

KOMMISJONSDIREKTIV 2007/16/EF

2011/EØS/35/50

av 19. mars 2007

om gjennomføring av rådsdirektiv 85/611/EØF om samordning av lover og forskrifter om visse foretak for kollektiv investering i verdipapirer (investeringsforetak) med hensyn til forklaring av visse definisjoner(*)

KOMMISJONEN FOR DE EUROPEISKE FELLESKAP
HAR —

under henvisning til traktaten om opprettelse av Det europeiske fellesskap,

under henvisning til rådsdirektiv 85/611/EØF av 20. desember 1985 om samordning av lover og forskrifter om visse foretak for kollektiv investering i verdipapirer (investeringsforetak)⁽¹⁾, særlig i artikkel 53a bokstav a), og

ut fra følgende betraktninger:

- 1) Direktiv 85/611/EØF inneholder flere, iblant sammenhengende, definisjoner med hensyn til de eiendeler som foretak for kollektiv investering i omsettelige verdipapirer, heretter kalt «investeringsforetak», kan investere i, f.eks. en definisjon av omsettelige verdipapirer og en definisjon av pengemarkedsinstrumenter.
- 2) Siden direktiv 85/611/EØF ble vedtatt, har antallet finansielle instrumenter som omsettes på finansmarkedene økt betraktelig, noe som har ført til usikkerhet om hvorvidt visse kategorier av finansielle instrumenter omfattes av de nevnte definisjonene. Usikkerhet rundt anvendelsen av definisjonene kan føre til ulike fortolkninger av direktivet.
- 3) For å sikre en ensartet anvendelse av direktiv 85/611/EØF, for å hjelpe medlemsstatene med å utvikle en felles forståelse av hvilke kategorier av eiendeler et investeringsforetak kan investere i, og for å sikre at definisjonene blir forstått på en måte som er i samsvar

med de grunnleggende prinsippene i direktiv 85/611/EØF, for eksempel de som gjelder spredning og begrensning av risiko samt investeringsforetakets evne til å innløse sine andeler på anmodning fra andelseierne og beregne foretakets netto andelsverdi i forbindelse med utstedelse eller innløsning av andeler, er det nødvendig å gi vedkommende myndigheter og markedsdeltakerne større rettssikkerhet i denne forbindelse. Større rettssikkerhet vil også bidra til at framgangsmåten for melding i forbindelse med spredning av investeringsforetak over landegrensene fungerer på en bedre måte.

- 4) Forklaringene i dette direktiv medfører ikke i seg selv nye atferdsmessige eller operative forpliktelser for vedkommende myndigheter eller markedsdeltakerne. Hensikten er ikke å gi en uttømmende oversikt over finansielle instrumenter og transaksjoner, men å kaste lys over noen grunnleggende kriterier som kan gjøre det lettere å vurdere hvorvidt en klasse finansielle instrumenter omfattes av de ulike definisjonene.
- 5) Spørsmålet om et investeringsforetak kan investere i en bestemt eiendel må vurderes ikke bare med hensyn til om eiendelen omfattes av definisjonene som forklares i denne teksten, men også med hensyn til de andre kravene i direktiv 85/611/EØF. Vedkommende nasjonale myndigheter kan innenfor rammen av sine tilsynsplikter samarbeide gjennom Komiteen av europeiske verdipapirtilsyn (CESR) for å utvikle felles metoder for den praktiske løpende anvendelsen av disse forklaringene, særlig i forbindelse med andre krav i direktiv 85/611/EØF, for eksempel framgangsmåtene for kontroll- og risikohåndtering, og for å sikre at produktpasset fungerer på en tilfredsstillende måte.
- 6) I direktiv 85/611/EØF defineres omsettelige verdipapirer utelukkende fra et formelt/juridisk synspunkt. Definisjonen av omsettelige verdipapirer kan derfor anvendes på et bredt spekter av finansielle produkter med ulike kjennetegn og ulike grader av likviditet. For hvert av disse finansielle produktene bør det sikres sammenheng mellom definisjonen av omsettelige verdipapirer og andre bestemmelser i direktivet.

(*) Denne fellesskapsrettsakten, kunngjort i EUT L 79 av 20.3.2007, s. 11, er omhandlet i EØS-komiteens beslutning nr. 114/2007 av 28. september 2007 om endring av EØS-avtalens vedlegg IX (Finansielle tjenester), se EØS-tillegget til Den europeiske unions tidende nr. 9, 21.2.2008, s. 28.

⁽¹⁾ EFT L 375 av 31.12.1985, s. 3. Direktivet sist endret ved europaparlaments- og rådsdirektiv 2005/1/EF (EUT L 79 av 24.3.2005, s. 9).

