

Stanowisko Urzędu Komisji Nadzoru Finansowego w sprawie skutków wejścia w życie rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2015/760 z dnia 29 kwietnia 2015 r. w sprawie europejskich długoterminowych funduszy inwestycyjnych (Dz. Urz. UE L z 19 maja 2015 r. Nr 123, str. 98) w sytuacji braku implementacji do polskiego porządku prawnego dyrektywy 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 1.07.2011, str. 1 z późn. zm.)

Celem dyrektywy 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 1.07.2011, str. 1 z późn. zm.) („Dyrektywa ZAFI”) jest identyfikacja prawna istniejących w krajowym porządku prawnym zarządzających alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi („ZAFI”) poprzez określenie wspólnych wymogów dotyczących wydawania zezwoleń na wykonywanie działalności ZAFI oraz nadzoru nad ich działalnością. Funkcja Dyrektywy ZAFI zostanie zrealizowana z chwilą implementacji jej przepisów do polskiego porządku prawnego, w wyniku czego będzie możliwe określenie jakie podmioty utworzone i działające na podstawie prawa polskiego powinny być identyfikowane jako ZAFI. Kryterium uznania danego podmiotu za ZAFI będzie, zgodnie z art. 4 ust. 1 lit. b Dyrektywy ZAFI, przedmiot działalności polegający na zarządzaniu jednym lub większą liczbą alternatywnych funduszy inwestycyjnych („AFI”), z uwzględnieniem treści art. 5 ust. 1 lit. a i b Dyrektywy ZAFI.

W związku z powyższym należy stwierdzić, iż do czasu ustalenia przez polskiego ustawodawcę, jakie podmioty prawa zostaną zobligowane do wypełniania określonych Dyrektywą ZAFI obowiązków oraz uprawnione do korzystania z przyznanych tą dyrektywą uprawnień, nie jest możliwe stosowanie Dyrektywy ZAFI w stosunku do jakichkolwiek podmiotów prawa tworzonych i funkcjonujących na podstawie prawa polskiego.

Konsekwencją powyższej oceny jest brak możliwości stosowania w polskim porządku prawnym rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2015/760 z dnia 29 kwietnia 2015 r. w sprawie europejskich długoterminowych funduszy inwestycyjnych (Dz. Urz. UE L z 19 maja 2015 r. Nr 123, str. 98) („Rozporządzenie ELTIF”), ze względu na brak możliwości identyfikacji, zgodnie z polskim porządkiem prawnym, adresatów norm wyrażonych we wskazanym rozporządzeniu, to znaczy ZAFI oraz AFI, które mogłyby otrzymać status – odpowiednio – europejskiego długoterminowego funduszu inwestycyjnego oraz zarządzającego europejskim długoterminowym funduszem inwestycyjnym.

Tym samym, do momentu wejścia w życie stosownej ustawy implementującej, w której ustawodawca krajowy ostatecznie rozstrzygnie, które podmioty prawa można zaliczyć do kategorii ZAFI oraz AFI, wskazane rozporządzenie pozostaje podmiotowo niestosowne.

Nie będzie zatem dopuszczalne do czasu implementacji Dyrektywy ZAFI do polskiego porządku prawnego, ani tworzenie i zarządzanie na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej AFI będącymi europejskimi długoterminowymi funduszami inwestycyjnymi, ani też uzyskiwanie w trybie art. 5 ust. 2 Rozporządzenia ELTIF przez zarządzających europejskimi długoterminowymi funduszami inwestycyjnymi zatwierdzenia zarządzania polskimi AFI będącymi europejskimi długoterminowymi funduszami inwestycyjnymi.

Bezpośrednie zastosowanie w polskim porządku prawnym znajdzie natomiast z art. 31 ust. 2 – 4 oraz ust. 7 Rozporządzenia ELTIF w zw. z art. 32 ust. 1 Dyrektywy ZAFI w zw. z art. 4 ust. 3 traktatu o Unii Europejskiej (Dz. U. z 2004 r. Nr 90, poz. 864/30 z późn. zm.). Obowiązkiem państw członkowskich jest zapewnienie uprawnionemu ZAFI z Unii Europejskiej, będącemu zarządzającym europejskim długoterminowym funduszem inwestycyjnym, możliwości wprowadzania do obrotu jednostek uczestnictwa zarządzanego przez siebie AFI z Unii Europejskiej, będącego długoterminowym europejskim funduszem inwestycyjnym, wśród określonych kategorii inwestorów. Innymi słowy, powyższe przepisy Rozporządzenia ELTIF oraz Dyrektywy ZAFI przyznają ZAFI z Unii Europejskiej, będącemu zarządzającym europejskim długoterminowym funduszem inwestycyjnym, skonkretyzowane uprawnienie do żądania dopuszczenia jednostek uczestnictwa lub udziałów zarządzanego przez niego AFI z Unii Europejskiej, będącego europejskim długoterminowym funduszem inwestycyjnym, do obrotu na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej wśród określonych kategorii inwestorów. Należy zaznaczyć, że identyfikacji podmiotu prawa jako ZAFI z Unii Europejskiej, będącego zarządzającym europejskim długoterminowym funduszem inwestycyjnym mającego siedzibę w innym niż Rzeczpospolita Polska państwie członkowskim Unii Europejskiej, nie dokonuje Komisja Nadzoru Finansowego, lecz właściwy organ rodziwy tego ZAFI z Unii Europejskiej. Procedurę powiadomienia Komisji Nadzoru Finansowego przez właściwy organ rodziwy ZAFI z Unii Europejskiej określa w tym przypadku bezpośrednio art. 31 ust. 2 – 4 oraz ust. 7 Rozporządzenia ELTIF w zw. art. 32 Dyrektywy ZAFI.