

**FRAMSELD REGLUGERÐ FRAMKVÆMDASTJÓRNARINNAR  
(ESB) 2018/1618****2020/EES/5/58****frá 12. júlí 2018****um breytingu á framseldri reglugerð (ESB) nr. 231/2013 að því er varðar varðveisluskyldur vörsluaðila (\*)**

FRAMKVÆMDASTJÓRN EVRÓPUSAMBANDSINS HEFUR,

með hliðsjón af sáttmálanum um starfshætti Evrópusambandsins,

með hliðsjón af tilskipun Evrópuþingsins og ráðsins 2011/61/ESB frá 8. júní 2011 um rekstraraðila sérhæfðra sjóða <sup>(1)</sup>, einkum 17. mgr. 21 gr.,*og að teknu tilliti til eftirfarandi:*

- 1) Vegna mismunandi landslaga um verðbréf og ógjaldfærni, sem eru ekki samræmd á vettvangi Sambandsins, þá er munur á vernd fjármálagerninga í vörslu þriðju aðila fyrir viðskiptavinum sem eru sérhæfðir sjóðir (AIF), gegn hættu af ógjaldfærni. Til að tryggja öfluga vernd eigna viðskiptavina eins og kveðið er á um í tilskipun 2011/61/ESB en jafnframt heimila strangari kröfur í landslögum á þessum sviðum sem ekki eru samræmd er nauðsynlegt að skýra skuldbindingarnar sem varða varðveislu eigna sem mælt er fyrir um í tilskipun 2011/61/ESB.
- 2) Sem stendur beita lögbær yfirvöld og aðilar í starfsgreininni kröfunum um aðgreiningu eigna, sem mælt er fyrir um í framseldri reglugerð framkvæmdastjórnarinnar (ESB) 231/2013 <sup>(2)</sup>, með mismunandi hætti. Þar eð vörsluaðilar, sem eru fyrsti liðurinn í vörslukeðju eru skyldugir til að hafa aðgreindan reikning til að geyma fjármálagerninga fyrir hvern viðskiptavin sem er sérhæfður sjóður, er nauðsynlegt að skýra að þegar þriðja aðila er framseld vörsluaðgerð ætti sá síðarnefndi að geta geymt eignir eins viðskiptavinar vörsluaðilans, þ.m.t. eignir fyrir sérhæfða sjóði og verðbréfasjóði (UCITS), á safnreikningi. Á þessum safnreikningi ætti aldrei að geyma eigin eignir vörsluaðilans og eigin eignir þriðja aðilans, né heldur eignir sem tilheyra öðrum viðskiptavinum þriðja aðilans. Á sama hátt ætti undirvörsluaðilinn, í þeim tilvikum sem vörsluaðgerð er framseld áfram, að geta geymt eignir viðskiptavina vörsluaðilans sem framselur aðgerðina, á safnreikningi. Á þessum safnreikningi ætti aldrei að geyma eigin eignir undirvörsluaðila og eigin eignir vörsluaðilans sem framselur aðgerðina, né heldur eignir sem tilheyra öðrum viðskiptavinum undirvörsluaðilans. Þetta er nauðsynlegt til að gott jafnvægi náist milli skilvirkni markaðarins og fjárfestaverndar.
- 3) Til að lágmarka hættu á tapi á eignum sem geymdar eru á safnreikningum þriðja aðila fyrir fjármálagerninga, sem vörsluaðgerðin hefur verið framseld til, ætti tíðni afstemminga milli reikninga fyrir fjármálagerninga og skráa vörsluaðilans um viðskiptavin sem er sérhæfður sjóður og þriðja aðilans eða milli þriðju aðilanna, ef vörsluaðgerðin hefur verið framseld lengra niður vörslukeðjunna, að tryggja tímanlega sendingu viðeigandi upplýsinga til vörsluaðilans.

(\*) Þessi ESB-gerð birtist í Stjttíð. ESB L 271, 30.10.2018, bls. 1. Hennar var getið í ákvörðun sameiginlegu EES-nefndarinnar nr. 308/2019 frá 13. desember 2019 um breytingu á IX. viðauka (Fjármálaþjónusta) við EES-samninginn (bíður birtingar).