- 7) Fond med fast kapital utgjør en klasse eiendeler som ikke uttrykkelig er nevnt som en eiendel som et investeringsforetak i henhold til direktiv 85/611/EØF kan investere i. Andeler i fond med fast kapital behandles imidlertid ofte som omsettelige verdipapirer, og deres opptak til notering på et regulert marked gir ofte grunnlag for en slik behandling. Det er derfor nødvendig å gi markedsdeltakere og vedkommende myndigheter rettssikkerhet med hensyn til hvorvidt andeler i fond med fast kapital omfattes av definisjonen av omsettelige verdipapirer. Vedkommende nasjonale myndigheter kan samarbeide gjennom Komiteen av europeiske verdipapirtilsyn for å utvikle felles metoder for den praktiske løpende anvendelsen av gjeldende kriterier for fond med fast kapital, særlig med hensyn til grunnleggende minstestandarder for foretaksstyringsordninger.
- 8) Det er også behov for ytterligere rettssikkerhet med hensyn til kategorisering av finansielle instrumenter som omsettelige verdipapirer når de finansielle instrumentene er knyttet til resultatutviklingen for andre eiendeler, herunder eiendeler som ikke er nevnt i direktiv 85/611/EØF eller som er sikret gjennom slike eiendeler. Det bør gjøres klart at dersom tilknytningen til det underliggende instrumentet eller til en annen av instrumentets bestanddeler gjelder et element som må anses som et innebygd derivat, faller det finansielle instrumentet i underkategorien omsettelige verdipapirer som omfatter et innebygd derivat. Følgelig må kriteriene for derivater i henhold til direktiv 85/611/EØF anvendes på det elementet.
- 9) For å omfattes av definisjonen av pengemarkedsinstrumenter i direktiv 85/611/EØF bør et finansielt instrument oppfylle visse kriterier, særlig med hensyn til at det normalt omsettes på pengemarkedet, er likvid og har en verdi som kan fastsettes med nøyaktighet til enhver tid. Det må sikres at disse kriteriene anvendes på en ensartet måte, samtidig som det tas hensyn til visse praksiser i markedet. Det må også gjøres klart at kriteriene må forstås i sammenheng med andre prinsipper i direktiv 85/611/EØF. Definisjonen av pengemarkedsinstrumenter bør også omfatte finansielle instrumenter som ikke er opptatt til notering eller omsettes på et regulert marked, og som det i direktiv 85/611/EØF er fastsatt kriterier for, i tillegg til de generelle kriteriene for pengemarkedsinstrumenter. På bakgrunn av kravene om vern av investorer er det derfor også nødvendig å klargjøre disse kriteriene, samtidig som det tas hensyn til direktivets prinsipper, for eksempel om porteføljelikviditet i direktivets artikkel 37.
- 10) I henhold til direktiv 85/611/EØF skal finansielle derivater anses som likvide finansielle eiendeler dersom de oppfyller kriteriene fastsatt i direktivet. Det må sikres en ensartet anvendelse av disse kriteriene, og det må også gjøres klart at kriteriene må forstås på en måte som er forenlig med andre bestemmelser i direktivet. Det bør videre gjøres klart at dersom kredittderivater oppfyller disse kriteriene, utgjør de finansielle derivater i henhold til direktiv 85/611/EØF, og kan følgelig behandles som likvide finansielle eiendeler.
- 11) Behovet for klargjøring er særlig påtrengende for derivater basert på finansindekser. Det finnes for tiden en rekke finansindekser som fungerer som underliggende instrument for et finansielt derivat. Disse indeksene kan variere med hensyn til sammensetning eller vektning av bestanddeler. Det må i alle tilfeller sikres at investeringsforetakene er i stand til å oppfylle sine forpliktelser med hensyn til porteføljelikviditet i henhold til artikkel 37 i direktiv 85/611/EØF og beregningen av netto andelsverdi, og at disseforpliktelsene ikke påvirkes negativt av kjennetegnene til det finansielle derivatets underliggende instrument. Det bør gjøres klart at finansielle derivater basert på finansindekser som har en tilstrekkelig spredning, som utgjør en passende standardverdi for referansemåling for markedet de refererer til, og som det finnes relevante opplysninger om med hensyn til indeksens sammensetning og beregning, tilhører kategorien finansielle derivater som likvide finansielle eiendeler. Vedkommende nasjonale myndigheter kan samarbeide gjennom Komiteen av europeiske verdipapirtilsyn for å utvikle felles metoder for den praktiske løpende anvendelsen av kriteriene med hensyn til indekser basert på eiendeler som ikke enkeltvis er identifisert som godkjente eiendeler i direktivet.
- 12) I direktiv 85/611/EØF anerkjennes omsettelige verdipapirer og pengemarkedsinstrumenter som omfatter et innebygd derivat, som en underkategori av omsettelige verdipapirer og pengemarkedsinstrumenter. At et derivat er innebygd i et omsettelig verdipapir eller et pengemarkedsinstrument medfører ikke at hele det finansielle instrumentet omdannes til et finansielt derivat som ikke omfattes av definisjonene av omsettelig verdipapir eller pengemarkedsinstrument. Det må derfor avklares om et finansielt derivat kan anses som innebygd i et annet instrument. I tillegg vil et innebygd derivat i et omsettelig verdipapir eller et pengemarkedsinstrument innebære en risiko for at reglene for finansielle derivater innført ved direktiv 85/611/EØF omgås. I direktivet kreves det derfor at innebygde derivater identifiseres og at nevnte regler overholdes. I betraktning av graden av finansiell nyskaping er det ikke alltid like lett å identifisere et innebygd derivat. For å oppnå større rettssikkerhet på dette området bør det fastsettes kriterier for slik identifisering.
- 13) I henhold til direktiv 85/611/EØF faller metoder og hjelpemidler som gjelder omsettelige verdipapirer eller pengemarkedsinstrumenter, og som benyttes med henblikk på å oppnå en effektiv porteføljeforvaltning, utenfor definisjonene av omsettelige verdipapirer og pengemarkedsinstrumenter. For å avklare grensene

