

DELEGERT KOMMISJONSFORORDNING (EU) nr. 946/2012

2018/EØS/4/25

av 12. juli 2012

om utfylling av europaparlaments- og rådsforordning (EF) nr. 1060/2009 med hensyn til saksbehandlingsregler for overtredelsesgebyrer som Den europeiske verdipapir- og markedstilsynsmyndighet ilegger kredittvurderingsbyråer, herunder regler for rett til forsvar og midlertidige bestemmelser^(*)

EUROPAKOMMISJONEN HAR —

under henvisning til traktaten om Den europeiske unions virkemåte,

under henvisning til europaparlaments- og rådsforordning (EF) nr. 1060/2009 av 16. september 2009 om kredittvurderingsbyråer⁽¹⁾, som endret ved forordning (EU) nr. 513/2011⁽²⁾, særlig artikkel 23e nr. 7, og

ut fra følgende betraktninger:

- 1) Kommisjonen er gitt myndighet til å vedta saksbehandlingsregler for Den europeiske verdipapir- og markedstilsynsmyndighets (heretter kalt «ESMA») utøvelse av myndighet til å ilegge kredittvurderingsbyråer og personer som deltar i kredittvurderingsvirksomhet, overtredelsesgebyrer eller tvangsmulker. Disse reglene skal vedtas ved hjelp av en delegert rettsakt og skal inneholde bestemmelser om rett til forsvar, midlertidige bestemmelser, bestemmelser om inn drivelse av overtredelsesgebyrer eller tvangsmulker samt nærmere bestemmelser om foreldelsesfrister for å ilegge og inn drive overtredelsesgebyrer og tvangsmulker.
- 2) Denne delegerte rettsakten angir de saksbehandlingsreglene ESMA skal følge når den ilegger overtredelsesgebyrer og tvangsmulker som ledd i sin direkte tilsynsmyndighet overfor kredittvurderingsbyråer. Det er viktig at slike saksbehandlingsregler som skal følges av en tilsynsmyndighet i EU, får direkte anvendelse og ikke krever ytterligere gjennomføring i nasjonal lovgivning. Det er derfor hensiktsmessig at Kommisjonen vedtar disse reglene ved hjelp av en EU-forordning. Videre kan målet om ensartede regler for retten til forsvar for kredittvurderingsbyråer bare nås gjennom en forordning.
- 3) Retten til å bli hørt anerkjennes i artikkel 41 nr. 2 bokstav a) i Den europeiske unions pakt om grunnleggende rettigheter. For å respektere retten til forsvar for kredittbyråer og andre personer som omfattes av ESMA s tiltak, og for å sikre at ESMA tar hensyn til alle relevante forhold når den treffer beslutning om håndheving, bør ESMA høre kredittvurderingsbyråene

eller andre berørte personer. Retten til å bli hørt bør utøves ved å gi berørte personer rett til å framlegge skriftlige merknader som svar på erklæringer om resultater fra ESMA s gransker og ESMA s tilsynsstyre.

