



Συμβούλιο
της Ευρωπαϊκής Ένωσης

Βρυξέλλες, 16 Ιουλίου 2018
(OR. en)

11204/18

EF 210
ECOFIN 744
DELECT 123

ΔΙΑΒΙΒΑΣΤΙΚΟ ΣΗΜΕΙΩΜΑ

Αποστολέας:	Για τον Γενικό Γραμματέα της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, ο κ. Jordi AYET PUIGARNAU, Διευθυντής
Ημερομηνία Παραλαβής:	13 Ιουλίου 2018
Αποδέκτης:	κ. Jeppe TRANHOLM-MIKKELSEN, Γενικός Γραμματέας του Συμβουλίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης
Αριθ. εγγρ. Επιτρ.:	C(2018) 4377 final
Θέμα:	ΚΑΤ' ΕΞΟΥΣΙΟΔΟΤΗΣΗ ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΕ) .../... ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ της 12.7.2018 για την τροποποίηση του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013 όσον αφορά τα καθήκοντα φύλαξης των θεματοφυλάκων

Διαβιβάζεται συνημμένως στις αντιπροσωπίες το έγγραφο - C(2018) 4377 final.

σνημμ.: C(2018) 4377 final

Βρυξέλλες, 12.7.2018
C(2018) 4377 final

ΚΑΤ' ΕΞΟΥΣΙΟΔΟΤΗΣΗ ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΕ) .../... ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ

της 12.7.2018

**για την τροποποίηση του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013 όσον
αφορά τα καθήκοντα φύλαξης των θεματοφυλάκων**

(Κείμενο που παρουσιάζει ενδιαφέρον για τον ΕΟΧ)

ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ

1. ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΗΣ ΚΑΤ' ΕΞΟΥΣΙΟΔΟΤΗΣΗ ΠΡΑΞΗΣ

Αιτιολόγηση και στόχοι της πρότασης

Ο κατ' εξουσιοδότηση κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 231/2013¹, ο οποίος συμπληρώνει την οδηγία 2011/61/ΕΕ² και ιδίως το τμήμα 3, διευκρινίζει τα καθήκοντα των θεματοφυλάκων σε σχέση με τη φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών. Το άρθρο 21 παράγραφος 11 στοιχείο δ) σημείο iii) της οδηγίας 2011/61/ΕΕ ορίζει ότι, όταν ένας θεματοφύλακας αναθέτει καθήκοντα φύλαξης σε τρίτους (αναδόχους θεματοφύλακες), τα περιουσιακά στοιχεία πρέπει επίσης να διαχωρίζονται στο επίπεδο του αναδόχου. Το άρθρο 99 του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013 περιγράφει λεπτομερώς τον τρόπο με τον οποίο πληρούται αυτή η υποχρέωση. Η πείρα που έχει αποκτηθεί από τις 22 Ιουλίου 2013 έδειξε ότι απαιτούνται περαιτέρω διευκρινίσεις σχετικά με τις απαιτήσεις που προβλέπονται στο άρθρο 21 παράγραφος 11 στοιχείο δ) σημείο iii) της οδηγίας 2011/61/ΕΕ.

Η Ευρωπαϊκή Επιτροπή αναγνωρίζει ότι οι νομοθεσίες περί κινητών αξιών και αφερεγγυότητας δεν είναι εναρμονισμένες σε επίπεδο ΕΕ. Ωστόσο, είναι επιτακτική ανάγκη να υπάρχουν κοινοί κανόνες που διασφαλίζουν την προστασία των περιουσιακών στοιχείων που φυλάσσονται από θεματοφύλακες ή αναδόχους θεματοφύλακες για τους πελάτες τους. Αυτό αναμένεται ότι θα οδηγήσει σε σαφή ταυτοποίηση των περιουσιακών στοιχείων που ανήκουν σε συγκεκριμένο ΟΕΕ και στην προστασία αυτών των περιουσιακών στοιχείων σε περίπτωση αφερεγγυότητας του θεματοφύλακα ή του αναδόχου θεματοφύλακα. Οι ειδικές διατάξεις της οδηγίας 2011/61/ΕΕ και του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013 επιδιώκουν τους στόχους αυτούς. Ωστόσο, οι αποκλίνουσες εφαρμογές των εθνικών αρμόδιων αρχών και των παραγόντων της αγοράς σχετικά με τις υποχρεώσεις των θεματοφυλάκων για τη φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών προκαλούν κινδύνους υπονόμευσης των στόχων που επιδιώκονται από τις ως άνω νομικές πράξεις της ΕΕ. Ως εκ τούτου, η Επιτροπή προτείνει τροποποιήσεις του κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013 με σκοπό να αποσαφηνίσει τους εν λόγω κανόνες προκειμένου να διευκολυνθεί η ομοιόμορφη ερμηνεία τους.