for disse definisjonene må det fastsettes kriterier for identifisering av transaksjoner som omfattes av disse metodene og hjelpemidlene. Det er også nødvendig å huske at disse metodene og hjelpemidlene må forstås i sammenheng med investeringsforetakets øvrige forpliktelser, særlig med hensyn til risikoprofil. Det betyr at de må være i samsvar med reglene i direktiv 85/611/EØF om risikohåndtering og risikospredning samt med direktivets begrensninger med hensyn til salg uten dekning og lån.

- 14) Direktiv 85/611/EØF inneholder kriterier for definisjon av investeringsforetak som etterligner obligasjons- eller aksjeindekser. Investeringsforetak som oppfyller disse kriteriene, behandles på en mer fleksibel måte med hensyn til grenser for utstederkonsentrasjon. Det er derfor nødvendig å utvikle en klar forståelse av disse kriteriene og sikre at de anvendes på en ensartet måte i alle medlemsstatene. Dette innebærer at det må gis en nærmere forklaring på om et investeringsforetak kan anses som et investeringsforetak som etterligner en indeks, for dermed å skape større rettsikkerhet rundt vilkårene som rettferdiggjør særbehandling av slike investeringsforetak.
- 15) Komiteen av europeiske verdipapirtilsyn (CESR) er rådspurt i tekniske spørsmål —
- 16) Tiltakene fastsatt i dette direktiv er i samsvar med uttalelse fra Den europeiske verdipapirkomiteé —

VEDTATT DETTE DIREKTIV:

Artikkel 1

Formål

I dette direktiv fastsettes regler for en forklaring av følgende termer, med sikte på en ensartet anvendelse av dem:

1. omsettelige verdipapirer, som definert i artikkel 1 nr. 8 i direktiv 85/611/EØF,
2. pengemarkedsinstrumenter, som definert i artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF,
3. likvide finansielle eiendeler, som nevnt i definisjonen av investeringsforetak i artikkel 1 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF, med hensyn til finansielle derivater,
4. omsettelige verdipapirer og pengemarkedsinstrumenter som omfatter innebygde derivater, som nevnt i artikkel 21 nr. 3 fjerde ledd i direktiv 85/611/EØF,
5. metoder og hjelpemidler som benyttes med henblikk på å oppnå en effektiv porteføljevaltning, som nevnt i artikkel 21 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF,

6. investeringsforetak som etterligner en indeks, som nevnt i artikkel 1 nr. 3 i direktiv 85/611/EØF,

Artikkel 2

Artikkel 1 nr. 8 i direktiv 85/611/EØF

Omsettelige verdipapirer

1. Henvisningen i artikkel 1 nr. 8 i direktiv 85/611/EØF til omsettelige verdipapirer skal forstås som en henvisning til finansielle instrumenter som oppfyller følgende kriterier:
 - a) Det mulige tapet som investeringsforetaket kan pådra seg med hensyn til å eie de nevnte instrumentene, er begrenset til det beløpet det betalte for dem.
 - b) Instrumentenes likviditetsvekker ikke investeringsforetakets evne til å etterkomme artikkel 37 i direktiv 85/611/EØF.
 - c) En pålitelig vurdering av instrumentene er tilgjengelig i følgende form:
 - i) for verdipapirer som er opptatt til notering eller omsettes på et regulert marked som nevnt i artikkel 19 nr. 1 bokstav a)–d) i direktiv 85/611/EØF, i form av nøyaktige, pålitelige og regelmessig fastsatte priser som enten er markedspriser eller priser som er gjort tilgjengelige av vurderingssystemer uavhengig av utstederen,
 - ii) for andre verdipapirer nevnt i artikkel 19 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF, i form av en regelmessig vurdering basert på opplysninger fra utstederen av verdipapiret eller fra pålitelige investeringsanalyser.
 - d) Relevante opplysninger er tilgjengelige i følgende form:
 - i) for verdipapirer som er opptatt til notering eller omsettes på et regulert marked som nevnt i artikkel 19 nr. 1 bokstav a)–d) i direktiv 85/611/EØF, i form av regelmessige, nøyaktige og omfattende opplysninger til markedet om verdipapiret eller, der det er aktuelt, om verdipapirets portefølje,
 - ii) for andre verdipapirer nevnt i artikkel 19 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF, i form av regelmessige og nøyaktige opplysninger til investeringsforetaket om verdipapiret eller eventuelt om verdipapirets portefølje.