- 4) Når granskeren har mottatt kredittvurderingsbyråets skriftlige merknader, vil tilsynsstyret motta en fullstendig saksmappe med disse merknadene.
- 5) Det kan imidlertid hende at enkelte deler av de skriftlige merknadene som kredittvurderingsbyrået framlegger for granskeren eller eventuelt for tilsynsstyret, ikke er tilstrekkelig klare eller detaljerte og må forklares nærmere av kredittvurderingsbyrået. Dersom granskeren eller eventuelt tilsynsstyret finner at dette er tilfelle, kan ESMA innkalle til en muntlig høring slik at kredittvurderingsbyrået kan klargjøre disse delene.
- 6) Retten for enhver til innsyn i saker som berører ham eller henne, idet det tas hensyn til rettmessige interesser med hensyn til fortrolighet og taushetsplikt, er anerkjent i artikkel 41 nr. 2 bokstav b) i Den europeiske unions pakt om grunnleggende rettigheter. I artikkel 23e nr. 4, artikkel 25 nr. 2 og artikkel 36c nr. 2 i forordning (EF) nr. 1060/2009 er det fastsatt at for å sikre retten til forsvar for personer som ESMA s saksbehandling gjelder, skal de ha rett til innsyn i ESMA s saksmappe, med forbehold for andre personers rettmessige interesse av å verne sine forretningshemmeligheter og personopplysninger. Retten til innsyn i saksmappen skal ikke omfatte fortrolige opplysninger.
- 7) I rådsforordning (EF) nr. 1/2003⁽³⁾ er det fastsatt nærmere regler for foreldelsesfrister for Kommisjonen når den skal ilegge et foretak overtredelsesgebyrer etter artikkel 101 eller 102 i traktaten om Den europeiske unions virkemåte. Gjeldende lovgivning i medlemsstatene inneholder også regler for foreldelsesfrister enten spesifikt på verdipapirområdet, eller generelt i medlemsstatenes forvaltningslovgivning. Fellestrekk er hentet fra de nasjonale reglene og fra Unionens regelverk og gjenspeiles hovedsakelig i artikkel 6 og 7 i denne forordning.
- 8) I forordning (EF) nr. 1060/2009 og denne forordning vises det til frister og datoer. Dette gjelder for eksempel i forbindelse med registreringsprosessen for kredittvurderingsbyråer, eller ved fastsettelse av foreldelsesfrister for ilegging og håndheving av sanksjoner. For å kunne beregne disse fristene korrekt bør det anvendes regler som allerede finnes i Unionens regelverk for Rådets og

^(*) Denne unionsrettsakten, kunngjort i EUT L 282 av 16.10.2012, s. 23, er omhandlet i EØS-komiteens beslutning nr. 205/2016 av 30. september 2016 om endring av EØS-avtalens vedlegg IX (Finansielle tjenester), se EØS-tillegget til *Den europeiske unions tidende* nr. 13 av 23.2.2017, s. 57.

⁽¹⁾ EUT L 302 av 17.11.2009, s. 1.

⁽²⁾ EUT L 145 av 31.5.2011, s. 30.

⁽³⁾ EUT L 1 av 4.1.2003, s. 1.

Kommisjonens rettsakter, det vil si rådsforordning (EØF, Euratom) nr. 1182 av 3. juni 1971 om fastsettelse av regler for frister, datoer og tidspunkter⁽¹⁾.

- 9) Ved artikkel 36d i forordning (EF) nr. 1060/2009 fastsettes det at sanksjoner som ESMA ilegger i henhold til artikkel 36a og 36b i nevnte forordning, skal kunne tvangsfullbyrdes, og at tvangsfullbyrdelsen skal følge gjeldende sivile rettergangsregler i den stat på hvis territorium tvangsfullbyrdelsen skjer. Beløpene som inndrives, skal overføres til Den europeiske unions alminnelige budsjett.
- 10) For at det umiddelbart skal kunne utøves effektiv tilsyns- og håndhevingsvirksomhet bør denne forordning tre i kraft den tredje dag etter at den er kunngjort.

VEDTATT DENNE FORORDNING:

Artikkel 1

Formål

Ved denne forordning fastsettes saksbehandlingsregler for overtredelsesgebyrer og tvangsmulktar som Den europeiske verdipapir- og markedstilsynsmyndighet (ESMA) ilegger kredittvurderingsbyråer eller andre personer som er gjenstand for ESMA's håndhevingsvirksomhet, herunder regler for rett til forsvar og foreldelsesfrister.

