

I. DISPOSICIÓN XERAIS

MINISTERIO DE ECONOMÍA E FACENDA

19673 *Real decreto 1821/2009, do 27 de novembro, polo que se modifica o Regulamento de ordenación e supervisión dos seguros privados, aprobado polo Real decreto 2486/1998, do 20 de novembro, en materia de participacións significativas.*

Este real decreto desenvolve a modificación operada no texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados, aprobado polo Real decreto legislativo 6/2004, do 29 de outubro, pola Lei 5/2009, do 29 de xuño, pola que se modifican a Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores, a Lei 26/1988, do 29 de xullo, sobre disciplina e intervención das entidades de crédito e o texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados, aprobado polo Real decreto legislativo 6/2004, do 29 de outubro, para a reforma do réxime de participacións significativas en empresas de servizos de investimento, en entidades de crédito e en entidades aseguradoras, en diante Lei 5/2009, do 29 de xuño. A Lei 5/2009, do 29 de xuño, inicia a transposición ao ordenamento xurídico nacional da Directiva 2007/44/CE do Parlamento Europeo e do Consello, do 5 de setembro de 2007, pola que se modifica a Directiva 92/49/CEE, do Consello, e as directivas 2002/83/CE, 2004/39/CE, 2005/68/CE e 2006/48/CE no que atinxe ás normas procedementais e aos criterios de avaliación aplicables en relación coa avaliación cautelar das adquisicións e dos incrementos de participacións no sector financeiro, e complétase coa aprobación deste real decreto para o caso concreto das entidades aseguradoras.

A Directiva 2007/44/CE ten por obxectivo mellorar o réxime das participacións significativas, incrementando a seguranza xurídica e dotándoo dunha maior claridade. Este réxime aborda a avaliación cautelar das adquisicións de participacións que poidan supor o exercicio dunha influencia notable nas entidades financeiras. Supón, en definitiva, un control administrativo previo que ten por obxecto avaliar, para efectos prudenciais, a identidade, honorabilidade e solvencia dos accionistas máis significativos das entidades.

En particular, a Directiva 2007/44/CE regula os procedementos e criterios conforme os cales se realiza a avaliación das participacións significativas. A Lei 5/2009, do 29 de xuño, incorpora ao ordenamento xurídico español os aspectos esenciais desta directiva, como son, por un lado, os criterios que a autoridade supervisora deberá observar á hora de avaliar unha modificación da estrutura accionarial que afecte as participacións significativas e, por outro, o propio procedemento de non oposición.

Este real decreto completa a transposición desta directiva:

En primeiro lugar, regula a información que se debe achegar xunto coa notificación previa da adquisición dunha participación significativa, tanto no momento de solicitar a autorización administrativa como durante o funcionamento da entidade aseguradora. Así, exige que se achegue un cuestionario, cuberto individualmente, que conteña a información prevista na lista que aprobe o ministro de Economía e Facenda, ao tempo que prevé que tal lista detallará a información que, de acordo con este real decreto, se considera necesaria para levar a cabo a avaliación, conforme os criterios previstos no artigo 22 ter da lei, e especifica os extremos aos cales, en todo caso, se deberá referir. A Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións deberá dar publicidade ao contido da lista de información na súa páxina web ou sede electrónica.

A disposición derogatoria única do real decreto establece que ata que o ministro de Economía e Facenda aprobe a lista de información a que se refire o artigo 28.2 do Regulamento de ordenación e supervisión dos seguros privados, na nova redacción dada por este real decreto, seguirá vixente o artigo 1 da Orde do 23 de decembro de 1998 pola que se desenvolven determinados preceptos da normativa reguladora dos seguros

privados e se establecen obrigas de información como consecuencia da introdución do euro, así como os seus anexos I, cuestionario para socios que posúen unha participación significativa, e II, cuestionario para administradores e quen leve a dirección efectiva da entidade.

En segundo lugar, regula cómo se deberán computar as participacións en entidades aseguradoras para determinar o que se considera unha participación significativa.

En terceiro lugar, en desenvolvemento do previsto no artigo 22 ter.2 do texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados, que prevé a posibilidade de prolongar ata trinta días a interrupción do prazo para resolver nos supostos que regulamentariamente se determinen, facúltase a Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións para interromper o prazo de avaliación por un máximo de trinta días hábiles cando o adquirente potencial sexa unha entidade autorizada ou domiciliada fóra da Unión Europea, ou cando non estea suxeito a supervisión financeira en España ou na Unión Europea.

