UZASADNIENIE

Celem projektu ustawy jest eliminacja nadregulacji zidentyfikowanej w ramach projektu „SprawdzamyMY”, w zakresie działalności depozytariusza funduszu inwestycyjnego. Proponowana zmiana służy również zapewnieniu zgodności przepisów krajowych z zakresu funduszy inwestycyjnych z prawem Unii Europejskiej odnoszącym się do działalności tych podmiotów.

Zasadniczym celem powołania w regulacjach z zakresu funduszy inwestycyjnych instytucji depozytariusza jest przechowywanie oraz prowadzenie rejestru aktywów funduszu inwestycyjnego lub alternatywnej spółki inwestycyjnej (ASI), a także zapewnienie właściwego monitorowania przepływu środków pieniężnych tych podmiotów. Dzięki przechowywaniu aktywów funduszu inwestycyjnego przez niezależnego od podmiotu zarządzającego funduszem oraz funduszu depozytariusza, dochodzi do zwiększenia poziomu bezpieczeństwa środków zgromadzonych przez inwestorów w funduszu inwestycyjnym.

Projekt ustawy zakłada uchylenie w art. 72 w ust. 1 pkt 10 oraz w art. 81c w ust. 1 pkt 10, a także zmiany w art. 81c ust. 2 w ustawie z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi (Dz. U. z 2024 r. poz. 1034, z późn. zm.), dalej: „ustawa o funduszach inwestycyjnych”. Uchylane punkty nakładają odpowiednio na depozytariusza funduszu inwestycyjnego obowiązek weryfikowania zgodności działania funduszu inwestycyjnego z przepisami prawa regulującymi działalność funduszy inwestycyjnych lub ze statutem z uwzględnieniem interesu uczestników oraz depozytariusza alternatywnej spółki inwestycyjnej obowiązek weryfikacji zgodności działania alternatywnej spółki inwestycyjnej z przepisami prawa lub regulacjami wewnętrznymi ASI oraz z uwzględnieniem interesu inwestorów. Sformułowanego w tak ogólny sposób obowiązku nie przewidują zarówno dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/65/WE z dnia 13 lipca 2009 r. w sprawie koordynacji przepisów ustawowych, wykonawczych i administracyjnych odnoszących się do przedsiębiorstw zbiorowego inwestowania w zbywalne papiery wartościowe (UCITS) (Dz. Urz. UE L 302 z 17.11.2009, str. 32, z późn. zm.), jak i dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2011/61/UE z dnia 8 czerwca 2011 r. w sprawie zarządzających alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi i zmiany dyrektyw 2003/41/WE i 2009/65/WE oraz rozporządzeń (WE) nr 1060/2009 i (UE) nr 1095/2010 (Dz. Urz. UE L 174 z 01.07.2011, str. 1, z późn. zm.) oraz wydane na ich podstawie akty delegowane. Wymienione regulacje unijne wskazują jedynie na zapewnienie przez depozytariusza zgodności wykonywania czynności faktycznych i prawnych dokonywanych przez fundusz z mającymi zastosowanie przepisami prawa krajowego oraz statutem funduszu w odniesieniu do ściśle określonych obowiązków depozytariusza, co znalazło swoje odzwierciedlenie w obowiązującym depozytariusza funduszu inwestycyjnego art. 72 ust. 1 pkt 3–8 ustawy o funduszach inwestycyjnych oraz w obowiązującym depozytariusza alternatywnej spółki inwestycyjnej art. 81c ust. 1 pkt 3–8 tej ustawy. Jednocześnie uchylenie przedmiotowego obowiązku nie oznacza, że depozytariusz zwolniony będzie z obowiązku podejmowania działań w przypadku, gdy podczas wykonywania swoich obowiązków stwierdzi, że fundusz inwestycyjny albo alternatywna spółka inwestycyjna działa z naruszeniem prawa, statutu funduszu inwestycyjnego, regulacjami wewnętrznymi ASI lub nienależycie uwzględnia interes uczestników funduszu albo inwestorów tej spółki. W tym przypadku zgodnie z art. 231 ust. 1 ustawy o funduszach inwestycyjnych depozytariusz jest obowiązany do niezwłocznego powiadomienia Komisji Nadzoru Finansowego, która posiada odpowiednie środki nadzorcze dyscyplinujące fundusz inwestycyjny lub alternatywną spółkę inwestycyjną.