Η παρούσα πρόταση αποτελεί συνέχεια της γνωμοδότησης της Ευρωπαϊκής Αρχής Κινητών Αξιών και Αγορών (ESMA) σχετικά με τον διαχωρισμό των περιουσιακών στοιχείων³. Η ESMA εντόπισε ζητήματα όπου η κατανόηση μεταξύ των ενδιαφερομένων διαφέρει και κάλεσε την Επιτροπή να διευκρινίσει ορισμένες υποχρεώσεις των θεματοφυλάκων στην περίπτωση που αναθέτουν καθήκοντα φύλαξης σε τρίτους. Η ESMA προτείνει να ορίζονται καλύτερα οι απαιτήσεις διαχωρισμού των περιουσιακών στοιχείων και να συμπληρώνονται από πρόσθετες εγγυήσεις, ιδίως οι απαιτήσεις για συμβατική εξασφάλιση επαρκούς ροής πληροφοριών μεταξύ του θεματοφύλακα και του αναδόχου θεματοφύλακα ή αναδόχου υποθεματοφύλακα. Επίσης, προτείνει την ενίσχυση της απαίτησης να διατηρούνται ακριβή συστήματα τήρησης αρχείων και συμφωνίας στοιχείων, συμπεριλαμβανομένης της

¹ Κατ' εξουσιοδότηση κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 231/2013, της 19ης Δεκεμβρίου 2012, για τη συμπλήρωση της οδηγίας 2011/61/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τις εξαιρέσεις, τους γενικούς όρους λειτουργίας, τους θεματοφύλακες, τη μόχλευση, τη διαφάνεια και την εποπτεία, ΕΕ L 83 της 22.03.2013, σ.1.

² Οδηγία 2011/61/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 8ης Ιουνίου 2011, σχετικά με τους διαχειριστές οργανισμών εναλλακτικών επενδύσεων και για την τροποποίηση των οδηγιών 2003/41/ΕΚ και 2009/65/ΕΚ και των κανονισμών (ΕΚ) αριθ. 1060/2009 και (ΕΕ) αριθ. 1095/2010, ΕΕ L 174 της 1.07.2011, σ.1.

³ Γνωμοδότηση της ESMA, 20.07.2017, 34-45-277.

βαθμονόμησης της συχνότητας των συμφωνιών σε σχέση με τη συχνότητα των εμπορικών δραστηριοτήτων που αφορούν όλα τα περιουσιακά στοιχεία που μπορεί να διατηρούνται σε συλλογικό λογαριασμό. Η ESMA προτείνει επίσης να συμπληρωθούν τα καθήκοντα δέουσας επιμέλειας των θεματοφυλάκων με την επιβολή σε αυτούς της απαίτησης να έχουν καλή κατανόηση των επιπτώσεων που θα μπορούσε να έχει η νομοθεσία περί αφερεγγυότητας τρίτης χώρας αν η φύλαξη ανατεθεί σε αναδόχους θεματοφύλακες που βρίσκονται εκτός της ΕΕ.

Συνοχή με τις ισχύουσες διατάξεις στον τομέα πολιτικής

Η παρούσα πρόταση συμπληρώνει την οδηγία 2011/61/ΕΕ. Τροποποιεί τον κατ' εξουσιοδότηση κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 231/2013. Το άρθρο 99 του εν λόγω κανονισμού έχει ερμηνευθεί από ορισμένους ότι απαιτεί χωριστούς λογαριασμούς ανά θεματοφύλακα και ανά είδος ταμείου που πρόκειται να δημιουργηθεί σε κάθε επίπεδο της αλυσίδας θεματοφυλακής. Ωστόσο, η παρούσα πρόταση διευκρινίζει ότι τα περιουσιακά στοιχεία των ΟΣΕΚΑ, των ΟΕΕ και άλλων πελατών μπορούν να αναμειγνύονται στο επίπεδο του πρώτου θεματοφύλακα υπό τον όρο ότι αρχικά διακρατούνται από τον ίδιο θεματοφύλακα (ή αρχικά διακρατούνται από τον ίδιο ανάδοχο θεματοφύλακα σε περιπτώσεις όπου ο τελευταίος αναθέτει τη φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων σε επόμενες βαθμίδες της αλυσίδας θεματοφυλακής).

Η Επιτροπή θεωρεί ότι: (i) έχει κτηθεί επαρκής εμπειρία από τις 22 Ιουλίου 2013 και ύστερα ώστε να συναχθεί το συμπέρασμα ότι οι υποχρεώσεις για τους θεματοφύλακες που προβλέπονται στο άρθρο 21 παράγραφος 11 στοιχείο δ) σημείο iii) της οδηγίας 2011/61/ΕΕ πρέπει να αποσαφηνιστούν περαιτέρω· (ii) η γνώμη της ESMA αντικατοπτρίζει μια διεξοδική τεχνική αξιολόγηση των κανόνων περί των λειτουργιών φύλαξης· και (iii) υπάρχει επείγουσα ανάγκη να υπάρξει περισσότερη σαφήνεια σχετικά με τους κανόνες για το διαχωρισμό των περιουσιακών στοιχείων ώστε να διασφαλιστεί η ομοιόμορφη εφαρμογή τους σε ολόκληρη την ΕΕ.

