stwierdzenia, że przedmioty majątkowe wchodzące w skład majątku dłużnika są obciążone jakąkolwiek formą zastawu lub hipoteki, a pozostały jego majątek oczywiście nie wystarcza nawet na zaspokojenie kosztów postępowania; ogłoszeniu upadłości obejmującej likwidację majątku; ogłoszeniu upadłości obejmującej możliwość zawarcia układu; zmianie postanowienia o ogłoszeniu upadłości obejmującej likwidację majątku dłużnika na

postanowienie o ogłoszeniu upadłości z możliwością zawarcia układu, zmianie postanowienia o ogłoszeniu upadłości z możliwością zawarcia układu na postanowienie o ogłoszeniu upadłości obejmującej likwidację majątku; odrzuceniu wniosku o ogłoszenie upadłości; umorzeniu postępowania upadłościowego; uchyleniu postępowania upadłościowego; złożeniu oświadczenia o wszczęcie postępowania naprawczego, zakazie wszczęcia postępowania naprawczego, wszczęciu postępowania naprawczego, zatwierdzeniu układu, odmowie zatwierdzenia układu; umorzeniu postępowania naprawczego; uchyleniu układu; umorzeniu prowadzonej przeciwko emitentowi egzekucji sądowej lub administracyjnej z uwagi na fakt, że z egzekucji nie uzyska się sumy większej od kosztów postępowania egzekucyjnego, otwarciu postępowania likwidacyjnego oraz zakończeniu postępowania upadłościowego;

15) informację, czy w funduszu inwestycyjnym miało miejsce niezatwierdzenie przez zgromadzenie inwestorów rocznego sprawozdania finansowego funduszu, wystąpienie przesłanki rozwiązania funduszu lub wszczęcie przed sądem, organem właściwym dla postępowania arbitrażowego lub organem administracji publicznej postępowania dotyczącego zobowiązań lub wierzytelności funduszu lub jednostki od niego zależnej, których wartość stanowi odpowiednio co najmniej 10 % wartości aktywów netto funduszu lub kapitałów własnych tej jednostki.

Jednocześnie wydanie zezwolenia powinno być równoznaczne z zatwierdzeniem prospektu emisyjnego lub memorandum informacyjnego, przy czym z uwagi na znacznie szerszy zakres prowadzonego postępowania i konieczność dokonania wielopłaszczyznowej analizy, do zatwierdzania tych dokumentów nie powinny mieć zastosowania terminy przewidziane w Rozdziale 2 ustawy o ofercie publicznej.

Projekt ustawy powinien zakładać, że Komisja może odmówić wydania zezwolenia, jeżeli osoby, o których mowa powyżej, w pkt 4 - 6 mogą wykonywać swoje obowiązki z naruszeniem zasad uczciwego obrotu lub w sposób nienależycie zabezpieczający interesy uczestników funduszu, a także w przypadku, gdy statut funduszu inwestycyjnego, umowa z depozytariuszem lub skład portfela inwestycyjnego funduszu nie uwzględniają należycie interesów uczestników funduszu.

4.4. Uregulowanie dokonywania przez fundusze inwestycyjne zamknięte krótkiej sprzedaży

W ustawie zmieniającej ustawę o funduszach inwestycyjnych zasadne jest uwzględnienie regulacji dotyczącej stosowania przez fundusze inwestycyjne zamknięte techniki krótkiej sprzedaży. Ze względu na szersze możliwości stosowania takiej techniki istniejące obecnie fundusze inwestycyjne zamknięte powinny mieć wprost wskazaną taką możliwość inwestycyjną, a jednocześnie regulacja ta powinna umożliwiać przeprowadzenie krótkiej sprzedaży także na rynkach zagranicznych. Jednocześnie ze względu na wątpliwości związane ze sposobem traktowania ustawowych i statutowych limitów inwestycyjnych w kontekście krótkiej sprzedaży, nowa ustawa powinna przewidywać zasady ujmowania instrumentów finansowych będących przedmiotem krótkiej sprzedaży dla celów liczenia limitów inwestycyjnych. Jest to tym bardziej uzasadnione, iż wobec planowanego odejścia od udzielania zezwolenia na utworzenie funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne i wynikający stąd brak uprzedniej kontroli nad postanowieniami statutu takiego funduszu, szczególnego znaczenia nabierają zasady ustawowe.