En cuarto lugar, en desenvolvemento do previsto no artigo 22 do texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados, en virtude do cal lle corresponde ao regulamento determinar cando se presume que se pode exercer influencia notable, modifícase o artigo 69 do Regulamento de ordenación e supervisión dos seguros privados, para prever que se entende por influencia notable a posibilidade de nomear ou destituír algún membro do órgano de administración da entidade aseguradora.

Este real decreto dítase ao abeiro da disposición derradeira sétima da Lei 5/2009, do 29 de xuño, así como ao abeiro do primeiro paragrafo da disposición derradeira segunda do texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados, que habilita o Goberno, por proposta do Ministerio de Economía e Facenda e logo de audiencia da Xunta Consultiva de Seguros e Fondos de Pensións, para desenvolver a lei nas materias que se atribúen expresamente á potestade regulamentaria, así como, en xeral, en todas aquelas susceptibles de desenvolvemento regulamentario en que sexa preciso para a súa correcta execución, mediante a aprobación do seu regulamento e das modificacións posteriores deste que sexan necesarias.

Na súa virtude, por proposta da ministra de Economía e Facenda, de acordo co Consello de Estado e logo de deliberación do Consello de Ministros na súa reunión do día 27 de novembro de 2009,

DISPOÑO:

Artigo único. *Modificación do Regulamento de ordenación e supervisión dos seguros privados, aprobado polo Real decreto 2486/1998, do 20 de novembro.*

Un. As alíneas b) e e) do número 1 do artigo 4 «Solicitud e autorización administrativa» quedan redactadas do seguinte modo:

«b) Relación de todos os socios, con expresión das participacións que posúan no capital social ou das achegas ao fondo mutual. Cando se trate de socios que posúan unha participación significativa xuntarse, cuberto individualmente, o cuestionario que conteña a información incluída na lista que para o efecto aprobe o ministro de Economía e Facenda para acreditar que se cumpren as condicións de idoneidade a que se refiren os artigos 14 da Lei e 28 deste regulamento.»

«e) Relación daqueles que, baixo calquera título, leven a dirección efectiva da entidade, ou da entidade dominante, a que se lle xuntará, cuberto individualmente, o cuestionario que conteña a información prevista na lista que para o efecto aprobe o ministro de Economía e Facenda para acreditar que se cumpren as condicións de cualificación ou experiencia profesionais a que se refire o artigo 15 da lei.»

Dous. O artigo 28 queda redactado do seguinte modo:

«Artigo 28. *Socios.*

1. Para apreciar a honorabilidade, cualificación ou experiencia profesional e a capacidade patrimonial dos socios, a que se refire o artigo 14 da lei, aplicarase o disposto no artigo 15.2 e 3, e no artigo 22 ter desta.

2. Toda persoa física ou xurídica que pretenda adquirir ou incrementar unha participación significativa nunha entidade aseguradora deberá achegar coa notificación a que se refire o artigo 22 bis.2 da lei, o cuestionario, cuberto individualmente, que conteña a información prevista na lista que aprobe o ministro de Economía e Facenda.

A mencionada lista detallará a información que se considera necesaria para levar a cabo a avaliación, conforme os criterios previstos no artigo 22 ter da lei e, en todo caso, deberase referir aos seguintes extremos:

a) Sobre o adquirente potencial e, de ser o caso, sobre calquera persoa que de forma efectiva dirixa ou controle as súas actividades:

1.º A identidade do adquirente potencial, a estrutura do accionariado e a composición dos órganos de administración do adquirente potencial.

2.º A honorabilidade profesional e comercial do adquirente potencial e, de ser o caso, de calquera persoa que de forma efectiva dirixa ou controle as súas actividades.

3.º A estrutura detallada do grupo a que eventualmente pertenza.

4.º A situación patrimonial e financeira do adquirente potencial e do grupo a que eventualmente pertenza.

5.º A existencia de vínculos ou relacións, financeiras ou non, do adquirente potencial coa entidade adquirida e co seu grupo.

6.º As avaliacións realizadas por organismos internacionais da normativa de prevención do branqueo de capitais e financiamento do terrorismo do país de nacionalidade do adquirente potencial, salvo que sexa a dun Estado membro da Unión Europea, así como a traxectoria en materia de prevención do branqueo de capitais e do financiamento do terrorismo do adquirente potencial e das entidades integradas no seu grupo que non estean domiciliadas na Unión Europea.