(1) Tilskipun Evrópuþingsins og ráðsins 2011/61/ESB frá 8. júní 2011 um rekstraraðila sérhæfðra sjóða og um breytingu á tilskipunum 2003/41/EB og 2009/65/EB og reglugerðum (EB) nr. 1060/2009 og (ESB) nr. 1095/2010 (Stjttíð. ESB L 174, 1.7.2011, bls. 1).

(2) Framseld reglugerð framkvæmdastjórnarinnar (ESB) nr. 231/2013 frá 19. desember 2012 um viðbætur við tilskipun Evrópuþingsins og ráðsins 2011/61/ESB að því er varðar undanþágur, almenn rekstrarskilyrði, vörsluaðila, vögun, gagnsæi og eftirlit (Stjttíð. ESB L 83, 22.3.2013, bls. 1).

Tíðni þessara afstemminga ætti þar að auki að vera háð hreyfingum á þessum safnreikningi, þ.m.t. viðskiptum í tengslum við eignirnar sem tilheyra öðrum viðskiptavinum vörsluaðilans sem geymdar eru á sama safnreikningi og eignir sérhæfða sjóðsins.

- 4) Vörsluaðilinn ætti að geta haldið áfram að sinna skyldum sínum af skilvirkni þegar varsla eigna sem tilheyra viðskiptavinum sem eru sérhæfðir sjóðir er framseld til þriðja aðila. Því er nauðsynlegt að krefjast þess að vörsluaðili haldi skrá yfir reikninga fyrir fjármálagerninga, sem hann hefur stofnað í nafni viðskiptavinar sem er sérhæfður sjóður eða í nafni rekstraraðila sérhæfðs sjóðs, sem kemur fram fyrir hönd sérhæfða sjóðsins, sem sýnir að eignirnar sem eru í vörslu þriðja aðila tilheyri þeim tiltekna sérhæfða sjóði.
- 5) Til að styrkja stöðu vörsluaðila í tengslum við þriðju aðila sem varsla eigna hefur verið framseld til, ætti að skjalfesta slíkt samband með skriflegum framsalssamningi. Þessi samningur ætti að gera vörsluaðilanum kleift að grípa til allra nauðsynlegra aðgerða til að tryggja að eignir í vörslu njóti fullnægjandi verndar og að þriðji aðilinn fari ávallt að framsalssamningnum og kröfunum í tilskipun 2011/61/ESB og framseldri reglugerð (ESB) 231/2013. Enn fremur ættu vörsluaðilinn og þriðji aðilinn að koma sér formlega saman um það hvort þriðja aðilanum sé heimilt að framselja vörsluaðgerðirnar áfram. Í því tilviki ætti fyrirkomulagið eða samningurinn á milli þriðja aðilans sem framselur og þriðja aðilans sem vörsluaðgerðunum er framselt áfram til að falla undir réttindi og skyldur sem eru jafngildar þeim sem komið hefur verið á á milli vörsluaðilans og þriðja aðilans sem framselur aðgerðina.
- 6) Til að gera vörsluaðila kleift að gegna störfum sínum er nauðsynlegt að styrkja eftirlit vörsluaðila með þriðju aðilum, án tillits til þess hvort þeir eru staðsettir innan eða utan Sambandsins. Krefja ætti vörsluaðila um að sannreyna hvort fjármálagerningar sérhæfðra sjóða eru rétt skráðir í bókum þriðja aðila og að skrárnar séu nægjanlega nákvæmar til að hægt sé að tilgreina eðli, staðsetningu og eignarhald á eignum sem haldið er í vörslu. Til að auðvelda skilvirkar efndir á skyldum vörsluaðila ættu þriðju aðilar að láta þeim í té yfirlýsingu um allar breytingar sem áhrif hafa á eignirnar sem eru í vörslu fyrir viðskiptavinum vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir.
- 7) Með hliðsjón af skyldum sínum til að sýna aðgát og kostgæfni við framsal á vörsluaðgerðum ættu vörsluaðilar að fá óháð lögfræðilít áður en aðgerðin er framseld til þriðja aðila sem staðsettur er utan Sambandsins, þar sem lagt er mat á lög um ógjaldfærni þess þriðja lands þar sem sá þriðji aðili er staðsettur, þ.m.t. úttekt á verndinni sem aðgreindir reikningar fyrir fjármálagerninga fá í þeirri lögsögu. Álitid sem viðkomandi starfsgreinasamtök eða lögmannastofur veita um hverja lögsögu í þágu fleiri vörsluaðila ætti að vera ásættanlegt. Vörsluaðilinn ætti enn fremur að tryggja að þriðji aðilinn sem staðsettur er utan Sambandsins upplýsi hann um sérhverja breytingu á aðstæðum eða á lögum um ógjaldfærni þess þriðja lands sem áhrif geta haft á stöðu eigna viðskiptavina vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir.
- 8) Til að gera vörsluaðilum kleift að aðlagast nýjum kröfum í þessari reglugerð ætti að fresta upphafsdagsetningunni, þegar þessi reglugerð kemur til framkvæmda, um 18 mánuði frá birtingu hennar í Stjórnartíðindunum Evrópusambandsins.
- 9) Ráðstafanirnar sem gerðar eru með þessari reglugerð eru í samræmi við álit Evrópsku verðbréfamarkaðseftirlitsstofnunarinnar. <sup>(3)</sup>
- 10) Ráðstafanirnar sem gerðar eru með þessari reglugerð eru í samræmi við álit sérfræðingahóps evrópsku verðbréfa-nefndarinnar.
- 11) Því ber að breyta framseldri reglugerð (ESB) nr. 231/2013 til samræmis við það.