2. ΔΙΑΒΟΥΛΕΥΣΕΙΣ ΠΡΙΝ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΚΔΟΣΗ ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ

Κατά την ανάπτυξη της γνώμης της, η ESMA προέβη σε δημόσια διαβούλευση δύο φορές: από την 1η Δεκεμβρίου 2014 έως την 30ή Ιανουαρίου 2015 και από την 21η Ιουνίου έως την 23η Σεπτεμβρίου 2016. Η ESMA έλαβε 38 και 44 έγγραφα θέσης ως απάντηση στο πρώτο και το δεύτερο έγγραφο διαβούλευσης, αντιστοίχως, συγκεντρώνοντας έτσι τις λεπτομερείς θέσεις των διαφόρων ενδιαφερόμενων φορέων σχετικά με το θέμα αυτό. Η Επιτροπή βάσισε τις εργασίες της στη γνωμοδότηση της ESMA, της 20ής Ιουλίου 2017, και η Επιτροπή δεν διεξήγαγε νέα δημόσια διαβούλευση πριν από την κατάρτιση της παρούσας πρότασης. Η Επιτροπή δρομολόγησε ανοικτή δημόσια διαβούλευση από τις 29 Μαΐου έως τις 26 Ιουνίου 2018 και η παρούσα πρόταση ενσωματώνει το επαναλαμβανόμενο αίτημα του κλάδου να μετατεθεί η ημερομηνία έναρξης για την εφαρμογή σε δεκαοκτώ μήνες. Επιπλέον, η Επιτροπή έλαβε υπόψη τις παρατηρήσεις που βελτίωσαν τη συνολική σαφήνεια του νομικού κειμένου.

3. ΝΟΜΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΗΣ ΚΑΤ' ΕΞΟΥΣΙΟΔΟΤΗΣΗ ΠΡΑΞΗΣ

Η πρόταση καλύπτει τις ακόλουθες τροποποιήσεις του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013:

Το άρθρο 89 παράγραφος 1 στοιχείο γ) τροποποιείται για να προβλέπει τους παράγοντες που θα πρέπει να καθορίζουν τη συχνότητα των ελέγχων της συμφωνίας στοιχείων μεταξύ των

λογαριασμών χρηματοοικονομικών τίτλων και των εσωτερικών αρχείων του θεματοφύλακα και των αντίστοιχων των τρίτων στους οποίους έχουν ανατεθεί λειτουργίες φύλαξης. Η συχνότητα των συναλλαγών του ΟΕΕ που είναι πελάτης του θεματοφύλακα, καθώς και οι συναλλαγές που διενεργούνται από άλλους πελάτες, των οποίων τα περιουσιακά στοιχεία τηρούνται στον ίδιο συλλογικό λογαριασμό, πρέπει να λαμβάνονται υπόψη.

Το άρθρο 89 παράγραφος 2 τροποποιείται προκειμένου να απαιτείται ότι ο θεματοφύλακας τηρεί αρχείο στο λογαριασμό χρηματοπιστωτικών μέσων που ανοίγεται στο όνομα ενός ΟΕΕ πελάτη ή στο όνομα του ΔΟΕΕ που ενεργεί για λογαριασμό του ΟΕΕ και τα περιουσιακά στοιχεία το οποίο δείχνει ότι τα περιουσιακά στοιχεία που διατηρούνται υπό θεματοφυλακή από τρίτο ανήκουν σε συγκεκριμένο ΟΕΕ πελάτη. Ο θεματοφύλακας πρέπει ανά πάσα στιγμή να έχει πλήρη επισκόπηση των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών του εάν η θεματοφυλακή των περιουσιακών στοιχείων έχει ανατεθεί σε τρίτο.

Το άρθρο 98 συνοδεύεται από την παράγραφο 2α προκειμένου να καθορίσει τα ελάχιστα στοιχεία που θα πρέπει να εμφανίζονται στην επαφή μεταξύ ενός θεματοφύλακα και ενός τρίτου κατά την ανάθεση της θεματοφυλακής των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών του θεματοφύλακα. Ο θεματοφύλακας πρέπει να μπορεί να εντοπίζει όλες τις οντότητες στην αλυσίδα θεματοφυλακής και να έχει ασφαλή πρόσβαση σε όλες τις σχετικές πληροφορίες στην κατοχή τρίτου, ώστε να είναι σε θέση να επαληθεύει την ποσότητα των χρηματοπιστωτικών μέσων, που ταυτοποιούνται με κωδικό ISIN ή αντίστοιχο μέσο ταυτοποίησης, τα οποία διατηρούνται υπό θεματοφυλακή από τον τρίτο. Σε περίπτωση που το τρίτο μέρος θα πρέπει να αναθέσει τη λειτουργία θεματοφυλακής σε άλλο τρίτο μέρος, η προτεινόμενη διάταξη απαιτεί από τον αναθέτοντα τρίτο να εξασφαλίσει ισοδύναμα συμβατικά δικαιώματα από το εν λόγω άλλο τρίτο μέρος, με αυτά που ο ίδιος παραχώρησε στον θεματοφύλακα.

Το άρθρο 99 τροποποιείται για να διευκρινιστούν οι απαιτήσεις για το διαχωρισμό των περιουσιακών στοιχείων για τους τρίτους (αναδόχους θεματοφύλακες) στους οποίους έχει ανατεθεί η φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ. Ένας ανάδοχος θεματοφύλακας μπορεί να κατέχει περιουσιακά στοιχεία των ΟΣΕΚΑ και των ΟΕΕ πελατών και άλλων πελατών ενός θεματοφύλακα στο ίδιο συλλογικό λογαριασμό, υπό την προϋπόθεση τα δικά του περιουσιακά στοιχεία, τα ιδιόκτητα περιουσιακά στοιχεία του θεματοφύλακα και τα περιουσιακά στοιχεία που ανήκουν σε άλλους πελάτες του τρίτου τηρούνται σε χωριστούς λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων. Προκειμένου να εξασφαλιστεί αυξημένη προστασία των περιουσιακών στοιχείων και να διευκολυνθεί το καθήκον του θεματοφύλακα για επίβλεψη των εντεταλμένων περιουσιακών στοιχείων, οι ανάδοχοι θεματοφύλακες πρέπει να υποβάλλουν δήλωση στους θεματοφύλακες κάθε φορά που συμβαίνει μια αλλαγή όσον αφορά τα φυλασσόμενα περιουσιακά στοιχεία. Οι νέες τεχνολογικές λύσεις μπορεί να είναι ιδιαίτερα χρήσιμες για τη διευκόλυνση αυτής της διαδικασίας. Οι παράγοντες για τον προσδιορισμό της συχνότητας των ελέγχων συμφωνίας στοιχείων αντικατοπτρίζουν εκείνους που περιλαμβάνονται στην τροπολογία του άρθρου 89 παράγραφος 1 στοιχείο γ) του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού.