No caso de Estados membros da Unión Europea, a información sobre esta traxectoria obtérase na consulta que a Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións realice ás autoridades supervisoras deste Estado de acordo co artigo 22 quáter.2 do texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados.

b) Sobre a adquisición proposta:

1.º A identidade da entidade obxecto da adquisición.

2.º A finalidade da adquisición.

3.º A contía da adquisición, así como a forma e o prazo en que se levará a cabo.

4.º Os efectos que terá a adquisición sobre o capital e os dereitos de voto antes e despois da adquisición proposta.

5.º A existencia dunha acción concertada de maneira expresa ou tácita con terceiros con relevancia para a operación proposta.

6.º A existencia de acordos previstos con outros accionistas da entidade obxecto da adquisición.

c) Sobre o financiamento da adquisición:

Orixe dos recursos financeiros empregados para a adquisición, entidades a través das cales se canalizarán e réxime de dispoñibilidade destes.

d) Ademais, exixírase:

1.º No caso de participacións significativas que produzan cambios no control da entidade, detallarase un plan de negocio, incluíndo información sobre o plan de desenvolvemento estratéxico da adquisición, os estados financeiros e outros datos provisionais. Así mesmo, detallaranse as principais modificacións na entidade que se vai adquirir previstas polo adquirente potencial, en particular, sobre o impacto que a adquisición terá no goberno corporativo, na estrutura e nos recursos dispoñibles, nos órganos de control interno e nos procedementos para a prevención do branqueo de capitais e do financiamento do terrorismo daquela.

2.º No caso de participacións significativas que non produzan cambios no control da entidade, informarase sobre a política do adquirente potencial en relación coa adquisición e as súas intencións respecto á entidade adquirida, en particular, sobre a súa participación no goberno da entidade.

3.º Nos dous casos anteriores, os aspectos relativos á honorabilidade comercial e profesional de administradores e directivos que vaian dirixir a actividade da entidade aseguradora como consecuencia da adquisición proposta.

A Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións dará publicidade ao contido da citada lista de información na súa páxina web ou sede electrónica.

3. A Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións poderá determinar que a interrupción do cómputo do prazo de avaliación mencionada no artigo 22 ter.2 da lei teña unha duración máxima de trinta días hábiles, se a adquisición ou o incremento proposto pretende realizalo unha persoa física ou xurídica que:

- a) Esta domiciliada ou autorizada fóra da Unión Europea, ou
- b) Non esta suxeita a supervisión financeira en España ou na Unión Europea.

O cómputo dos trinta días hábiles previsto no artigo 22 ter.1 do texto refundido da Lei de ordenación e supervisión dos seguros privados para que o Servizo Executivo da Comisión para a Prevención do Branqueo de Capitais e Infraccións Monetarias remita o seu informe á Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións, interromperase nos mesmos termos en que esta interrompa o cómputo do prazo de avaliación de acordo co artigo 22 ter.2 da citada lei.»

Tres. Créase un novo artigo 28 bis, coa seguinte redacción:

«Artigo 28 bis. *Cómputo das participacións significativas.*

1. Para efectos do disposto no artigo 22 da lei, as accións, achegas ou dereitos de voto que se integren no cómputo dunha participación incluírán:

- a) Os adquiridos directamente polo adquirente potencial.
- b) Os adquiridos a través de sociedades controladas ou participadas polo adquirente potencial.
- c) Os adquiridos por sociedades integradas no mesmo grupo que o adquirente potencial, ou participadas por entidades do grupo.
- d) Os adquiridos por outras persoas que actúen por conta do adquirente potencial ou concertadamente con el ou con sociedades do seu grupo. En todo caso, incluíranse:

1.º Os dereitos de voto que se poidan exercer en virtude dun acordo cun terceiro que obrigue o adquirente potencial e o propio terceiro a adoptar, mediante o exercicio concertado dos dereitos de voto que posúen, unha política común duradeira en relación coa xestión da entidade aseguradora ou que teña por obxecto influír de maneira relevante nela;

2.º Os dereitos de voto que se poidan exercer en virtude dun acordo cun terceiro, que prevexa a transferencia temporal e a título oneroso dos dereitos de voto en cuestión.

e) Os que posúa o adquirente potencial vinculados a accións adquiridas a través de persoa interposta.

f) Os dereitos de voto que se poidan controlar, declarando expresamente a intención de os exercer, como consecuencia do depósito das accións correspondentes como garantía.

g) Os dereitos de voto que se poidan exercer en virtude de acordos de constitución dun dereito de usufruto sobre accións.

h) Os dereitos de voto que estean vinculados a accións depositadas no adquirente potencial, sempre que este os poida exercer discrecionalmente en ausencia de instrucións específicas por parte dos accionistas.

i) Os dereitos de voto que o adquirente potencial poida exercer en calidade de representante, cando os poida exercer discrecionalmente en ausencia de instrucións específicas por parte dos accionistas.

j) Os dereitos de voto que se poden exercer en virtude de acordos ou negocios previstos nas letras f) a i), celebrados por unha entidade controlada polo adquirente potencial.