- e) De er omsettelige.
- f) Ervervet av dem er forenlig med investeringsforetakets investeringsmål eller investeringspolitikk, eller begge, i henhold til direktiv 85/611/EØF.
- g) Risikoene forbundet med dem fanges opp på en tilfredsstillende måte av investeringsforetakets risikohåndteringsprosedyre.

Med hensyn til bokstav b) og e) i første ledd skal finansielle instrumenter som er opptatt til notering på et regulert marked i samsvar med artikkel 19 nr. 1 bokstav a), b) eller c) i direktiv 85/611/EØF, antas å ikke sett investeringsforetakets evne til å etterkomme artikkel 37 i direktiv 85/611/EØF i fare, og skal også antas å være omsettelige, med mindre investeringsforetaket har tilgang til opplysninger som ville ha gitt en annen konklusjon.

2. Omsettelige verdipapirer nevnt i artikkel 1 nr. 8 i direktiv 85/611/EØF skal anses å omfatte:

- a) andeler i fond med fast kapital som er opprettet som investeringsselskaper eller verdipapirfond, og som oppfyller følgende kriterier:
 - i) De oppfyller kriteriene angitt i nr. 1.
 - ii) De omfattes av foretaksstyringsordninger for selskaper.
 - iii) Dersom kapitalforvaltningsvirksomheten utføres av en annen enhet på vegne av fondet med fast kapital, omfattes enheten av nasjonale regler for vern av investorer.
- b) andeler i fond med fast kapital som er opprettet i henhold til avtaleretten, og som oppfyller følgende kriterier:
 - i) De oppfyller kriteriene fastsatt i nr. 1.
 - ii) De omfattes av foretaksstyringsordninger som tilsvarer de som er nevnt i bokstav a) ii).
 - iii) De styres av en enhet som omfattes av nasjonale regler for vern av investorer.

- c) finansielle instrumenter som oppfyller følgende kriterier:
 - i) De oppfyller kriteriene fastsatt i nr. 1.
 - ii) De er sikret ved eller knyttet til resultatutviklingen for andre eiendeler, som kan være forskjellige fra de som er nevnt i artikkel 19 nr. 1 i direktiv 85/611/EØF.

3. Dersom et finansielt instrument som omfattes av nr. 2 bokstav c) omfatter et innebygd derivat som nevnt i artikkel 10 i dette direktiv, skal kravene i artikkel 21 i direktiv 85/611/EØF gjelde for det derivatet.

Artikkel 3

Artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF

Instrumenter som vanligvis omsettes på pengemarkedet

- 1. Henvisningen i artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF til pengemarkedsinstrumenter skal forstås som en henvisning til følgende finansielle instrumenter:
 - a) finansielle instrumenter som er opptatt til notering eller omsettes på et regulert marked i samsvar med artikkel 19 nr. 1 bokstav a), b) og c) i direktiv 85/611/EØF.
 - b) Finansielle instrumenter som ikke er opptatt til notering.
- 2. Henvisningen i artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF til pengemarkedsinstrumenter som instrumenter som vanligvis omsettes på pengemarkedet, skal forstås som en henvisning til finansielle instrumenter som oppfyller ett av følgende kriterier:
 - a) De har en løpetid på utstedelsestidspunktet på høyst 397 dager.
 - b) De har en resterende løpetid på høyst 397 dager.
 - c) De gjennomgår regelmessige justeringer av avkastning i tråd med utviklingen på pengemarkedet minst hver 397. dag.
 - d) Deres risikoprofil, herunder kreditt- og renterisikoer, tilsvarer profilen til finansielle instrumenter som har en løpetid som nevnt i bokstav a) eller b), eller som omfattes av justering av avkastning som nevnt i bokstav c).

Artikkel 4

Artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF

Likvide instrumenter med en verdi som kan fastsettes med nøyaktighet til enhver tid

1. Henvisningen i artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF til likvide pengemarkedsinstrumenter skal forstås som en henvisning til finansielle instrumenter som kan selges til en begrenset kostnad innen en tilstrekkelig kort frist, samtidig som det tas hensyn til investeringsforetakets plikt til å gjenkjøpe eller innløse sine andeler på anmodning fra en andelseier.