Nadmiarowy a zarazem nieprecyzyjny obowiązek depozytariusza przewidziany w prawie krajowym weryfikowania zgodności działania funduszu inwestycyjnego z przepisami prawa regulującymi działalność funduszy inwestycyjnych lub ze statutem z uwzględnieniem interesu uczestników sprawia, że banki pełniące funkcję depozytariuszy nie mają jasności co do faktycznego zakresu ich odpowiedzialności z tytułu wykonywania tej funkcji, a w konsekwencji przyczynia się to do powstania praktycznie nieograniczonego ryzyka prawnego związanego z wykonywaniem tej funkcji. W wyniku tego banki wycofują się z tego segmentu działalności, co z kolei sprawia, że fundusze inwestycyjne mają trudności ze znalezieniem podmiotu, który chciałby pełnić obowiązki depozytariusza. Sytuacja ta może również mieć wpływ na wzrost kosztów usługi depozytariusza, które obciążają bezpośrednio aktywa funduszu inwestycyjnego, a co za tym idzie uczestników funduszu, oraz niekorzystnie wpływać na rentowność krajowych funduszy inwestycyjnych.

W art. 2 projektu przyjęto, że ustawa wejdzie w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia. Mając na uwadze, że obowiązki depozytariusza w przypadku funduszu inwestycyjnego określa zawarta pomiędzy towarzystwem a depozytariuszem umowa o wykonywanie funkcji depozytariusza funduszu inwestycyjnego, a w przypadku alternatywnej spółki inwestycyjnej umowa pomiędzy zarządzającym ASI a depozytariuszem o wykonywanie funkcji depozytariusza alternatywnej spółki inwestycyjnej, należy przyjąć, że w praktyce projektowane zmiany wymagać będą zmian wskazanych umów. W projekcie odstąpiono jednak od wprowadzania przepisów przejściowych w tym zakresie, gdyż takie zmiany umów powinny być wprowadzane na zasadzie wzajemnych uzgodnień pomiędzy ich stronami. Jednocześnie zauważenia wymaga, że zgodnie z art. 75 ust. 1 ustawy o funduszach inwestycyjnych depozytariusz odpowiada za szkody spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem obowiązków określonych m.in. w uchylanym w art. 72 w ust. 1 pkt 10 tej ustawy. Z tego tytułu uczestnicy funduszu mogą dochodzić roszczeń od depozytariusza (art. 75 ust. 6 ustawy o funduszach inwestycyjnych). Uchylenie w art. 72 w ust. 1 pkt 10 w ustawie o funduszach inwestycyjnych nie zwalnia depozytariusza z odpowiedzialności za szkody spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem obowiązków w okresie obowiązywania tego przepisu. Należy przy tym zauważyć, że termin przedawnienia roszczeń od depozytariusza za szkody spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem uchylanych obowiązków wynika z przepisów ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U. z 2024 r. poz. 1061, z późn. zm.). Analogiczne regulacje są zawarte w art. 81c ust. 1 i 6 ustawy o funduszach inwestycyjnych w odniesieniu do depozytariusza alternatywnej spółki inwestycyjnej. Wskazane względy sprawiły, że również w tym przypadku odstąpiono od wprowadzania przepisów przejściowych w sposób szczególny regulujących te zagadnienia.

Projekt ustawy jest zgodny z prawem UE.

Projektowane zmiany pozostają bez wpływu na działalność MŚP, w szczególności na mikro- i małych przedsiębiorców. Mając na uwadze wymagania ustawy o funduszach inwestycyjnych dotyczące podmiotów mogących pełnić funkcję depozytariusza, skutki projektowanej regulacji będą dotyczyć wyłącznie dużych podmiotów finansowych.

Projektowana regulacja nie zawiera przepisów technicznych w rozumieniu rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2002 r. w sprawie sposobu funkcjonowania krajowego systemu notyfikacji norm i aktów prawnych (Dz. U. poz. 2039, z późn. zm.) i nie podlega notyfikacji Komisji Europejskiej.

Projekt ustawy nie wymaga przedstawienia właściwym organom i instytucjom Unii Europejskiej, w tym Europejskiemu Bankowi Centralnemu, w celu uzyskania opinii, dokonania powiadomienia, konsultacji albo uzgodnienia, o którym mowa w § 27 ust. 4 uchwały nr 190 Rady Ministrów z dnia 29 października 2013 r. – Regulamin pracy Rady Ministrów (M.P. z 2024 r. poz. 806, z późn. zm.).

Stosownie do art. 5 ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingowej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. z 2017 r. poz. 248, z późn. zm.), projekt ustawy został udostępniony w Biuletynie Informacji Publicznej Rządowego Centrum Legislacji.