2. Os dereitos de voto calcularanse sobre a totalidade das accións que os atribúan, incluso nos supostos en que o exercicio de tales dereitos estea suspendido.

3. Para efectos do disposto no artigo 22 da lei, as accións, achegas ou dereitos de voto para integrar no cómputo dunha participación non incluírán:

a) As accións adquiridas exclusivamente para efectos de compensación e liquidación dentro do ciclo curto de liquidación habitual. Para estes efectos a duración máxima do ciclo curto de liquidación habitual será de tres días hábiles bolsistas a partir da operación e aplicarase tanto a operacións realizadas nun mercado secundario oficial ou noutro mercado regulado como ás realizadas fóra del. Os mesmos principios se aplicarán tamén a operacións realizadas sobre instrumentos financeiros.

b) As accións que poida posuír por ter proporcionado o aseguramento ou a colocación de instrumentos financeiros sobre a base dun compromiso firme, sempre que os dereitos de voto correspondentes non se exerzan ou utilicen para intervir na administración da entidade aseguradora e se cedan no prazo dun ano desde a súa adquisición.

c) As accións posuídas en virtude dunha relación contractual para a prestación do servizo de administración e custodia de valores, sempre que a entidade só poida exercer os dereitos de voto inherentes a esas accións con instrucións formuladas polo propietario, por escrito ou por medios electrónicos.

d) As accións ou participacións adquiridas por parte dun creador de mercado que actúe na súa condición de tal, sempre que:

1.º Estea autorizado a operar como tal en virtude das disposicións que incorporen ao seu dereito nacional a Directiva 2004/39/CEE, do Parlamento Europeo e do Consello, do 21 de abril de 2004, relativa aos mercados de instrumentos financeiros; e

2.º Non interveña na xestión da entidade aseguradora de que se trate, nin exerza ningunha influencia sobre ela para adquirir as ditas accións, nin sustente o prezo da acción de ningunha outra forma.

e) As accións ou participacións incorporadas a unha carteira xestionada discrecional e individualizadamente sempre que a empresa de servizos de

investimento, sociedade xestora de institucións de investimento colectivo ou entidade de crédito, só poida exercer os dereitos de voto inherentes a tales accións con instrucións precisas por parte do cliente.

4. Para levar a cabo o cómputo dunha participación para efectos do disposto no número 1, no caso de que o adquirente potencial sexa unha entidade dominante dunha sociedade xestora de institucións de investimento colectivo ou dunha entidade que exerza o control dunha empresa de servizos de investimento, terase en conta o seguinte:

a) A entidade dominante dunha sociedade xestora de institucións de investimento colectivo non estará obrigada a agregar a proporción de dereitos de voto que atribúen as accións que posúa á proporción de dereitos de voto das accións que formen parte do patrimonio das institucións de investimento colectivo xestionadas por esa sociedade xestora sempre que esta exerza os dereitos de voto independentemente da entidade dominante.

Non obstante o anterior, aplicarase o disposto nos números anteriores cando a entidade dominante ou outra entidade controlada por ela investise en accións que integren o patrimonio das institucións de investimento colectivo xestionadas pola sociedade xestora e esta careza de discrecionalidade para exercer os dereitos de voto correspondentes e poida unicamente exercelos seguindo as instrucións directas ou indirectas da entidade dominante ou doutra entidade controlada por ela.

b) A entidade que exerza o control dunha empresa que presta servizos de investimento non estará obrigada a agregar a proporción dos dereitos de voto que atribúan as accións que posúa á proporción que esta xestione de maneira individualizada como consecuencia da prestación do servizo de xestión de carteiras, sempre que se cumpran as seguintes condicións:

1.º Que a empresa de servizos de investimento, a entidade de crédito ou a sociedade xestora de institucións de investimento colectivo estean autorizadas para a prestación do servizo de xestión de carteiras nos termos establecidos no artigo 63.1.d) e 65 da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores;

2.º Que só poida exercer os dereitos de voto inherentes a esas accións seguindo instrucións formuladas por escrito ou por medios electrónicos ou, no seu defecto, que cada un dos servizos de xestión de carteira se preste de forma independente de calquera outro servizo e en condicións equivalentes ás previstas na Lei 35/2003, do 5 novembro, de institucións de investimento colectivo, mediante a creación dos oportunos mecanismos; e

3.º Que exerza os seus dereitos de voto independentemente da entidade dominante.