Artikkel 2

Rett til å bli hørt av granskeren

1. Når granskingen er avsluttet og før saksmappen sendes til ESMA's tilsynsstyre i henhold til artikkel 3 nr. 1, skal granskeren skriftlig underrette den personen som er gjenstand for gransking, om sine resultater og skal gi vedkommende mulighet til å framlegge skriftlige merknader i henhold til nr. 3. Erklæringen om granskingsresultatene skal inneholde de forhold som kan utgjøre en eller flere av overtredelsene oppført i vedlegg III til forordning (EF) nr. 1060/2009, herunder eventuelle skjerpende eller formildende omstendigheter.
2. Erklæringen om granskingsresultatene skal inneholde en rimelig frist for framlegging av skriftlige merknader fra den personen som er gjenstand for gransking. Granskeren skal ikke ha plikt til å ta hensyn til skriftlige merknader mottatt etter fristens utløp.
3. Den personen som er gjenstand for gransking, kan i sine skriftlige merknader angi alle forhold som personen er kjent med, og som er relevante for vedkommendes forsvar. Personen skal vedlegge alle relevante dokumenter som bevis for de angitte forholdene. Personen kan foreslå at granskeren hører andre personer som kan bekrefte de forholdene som er angitt i merknadene fra den personen som er gjenstand for gransking.
4. Granskeren kan også invitere en person som er gjenstand for gransking, og som har mottatt en erklæring om granskingsresultater, til å delta på en muntlig høring. Personene

som er gjenstand for gransking, kan bistås av sine advokater eller av andre kvalifiserte personer godkjent av granskeren. Muntlige høringer skal ikke være offentlige.

Artikkel 3

Rett til å bli hørt av ESMA's tilsynsstyre når det gjelder overtredelsesgebyrer og tilsynstiltak

1. Den fullstendige saksmappen som granskeren skal sende til ESMA's tilsynsstyre, skal inneholde minst følgende dokumenter:
 - kopi av erklæringen om granskingsresultater som granskeren har sendt til kredittvurderingsbyrået,
 - kopi av de skriftlige merknadene fra kredittvurderingsbyrået,
 - referat fra en eventuell muntlig høring
2. Dersom ESMA's tilsynsstyre finner at saksmappen fra granskeren ikke er fullstendig, skal tilsynsstyret sende den tilbake til granskeren med en begrunnet anmodning om ytterligere dokumenter.
3. Dersom ESMA's tilsynsstyre på grunnlag av en fullstendig saksmappe finner at forholdene beskrevet i erklæringen om granskingsresultater ikke tyder på noen overtredelse i henhold til vedlegg III til forordning (EF) nr. 1060/2009, skal tilsynsstyret treffe beslutning om å avslutte saken og skal underrette den personen som er gjenstand for gransking, om dette.
4. Dersom ESMA's tilsynsstyre ikke er enig i granskerens resultater, skal tilsynsstyret sende en ny erklæring om granskingsresultater til den personen som er gjenstand for gransking.

I erklæringen om granskingsresultater skal det angis en rimelig frist for skriftlige merknader fra den personen som er gjenstand for gransking. ESMA's tilsynsstyre skal ikke være forpliktet til å ta hensyn til skriftlige merknader som mottas etter fristens utløp når tilsynsstyret treffer beslutning om en eventuell overtredelse, og om tilsynstiltak og ilegging av overtredelsesgebyr i samsvar med artikkel 24 og 36a i forordning (EF) nr. 1060/2009.

ESMA's tilsynsstyre kan også invitere personene som er gjenstand for gransking, og som har mottatt en erklæring om granskingsresultater, til å delta på en muntlig høring. Personene som er gjenstand for gransking, kan bistås av sine advokater eller av andre kvalifiserte personer godkjent av ESMA's tilsynsstyre. Muntlige høringer skal ikke være offentlige.
5. Dersom ESMA's tilsynsstyre er enig i granskerens resultater, skal tilsynsstyret underrette de personene som er gjenstand for gransking, om dette. I underretningen skal det angis en rimelig frist for framlegging av skriftlige merknader fra den personen som er gjenstand for gransking. ESMA's tilsynsstyre skal ikke være forpliktet til å ta hensyn til skriftlige merknader som mottas etter fristens utløp når tilsynsstyret treffer beslutning om en eventuell overtredelse, og om tilsynstiltak og ilegging av overtredelsesgebyr i samsvar med artikkel 24 og 36a i forordning (EF) nr. 1060/2009.