4.5. Dookreślenie przepisów dotyczących lokowania aktywów przez fundusze inwestycyjne zamknięte w instrumenty pochodne.

Dotychczas kontrola zapisów statutów funduszy inwestycyjnych zamkniętych w zakresie stosowania instrumentów pochodnych w polityce inwestycyjnej odbywała się w toku postępowania o utworzenie funduszu inwestycyjnego. Wobec wnioskowanej w niniejszym dokumencie rezygnacji z udzielania zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego w przypadku funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, zasady dokonywania lokat w instrumenty pochodne powinny zostać w większym stopniu uregulowane w przepisach prawa wraz z ustanowieniem niezbędnych ograniczeń w tym zakresie. Zasadne jest także uwzględnienie delegacji ustawowej do wydania rozporządzenia w tym zakresie dla funduszy inwestycyjnych zamkniętych, analogicznie jak ma to miejsce dla funduszy inwestycyjnych otwartych.

5. Upoważnienia do wydania aktów wykonawczych

Projektowana ustawa powinna zawierać delegację ustawową dla ministra właściwego do spraw instytucji finansowych do określenia w drodze rozporządzenia:

- 1) warunków zawierania przez fundusz inwestycyjny zamknięty umów, których przedmiotem są niewystandaryzowane instrumenty pochodne,
- 2) warunków i zasad zajmowania przez fundusz inwestycyjny zamknięty pozycji w lokatach, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6,
- 3) sposobu ustalenia oraz maksymalnej wartości ryzyka kontrahenta wynikającej z transakcji, których przedmiotem są niewystandaryzowane instrumenty pochodne,
- 4) sposobu wyznaczenia oraz wartości maksymalnego zaangażowania funduszu inwestycyjnego zamkniętego w lokaty, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6,
- 5) sposobu zarządzania ryzykiem inwestycyjnym związanym z lokatami, o których mowa w art. 145 ust. 1 pkt 5 i 6,
- 6) warunków, jakie muszą spełniać indeksy stanowiące bazę instrumentów pochodnych, w tym niewystandaryzowanych instrumentów pochodnych,
- 7) zakresu i zasad ustalania wymogów kapitałowych dla towarzystw prowadzących działalność w zakresie zarządzania funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi nie będącymi publicznymi funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi,
- 8) szczegółowej treści warunków emisji certyfikatów inwestycyjnych emitowanych przez fundusz inwestycyjny zamknięty, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu.

Wydając akty wykonawcze w powyższym zakresie należy dążyć do zapewnienia ochrony interesów uczestników funduszu inwestycyjnego zamkniętego. Ponadto delegacja wskazana w pkt 7 może przyjąć charakter fakultatywny.

Ponadto zmianie musi ulec Rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 16 marca 2010 r. w sprawie opłat wnoszonych na rzecz Komisji Nadzoru Finansowego przez podmioty nadzorowane prowadzące działalność na rynku kapitałowym (Dz. U. Nr 57, poz. 364), w zakresie opłaty za zmianę statutu w zakresie określonym projektowaną ustawą. Opłata wymieniona w § 4 ust. 1 pkt 3 tego rozporządzenia nie wydaje się być adekwatna dla charakteru postępowania administracyjnego w tym zakresie.

Opracowanie projektu ustawy, uwzględniającego niniejsze założenia wymagać będzie również dokonania zmian w Rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 1 września 2009 r. w sprawie okresowych sprawozdań oraz bieżących informacji dotyczących działalności i sytuacji finansowej towarzystw funduszy inwestycyjnych i funduszy inwestycyjnych dostarczanych przez te podmioty Komisji Nadzoru Finansowego (Dz. U. Nr 156, poz. 1235).

Ponadto projektowane nowe brzmienie ustawy w sposób znaczący zmieni katalog obowiązkowych raportów dotyczących funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne. W związku z tym, iż nadzór nad takimi funduszami będzie miał charakter ostrożnościowy, obowiązki informacyjne powinny głównie dotyczyć sytuacji finansowej funduszu. Jednocześnie, przepisy aktów wykonawczych winny ustalać ściślejsze obowiązki towarzystw funduszy inwestycyjnych w zakresie kontroli wewnętrznej w stosunku do funduszy inwestycyjnych zamkniętych, które emitują certyfikaty inwestycyjne, które zgodnie ze statutem funduszu inwestycyjnego nie będą oferowane w drodze oferty publicznej ani dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym ani wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu oraz ustanawiać odpowiadające im wymogi raportowe względem Komisji.

6. Przepisy regulujące odpowiedzialność karno-administracyjną

W związku z odejściem od wymagania uzyskania przez towarzystwo funduszy inwestycyjnych zezwolenia na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego emitującego niepubliczne certyfikaty inwestycyjne nie znajdują zastosowania sankcje administracyjne, które w dotychczasowym brzmieniu ustawy można było nałożyć na towarzystwo w związku prowadzeniem działalności w sposób niezgodny z uzyskanym zezwoleniem. Nadal pozostaną sankcjonowane zachowania lub zaniechania stanowiące naruszenie przepisów prawa lub statutu, a także przypadki, w których postanowienia statutu naruszają interes uczestników funduszu inwestycyjnego lub są niezgodne z przepisami prawa.