Το άρθρο 99 τροποποιείται επίσης προκειμένου να θεσπίσει νέες υποχρεώσεις για τους θεματοφύλακες που αναθέτουν την φύλαξη περιουσιακών στοιχείων σε τρίτους που βρίσκονται εκτός ΕΕ. Απαιτείται η παροχή νομικών συμβουλών από ανεξάρτητα μέρη σχετικά με την νομοθεσία περί αφερεγγυότητας της τρίτης χώρας. Οι θεματοφύλακες θα πρέπει επίσης να διασφαλίζουν ότι ο εν λόγω τρίτος συμμορφώνεται με την εθνική νομοθεσία του που αφορά την εξασφάλιση των οφελών του διαχωρισμού των περιουσιακών στοιχείων και ότι ο τρίτος κοινοποιεί κάθε τροποποίηση των νόμων περί αφερεγγυότητας που αποτελούν μέρος του νομικού συστήματος εντός του οποίου λειτουργεί.

ΚΑΤ' ΕΞΟΥΣΙΟΔΟΤΗΣΗ ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΕ) .../... ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ

της 12.7.2018

για την τροποποίηση του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013 όσον αφορά τα καθήκοντα φύλαξης των θεματοφυλάκων

(Κείμενο που παρουσιάζει ενδιαφέρον για τον ΕΟΧ)

Η ΕΥΡΩΠΑΪΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ,

Έχοντας υπόψη τη Συνθήκη για τη λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης,

Έχοντας υπόψη την οδηγία 2011/61/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 8ης Ιουνίου 2011, σχετικά με τους διαχειριστές οργανισμών εναλλακτικών επενδύσεων¹, και ιδίως το άρθρο 21 παράγραφος 17,

Εκτιμώντας τα ακόλουθα:

- (1) Ως αποτέλεσμα των διαφορετικών εθνικών νομοθεσιών περί κινητών αξιών και αφερεγγυότητας, οι οποίες δεν είναι εναρμονισμένες σε επίπεδο Ένωσης, υπάρχει απόκλιση όσον αφορά το επίπεδο προστασίας από κινδύνους αφερεγγυότητας των χρηματοπιστωτικών μέσων που έχουν τεθεί σε θεματοφυλακή από τρίτους για τους οργανισμούς εναλλακτικών επενδύσεων («ΟΕΕ») πελάτες. Στο πλαίσιο της επιδίωξης να εξασφαλιστεί ισχυρή προστασία των περιουσιακών στοιχείων του πελάτη, όπως προβλέπεται δυνάμει της οδηγίας 2011/61/ΕΕ λαμβάνοντας παράλληλα υπόψη τις πιο ισχυρές νομικές απαιτήσεις του εθνικού δικαίου σε σχέση με τους εν λόγω μη εναρμονισμένους τομείς, είναι αναγκαίο να αποσαφηνιστούν οι υποχρεώσεις που αφορούν την ασφαλή φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων που ορίζονται στην οδηγία 2011/61/ΕΕ.
- (2) Επί του παρόντος οι αρμόδιες αρχές και ο κλάδος εφαρμόζουν με διαφορετικό τρόπο τις απαιτήσεις διαχωρισμού των περιουσιακών στοιχείων οι οποίες ορίζονται στον κατ' εξουσιοδότηση κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 231/2013. Ενώ οι θεματοφύλακες, οι οποίοι βρίσκονται στο πρώτο επίπεδο της αλυσίδας θεματοφυλακής, έχουν την υποχρέωση να παρέχουν ατομικό λογαριασμό για τη διακράτηση χρηματοπιστωτικών μέσων για κάθε ΟΕΕ πελάτη, είναι αναγκαίο να διευκρινιστεί ότι όταν η λειτουργία θεματοφυλακής ανατίθεται σε τρίτον, ο τελευταίος πρέπει να είναι σε θέση να διακρατεί περιουσιακά στοιχεία των πελατών ενός θεματοφύλακα, συμπεριλαμβανομένων των περιουσιακών στοιχείων για τους ΟΕΕ και τους οργανισμούς συλλογικών επενδύσεων σε κινητές αξίες («ΟΣΕΚΑ»), σε συλλογικό λογαριασμό. Ο εν λόγω συλλογικός λογαριασμός θα πρέπει πάντοτε να αποκλείει τα ιδιόκτητα περιουσιακά στοιχεία του θεματοφύλακα και τα ιδιόκτητα περιουσιακά στοιχεία του τρίτου, καθώς και τα περιουσιακά στοιχεία που ανήκουν σε άλλους

¹ Οδηγία 2011/61/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 8ης Ιουνίου 2011, σχετικά με τους διαχειριστές οργανισμών εναλλακτικών επενδύσεων και για την τροποποίηση των οδηγιών 2003/41/ΕΚ και 2009/65/ΕΚ και των κανονισμών (ΕΚ) αριθ. 1060/2009 και (ΕΕ) αριθ. 1095/2010 (ΕΕ L 174 της 1.7.2011, σ.1).