2. Henvisningen i artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF til pengemarkedsinstrumenter som instrumenter som har en verdi som kan fastsettes med nøyaktighet til enhver tid, skal forstås som en henvisning til finansielle instrumenter som det finnes nøyaktige og pålitelige vurderingssystemer for, og som oppfyller følgende kriterier:

- a) De gjør det mulig for investeringsforetaket å beregne en netto andelsverdi i samsvar med den verdien som det finansielle instrumentet i porteføljen kan omsettes for i en transaksjon på armlengdes avstand mellom velinformerte frivillige parter.
- b) De er basert på enten markedsdata eller vurderingsmodeller, herunder systemer basert på amortiserte kostnader.

3. Kriteriene nevnt i nr. 1 og 2 skal anses som oppfylt for finansielle instrumenter som vanligvis omsettes på pengemarkedet i henhold til artikkel 1 nr. 9 i direktiv 85/611/EØF, og som er opptatt til notering eller omsettes på et regulert marked i samsvar med artikkel 19 nr. 1 bokstav a), b) eller c) i nevnte direktiv, med mindre investeringsforetaket har tilgang til opplysninger som ville ha ført til en annen konklusjon.

Artikkel 5

Artikkel 19 nr. 1 bokstav h) i direktiv 85/611/EØF

Instrumenter der emisjonen eller utstederen selv omfattes av bestemmelser med henblikk på vern av investorer og oppsparte midler

1. Henvisningen i artikkel 19 nr. 1 bokstav h) i direktiv 85/611/EØF til andre pengemarkedsinstrumenter enn dem som omsettes på et regulert marked, og der emisjonen eller utstederen selv omfattes av bestemmelser med henblikk på vern av investorer og oppsparte midler, skal forstås som en henvisning til finansielle instrumenter som oppfyller følgende kriterier:

- a) De oppfyller et av kriteriene i artikkel 3 nr. 2 og alle kriterier i artikkel 4 nr. 1 og 2,

b) Det foreligger passende opplysninger om dem, herunder opplysninger som gjør det mulig å foreta en korrekt vurdering av de kredittrisikoen som er forbundet med investeringen i slike instrumenter, idet det tas hensyn til nr. 2, 3 og 4 i denne artikkel,

c) De er fritt omsettelige.

2. For pengemarkedsinstrumenter som omfattes av artikkel 19 nr. 1 bokstav h) annet og fjerde strekpunkt i direktiv 85/611/EØF, eller som er utstedt av en lokal eller regional myndighet i en medlemsstat eller av et internasjonalt offentlig organ, men som ikke er garantert av en medlemsstat eller, i de tilfeller der en forbundsstat er en medlemsstat, av en av delstatene i forbundsstaten, skal de passende opplysningene nevnt i nr. 1 bokstav b) i denne artikkel bestå av

a) opplysninger om både emisjonen eller emisjonsprogrammet og utstederens rettslige og finansielle stilling før utstedelsen av pengemarkedsinstrumentet,

b) oppdateringer av opplysningene nevnt i bokstav a) regelmessig og ved betydelige hendelser,

c) opplysningene nevnt i bokstav a) kontrollert av tilstrekkelig kvalifisert tredjemann uten instruks fra utsteder,

d) tilgjengelig og pålitelig statistikk om emisjonen eller emisjonsprogrammet.

3. For pengemarkedsinstrumenter som omfattes av artikkel 19 nr. 1 bokstav h) tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF, skal de passende opplysningene nevnt i nr. 1 bokstav b) i denne artikkel bestå av

a) opplysninger om både emisjonen eller emisjonsprogrammet eller om utstederens rettslige og finansielle stilling før utstedelsen av pengemarkedsinstrumentet,

b) oppdateringer av opplysningene nevnt i bokstav a) regelmessig og ved betydelige hendelser,

c) tilgjengelig og pålitelig statistikk om emisjonen eller emisjonsprogrammet eller andre opplysninger som muliggjør en passende vurdering av kredittrisikoen forbundet med investeringen i slike instrumenter.

4. For alle pengemarkedsinstrumenter som omfattes av artikkel 19 nr. 1 bokstav h) første strekpunkt i direktiv 85/611/EØF, unntatt de som er nevnt nr. 2 i denne artikkel og de som er utstedt av Den europeiske sentralbank eller av en medlemsstats sentralbank, skal de passende opplysningene nevnt i nr. 1 bokstav b) i denne artikkel bestå av opplysninger om emisjonen eller emisjonsprogrammet eller om utstederens rettslige og finansielle stilling før utstedelsen av pengemarkedsinstrumentet.

