

Urząd Komisji Nadzoru Finansowego

ul. Piękna 20, 00-549 Warszawa skrytka

pocztowa 419

PETYCJA

Działając jako pełnomocnik na podstawie art. 2 ust. 1 ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o petycjach (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 870) i w związku z art. 1 ust. 2 pkt. 4 ustawy z dnia 21 lipca 2006 r. o nadzorze nad rynkiem finansowym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 2059 z późn. zm.), działając w interesie zarówno mojego Mocodawcy, jak i w interesie publicznym, **niniejszym składam petycję i wnoszę o:**

- 1) Rozważenie, czy zachodzą przesłanki do podjęcia z urzędu czynności z zakresu prowadzonego nadzoru nad rynkiem kapitałowym, sprawowanego przez Komisję Nadzoru Finansowego w stosunku do funduszy inwestycyjnych zgodnie z przepisami ustawy z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 605; dalej jako: „ustawa o funduszach”) w odniesieniu do (nr KRS: ; dalej jako: „TFI”).

W przypadku podjęcia ww. czynności nadzoru, wnoszę o szczególne uwzględnienie wypełniania przez TFI nałożonych na nie obowiązków ustawowych, takich jak:

- a) sprawowanie przez TFI bieżącego nadzoru nad wykonywaniem przez innego przedsiębiorcę powierzonych mu czynności związanych z działalnością prowadzoną przez TFI, na podstawie art. 45a ust. 4a ustawy o funduszach,

- b) zorganizowanie przez TFI systemu kontroli wewnętrznej, sprawdzającego legalność i prawidłowość wykonywanej przez nie działalności, o której mowa w art. 48 ust. 2a ustawy o funduszach, oraz prowadzenia tej działalności w sposób rzetelny, profesjonalny i z zachowaniem należytej staranności oraz zgodnie z zasadami uczciwego obrotu, w celu zapewnienia stabilności i bezpieczeństwa rynku finansowego, a także w najlepiej pojętym interesie zarządzanych funduszy, w szczególności w odniesieniu do funduszu

(dalej również jako: Fundusz),

jak również uczestników tego funduszu oraz klientów TFI,

- 2) w razie podjęcia przez Komisję Nadzoru Finansowego którychkolwiek z czynności nadzoru wskazanych w pkt. 1 powyżej oraz stwierdzenia, że doszło do naruszeń, wnoszę również o rozważenie, czy zachodzą przesłanki do wydania w stosunku do TFI sankcji, o których mowa w art. 228 ustawy o funduszach.

Uzasadnienie

I. Stan faktyczny

_____ (nr KRS: _____) jest podmiotem zarządzającym i reprezentującym utworzony przez niego fundusz, tj. _____ .
Fundusz emituje certyfikaty inwestycyjne, będące papierami wartościowymi imiennymi. Zgodnie z przepisami ustawy o funduszach oraz treścią statutu Funduszu, celem inwestycyjnym Funduszu jest _____ , zaś w celu jego osiągnięcia Fundusz realizuje m.in. _____ .
_____ . Zarządzanie portfelem _____ TFI powierzyło spółce z siedzibą w _____ (nr KRS: _____ ; dalej również jako: „Zarządzający”).

Dowód:

- 1) Statut _____ (tekst jednolity na dzień _____ r.)
- 2) Statut _____ (tekst jednolity na dzień _____ r.)
- 3) Mój Mocodawca - p. _____ w dniu _____ r. złożył zapis na certyfikaty inwestycyjne serii _____ , emitowane przez _____ .
Następnie na skutek złożonego żądania wykupu certyfikatów uczestnictwa, w dniu _____ r. TFI wykupiło jedynie część posiadanych przez uczestnika Funduszu certyfikatów (tj. wykupiono _____ certyfikatów inwestycyjnych, z przedstawionych do wykupu _____ certyfikatów). Wyjaśniając powyższe działanie TFI wskazało, że zastosowało przewidziany w statucie Funduszu mechanizm redukcji żądań wykupu - redukcja ta osiągnęła

poziom %.

Wskutek zmian dokonanych w treści statutu Funduszu, złożenie żądania wykupu po dniu r. było realizowane przy każdym kolejnym wykupie certyfikatów, bez konieczności składania kolejnego formularza. Następnie, w komunikacie z dnia r. TFI poinformowało, że w związku z liczbą żądań wykupu, zgłoszonych przez uczestników funduszu, Fundusz ponownie zastosował mechanizm proporcjonalnej redukcji, którego poziom tym razem osiągnął %. Kolejnego wykupienia certyfikatów uczestnictwa TFI dokonało w dniu r., stosując po raz kolejny mechanizm redukcji żądań wykupu, wynoszącego tym razem %.