πελάτες του τρίτου. Αντίστοιχα, στις περιπτώσεις όπου η λειτουργία θεματοφυλακής ανατίθεται σε περαιτέρω τρίτους, ο ανάδοχος υποθεματοφύλακας θα πρέπει να είναι σε θέση να διακρατεί περιουσιακά στοιχεία των πελατών του αναθέτοντος αναδόχου θεματοφύλακα σε συλλογικό λογαριασμό. Ο εν λόγω συλλογικός λογαριασμός θα πρέπει πάντοτε να αποκλείει τα ιδιόκτητα περιουσιακά στοιχεία του αναδόχου υποθεματοφύλακα και τα ιδιόκτητα περιουσιακά στοιχεία του αναθέτοντος αναδόχου θεματοφύλακα, καθώς και τα περιουσιακά στοιχεία που ανήκουν σε άλλους πελάτες του αναδόχου υποθεματοφύλακα. Αυτό είναι απαραίτητο προκειμένου να επιτευχθεί μια υγιής ισορροπία μεταξύ της αποδοτικότητας της αγοράς και της προστασίας των επενδυτών.

- (3) Προκειμένου να ελαχιστοποιηθεί ο κίνδυνος απώλειας των περιουσιακών στοιχείων που κατέχονται σε συλλογικούς λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων που παρέχονται από τρίτους, στους οποίους έχει ανατεθεί η λειτουργία θεματοφυλακής, η συχνότητα των ελέγχων συμφωνίας στοιχείων μεταξύ των λογαριασμών χρηματοοικονομικών τίτλων και των αρχείων του θεματοφύλακα ενός ΟΕΕ πελάτη και του τρίτου ή μεταξύ των τρίτων, εφόσον η λειτουργία θεματοφυλακής έχει ανατεθεί σε επόμενες βαθμίδες της αλυσίδας θεματοφυλακής, θα πρέπει να εξασφαλίζει την έγκαιρη διαβίβαση των σχετικών πληροφοριών προς τον θεματοφύλακα. Επιπλέον, η συχνότητα των εν λόγω ελέγχων συμφωνίας θα πρέπει να εξαρτάται από οποιαδήποτε κίνηση στον εν λόγω συλλογικό λογαριασμό, συμπεριλαμβανομένων των συναλλαγών που αφορούν τα περιουσιακά στοιχεία που ανήκουν σε άλλους πελάτες του θεματοφύλακα τα οποία διατηρούνται στον ίδιο συλλογικό λογαριασμό με τα περιουσιακά στοιχεία του ΟΕΕ.
- (4) Ο θεματοφύλακας θα πρέπει να είναι σε θέση να εξακολουθήσει να ασκεί αποτελεσματικά τα καθήκοντά του όταν η φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων που ανήκουν στους ΟΕΕ πελάτες του ανατίθεται σε τρίτους. Ως εκ τούτου, είναι αναγκαίο να απαιτείται ο θεματοφύλακας να τηρεί αρχείο του λογαριασμού χρηματοπιστωτικών μέσων που έχει ανοίξει ο θεματοφύλακας στο όνομα του ΟΕΕ πελάτη του ή στο όνομα του ΔΟΕΕ που ενεργεί για λογαριασμό του ΟΕΕ, το οποίο αρχείο θα δείχνει ότι τα περιουσιακά στοιχεία που διατηρούνται υπό θεματοφυλακή από τρίτο μέρος ανήκουν στον συγκεκριμένο ΟΕΕ.
- (5) Για να ενισχυθεί η θέση των θεματοφυλάκων σε σχέση με τους τρίτους στους οποίους ανατίθεται η φύλαξη των περιουσιακών στοιχείων, η σχέση αυτή θα πρέπει να τεκμηριώνεται με γραπτή σύμβαση ανάθεσης. Η εν λόγω σύμβαση θα πρέπει να επιτρέπει στον θεματοφύλακα να λαμβάνει όλα τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση ότι τα περιουσιακά στοιχεία που διατηρούνται υπό θεματοφυλακή είναι κατάλληλα διασφαλισμένα και ότι ο εν λόγω τρίτος συμμορφώνεται ανά πάσα στιγμή με την σύμβαση ανάθεσης και τις απαιτήσεις της οδηγίας 2011/61/ΕΕ και του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 231/2013. Επιπλέον, ο θεματοφύλακας και ο τρίτος θα πρέπει να συμφωνήσουν επισήμως εάν ο τρίτος επιτρέπεται να αναθέσει τη λειτουργία θεματοφυλακής σε περαιτέρω τρίτο. Στην περίπτωση αυτή, η ρύθμιση ή σύμβαση μεταξύ του αναθέτοντος τρίτου και του τρίτου στον οποίο ανατίθενται περαιτέρω τα καθήκοντα θεματοφυλακής θα πρέπει επίσης να υπόκεινται σε δικαιώματα και υποχρεώσεις ισοδύναμα με εκείνα που καθορίζονται μεταξύ του θεματοφύλακα και του αναθέτοντος τρίτου.
- (6) Προκειμένου να είναι σε θέση ο θεματοφύλακας να εκπληρώσει τα καθήκοντά του, είναι αναγκαίο να ενισχυθεί η εποπτεία του θεματοφύλακα επί των τρίτων, ανεξάρτητα από το εάν ο τρίτος είναι εγκατεστημένος εντός ή εκτός της Ένωσης. Θα πρέπει να απαιτείται από τους θεματοφύλακες να επαληθεύουν κατά πόσον τα

