

Komise pro cenné papíry

V Praze dne 30.9.1998

Věc: K pojmu obhospodařovatelská smlouva (5b ZISIF)

V § 5a ZISIF je upraven předmět podnikání investiční společnosti. Jeho odstavec 1 písm. b) stanoví, že investiční společnost je v závislosti na rozsahu povolení podle § 8 ZISIF oprávněna obhospodařovat majetek investičních fondů podle obhospodařovatelských smluv.

Obhospodařovatelská smlouva je upravena v § 5b ZISIF a obhospodařování investičního fondu lze na základě ustanovení tohoto paragrafu provádět pouze výše uvedenou obhospodařovatelskou smlouvou.

Tímto výkladem k obhospodařování investičního fondu nejsou dotčena ustanovení § 34 a násl. zákona č. 591/1992 Sb., o cenných papírech.

Zároveň je třeba zmínit obecná ustanovení OBZ o právních úkonech uvedená v § 266, dle kterých je rozhodující obsah smlouvy a s ním spojená vůle stran a nikoliv jen samotné označení smlouvy. Smlouvy, které vykazují všechny obsahové náležitosti obhospodařovatelských smluv, tedy budou posuzovány jako smlouvy obhospodařovatelské a to bez ohledu na jejich označení. Strany závazkového vztahu si tedy mohou mezi sebou sjednat i inominátní smlouvu, na základě které bude investiční společnost obhospodařovat majetek investičního fondu, bude-li tato obsahovat všechny znaky smlouvy obhospodařovatelské. Tato inominátní smlouva tedy může upravovat větší okruh obchodnězávazkových vztahů než typová obhospodařovatelská smlouva, ale nesmí zakotvovat menší standart, než je upraven v ustanovení § 5b ZISIF. Na druhé straně je třeba zdůraznit ustanovení § 266 odst. 4 OBZ, dle kterého se v pochybnostech nejasný výraz vykládá k tíži strany, jež ho použila. Z toho vyplývá, že budou-li pochybnosti o tom, zda-li obsahuje výše zmíněná inominátní smlouva všechny náležitosti obhospodařovatelské smlouvy, nebude tato jako taková ani posuzována.

K obhospodařování investičního fondu investiční společností tedy může docházet i na základě inominátní smlouvy, která v sobě zahrnuje všechny náležitosti obhospodařovatelské smlouvy. V takovém případě však bude Komise posuzovat tuto inominátní smlouvu velmi striktně.

S ohledem na výše uvedené Komise tedy investičním společností doporučuje, aby si vždy s investičním fondem sjednávali typovou obhospodařovatelskou smlouvu, která je upravena v § 5b ZISIF. Výše uvedeným postupem se investiční společnosti vyhnou případným nepříznivým právním následkům situace, kdy jimi sjednaná inominátní smlouva nebude považována za smlouvu obhospodařovatelskou (viz výše).

Další otázkou, vznikající v souvislosti s obhospodařováním majetku investičního fondu, je možnost vykonávat tzv. "asset management" pro investiční fond nebo investiční společnost třetí osobou.

Tuto otázku je nutné řešit v návaznosti na výše zmíněné. **“Asset management” bude tedy možno vykonávat vedle činnosti upravené v obhospodařovatelské smlouvě, ale ne na místo ní.**

S ohledem na zákonnou úpravu obhospodařovatelské smlouvy je třeba připomenout, že obsahem “asset managementu”, vykonávaného třetí osobou pro investiční fond, může být činnost vykonávaná dle obhospodařovatelské smlouvy investiční společností, pokud to tato obhospodařovatelská smlouva nezakazuje. Obsahem “asset managementu” vykonávaného třetí osobou pro investiční společnost může být i činnost, kterou vykonává investiční společnost pro obhospodařovaný fond na základě obhospodařovatelské smlouvy.