Artikkel 6

Artikkel 19 nr. 1 bokstav h) i direktiv 85/611/EØF

Virksomhet som er underlagt og overholder tilsynsregler som vedkommende myndigheter anser å være minst like strenge som dem som er fastsatt i Fellesskapets regelverk

Henvisningen i artikkel 19 nr. 1 bokstav h) tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF til en virksomhet som er underlagt og overholder tilsynsregler som vedkommende myndigheter anser å være minst like strenge som de som er fastsatt i Fellesskapets regelverk, skal forstås som en henvisning til utstedere som er underlagt og overholder tilsynsregler, og som oppfyller ett av følgende kriterier:

1. Utstederen er hjemmehørende i Det europeiske økonomiske samarbeidsområde.
2. Utstederen er hjemmehørende i de OECD-statene som tilhører G 10-gruppen,
3. Utstederen har en kredittvurdering som minst tilsvarer «investment grade».
4. Det kan på grunnlag av en dybdeanalyse av utstederen påvises at tilsynsreglene som gjelder for utstederen er minst like strenge som de som er fastsatt i Fellesskapets regelverk.

Artikkel 7

Artikkel 19 nr. 1 bokstav h) i direktiv 85/611/EØF

Verdipapiriseringsinstrumenter som omfattes av en banks likviditetslinje

1. Henvisningen i artikkel 19 nr. 1 bokstav h) fjerdestrekpunkt i direktiv 85/611/EØF til verdipapiriseringsinstrumenter skal forstås som en henvisning til strukturer som er opprettet i foretaks-, forvaltnings- eller kontraktsmessig form med sikte på verdipapiriseringsvirksomhet.
2. Henvisningen i artikkel 19 nr. 1 bokstav h) fjerde strekpunkt i direktiv 85/611/EØF til en banks likviditetslinjer skal forstås som en henvisning til banktjenester som garanteres av en finansinstitusjon som selv etterkommer artikkel 19 nr. 1 bokstav h) tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF.

Artikkel 8

Artikkel 1 nr. 2 og artikkel 19 nr. 1 bokstav g) i direktiv 85/611/EØF

Likvide finansielle eiendeler med hensyn til finansielle derivater

1. Henvisningen i artikkel 1 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF til likvide finansielle eiendeler skal, med hensyn til finansielle derivater, forstås som en henvisning til finansielle derivater som oppfyller følgende kriterier:

- a) Deres underliggende instrumenter består av en eller flere av følgende deler:
 - i) eiendeler angitt i artikkel 19 nr. 1 i direktiv 85/611/EØF, herunder finansielle instrumenter som har en eller flere av disse eiendelenes kjennetegn,
 - ii) rentesatser,
 - iii) utenlandske valutakurser eller valutaer,
 - iv) finansindekser.
- b) Når det gjelder OTC-derivater, oppfyller de vilkårene i artikkel 19 nr. 1 bokstav g) annet og tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF.

2. Finansielle derivater nevnt i artikkel 19 nr. 1 bokstav g) i direktiv 85/611/EØF skal anses å omfatte instrumenter som oppfyller følgende kriterier:

- a) De gjør det mulig å overføre kredittrisikoen for en eiendel i henhold til nr. 1 bokstav a) i denne artikkel uavhengig av de andre risikoene forbundet med denne eiendelen.
- b) De fører ikke til levering eller overføring, herunder i form av kontanter, av andre eiendeler enn dem som er nevnt i artikkel 19 nr. 1 og 2 i direktiv 85/611/EØF,
- c) De oppfyller kriteriene for OTC-derivater fastsatt i artikkel 19 nr. 1 bokstav g) annet og tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF og i nr. 3 og 4 i denne artikkel,
- d) Risikoene forbundet med dem fanges opp på en tilfredsstillende måte av investeringsforetakets risikohåndteringsprosedyre og av internkontrollordninger i tilfelle av risikoer for asymmetrisk informasjon mellom investeringsforetaket og motparten til kreditderivatet som følge av motpartens mulige tilgang til uoffisielle opplysninger om selskaper hvis eiendeler utgjør underliggende instrumenter for kreditderivater.

3. Med hensyn til artikkel 19 nr. 1 bokstav g) tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF skal henvisningen til virkelig verdi forstås som en henvisning til det beløpet en eiendel kan omsettes for eller en forpliktelse innfris for i en transaksjon på armlengdes avstand mellom velinformerte frivillige parter.

4. Med hensyn til artikkel 19 nr. 1 bokstav g) tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF skal henvisningen til pålitelig og verifiserbar vurdering forstås som en henvisning til en vurdering, utført av investeringsforetaket som tilsvarende den virkelige verdien nevnt i nr. 3 i denne artikkel, som ikke bare bygger på motpartens markedspriser og som oppfyller følgende kriterier:

a) Grunnlaget for vurderingen er enten en pålitelig ajourført markedsverdi av instrumentet eller, dersom en slik verdi ikke finnes, en modell for prisfastsettelse basert på en passende, anerkjent metodikk.

b) Vurderingen verifiseres på en av følgende måter:

i) av en egnet tredjemann som er uavhengig av OTC-derivatets motpart, og som med passende mellomrom foretar verifiseringen på en slik måte at investeringsforetaket har mulighet til å kontrollere den,

ii) av en enhet i investeringsforetaket som er uavhengig av avdelingen som er ansvarlig for å forvalte eiendelene, og som har tilstrekkelige ressurser til å gjennomføre en slik oppgave.