χρηματοπιστωτικά μέσα των ΟΕΕ έχουν καταχωριστεί ορθά στα λογιστικά βιβλία ενός τρίτου και ότι τα τηρούμενα αρχεία είναι επαρκώς ακριβή ώστε να είναι σε θέση να εντοπίζουν τη φύση, την τοποθεσία και την ιδιοκτησία των περιουσιακών στοιχείων που τηρούνται υπό θεματοφυλακή. Για να διευκολυνθεί η αποτελεσματική εκπλήρωση των καθηκόντων των θεματοφυλάκων, οι τρίτοι θα πρέπει να τους υποβάλλουν δήλωση σχετικά με οποιαδήποτε αλλαγή που επηρεάζει τα περιουσιακά στοιχεία που τηρούνται υπό θεματοφυλακή για τους ΟΕΕ πελάτες των θεματοφυλάκων.

- (7) Ως μέρος των υποχρεώσεων των θεματοφυλάκων να ασκούν μέριμνα και επιμέλεια σε περίπτωση ανάθεσης των λειτουργιών θεματοφυλακής, πριν από την ανάθεση της εν λόγω λειτουργίας σε τρίτο που βρίσκεται εκτός της Ένωσης, ο θεματοφύλακας θα πρέπει να λαμβάνει ανεξάρτητη νομική γνωμοδότηση που θα αξιολογεί τη νομοθεσία περί αφερεγγυότητας της τρίτης χώρας στην οποία το εν λόγω τρίτο μέρος βρίσκεται και θα περιλαμβάνει αξιολόγηση του επιπέδου προστασίας που εξασφαλίζεται για τους χωριστούς λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων στην εν λόγω δικαιοδοσία. Η γνωμοδότηση που παρέχεται για κάθε δικαιοδοσία από σχετικές ενώσεις του κλάδου ή από νομικές εταιρείες προς όφελος πολλών θεματοφυλάκων θα πρέπει να είναι αποδεκτή. Επιπλέον, ο θεματοφύλακας θα πρέπει να διασφαλίζει ότι ο τρίτος που βρίσκεται εκτός της Ένωσης τον ενημερώνει για κάθε μεταβολή των περιστάσεων ή της νομοθεσίας περί αφερεγγυότητας αυτής της τρίτης χώρας που μπορεί να επηρεάσει το καθεστώς των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών του θεματοφύλακα.
- (8) Προκειμένου να διατεθεί στους θεματοφύλακες επαρκής χρόνος ώστε να προσαρμοστούν στις νέες απαιτήσεις που περιλαμβάνονται στον παρόντα κανονισμό, η ημερομηνία έναρξης εφαρμογής του παρόντος κανονισμού θα πρέπει να μετατεθεί για δεκαοκτώ μήνες μετά τη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.
- (9) Τα μέτρα που θεσπίζονται με τον παρόντα κανονισμό είναι σύμφωνα με τη γνώμη της Ευρωπαϊκής Αρχής Κινητών Αξιών και Αγορών.²
- (10) Τα μέτρα που θεσπίζονται με τον παρόντα κανονισμό είναι σύμφωνα με τη γνώμη της ομάδας εμπειρογνομόνων της Ευρωπαϊκής Επιτροπής Κινητών Αξιών.
- (11) Ο κατ' εξουσιοδότηση κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 231/2013 θα πρέπει, επομένως, να τροποποιηθεί αναλόγως,

ΕΞΕΔΩΣΕ ΤΟΝ ΠΑΡΟΝΤΑ ΚΑΝΟΝΙΣΜΟ:

Άρθρο 1

Ο κατ' εξουσιοδότηση κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 231/2013 τροποποιείται ως εξής:

- (1) Το άρθρο 89 τροποποιείται ως εξής:
- α) η παράγραφος 1 τροποποιείται ως εξής:
- (i) το στοιχείο γ) αντικαθίσταται από το ακόλουθο κείμενο:

² Γνωμοδότηση της ESMA, 20.07.2017, 34 45 277.

«γ) διενεργούνται έλεγχοι, όσο συχνά απαιτείται, οι οποίοι συγκρίνουν τους εσωτερικούς λογαριασμούς και τα εσωτερικά αρχεία του θεματοφύλακα με εκείνα οποιουδήποτε τρίτου στον οποίον έχουν ανατεθεί λειτουργίες θεματοφύλακα βάσει του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ.»·

(ii) προστίθεται το ακόλουθο δεύτερο εδάφιο:

«Σε σχέση με το στοιχείο γ) του πρώτου εδαφίου, η συχνότητα των ελέγχων προσδιορίζεται με βάση τα ακόλουθα:

- α) τη συνήθη συναλλακτική δραστηριότητα του ΟΕΕ·
- β) τυχόν συναλλαγές που λαμβάνουν χώρα εκτός της συνήθους συναλλακτικής δραστηριότητας·
- γ) τυχόν συναλλαγές που πραγματοποιούνται για λογαριασμό οποιουδήποτε άλλου πελάτη του οποίου τα περιουσιακά στοιχεία φυλάσσονται από τον τρίτο στον ίδιο λογαριασμό χρηματοπιστωτικών μέσων με τα περιουσιακά στοιχεία του ΟΕΕ.»·

