



**Komunikat z dnia 20 października 2009 r. w sprawie
zmiany zakresu działalności maklerskiej**

W następstwie wejścia w życie w dniu 21 października 2009 r. *ustawy z dnia 4 września 2008 r. o zmianie ustawy o obrocie instrumentami finansowymi oraz niektórych innych ustaw*¹, której celem jest implementowanie do polskiego porządku prawnego dyrektywy MiFID (2004/39/WE) oraz aktów wykonawczych do tej dyrektywy, zostało wprowadzonych szereg zmian w przepisach regulujących działalność maklerską.

Urząd Komisji Nadzoru Finansowego (UKNF) sygnalizuje zmiany, które spowodują, że działalność prowadzona, do chwili wejścia w życie nowelizacji, przez przedsiębiorców niebędących firmami inwestycyjnymi, zostanie zakwalifikowana jako działalność maklerska, co będzie wiązało się z koniecznością uzyskania przez tych przedsiębiorców zezwolenia KNF. Dotyczy to znowelizowanego brzmienia art. 69 ust. 2 *ustawy o obrocie instrumentami finansowymi*, określającego czynności, do wykonywania których bezwzględnie wymagane jest uzyskanie zezwolenia Komisji na prowadzenie działalności maklerskiej, chyba że zachodzą określone ustawowo zwolnienia od tej powinności.

Przede wszystkim należy wskazać, że znacznemu rozszerzeniu uległ katalog instrumentów finansowych, które są przedmiotem czynności stanowiących działalność maklerską. Dotyczy to w szczególności szerokiego spektrum instrumentów pochodnych, w których instrumentem bazowym jest towar. W konsekwencji, ujmując zagadnienie w dużym uproszczeniu, należy wskazać, że przedsiębiorca, który np. w zakresie instrumentów pochodnych, gdzie instrumentem bazowym są metale szlachetne, wykonywał zlecenia klientów, zarządzał portfelem tych instrumentów lub pośredniczył w ich zbywaniu jako oferujący, w przypadku zamiaru dalszego wykonywania takiej działalności, będzie co do zasady zobligowany do uzyskania zezwolenia KNF na prowadzenie działalności maklerskiej. Rodzaje instrumentów, które prawodawca kwalifikuje jako instrumenty finansowe wyszczególnione są w znowelizowanym art. 2 *ustawy o obrocie instrumentami finansowymi*.

Wskazać też należy, że znowelizowane brzmienie art. 69 ust. 2 pkt 5 w zw. z art. 76 *ustawy o obrocie instrumentami finansowymi* przewiduje, iż działalnością wymagającą uzyskania zezwolenia na prowadzenie działalności maklerskiej jest doradztwo inwestycyjne zdefiniowane jako przygotowywanie, w oparciu o potrzeby i sytuację klienta, oraz przekazywanie mu pisemnej lub ustnej rekomendacji dotyczącej:

- kupna, sprzedaży, subskrypcji, wymiany, wykonywania lub wykupu określonych instrumentów finansowych albo powstrzymywania się od zawarcia transakcji dotyczącej tych instrumentów;
- wykonywania lub powstrzymywania się od wykonywania uprawnień wynikających z określonego instrumentu finansowego do zakupu, sprzedaży, subskrypcji, wymiany, wykonywania lub wykupu instrumentu finansowego.

¹ Dz.U. z 2009r. nr 165, poz. 1316, dalej: nowelizacja.

W efekcie wprowadzanych zmian zniesiony zostaje dotychczasowy podział doradztwa inwestycyjnego na:

- doradztwo inwestycyjne w zakresie maklerskich instrumentów finansowych dopuszczonych do obrotu zorganizowanego, wykonywanie którego wymagało legitymowania się zezwoleniem Komisji oraz
- doradztwo inwestycyjne w zakresie maklerskich instrumentów finansowych, z wyłączeniem dopuszczonych do obrotu zorganizowanego, które mogłoby być wykonywane przez podmioty nieposiadające zezwolenia na prowadzenie działalności maklerskiej.

Przedsiębiorcy niebędący firmami inwestycyjnymi, którzy świadczyli doradztwo inwestycyjne w zakresie instrumentów finansowych niedopuszczonych do obrotu zorganizowanego, po dniu wejścia w życie nowelizacji, aby kontynuować przedmiotową działalność, będą obowiązani uzyskać odpowiednie zezwolenie. Przykładowo, przedsiębiorca wykonujący czynności doradztwa w zakresie jednostek uczestnictwa funduszy inwestycyjnych, w przypadku zamiaru kontynuowania tej działalności, będzie zobowiązany do uzyskania zezwolenia na prowadzenie działalności maklerskiej².

Ważna jest również zmiana definicji zarządzania portfelem klienta. Zgodnie z art. 69 ust. 2 pkt 4 w zw. z art. 75 ust. 1 *ustawy o obrocie instrumentami finansowymi*, zarządzaniem portfelem instrumentów finansowych klienta jest podejmowanie i realizacja decyzji inwestycyjnych na rachunek klienta, w ramach pozostawionych przez zleceniodawcę do dyspozycji zarządzającego środków pieniężnych lub instrumentów finansowych. Oznacza to, że wykonywanie tego rodzaju czynności zarówno odpłatnie (dotychczas) jak i pod tytułem darmowym, stanowić będzie działalność wymagającą uzyskania zezwolenia Komisji na prowadzenie działalności maklerskiej.

Należy jednocześnie wyjaśnić, że nowelizacja zawiera przepisy, które umożliwiają przedsiębiorcom niebędącym firmami inwestycyjnymi płynne dostosowanie się do nowych wymogów ustawowych, tzn. uzyskanie zezwolenia KNF na prowadzenie działalności maklerskiej. Przedsiębiorcy, jeżeli w dniu wejścia w życie nowelizacji wykonywali działalność gospodarczą niewymagającą zezwolenia na prowadzenie działalności maklerskiej i polegającą na wykonywaniu czynności określonych w art. 69 ust. 2 *ustawy o obrocie instrumentami finansowymi* w brzmieniu nadanym nowelizacją, na podstawie art. 22 ust. 10 nowelizacji, są obowiązani, w terminie 2 miesięcy od dnia wejścia w życie nowelizacji, złożyć w KNF wniosek o udzielenie zezwolenia na prowadzenie działalności maklerskiej, a w przypadku niezłożenia wniosku w tym terminie – zaprzestać wykonywania tej działalności.

Zgodnie zaś z art. 22 ust. 11 nowelizacji, w terminie 2 miesięcy od dnia wejścia w życie nowelizacji lub czasu wydania przez KNF rozstrzygnięcia w przedmiocie złożonego przez przedsiębiorcę wniosku, wykonywanie przez przedsiębiorcę wyżej wymienionych czynności nie stanowi naruszenia przepisów ustawy o obrocie instrumentami finansowymi.

W celu pozyskania pełnej wiedzy o zmianach w przepisach, rekomendowane jest szczegółowe zapoznanie się z nowelizacją oraz znowelizowaną ustawą o obrocie instrumentami finansowymi.

² O ile równocześnie podmiot ten nie jest uprawniony do wykonywania tego rodzaju działalności na podstawie ustawy z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych (Dz.U. nr 146, poz. 1546 z późn. zm.).