7. Przepisy przejściowe i dostosowujące

Projektowana ustawa będzie wywierała bezpośredni wpływ na stosunki powstałe pod działaniem ustaw dotychczasowych. Stąd też fundusze inwestycyjne utworzone przed dniem wejścia w życie projektowanej ustawy powinny dostosować brzmienie swoich statutów do nowych przepisów. Jednocześnie, mając na uwadze że projektowana ustawa wprowadzić ma minimalną wysokość jednorazowego zapisu na certyfikaty inwestycyjne emitowane przez fundusz inwestycyjny zamknięty emitujący niepubliczne certyfikaty inwestycyjne w kwocie 40 000 euro, konieczne jest zapewnienie, aby przepis ten został wyłączony w stosunku do funduszy inwestycyjnych zamkniętych istniejących w dniu wejścia w życie projektowanej ustawy.

Ponadto, z uwagi na wprowadzenie nowelizacją delegacji do wydania aktów wykonawczych, które zastąpić mają akty obecnie obowiązujące, konieczne jest by projektowana ustawa przewidywała okres przejściowy obowiązywania dotychczasowych rozporządzeń, konieczny dla wydania nowych.

8. Termin wejścia w życie projektowanej ustawy

Projektowana ustawa wejdzie w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia.

III. Ocena przewidywanych skutków (kosztów i korzyści) społeczno-gospodarczych projektowanej ustawy.

1. Podmioty, na które oddziałują projektowane regulacje

1. towarzystwa funduszy inwestycyjnych, tworzące lub zarządzające funduszami inwestycyjnymi zamkniętymi emitującymi niepubliczne certyfikaty inwestycyjne;

2. fundusze inwestycyjne zamknięte;
3. uczestnicy oraz potencjalni uczestnicy funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne;
4. Komisja Nadzoru Finansowego.

2. Wpływ projektowanej ustawy na sektor finansów publicznych

Odstąpienie od obowiązku uzyskania zezwolenia na utworzenie funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne, a także od obowiązku uzyskania zgody na zmianę statutu takiego funduszu wpłynie na zmniejszenie wysokości wpływów do budżetu państwa z tytułu opłat ponoszonych przez towarzystwa funduszy inwestycyjnych na podstawie Rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 16 marca 2010 r. w sprawie opłat wnoszonych na rzecz Komisji Nadzoru Finansowego przez podmioty nadzorowane prowadzące działalność na rynku kapitałowym. Z kolei wprowadzenie obowiązku uzyskania zezwolenia Komisji na zmianę statutu funduszu, którego certyfikaty inwestycyjne mają być przedmiotem oferty publicznej, mają zostać dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu, będzie wiązało się z koniecznością wniesienia stosownej opłaty za wydanie takiego zezwolenia przez ubiegający się podmiot.

Jednocześnie projektowana ustawa nie wiąże się z dodatkowym obciążeniem dla budżetu państwa.

3. Rynek pracy

Projektowana ustawa nie będzie miała wpływu na sytuację na rynku pracy.

4. Konkurencyjność gospodarki i przedsiębiorczość

Brak obowiązku uzyskania zezwolenia KNF na utworzenie funduszu inwestycyjnego zamkniętego, którego certyfikaty inwestycyjne nie są przedmiotem oferty publicznej, dopuszczone do obrotu na rynku regulowanym lub wprowadzone do alternatywnego systemu obrotu oraz brak wymogu zatwierdzania przez KNF zmian statutów takich funduszy wiąże się ze zniesieniem obowiązku uiszczania opłat z tego tytułu, o czym była mowa wyżej. Przełoży się to w sposób bezpośredni na zmniejszenie kosztów utworzenia i funkcjonowania tego typu funduszy inwestycyjnych zamkniętych. Może to również wywierać dalsze skutki w postaci obniżenia wydatków ponoszonych przez uczestników i zwiększenie atrakcyjności tego rodzaju inwestycji. Uproszczenie i ułatwienie procesu tworzenia funduszy inwestycyjnych zamkniętych emitujących niepubliczne certyfikaty inwestycyjne korzystnie wpłynie także na zdynamizowanie tego segmentu rynku i przyciągnięcie dodatkowy kapitał, który zostanie alokowany za pośrednictwem tych funduszy inwestycyjnych.

5. Sytuacja i rozwój regionalny

Projektowana ustawa nie będzie wywierała wpływu na sytuację i rozwój regionalny.

6. Konsultacje społeczne

Założenia do projektowanej ustawy powinny zostać skonsultowane z zainteresowanymi podmiotami gospodarczymi oraz organizacjami zrzeszającymi inwestorów.