β) η παράγραφος 2 αντικαθίσταται από το ακόλουθο κείμενο:

«2. Όταν ο θεματοφύλακας έχει αναθέσει σε τρίτον τα καθήκοντα του θεματοφύλακα για τα οποία είναι υπεύθυνος, βάσει του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ, εξακολουθεί να υπόκειται στις απαιτήσεις των στοιχείων α) έως ε) της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου. Διασφαλίζει επίσης ότι ο εν λόγω τρίτος συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις των στοιχείων β) έως ζ) της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου και με τις περί διαχωρισμού υποχρεώσεις που ορίζονται στο άρθρο 99.»·

(2) στο άρθρο 98, παρεμβάλλεται η ακόλουθη παράγραφος 2α:

«2α. Μια σύμβαση με την οποία ο θεματοφύλακας διορίζει τρίτο για την διακράτηση υπό θεματοφυλακή περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών του εν λόγω θεματοφύλακα, περιλαμβάνει τουλάχιστον τις ακόλουθες διατάξεις:

- α) εγγύηση του δικαιώματος του θεματοφύλακα στην ενημέρωση, την επιθεώρηση και την πρόσβαση στα σχετικά αρχεία και λογαριασμούς του τρίτου που κατέχει περιουσιακά στοιχεία υπό θεματοφυλακή ώστε να μπορεί ο θεματοφύλακας να εκπληρώνει τις υποχρεώσεις δέουσας επιμέλειας και επίβλεψης και, ιδίως, να είναι σε θέση ο θεματοφύλακας:
 - (i) να ταυτοποιεί όλες τις οντότητες εντός της αλυσίδας θεματοφυλακής·
 - (ii) να επαληθεύει ότι η ποσότητα των ταυτοποιημένων χρηματοπιστωτικών μέσων που έχουν καταγραφεί στους λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων ο οποίοι ανοίγονται στα βιβλία του θεματοφύλακα στο όνομα του ΟΕΕ ή στο όνομα του ΔΟΕΕ, που ενεργεί για λογαριασμό του ΟΕΕ, αντιστοιχεί στην ποσότητα των ταυτοποιημένων χρηματοπιστωτικών μέσων που κατέχονται σε θεματοφυλακή από τον τρίτο για τον εν λόγω ΟΕΕ, όπως καταγράφεται στο λογαριασμό χρηματοπιστωτικών μέσων, ο οποίος ανοίγεται στα βιβλία του τρίτου·

- (iii) να επαληθεύει ότι η ποσότητα των ταυτοποιημένων χρηματοπιστωτικών μέσων, τα οποία έχουν καταγραφεί και φυλάσσονται σε λογαριασμό χρηματοπιστωτικών μέσων, ο οποίος ανοίγεται στο κεντρικό αποθετήριο τίτλων (ΚΑΤ) του εκδότη ή του πράκτορά του, στο όνομα του τρίτου για λογαριασμό των πελατών του, αντιστοιχεί στην ποσότητα των χρηματοπιστωτικών μέσων που έχουν καταγραφεί σε λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων οι οποίοι ανοίγονται στα βιβλία του θεματοφύλακα στο όνομα εκάστου των ΟΕΕ πελατών του ή στο όνομα του ΔΟΕΕ που ενεργεί για λογαριασμό του ΟΕΕ·
- β) λεπτομέρειες σχετικά με ισοδύναμα δικαιώματα και υποχρεώσεις που συμφωνήθηκαν μεταξύ του τρίτου και ενός άλλου τρίτου, σε περίπτωση περαιτέρω ανάθεσης λειτουργιών θεματοφυλακής.»·
- (3) Το άρθρο 99 τροποποιείται ως εξής:
- α) η παράγραφος 1 αντικαθίσταται από το ακόλουθο κείμενο:
- «1. Όταν έχουν ανατεθεί σε τρίτον οι λειτουργίες φύλαξης εν όλω ή εν μέρει, ο θεματοφύλακας διασφαλίζει ότι ο τρίτος στον οποίον έχουν ανατεθεί οι λειτουργίες φύλαξης, βάσει του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ, ενεργεί σύμφωνα με την υποχρέωση διαχωρισμού που ορίζεται στο στοιχείο δ) σημείο iii) του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ, διασφαλίζοντας και επαληθεύοντας ότι ο τρίτος:
- α) καταγράφει ορθά όλα τα ταυτοποιημένα χρηματοπιστωτικά μέσα στο λογαριασμό χρηματοπιστωτικών μέσων, ο οποίος ανοίγεται στα βιβλία του τρίτου, προκειμένου να κατέχει υπό θεματοφυλακή τα χρηματοπιστωτικά μέσα για τους πελάτες του θεματοφύλακα, ο οποίος αποκλείει ιδιότητα χρηματοπιστωτικά μέσα του θεματοφύλακα και του τρίτου και των άλλων πελατών του τρίτου, ώστε να μπορεί ο θεματοφύλακας να αντιστοιχεί την ποσότητα των ταυτοποιημένων χρηματοπιστωτικών μέσων που έχουν εγγραφεί στους λογαριασμούς που ανοίγονται στα βιβλία του θεματοφύλακα στο όνομα εκάστου των ΟΕΕ πελατών του ή στο όνομα του ΔΟΕΕ που ενεργεί για λογαριασμό του ΟΕΕ·
- β) τηρεί όλα τα απαραίτητα αρχεία και λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων ώστε ο θεματοφύλακας να είναι σε θέση ανά πάσα στιγμή και χωρίς καθυστέρηση να ξεχωρίσει τα περιουσιακά στοιχεία των πελατών του θεματοφύλακα από τα ίδια περιουσιακά στοιχεία του τρίτου, τα περιουσιακά στοιχεία των άλλων πελατών του τρίτου και τα περιουσιακά στοιχεία που διακρατούνται για τον θεματοφύλακα για ίδιο λογαριασμό·
- γ) τηρεί αρχεία και λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων κατά τρόπο που διασφαλίζει την ακρίβειά τους, ιδίως δε την αντιστοιχία τους με τα περιουσιακά στοιχεία που φυλάσσονται για λογαριασμό των ΟΕΕ πελατών του θεματοφύλακα και βάσει των οποίων ο θεματοφύλακας μπορεί ανά πάσα στιγμή να καθορίσει τον ακριβή χαρακτήρα, την τοποθεσία και το καθεστώς ιδιοκτησίας των εν λόγω περιουσιακών στοιχείων·
- δ) υποβάλλει στον θεματοφύλακα δήλωση, σε τακτική βάση και, σε κάθε περίπτωση, κάθε φορά που συμβαίνει μια αλλαγή στις περιστάσεις, με