5. Henvisningen i artikkel 1 nr. 2 og artikkel 19 nr. 1 bokstav g) i direktiv 85/611/EØF til likvide finansielle eiendeler skal forstås slik at den ikke omfatter råvarederivater.

Artikkel 9

Artikkel 19 nr. 1 bokstav g) i direktiv 85/611/EØF

Finansindekser.

1. Henvisningen i artikkel 19 nr. 1 bokstav g) i direktiv 85/611/EØF til finansindekser skal forstås som en henvisning til indekser som oppfyller følgende kriterier:

a) De har tilstrekkelig spredning, i den betydning at de oppfyller følgende kriterier:

i) indeksen er sammensatt slik at prisbevegelser eller

handel som gjelder en bestanddel ikke på en utilbørlig måte påvirker utviklingen i hele indeksen,

ii) dersom indeksen er sammensatt av eiendeler nevnt i artikkel 19 nr. 1 i direktiv 85/611/EØF, er indeksens sammensetning minst i samsvar med kravene til spredning fastsatt i artikkel 22a i nevnte direktiv,

iii) dersom indeksen er sammensatt av andre eiendeler enn de som er nevnt i artikkel 19 nr. 1 i direktiv 85/611/EØF, har indeksen en spredning som tilsvarende den som er fastsatt i artikkel 22a i nevnte direktiv.

b) De utgjør en passende standardverdi for referansemåling for markedet de viser til, ved at følgende kriterier er oppfylt:

i) indeksen måler utviklingen til en representativ gruppe av underliggende instrumenter på en relevant og passende måte,

ii) indeksen revideres eller justeres regelmessig for å sikre at den hele tiden gjenspeiler markedene den viser i samsvar med offentlig tilgjengelige kriterier,

iii) de underliggende instrumentene er tilstrekkelig likvide slik at brukerne kan etterligne indeksen om nødvendig.

c) De offentliggjøres på en hensiktsmessig måte slik at følgende kriterier oppfylles:

i) offentliggjøringen av dem bygger på pålitelige framgangsmåter for innsamling av priser og for beregning og deretter offentliggjøring av indeksverdien, herunder framgangsmåter for prisfastsettelse for bestanddeler som det ikke finnes en markedspris for,

ii) vesentlige opplysninger om spørsmål som indeksberegning, justeringsmetoder, indeksendringer eller eventuelle driftsmessige problemer med hensyn til å skaffe rettidige eller nøyaktige opplysninger gis på et bredt grunnlag og i rett tid.

2. Dersom sammensetningen av eiendeler som utgjør underliggende instrumenter for finansielle derivater i samsvar med artikkel 19 nr. 1 i direktiv 85/611/EØF ikke oppfyller kriteriene i nr. 1 i denne artikkel, skal disse finansielle derivatene, dersom de oppfyller kriteriene i artikkel 8 nr. 1 i dette direktiv, anses som finansielle derivater basert på en kombinasjon av eiendelene nevnt i artikkel 8 nr. 1 bokstav a) i)–iii).

Artikkel 10

Artikkel 21 nr. 3 fjerde ledd i direktiv 85/611/EØF

Omsettelige verdipapirer og pengemarkedsinstrumenter som omfatter innebygde derivater

1. Henvisningen i artikkel 21 nr. 3 fjerde ledd i direktiv 85/611/EØF til omsettelige verdipapirer som omfatter et innebygd derivat, skal forstås som en henvisning til finansielle instrumenter som oppfyller kriteriene i artikkel 2 nr. 1 i dette direktiv, og som inneholder en bestanddel som oppfyller følgende kriterier:

- a) Deler av eller alle kontantstrømmene som ellers ville ha vært påkrevd som følge av det omsettelige verdipapiret som fungerer som vertskontrakt, kan på grunn av bestanddelen endres i forhold til en bestemt rentesats, prisen på et finansielt instrument, en valutakurs, en pris- eller renteindeks, en kredittvurdering eller kredittindeks eller andre variabler og derfor variere på samme måte som et enkeltstående derivat.
- b) Bestanddelens økonomiske kjennetegn og risikoer er ikke nært knyttet til vertskontraktens økonomiske kjennetegn og risikoer.
- c) Bestanddelen har en betydelig innvirkning på det omsettelige verdipapirets risikoprofil og prisfastsettelse.

2. Pengemarkedsinstrumenter som oppfyller ett av kriteriene i artikkel 3 nr. 2 og alle kriterier i artikkel 4 nr. 1 og 2, og som inneholder en bestanddel som oppfyller kriteriene i nr. 1 i denne artikkel, skal anses som pengemarkedsinstrumenter som omfatter et innebygd derivat.