⁽¹⁾ EUT L 124 av 8.6.1971, s. 1.

ESMAs tilsynsstyre kan også invitere personene som er gjenstand for gransking, og som har mottatt en erklæring om granskingsresultater, til å delta på en muntlig høring. Personene som er gjenstand for gransking, kan bistås av sine advokater eller av andre kvalifiserte personer godkjent av ESMAs tilsynsstyre. Muntlige høringer skal ikke være offentlige.

6. Dersom ESMAs tilsynsstyre har besluttet at en eller flere av overtredelsene oppført i vedlegg III til forordning (EF) nr. 1060/2009, er blitt begått av en person som er gjenstand for gransking, og har truffet beslutning om å ilegge et overtredelsesgebyr i samsvar med artikkel 36a, skal tilsynsstyret umiddelbart meddele denne beslutningen til den personen som er gjenstand for gransking.

Artikkel 4

Retten til å bli hørt av ESMAs tilsynsstyre når det gjelder tvangsmulkt

Før tilsynsstyret treffer beslutning om å ilegge tvangsmulkt i samsvar med artikkel 36b nr. 1 i forordning (EF) nr. 1060/2009, skal tilsynsstyret sende en erklæring om granskingsresultater til den personen som er gjenstand for gransking, og skal angi grunnene til at tvangsmulkt ilegges samt tvangsmulktens størrelse for hver dag overtredelse skjer. I erklæringen om granskingsresultater skal det angis en frist for skriftlige merknader fra den berørte personen. Tilsynsstyret skal ved beslutning om tvangsmulkt ikke være forpliktet til å ta hensyn til skriftlige merknader som mottas etter fristens utløp.

Når kredittvurderingsbyrået eller den berørte personen har etterkommet beslutningen nevnt i artikkel 36b nr. 1 bokstav a)-d) i forordning (EF) nr. 1060/2009, kan tvangsmulkt ikke lenger ilegges.

ESMAs tilsynsstyre kan også invitere personen i saken gjelder, til å delta på en muntlig høring. Den personen i saken gjelder, kan bistås av sine advokater rådgivere eller av andre kvalifiserte personer godkjent av ESMAs tilsynsstyre. Muntlige høringer skal ikke være offentlige.

Artikkel 5

Innsyn i saksmappen og bruk av dokumenter

1. På anmodning skal ESMA gi de partene som granskeren eller tilsynsstyret har sendt en erklæring om granskingsresultater til, innsyn i saksmappen. Innsyn skal innvilges etter underretning om en erklæring om granskingsresultater.

2. Saksdokumenter som det er gitt innsyn i etter denne artikkel, skal brukes bare med henblikk på rettergang eller forvaltningsmessig behandling i forbindelse med anvendelse av forordning (EF) nr. 1060/2009.

Artikkel 6

Foreldelsesfrister for ilegging av sanksjoner

1. Foreldelsesfristen for ESMAs myndighet til å ilegge kredittvurderingsbyråer overtredelsesgebyrer, skal være:

- a) tre år ved overtredelser der grunnbeløpet for overtredelsesgebyret i henhold til artikkel 36a nr. 2 i forordning (EF) nr. 1060/2009 er høyst 50 000 euro,

- b) fem år ved andre overtredelser.

2. Fristene nevnt i nr. 1 skal begynne å løpe dagen etter at overtredelsen ble begått. Ved vedvarende eller gjentatte overtredelser regnes imidlertid fristen fra den dagen overtredelsen opphører.

3. Ethvert tiltak truffet av ESMA med sikte på granskingen eller saksbehandlingen i forbindelse med en overtredelse av forordning (EF) nr. 1060/2009, skal avbryte foreldelsesfristen for ilegging av overtredelsesgebyrer. Foreldelsesfristen skal avbrytes fra den dagen tiltaket meddeles kredittvurderingsbyrået eller personen som er gjenstand for granskingen eller saksbehandlingen.