#### SAMÞYKKT REGLUGERÐ ÞESSA:

##### *1. gr.*

Framseldri reglugerð (ESB) nr. 231/2013 er breytt sem hér segir:

- 1) Ákvæðum 89. gr. er breytt sem hér segir:
  - a) Ákvæðum 1. mgr. er breytt sem hér segir:
    - i. í stað c-liðar kemur eftirfarandi:

„c) afstemmingar séu framkvæmdar eins oft og þörf krefur á milli innra bókhalds og skráa vörsluaðilans og sérhvers þriðja aðila sem hefur fengið vörsluaðgerðir framseldar í samræmi við 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB.“

<sup>(3)</sup> Álit Evrópsku verðbréfamarkaðseftirlitsstofnunarinnar 20.7.2017, 34 45 277.

ii. eftirfarandi önnur undirgrein bætist við:

„Í tengslum við c-lið fyrstu undirgreinar skal hafa eftirfarandi þætti til grundvallar við ákvörðun á tíðni afstemminga:

- a) hefðbundna viðskiptastarfsemi sérhæfða sjóðsins,
- b) öll viðskipti sem eiga sér stað utan hefðbundinnar viðskiptastarfsemi,
- c) öll viðskipti sem eru fyrir hönd annars viðskiptavinar, sem þriðji aðili varðveitir eignir fyrir á sama reikningi fyrir fjármálagerninga og eignir sérhæfða sjóðsins.“

b) Í stað 2. mgr. kemur eftirfarandi:

„2. Vörsluaðili sem hefur framselt vörsluaðgerðir sínar til þriðja aðila í samræmi við 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB skal áfram falla undir kröfurnar í a- til e-lið 1. mgr. þessarar greinar. Hann skal einnig tryggja að þriðji aðili fullnægi kröfunum í b- til g-lið 1. mgr. og aðgreiningarskyldunum sem mælt er fyrir um í 99. gr.“

2) Eftirfarandi 2. mgr. a bætist við 98. gr.:

„2a. Samningur, þar sem vörsluaðilinn tilnefnir þriðja aðila til að varsla eignir þeirra viðskiptavina vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir, skal innihalda a.m.k. eftirfarandi ákvæði:

a) tryggingu fyrir rétti vörsluaðila til upplýsinga, eftirlits og aðgengis að viðkomandi skrá og reikningum hjá þriðja aðila sem hefur eignir í vörslu, til að gera vörsluaðilanum kleift að uppfylla skyldur sínar til eftirlits og áreiðanleikakönnunar og einkum til að gera vörsluaðila kleift að:

- i. tilgreina allar einingar innan vörslukeðjunnar,
- ii. sannreyna að magn tilgreindra fjármálagerninga sem skráðir eru á reikninga fyrir fjármálagerninga sem stofnaðir eru í bókum vörsluaðila í nafni sérhæfða sjóðsins eða í nafni rekstraraðila sérhæfðra sjóða, sem kemur fram fyrir hönd sérhæfða sjóðsins, stemmi við magn tilgreindra fjármálagerninga í vörslu þriðja aðila fyrir þann sérhæfða sjóð eins og skráð er á reikninginn fyrir fjármálagerningana sem stofnaður er í bókum þriðja aðila,
- iii. sannreyna að magn tilgreindra fjármálagerninga, sem eru skráðir og varðveittir á reikningi fyrir fjármálagerninga sem stofnaður er í miðlægri verðbréfamiðstöð (CSD) útgefanda eða umboðsaðila hans, í nafni þriðja aðila fyrir hönd viðskiptavina hans, stemmi við magn tilgreindra fjármálagerninga sem færðir eru á reikningana fyrir fjármálagerninga sem stofnaðir eru í bókum vörsluaðila í nafni hvers viðskiptavinar hans sem er sérhæfður sjóður eða í nafni rekstraraðila sérhæfðra sjóða sem kemur fram fyrir hönd sérhæfða sjóðsins,

b) upplýsingar um jafngild réttindi og skyldur sem samkomulag er um á milli þriðja aðila og annars þriðja aðila, ef um er að ræða frekara framsal á vörsluaðgerðum.“

3) Ákvæðum 99. gr. er breytt sem hér segir:

a) Í stað 1. mgr. kemur eftirfarandi:

„1. Þegar vörsluaðgerðir hafa verið framseldar til þriðja aðila að öllu leyti eða að hluta skal vörsluaðilinn tryggja að þriðji aðilinn sem hefur fengið vörsluaðgerðirnar framseldar til sín skv. 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB starfi í samræmi við aðgreiningarskylduna, sem mælt er fyrir um í iii. lið d-liðar 11. mgr. 21. gr. þeirrar tilskipunar með því að tryggja og sannreyna að þriðji aðilinn:

- a) skrái rétt alla tilgreinda fjármálagerninga sem eru á reikningnum fyrir fjármálagerninga, sem stofnaður er í bókum þriðja aðila, til að hafa í vörslu fjármálagerninga fyrir viðskiptavini vörsluaðila, sem undanskilur fjármálagerninga í eigu vörsluaðila og þriðja aðila og annarra viðskiptavina þriðja aðila, til að gera vörsluaðilanum kleift að stemma af magn tilgreindra fjármálagerninga sem skráðir eru á reikningana sem stofnaðir eru í bókum vörsluaðilans í nafni hvers viðskiptavinar hans sem er sérhæfður sjóður eða í nafni rekstraraðila sérhæfðra sjóða sem kemur fram fyrir hönd sérhæfða sjóðsins,
- b) haldi allar nauðsynlegar skrár og reikninga fyrir fjármálagerninga til að gera vörsluaðila kleift, hvenær sem er og án tafar, að greina eignir viðskiptavina vörsluaðilans frá eigin eignum þriðja aðila, eignum annarra viðskiptavina þriðja aðila og eignum sem varðveittar eru fyrir vörsluaðilann fyrir hans eigin reikning,

- c) haldi skrár sínar og reikninga fyrir fjármálagerninga þannig að tryggt sé að þeir séu áreiðanlegir, einkum að þeir samsvari eignum í vörslu fyrir viðskiptavini vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir og sem vörsluaðili getur stuðst við hvenær sem er til að sannreyna nákvæmt eðli, staðsetningu og eignarhald á þessum eignum,
- d) leggi reglulega fram yfirlit til vörsluaðilans, og í öllu falli hvenær sem breyting á aðstæðum á sér stað, sem tilgreinir eignir viðskiptavina vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir,
- e) framkvæmi eins oft og þörf krefur afstemmingar á milli reikninga sinna fyrir fjármálagerninga og innra bókhalds síns og þriðja aðilans sem hefur fengið vörsluaðgerðir framseldar í samræmi við 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB.