3. Et omsettelig verdipapir eller et pengemarkedsinstrument skal ikke anses å omfatte et innebygd derivat dersom det inneholder en bestanddel som ifølge avtalen kan overføres uavhengig av det omsettelige verdipapiret eller pengemarkedsinstrumentet. En slik bestanddel skal anses som et særskilt finansielt instrument.

Artikkel 11

Artikkel 21 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF

Metoder og hjelpemidler med henblikk på effektiv porteføljevaltning

1. Henvisningen i artikkel 21 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF til metoder og hjelpemidler som gjelder omsettelige verdipapirer og som benyttes med henblikk på effektiv porteføljevaltning, skal forstås som en henvisning til metoder og hjelpemidler som oppfyller følgende kriterier:

- a) De er økonomisk hensiktsmessige ved at de gjennomføres på en kostnadseffektiv måte.

b) De innføres for ett eller flere av følgende formål:

- i) for å minske risikoen,
 - ii) for å redusere kostnadene,
 - iii) for å gi det investeringsforetaket som har et risikonivå som er forenlig med foretakets risikoprofil og med reglene for risikospredning i artikkel 22 i direktiv 85/611/EØF, økt kapital eller inntekt.
- c) Risikoene forbundet med dem fanges opp på en tilfredsstillende måte av investeringsforetakets risikohåndteringsprosedyre.

2. Metoder og hjelpemidler som oppfyller kriteriene i nr. 1 og som gjelder pengemarkedsinstrumenter, skal anses som metoder og hjelpemidler som gjelder pengemarkedsinstrumenter som benyttes med henblikk på en effektiv porteføljevaltning som nevnt i artikkel 21 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF.

Artikkel 12

Artikkel 22a nr. 1 i direktiv 85/611/EØF

Investeringsforetak som etterligner en indeks

1. Henvisningen i artikkel 22a nr. 1 i direktiv 85/611/EØF til etterligning av sammensetningen av en aksje- eller obligasjonsindeks skal forstås som en henvisning til etterligning av sammensetningen av indeksens underliggende eiendeler, herunder bruken av derivater eller andre metoder og hjelpemidler nevnt i artikkel 21 nr. 2 i direktiv 85/611/EØF og artikkel 11 i dette direktiv.

2. Henvisningen i artikkel 22a nr. 1 første strekpunkt i direktiv 85/611/EØF til en indeks som har en sammensetning med tilstrekkelig spredning, skal forstås som en henvisning til en indeks som oppfyller reglene for risikospredning i artikkel 22a i nevnte direktiv.

3. Henvisningen i artikkel 22a nr. 1 annet strekpunkt i direktiv 85/611/EØF til en indeks som utgjør et passende referansegrunnlag, skal forstås som en henvisning til en indeks der den som leverer indeksen benytter en anerkjent metode som vanligvis ikke fører til at en større utsteder utelukkes fra det markedet som indeksen viser til.

4. Henvisningen i artikkel 22a nr. 1 tredje strekpunkt i direktiv 85/611/EØF til en indeks som offentliggjøres på en hensiktsmessig måte, skal forstås som en henvisning til en indeks som oppfyller følgende kriterier:

- a) Den er tilgjengelig for offentligheten.

b) Den som leverer indeksen er uavhengig av det investeringsforetaket som etterligner en indeks.

Bokstav b) er ikke til hinder for at den som leverer indeksen og investeringsforetaket kan tilhøre samme konsern, forutsatt at det er innført effektive ordninger for håndtering av interessekonflikter.

Artikkel 13

Innarbeiding i nasjonal lovgivning

1. Medlemsstatene skal senest 23. mars 2008 vedta og offentliggjøre de lover og forskrifter som er nødvendige for å etterkomme dette direktiv. De skal umiddelbart oversende Kommisjonen teksten til disse bestemmelsene og en sammenligningstabell som viser sammenhengen mellom disse bestemmelsene og dette direktiv.

Medlemsstatene skal anvende disse bestemmelsene fra 23. juli 2008.

Disse bestemmelsene skal, når de vedtas av medlemsstatene, inneholde en henvisning til dette direktiv, eller det skal vises til direktivet når de kunngjøres. Nærmere regler for henvisningen fastsettes av medlemsstatene.

2. Medlemsstatene skal oversende Kommisjonen teksten til de viktigste internrettslige bestemmelser som de vedtar på det området dette direktiv omhandler.

Artikkel 14

Ikraftttredelse

Dette direktiv trer i kraft dagen etter at det er kunngjort i *Den europeiske unions tidende*.

Artikkel 15

Adressater

Dette direktiv er rettet til medlemsstatene.

Utferdiget i Brussel, 19. mars 2007.

For Kommisjonen

Charlie McCREEVY

Medlem av Kommisjonen