4. Ved hvert avbrudd skal foreldelsesfristen begynne å løpe på nytt. Foreldelsesfristen skal imidlertid utløpe senest den dagen det har gått dobbelt så lang tid som foreldelsesfristens lengde uten at ESMA har ilagt overtredelsesgebyr. Denne perioden skal forlenges med det tidsrommet foreldelsesfristen er midlertidig utsatt i samsvar med nr. 5.

5. Foreldelsesfristen for å ilegge overtredelsesgebyrer skal utsettes så lenge ESMAs beslutning behandles av klageinstansen i samsvar med artikkel 58 i europaparlaments- og rådsforordning (EU) nr. 1095/2010⁽¹⁾, og av Den europeiske unions domstol i samsvar med artikkel 36e i forordning (EF) nr. 1060/2009.

Artikkel 7

Foreldelsesfrister for håndheving av sanksjoner

1. ESMAs myndighet til å håndheve beslutninger som er truffet i henhold til artikkel 36a og 36b i forordning (EF) nr. 1060/2009, foreldes etter fem år.

2. Femårsperioden nevnt i nr. 1 skal begynne å løpe dagen etter at beslutningen blir endelig.

3. Foreldelsesfristen for håndheving av sanksjoner skal avbrytes ved

- a) underretning fra ESMA til kredittvurderingsbyrået eller en annen berørt person om en beslutning som endrer overtredelsesgebyrets eller tvangsmulktens opprinnelige beløp,

- b) tiltak som ESMA eller en medlemsstats myndighet på anmodning fra ESMA treffer for å tvangsinn drive overtredelsesgebyret eller håndheve betalingsvilkårene for overtredelsesgebyret eller tvangsmulkten.

4. Ved hvert avbrudd skal foreldelsesfristen begynne å løpe på nytt.

5. Foreldelsesfristen for håndheving av sanksjoner skal utsettes så lenge som

- a) betalingsfristen gjelder,

⁽¹⁾ EUT L 331 av 15.12.2010, s. 84.

b) tvangsinndrivelse er utsatt i påvente av en beslutning fra ESMAAs klageinstans i samsvar med artikkel 58 i forordning (EU) nr. 1095/2010 og Den europeiske unions domstol i samsvar med artikkel 36e i forordning (EF) nr. 1060/2009.

Artikkel 8

Inndrivelse av overtredelsesgebyrer og tvangsmulfter

Overtredelsesgebyrene og tvangsmulktene som ESMA inndriver, skal settes på en rentebærende konto som åpnes av ESMAAs regnskapsfører, inntil beløpene er blitt endelige. I mellomtiden skal beløpene ikke oppføres i ESMAAs budsjett eller registreres som budsjettmidler.

Når ESMAAs regnskapsfører har fastslått at overtredelsesgebyrene og/eller tvangsmulktene er blitt endelige etter at alle ankemuligheter eventuelt er utprøvd, skal regnskapsføreren

overføre disse beløpene samt eventuelle renter til Kommisjonen. Disse beløpene skal så oppføres i EUs budsjett under alminnelige inntekter.

ESMAAs regnskapsfører skal regelmessig rapportere til ansvarsberettigede i DG MARKT om størrelsen på ilagte overtredelsesgebyrer og tvangsmulfter og statusen for disse.

Artikkel 9

Beregning av perioder, datoer og frister

Forordning (EØF, Euratom) nr. 1182/71 får anvendelse på perioder, datoer og frister.

Artikkel 10

Denne forordning trer i kraft den tredje dag etter at den er kunngjort i *Den europeiske unions tidende*.

Denne forordning er bindende i alle deler og kommer direkte til anvendelse i alle medlemsstater.

Utferdiget i Brussel, 12. juli 2012.

For Kommisjonen

José Manuel BARROSO

President