Tíðni afstemminga skal ákvarða í samræmi við 1. mgr. 89. gr.,

- f) innleiði fullnægjandi skipulagsráðstafanir til að lágmarka hættuna á að tapa fjármálagerningum eða að þeir rýrni, eða réttindum í tengslum við þessa fjármálagerninga vegna misnotkunar á fjármálagerningunum, svika, slakrar umsjónar, ófullnægjandi skráningar eða vanrækslu,
- g) þegar þriðji aðilinn er eining sem um getur í a-, b- og c-lið 1. mgr. 18. gr. tilskipunar 2006/73/EB, sem lýtur skilvirkum varfærnireglum og -eftirliti sem hafa sömu áhrif og lög Sambandsins og er framfylgt á skilvirkan hátt, skal vörsluaðilinn grípa til nauðsynlegra aðgerða til að tryggja að reiðufé sérhæfða sjóðsins sé í vörslu á reikningi eða reikningum í samræmi við 7. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB.“

b) Eftirfarandi 2. mgr. a bætist við:

„2a. Þegar vörsluaðili framselur vörsluaðgerðir sínar til þriðja aðila sem staðsettur er í þriðja landi, í samræmi við 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB, skal vörsluaðilinn, í viðbót við kröfurnar í 1. mgr. þessarar greinar, tryggja eftirfarandi:

- a) vörsluaðilinn fái lögfræðiráðgjöf frá óháðum einstaklingi eða lögaðila sem staðfesti að í gildandi lögum um ógjaldfærni sé eftirfarandi viðurkennt:
  - i. að eignum viðskiptavina vörsluaðilans sé haldið aðskildum frá eigin eignum þriðja aðila, frá eignum annarra viðskiptavina þriðja aðilans og frá eignum sem þriðji aðili varðveitir fyrir eigin reikning vörsluaðilans,
  - ii. að eignir viðskiptavina vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir myndi ekki hluta af búi þriðja aðilans komi til ógjaldfærni,
  - iii. að eignir viðskiptavina vörsluaðilans sem eru sérhæfðir sjóðir séu ekki tiltækar til úthlutunar meðal, eða innlausnar til hagsbóta, lánveitenda þriðja aðila sem vörsluaðgerð hefur verið framseld til í samræmi við 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2009/65/ESB,
- b) þriðji aðilinn geri eftirfarandi ráðstafanir:
  - i. hann tryggir að skilyrðin sem mælt er fyrir um í a-lið séu uppfyllt þegar gengið er frá framsalssamningnum við vörsluaðilann og á meðan hann er í gildi,
  - ii. hann upplýsir vörsluaðilann tafarlaust hvenær sem einhver af skilyrðunum sem um getur í i. lið eru ekki lengur uppfyllt,
  - iii. hann upplýsir vörsluaðilann um sérhverjar breytingar á gildandi lögum um ógjaldfærni og skilvirkri beitingu þeirra.“

c) Í stað 3. mgr. komi eftirfarandi:

„Ákvæði 1. og 2. mgr. og 2. mgr. a skulu gilda að breyttu breytanda þegar þriðji aðilinn, sem fær vörsluaðgerðir framseldar til sín í samræmi við 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB, hefur ákveðið að framselja vörsluaðgerðir sínar, að öllu leyti eða að hluta, áfram til annars þriðja aðila samkvæmt þriðju undirgrein 11. mgr. 21. gr. tilskipunar 2011/61/ESB.“

2. gr.

Reglugerð þessi öðlast gildi á tuttugasta degi eftir að hún birtist í *Stjórnartíðindum Evrópusambandsins*.

Hún kemur til framkvæmda frá og með 1. apríl 2020.

Reglugerð þessi er bindandi í heild sinni og gildir í öllum aðildarríkjunum án frekari lögfestingar.

Gjört í Brussel 12. júlí 2018.

*Fyrir hönd framkvæmdastjórnarinnar,*

Jean-Claude JUNCKER

*forseti.*

---