

ROMÂNIA



CONSILIUL SUPERIOR AL MAGISTRATURII PLENUL

HOTĂRÂREA nr. 397

din 14 aprilie 2016

Prin punctul de vedere nr. 686/2016 al Direcției legislație, documentare și contencios a fost supusă analizei Plenului Consiliului Superior al Magistraturii problematica interpretării interdicției prevăzute de art. 8 alin. (1) lit. c) din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, în situația investirii de către un judecător sau procuror în fondurile deschise de investiții.

Astfel cum reiese din dispozițiile art. 8 din Legea nr. 303/2004 privind statutul judecătorilor și procurorilor, republicată, cu modificările și completările ulterioare, judecătorilor și procurorilor le este interzis să desfășoare activități comerciale, direct sau prin persoane interpuse, să desfășoare activități de arbitraj în litigii civile, comerciale sau de altă natură, să aibă calitatea de membru al unui grup de interes economic și să aibă calitatea de asociat sau de membru în organele de conducere, administrare sau control la societăți civile, societăți comerciale, inclusiv bănci sau alte instituții de credit, societăți de asigurare ori financiare, companii naționale, societăți naționale sau regii autonome, cu excepția situației în care calitatea de asociat/acționar a fost dobândită ca urmare a legii privind privatizarea în masă.

Adresa: București, Calea Plevnei, Nr.141B,, Sector 6

Tel: 311 69 00; Fax: 311 69 01

Web: www.csm1909.ro

Aceste interdicții sunt reglementate și în art. 102 din Legea nr. 161/2003 privind unele măsuri pentru asigurarea transparenței în exercitarea demnităților publice, a funcțiilor publice și în mediul de afaceri, prevenirea și sancționarea corupției.

Interdicțiile sus indicate sunt justificate de imperativul realizării actului de justiție în acord cu principiile statutare, al independenței și al imparțialității, în scopul înfăpturii justiției, apărarea intereselor generale ale societății, a ordinii de drept, a drepturilor și libertăților cetățenilor.

Cu titlu general, fondurile deschise de investiții sunt reglementate atât în cuprinsul Legii nr. 297/2004 privind piața de capital, cât și în cadrul Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 32/2012 privind organismele de plasament colectiv în valori mobiliare și societățile de administrare a investițiilor, precum și pentru modificarea și completarea Legii nr. 297/2004 privind piața de capital, cu modificările și completările ulterioare.

Astfel, conform art. 2 pct. 7 și 8 din Legea nr. 297/2004 fondul de investiții este un organism de plasament colectiv fără personalitate juridică, iar fondul deschis de investiții este organism de plasament colectiv în valori mobiliare, fără personalitate juridică, ale cărui unități de fond fac obiectul unei emisiuni și răscumpărări continue.

De asemenea, conform art. 2 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 32/2012, organismele de plasament colectiv în valori mobiliare, denumite în continuare O.P.C.V.M., sunt fondurile deschise de investiții și societățile de investiții, care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a) au ca unic scop efectuarea de investiții colective, plasând resursele bănești în instrumente financiare lichide la care se face referire în art. 82 și operând pe principiul diversificării riscului și administrării prudentiale;

b) titlurile de participare sunt, la cererea deținătorilor, răscumpărabile continuu, direct sau indirect, din activele respectivelor organisme. Activitatea O.P.C.V.M. de a se asigura că valoarea titlurilor sale de participare pe o piață nu variază semnificativ în raport cu valoarea activului net unitar poate fi considerată echivalentă a operațiunii de răscumpărare.

Conform art. 2 alin. (3) și (4), art. 69 alin. (2) și art. 70 din același act normativ, titlurile de participare ale O.P.C.V.M.-urilor constituite sub formă de fonduri deschise de investiții, sunt unitățile de fond, iar aceste fonduri deschise de investiții nu emit alte instrumente financiare în afara unităților de fond.

Organismele de plasament colectiv în valori mobiliare sunt administrate de societăți de administrare a investițiilor, denumite S.A.I., ce sunt persoane juridice române constituite sub forma unor societăți pe acțiuni, emitente de acțiuni nominative, conform Legii nr. 31/1990 privind societățile comerciale, republicată, cu modificările și completările ulterioare, care funcționează numai în baza autorizației Comisiei Naționale a Valorilor Mobiliare.

Din aceste dispoziții legale și din literatura de specialitate reiese că fondurile de investiții, cunoscute și sub numele de organisme de plasament colectiv sunt entități fără personalitate juridică care atrag și pun la comun resursele financiare ale mai multor

persoane, numite investitori, pe care le folosesc ulterior pentru realizarea unor investiții, cu scopul de a multiplica sumele investite și de a genera astfel câștiguri pentru investitorii respectivi. Câștigurile sau după caz pierderile sunt împărțite în mod proporțional cu deținerile (adică numărul de unități de fond) pe care fiecare dintre investitori le au în cadrul fondului în cauză.

