

NORMA 23/2019
privind aplicarea Ghidului ESMA pentru aplicarea secțiunilor C punctul 6 și C punctul 7
din anexa 1 la MiFID II

În temeiul prevederilor art. 1 alin. (2), art. 2 alin. (1) lit. a) și d), art. 3 alin. (1) lit. b), art. 6 alin. (2), precum și ale art. 14 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 93/2012 privind înființarea, organizarea și funcționarea Autorității de Supraveghere Financiară, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 113/2013, cu modificările și completările ulterioare,

în conformitate cu prevederile art. 16 din Regulamentul (UE) nr. 1095/2010 al Parlamentului European și al Consiliului din 24 noiembrie 2010 de instituire a Autorității europene de supraveghere (Autoritatea europeană pentru valori mobiliare și piețe), de modificare a Deciziei nr. 716/2009/CE și de abrogare a Deciziei 2009/77/CE a Comisiei,

în baza art. 277 din Legea nr. 126/2018 privind piețele de instrumente financiare,

potrivit deliberărilor din ședința Consiliului Autorității de Supraveghere Financiară din data de 02.10.2019,

Autoritatea de Supraveghere Financiară emite prezenta normă:

Art. 1 - Autoritatea de Supraveghere Financiară aplică Ghidul ESMA pentru aplicarea secțiunilor C punctul 6 și C punctul 7 din anexa 1 la MiFID II, prevăzut în anexa care face parte integrantă din prezenta normă.

Art. 2 – Firmele de investiții au obligația respectării prevederilor prezentei norme.

Art. 3 – Nerespectarea prevederilor prezentei norme se sancționează potrivit dispozițiilor Titlului X din Legea nr. 126/2018 privind piețele de instrumente financiare.

Art. 4 - Prezenta normă se publică în Monitorul Oficial al României, Partea I și intră în vigoare la data publicării în Monitorul Oficial.

Președintele Autorității de Supraveghere Financiară,
Leonardo Badea

București,
Nr. 23/07.10.2019

Ghid pentru aplicarea secțiunilor C punctul 6 și C punctul 7 din anexa 1 la MiFID II

I. Domeniu de aplicare

Cui i se aplică?

1. Prezentul ghid se aplică autorităților competente și firmelor de investiții, astfel cum sunt definite la articolul 4 alineatul (1) punctul 1 din MiFID II.

Ce se aplică?

2. Ca urmare a aplicării MiFID II și a articolului 7 din Regulamentul 2017/565, prezentul ghid modifică ghidul ESMA referitor la secțiunea C punctul 6 și secțiunea C punctul 7 (ESMA/2015/1341) care a fost elaborat pentru a clarifica punctele 6 și 7 ale secțiunii C din anexa I la MiFID, astfel cum a fost completată prin articolul 38 din Regulamentul 1287/2006/CE.

Când se aplică?

3. Ghidul începe să se aplice la două luni după data publicării pe site-ul ESMA în toate limbile oficiale ale UE.

II. Referințe legislative și abrevieri

Referințe legislative

<i>Regulamentul ESMA</i>	Regulamentul (UE) nr. 1095/2010 al Parlamentului European și al Consiliului din 24 noiembrie 2010 de instituire a Autorității europene de supraveghere (Autoritatea europeană pentru valori mobiliare și piețe), de modificare a Deciziei nr. 716/2009/CE și de abrogare a Deciziei 2009/77/CE a Comisiei ¹
<i>MiFID II</i>	Directiva 2014/65/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 15 mai 2014 privind piețele instrumentelor financiare și de modificare a Directivei 2002/92/CE și a Directivei 2011/61/UE ²
<i>MiFID</i>	Directiva 2004/39/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 21 aprilie 2004 privind piețele instrumentelor financiare, de modificare a Directivelor 85/611/CEE și 93/6/CEE ale Consiliului și a Directivei 2000/12/CE a Parlamentului European și a Consiliului și de abrogare a Directivei 93/22/CEE a Consiliului ³
<i>Regulamentul 2017/565</i>	Regulamentul delegat (UE) 2017/565 al Comisiei din 25 aprilie 2016 de completare a Directivei 2014/65/UE a Parlamentului European și a Consiliului în ceea ce privește cerințele organizatorice și condițiile

¹ JO L 331, 15.12.2010, p. 84.