Non obstante o anterior, aplicarase o disposto nos números anteriores cando a entidade dominante ou outra entidade controlada por ela investise en accións xestionadas por unha empresa de servizos de investimento do grupo e esta non estea facultada para exercer os dereitos de voto vinculados a esas accións e só poida exercer os dereitos de voto correspondentes a esas accións seguindo instrucións directas ou indirectas da entidade dominante ou doutra entidade controlada por ela.

5. As participacións indirectas tomaranse polo seu valor cando o adquirente potencial teña o control da sociedade interposta, e polo que resulte de aplicar a porcentaxe de participación na interposta, en caso contrario.

Cando unha participación significativa se posúa, total ou parcialmente, de forma indirecta, os cambios nas persoas ou entidades a través das cales tal participación se posúa deberán ser comunicadas previamente á Dirección Xeral de Seguros e

Fondos de Pensións, que se poderá opor segundo o previsto no artigo 22 ter da lei.

6. Consideraranse sociedades controladas aquelas en que o adquirente potencial posúa o control por darse algún dos supostos previstos no artigo 42 do Código de comercio, e participadas aquelas en que se posúa, de maneira directa ou indirecta, polo menos un 20 por cento dos dereitos de voto ou do capital dunha empresa ou entidade, ou o 3 por cento se as súas accións están admitidas a cotización nun mercado regulado.»

Catro. O artigo 69 «Influencia notable» queda redactado do seguinte modo:

«Para efectos do artigo 22 da lei enténdese por influencia notable a posibilidade de nomear ou destituír algún membro do órgano de administración da entidade aseguradora.»

Disposición transitoria única. *Vixencia do artigo 1 e dos anexos I e II da Orde do 23 de decembro de 1998 pola que se desenvolven determinados preceptos da normativa reguladora dos seguros privados e se establecen obrigas de información como consecuencia da introdución do euro.*

Ata que o ministro de Economía e Facenda aprobe a lista de información a que se refire o artigo 28.2 do Regulamento de ordenación e supervisión dos seguros privados, na nova redacción dada por este real decreto, seguirá vixente o artigo 1 da Orde do 23 de decembro de 1998 pola que se desenvolven determinados preceptos da normativa reguladora dos seguros privados e se establecen obrigas de información como consecuencia da introdución do euro, así como os seus anexos I, cuestionario para socios que posúan unha participación significativa, e II, cuestionario para administradores e quen leve a dirección efectiva da entidade.

Disposición derogatoria única. *Derogación normativa.*

Quedan derogadas cantas normas de igual ou inferior rango se opoñan ao disposto neste real decreto.

Disposición derradeira primeira. *Título competencial.*

Este real decreto dítase ao abeiro do artigo 149.1.6.^a, 11.^a e 13.^a da Constitución, que lle atribúe ao Estado as competencias exclusivas sobre lexislación mercantil, bases da ordenación do crédito, banca e seguros, e bases e coordinación da planificación xeral da actividade económica, respectivamente.

Disposición derradeira segunda. *Habilitación normativa.*

O ministro de Economía e Facenda, por proposta da Dirección Xeral de Seguros e Fondos de Pensións e logo de informe da Xunta Consultiva de Seguros e Fondos de Pensións, poderá ditar as disposicións precisas para a debida execución deste real decreto.

Disposición derradeira terceira. *Incorporación de dereito da Unión Europea.*

Mediante este real decreto incorpórase parcialmente ao dereito español a Directiva 2007/44/CE do Parlamento e do Consello, do 5 de setembro de 2007, pola que se modifica a Directiva 92/49/CEE do Consello, e as directivas 2002/83/CE, 2004/39/CE, 2005/68/CE e 2006/48/CE no que atinxe ás normas procedementais e aos criterios de avaliación aplicables en relación coa avaliación cautelar das adquisicións e dos incrementos de participacións no sector financeiro.

Disposición derradeira cuarta. *Entrada en vigor.*

Este real decreto entrará en vigor o día seguinte ao da súa publicación no «Boletín Oficial del Estado»

Dado en Madrid o 27 de novembro de 2009.

JUAN CARLOS R.

A vicepresidenta segunda do Goberno
e ministra de Economía e Facenda,
ELENA SALGADO MÉNDEZ