Dowód:

- 1) Formularz zapisu na certyfikaty inwestycyjne serii •
- 2) Potwierdzenie dokonania wykupu certyfikatów inwestycyjnych,
- 3) Komunikat TFI dot. zastosowanej redukcji, wynoszącej %
- 4) Komunikat TFI z dnia r. dot. zastosowanej redukcji, wynoszącej %.
- 5) Komunikat TFI z dnia r. dot. zastosowanej redukcji, wynoszącej %.

Niejednokrotnie TFI w kierowanych do uczestników funduszu komunikatach wskazywało na występowanie niekorzystnych okoliczności, które miały wpływ na działalność funduszu. Przykładowo, w dodatkowych wyjaśnieniach dla zgromadzenia inwestorów, sporządzanych na dzień r. TFI wskazywała na fakt, że

W informacji dodatkowej do protokołu Zgromadzenia Inwestorów z dnia r. wskazano natomiast, że

. Należy w tym miejscu zauważyć, że brak płynności aktywów funduszu pozwalało TFI na dokonywanie na podstawie statutu Funduszu proporcjonalnej redukcji zgłoszonych przez uczestników Funduszu żądań wykupu. To z kolei uniemożliwiło wykupienie od uczestników Funduszu certyfikatów inwestycyjnych i przekazanie im środków pieniężnych.

Dowód:

- 1) Dodatkowe wyjaśnienia dla zgromadzenia inwestorów, sporządzone na dzień r.,
- 2) Informacja dodatkowa do protokołu Zgromadzenia Inwestorów z dnia r.

Na podstawie art. 45a ust. 4a ustawy o funduszach, „towarzystwo jest obowiązane do bieżącego nadzorowania wykonywania powierzonych czynności, bez względu na podmiot je wykonujący” - z uwagi na sygnalizowane przez TFI problemy związane m.in. ze skutecznym windykowaniem należności Funduszu od dłużników i zapewnieniem płynności Funduszu, za celowe należy uznać przeprowadzenie czynności kontrolnych w

odniesieniu do obowiązków związanych m.in. z nadzorem sprawowanym przez TFI nad Zarządzającym. Należy również zwrócić uwagę na fakt, że z informacji zawartych w dokumentach dotyczących oferowanych certyfikatów inwestycyjnych Funduszu, otrzymanych przez p. _____ wynika, że serwiser funduszu (tj. Zarządzający) udzielił gwarancji stopy zwrotu po _____ miesiącach inwestycji (_____ %, czyli _____ % p.a.), przy czym informacje te dotyczyły innego podmiotu niż ten, który na dalszym etapie wykonywał czynności na podstawie umowy o _____ TFI (początkowo była to _____ a następnie _____). Mogło to doprowadzić do wprowadzania w błąd osób zainteresowanych nabyciem tych certyfikatów i w związku z tym, doprowadzić do podjęcia przez nich błędnych decyzji inwestycyjnych. Co również istotne, uczestnikami Funduszu mogli być także konsumenci.

Dowód:

1) Dokument dotyczący oferowanych certyfikatów inwestycyjnych Funduszu.

Należy przy tym zauważyć, że postanowienie wyrażone w art. _____ ust. _____ pkt _____ statutu Funduszu, na podstawie którego dokonywana jest redukcja żądań wykupu, nosi cechy postanowienia abuzywnego i w związku z tym na podstawie art. 385¹ §1 K.c. jako nieuzgodniona indywidualnie nie jest wiążąca dla konsumentów. Wynika to również z faktu, że zasady dokonywania ww. redukcji nie zostały szczegółowo opisane w treści statutu Funduszu, a w związku z tym konsument przystępujący do Funduszu nie jest w stanie należycie ocenić skali możliwej redukcji. Konsument nie jest również w stanie dokonać należytej oceny konsekwencji ekonomicznych, wynikających z nabycia przez niego tego rodzaju certyfikatów inwestycyjnych (por. wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia _____ r. (sygn. akt _____ / _____). Zgodnie zaś z art. 48 ust. 2a ustawy o funduszach, TFI jest obowiązane prowadzić działalność w sposób rzetelny i profesjonalny, z zachowaniem należytej staranności i zgodnie z zasadami uczciwego obrotu, a także w najlepiej pojętym interesie zarządzanych funduszy, uczestników tych funduszy oraz klientów towarzystwa oraz w celu zapewnienia stabilności i bezpieczeństwa rynku finansowego.