² JO L 173, 12.6.2014, p. 349.

³ JO L 145, 30.4.2004 p. 1-44.

de funcționare aplicabile firmelor de investiții și termenii definiți în sensul directive menționate⁴

Regulamentul 1287/2006

Regulamentul (CE) nr. 1287/2006 al Comisiei din 10 august 2006 de punere în aplicare a Directivei 2004/39/CE a Parlamentului European și a Consiliului privind obligațiile întreprinderilor de investiții de păstrare a evidenței și înregistrărilor, raportarea tranzacțiilor, transparența pieței, admiterea de instrumente financiare în tranzacții și definiția termenilor în sensul directivei în cauză⁵

Abrevieri

ESMA Autoritatea Europeană pentru Valori Mobiliare și Piețe

UE Uniunea Europeană

III. Obiect

1. Prezentul ghid (denumit în continuare „ghidul”) are ca scop modificarea ghidului referitor la secțiunea C punctul 6 și secțiunea C punctul 7 (denumit în continuare „ghidul modificat”), adoptat de ESMA în octombrie 2015 pentru a asigura o aplicare comună, uniformă și consecventă a articolului 4 alineatul (1) punctul 17, coroborat cu secțiunea C punctul 6 și secțiunea C punctul 7 din anexa I la MiFID, astfel cum a fost completată prin articolul 38 din Regulamentul 1287/2006/CE.

2. Ghidul se publică în urma intrării în vigoare și aplicării MiFID II și a Regulamentului 2017/565 de completare, care au abrogat și au înlocuit MiFID și Regulamentul 1287/2006/CE de punere în aplicare. Ghidul actualizează ghidul modificat în vederea adaptării sale la noul cadru de reglementare al MiFID II, fără modificări de fond.

Prin urmare, ESMA a considerat că organizarea unei consultări publice deschise și realizarea unei analize a costurilor și beneficiilor aferente nu sunt proporționale în conformitate cu articolul 16 alineatul (2) din Regulamentul ESMA.

3. Ghidul modificat și ghidul se publică la inițiativa ESMA în temeiul articolului 16 din Regulamentul ESMA. Ghidul clarifică articolul 4 alineatul (1) punctul 2 din MiFID II, coroborat cu secțiunea C punctul 6 și secțiunea C punctul 7 din anexa I la MiFID II și cu articolul 7 din Regulamentul 2017/565.

⁴ JO L 173, 12.6.2014, p. 349.

⁵ JO L 145, 30.4.2004, p.1.

IV. Obligații de conformare și raportare

Statutul ghidului

1. În conformitate cu articolul 16 alineatul (3) din Regulamentul ESMA, autoritățile competente și participanții la piețele financiare trebuie să depună toate eforturile pentru a respecta ghidul.
2. Autoritățile competente cărora li se aplică prezentul ghid trebuie să se conformeze prin includerea lui în cadrele lor juridice și/sau de supraveghere naționale, după caz, inclusiv în cazul în care ghiduri specifice vizează, în principal, participanții la piețele financiare. În acest caz, autoritățile competente trebuie să asigure, prin activități de supraveghere, respectarea ghidului de către participanții la piețele financiare.

Cerințe de raportare

3. În termen de două luni de la data publicării ghidului pe site-ul ESMA în toate limbile oficiale ale UE, autoritățile competente cărora li se aplică acest ghid trebuie să informeze ESMA dacă (i) respectă, (ii) nu respectă, dar intenționează să respecte sau dacă (iii) nu respectă și nu intenționează să respecte ghidul.
4. În caz de neconformitate, autoritățile competente trebuie, de asemenea, să informeze ESMA în termen de două luni de la data publicării ghidului pe site-ul ESMA în toate limbile oficiale ale UE cu privire la motivele de neconformare cu ghidul.
5. Pe site-ul ESMA este disponibil un model de notificare. Modelul se completează și se transmite la ESMA.
6. Participanții la piața financiară nu sunt obligați să raporteze dacă respectă ghidul sau nu.