În general, în funcție de politica de investiții asumată și adusă la cunoștința investitorilor prin documentele fondului (cum sunt Prospectul Fondului și Documentul cu Informații Cheie pentru Investitori), fondul poate investi în orice tip de instrumente financiare – precum acțiunile, obligațiunile, depozitele bancare etc. sau în diferitele combinații între respectivele instrumente, dar pot realiza și investiții în active imobiliare precum spațiile comerciale sau de birouri, terenuri sau alte categorii de active de același tip.

În situația în care un investitor investește într-un astfel de fond, el va primi un anumit număr de unități de fond în funcție de valoarea unității de fond care este stabilită/calculată periodic de către societatea de administrare a investițiilor (S.A.I.) ce administrează fondul respectiv, operațiunea fiind denumită "cumpărare" de unități de fond.

Operațiunea inversă se numește "răscumpărare" de unități de fond și este procedura în cadrul căreia, investitorul solicită S.A.I. să-i răscumpere titlurile deținute, ceea ce înseamnă că va ceda titlurile în cauză și va primi în locul lor suma de bani echivalentă calculată în funcție de valoarea lor de piață – mai puțin eventualele taxe și comisioane aferente, comunicate de S.A.I. la momentul cumpărării respectivelor titluri.

Fondurile de investiții pot fi deschise sau închise. Diferența între cele două categorii de fonduri este dată de modul în care investitorul poate plasa/retrage banii în/din respectivele unități și de numărul de investitori cărora respectivele fonduri li se adresează.

Fondurile deschise de investiții se caracterizează prin faptul că emit (pun în circulație) și răscumpără (scot din circulație) unități de fond în mod continuu, oferind astfel investitorilor posibilitatea de a investi (cumpăra), respectiv de a dezinvesti (răscumpăra) titluri/unități de fond în orice moment, pe întreaga durată de funcționare a respectivului fond. Totodată, acestea vizează și au voie să atragă un număr oricât de mare de investitori, care, de regulă, nu au o limită minimă cu privire la suma pe care o pot investi (micii investitori).

Fondurile închise de investiții permit cumpărarea/răscumpărarea de unități de fond doar în anumite intervale de timp clar determinate prin documentele de funcționare, se adresează unui număr relativ redus de investitori cărora, de regulă, le este impusă o sumă minimă dacă vor să investească.

Din cele mai sus expuse reiese că prin investirea într-un fond deschis de investiții judecătoria și procurorii investitori nu dobândesc calitatea de asociat/acționar sau membru în organele de conducere, administrare sau control la societăți civile, societăți comerciale, inclusiv bănci sau alte instituții de credit, societăți de asigurare ori financiare, companii naționale, societăți naționale sau regii autonome, ci dobândesc doar un anumit număr de

unități de fond, având dreptul la câștigurile obținute în urma realizării investițiilor menționate în documentele fondului.

De altfel, investirea resurselor financiare într-un fond deschis de investiții nu este interzisă în mod expres de dispozițiile legale referitoare la interdicțiile și incompatibilitățile judecătorilor și procurorilor.

Faptul că fondul deschis de investiții este administrat de o societate de administrare a investițiilor (S.A.I.) constituită sub forma unei societăți pe acțiuni nu conduce la dobândirea calității de acționar al unei astfel de societăți pentru persoanele ce cumpără unități de fond, întrucât calitatea de acționar al unei S.A.I. se dobândește conform dispozițiilor legale incidente în materia societăților comerciale pe acțiuni, iar nu prin simpla cumpărare de unități de fond.

Din această perspectivă, Plenul reține faptul că fondurile deschise de investiții sunt organisme de plasament colectiv fără personalitate juridică, distincte de S.A.I. ce sunt constituite ca societăți pe acțiuni.

Prin urmare, întrucât interdicțiile și incompatibilitățile sunt de strictă interpretare și aplicare, Plenul apreciază că judecătorii și procurorii pot investi în fondurile deschise de investiții.

Față de considerentele expuse, în temeiul art. 23 alin. (1) din Legea nr. 317/2004 privind Consiliul Superior al Magistraturii, republicată, cu modificările ulterioare, prin vot direct și secret,

PLENUL CONSILIULUI SUPERIOR AL MAGISTRATURII

HOTĂRĂȘTE :

Art. I. Judecătorii și procurorii pot investi în fondurile deschise de investiții, întrucât interdicțiile și incompatibilitățile sunt de strictă interpretare și aplicare.

Art. II. Prezenta hotărâre se publică pe pagina de internet a Consiliului Superior al Magistraturii.

Data în București, la 14 aprilie 2016

PRESEDINTE,
JUDECĂTOR MIRCEA ARON

Adresa: București, Calea Plevnei, Nr.141B,, Sector 6

Tel: 311 69 00; Fax:311 69 01

Web: www.csm1909.ro