Z uwagi na wszystkie powyżej przytoczone informacje, uczestnik funduszu - p. _____ powziął uzasadnione wątpliwości dotyczące prawidłowego sposobu prowadzenia działalności przez TFI, w tym sposobu zarządzania płynnością aktywów Funduszu oraz należytego wypełniania przez TFI pozostałych obowiązków nałożonych na niego ustawą o funduszach.

II. Interes do złożenia niniejszego pisma oraz proponowane czynności kontrolne

Należy w tym miejscu wskazać, że w uwagi na wyżej przytoczone okoliczności związane z działalnością TFI, złożenie niniejszego pisma podyktowane było nie tylko interesem mojego Mocodawcy - p. _____, ale również interesem publicznym. Zgodnie bowiem z art. 4 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 21 lipca 2006 r. o nadzorze nad rynkiem finansowym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 2059 z późn. zm.), do zadań Komisji należy m.in. sprawowanie nadzoru nad rynkiem finansowym oraz podejmowanie działań służących prawidłowemu

funkcjonowaniu tego rynku. W razie stwierdzenia, że prowadzenie działalności przez TFI następuje niezgodnie przepisami ustawy o funduszach, należałoby uznać, że istnieje zagrożenie naruszenia praw lub interesów również pozostałych uczestników funduszu, a także innych osób, które są zainteresowane podejmowaniem działań inwestycyjnych. Nie należy również tracić z pola widzenia, że TFI reprezentuje i zarządza także innymi, utworzonymi przez siebie funduszami. Istnieje zatem ryzyko, że możliwe nieprawidłowe działania, podejmowane przez TFI odnoszą się również do innych jego funduszy.

Wobec powyższych okoliczności, zasadnym będzie podjęcie przez Komisję Nadzoru Finansowego czynności z urzędu, mających na celu ustalenie w szczególności:

- 1) czy TFI zapewniło prawidłowy system kontroli wewnętrznej i działań nadzorczych w latach - .
- 2) czy TFI posiada stosowne narzędzia do kontrolowania i wpływania na działania Zarządzającego, które wynikają z zawartej z nim umowy o zarządzanie, a jeżeli tak, to czy monitorowało dostatecznie wykonywanie czynności powierzonych zarządzającemu w w/w okresie , tj. przede wszystkim:
 - a) czy TFI badało stopień realizacji zakładanych prognoz odzysków oraz kosztów windykacji wierzytelności,
 - b) czy TFI dokonywało adekwatnej oceny prowadzonej przez Zarządzającego działalności w zakresie zarządzania pakietami wierzytelności funduszy sekurytyzacyjnych,
 - c) czy Zarządzający wykazywał brak zdolności do generowania, w ramach czynności windykacyjnych, przychodów na poziomie odpowiadającym kosztom ponoszonym przez Fundusz w ramach prowadzonej działalności, a jeżeli tak, to czy TFI podejmowało jakiegokolwiek działania związane z ww. okolicznościami,
 - d) czy w razie powzięcia informacji o niskiej efektywności działań Zarządzającego, TFI przeprowadzało kolejne emisje certyfikatów inwestycyjnych, a jeżeli tak, to czy środki uzyskane z tych emisji były przeznaczane na działalność lokacyjną, czy na pokrywanie innego rodzaju potrzeb (np. na wykupy certyfikatów poprzednich emisji).

W świetle powyżej przedstawionych okoliczności, złożenie niniejszej petycji należy uznać za konieczne i w pełni uzasadnione.

Załącznik:

1. pełnomocnictwo do reprezentacji wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej,
2. Statut (tekst jednolity na dzień r.),
3. Statut (tekst jednolity na dzień r.)
4. Formularz zapisu na certyfikaty inwestycyjne serii ,

5. *Potwierdzenie dokonania wykupu certyfikatów inwestycyjnych,*
6. *Komunikat TFI dot. zastosowanej redukcji, wynoszącej %,*
7. *Komunikat TFI z dnia r. dot. zastosowanej redukcji, wynoszącej %.*
8. *Komunikat TFI z dnia r. dot. zastosowanej redukcji, wynoszącej %.*
9. *Dodatkowe wyjaśnienia dla zgromadzenia inwestorów, sporządzane na dzień r.,*
10. *Informacja dodatkowa do protokołu Zgromadzenia Inwestorów z dnia r.*
11. *Dokument dotyczący oferowanych certyfikatów inwestycyjnych Funduszu.*