V. Ghid pentru aplicarea secțiunilor C punctul 6 și C punctul 7 din anexa 1 la MiFID II

V.I. Ghidul modificat

Aplicarea secțiunii C punctul 6 din anexa 1 la MiFID II

1. ESMA consideră că definiția de la secțiunea C punctul 6 din anexa 1 la MiFID II se aplică după cum urmează:
 - a. Secțiunea C punctul 6 are o arie largă de aplicare, cuprinzând toate contractele derivate referitoare la mărfuri, inclusiv contractele *forward*, dar excluzând produsele energetice angro tranzacționate pe un OTF care trebuie decontate prin livrare fizică, cu condiția ca:
 - i. acestea să poată sau să trebuiască decontate prin livrare fizică și
 - ii. să fie tranzacționate pe o piață reglementată, pe un MTF și/sau pe un OTF.

b. „Decontarea prin livrare fizică” integrează o serie amplă de metode de livrare și cuprinde:

i. livrarea fizică a mărfurilor relevante;

ii. livrarea unui document care conferă drepturi de proprietate pentru mărfurile relevante sau cantitatea relevantă de mărfuri în cauză (cum ar fi un conosament sau o recipisă de antrepozit) sau

iii. o altă metodă de determinare a transferului de drepturi de proprietate pentru cantitatea relevantă de mărfuri fără livrarea fizică a acestora (inclusiv înștiințarea, programarea sau desemnarea unui operator de rețea electrică), care acordă beneficiarului dreptul la cantitatea relevantă de mărfuri.

Aplicarea secțiunii C punctul 7 din anexa 1 la MiFID II

2. ESMA consideră că definiția de la secțiunea C punctul 7 din anexa 1 la MiFID II se aplică după cum urmează:

a. Secțiunea C punctul 7 reprezintă o categorie distinctă de secțiunea C punctul 6 și cuprinde contractele derivate referitoare la mărfuri care pot fi decontate prin livrare fizică, care nu sunt tranzacționate pe o piață reglementată, pe un MTF sau un OTF, cu condiția ca respectivul contract derivat referitor la mărfuri:

i. să nu fie un contract spot, astfel cum este definit la articolul 7 alineatul (2) din Regulamentul (UE) 2017/565;

ii. să nu aibă scopurile comerciale descrise la articolul 7 alineatul (4) din Regulamentul (UE) 2017/565 și

iii. să îndeplinească unul din cele trei criterii de la articolul 7 alineatul (1) litera (a) și, de asemenea, criteriile separate de la articolul 7 alineatul (1) litera (b) din Regulamentul (UE) 2017/565.

b. „Decontarea prin livrare fizică” integrează o serie amplă de metode de livrare și cuprinde:

i. livrarea fizică a mărfurilor relevante;

ii. livrarea unui document care conferă drepturi de proprietate pentru mărfurile relevante sau cantitatea relevantă de mărfuri în cauză (cum ar fi un conosament sau o recipisă de antrepozit) sau

iii. o altă metodă de determinare a transferului de drepturi de proprietate pentru cantitatea relevantă de mărfuri fără livrarea fizică a acestora (inclusiv înștiințarea, programarea sau desemnarea unui operator de rețea electrică), care acordă beneficiarului dreptul la cantitatea relevantă de mărfuri.

3. Instrumentele derivate referitoare la mărfuri decontate prin livrare fizică, care nu se încadrează în definiția de la secțiunea C punctul 6, mai exact nu sunt tranzacționate pe o piață reglementată, pe un MTF sau un OTF, se pot încadra în definiția de la secțiunea C punctul 7, iar definițiile de la secțiunea C punctul 6 și secțiunea C punctul 7 reprezintă două categorii distincte, deoarece secțiunea C punctul 7 se aplică la instrumentele derivate referitoare la mărfuri „care pot fi decontate prin livrare fizică și care nu au fost menționate în alt mod în secțiunea C punctul 6”.

4. Celelalte caracteristici ale instrumentelor derivate referitoare la mărfuri care se încadrează în secțiunea C punctul 7 - „neavând scopuri comerciale, care prezintă caracteristicile altor instrumente financiare derivate” - sunt stabilite în detaliu la articolul 7 din Regulamentul (UE) 2017/565.

5. ESMA precizează că condițiile prevăzute la articolul 7 din Regulamentul 2017/565 vor fi aplicate cumulativ.