λεπτομερή περιγραφή των περιουσιακών στοιχείων των ΟΕΕ πελατών του θεματοφύλακα·

- ε) διενεργεί ελέγχους, όσο συχνά απαιτείται, οι οποίοι συγκρίνουν τους λογαριασμούς χρηματοπιστωτικών μέσων και τα εσωτερικά αρχεία του με εκείνα του τρίτου στον οποίον έχουν ανατεθεί λειτουργίες θεματοφυλακής βάσει του τρίτου εδαφίου του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ.
- στ) Η συχνότητα των ελέγχων προσδιορίζεται σύμφωνα με το άρθρο 89 παράγραφος 1·
- ζ) θεσπίζει επαρκείς οργανωτικές ρυθμίσεις για να ελαχιστοποιήσει τον κίνδυνο απώλειας ή απομείωσης των χρηματοπιστωτικών μέσων ή των δικαιωμάτων που σχετίζονται με τα εν λόγω χρηματοπιστωτικά μέσα εξαιτίας κατάχρησης των χρηματοοικονομικών μέσων, απάτης, κακής διαχείρισης, πλημμελούς τήρησης αρχείων ή αμέλειας·
- η) όταν ο τρίτος είναι μια από τις ενότητες που αναφέρονται στα στοιχεία α), β) και γ) του άρθρου 18 παράγραφος 1 της οδηγίας 2006/73/ΕΚ η οποία υπόκειται σε αποτελεσματική προληπτική ρύθμιση και εποπτεία που έχει το ίδιο αποτέλεσμα με εκείνο του ενωσιακού δικαίου και επιβάλλεται αποτελεσματικά, ο θεματοφύλακας λαμβάνει τα μέτρα που απαιτούνται προκειμένου να διασφαλίσει ότι τα μετρητά του ΟΕΕ τηρούνται σε λογαριασμό ή λογαριασμούς σύμφωνα με το άρθρο 21 παράγραφος 7 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ.»·

β) παρεμβάλλεται η ακόλουθη παράγραφος 2α:

«2α. Όταν ο θεματοφύλακας αναθέτει τις λειτουργίες θεματοφυλακής του σε τρίτον που βρίσκεται σε τρίτη χώρα σύμφωνα με το άρθρο 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ, πέραν των απαιτήσεων της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου, ο θεματοφύλακας εξασφαλίζει τα εξής:

- α) ο θεματοφύλακας λαμβάνει νομικές συμβουλές από ανεξάρτητο νομικό ή φυσικό πρόσωπο που επιβεβαιώνουν ότι το εφαρμοστέο δίκαιο περί αφερεγγυότητας αναγνωρίζει τα ακόλουθα:
 - (i) τον διαχωρισμό των περιουσιακών στοιχείων των πελατών του θεματοφύλακα από τα ίδια περιουσιακά στοιχεία του τρίτου, από τα περιουσιακά στοιχεία των άλλων πελατών του τρίτου και από τα περιουσιακά στοιχεία που φυλάσσονται από τον τρίτο για ίδιο λογαριασμό του θεματοφύλακα·
 - (ii) ότι τα περιουσιακά στοιχεία των ΟΕΕ πελατών του θεματοφύλακα δεν αποτελούν μέρος της περιουσίας του τρίτου σε περίπτωση αφερεγγυότητας·
 - (iii) ότι τα περιουσιακά στοιχεία των ΟΕΕ πελατών του θεματοφύλακα δεν είναι διαθέσιμα προς διανομή μεταξύ των, ή προς ρευστοποίηση επ' ωφελεία των, πιστωτών του τρίτου στον οποίον έχουν ανατεθεί λειτουργίες θεματοφυλακής βάσει του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ·

- β) ο τρίτος λαμβάνει τα ακόλουθα μέτρα:

- (i) διασφαλίζει ότι πληρούνται οι όροι που καθορίζονται στο σημείο α) όταν συνάπτει τη συμφωνία ανάθεσης με τον θεματοφύλακα και σε διαρκή βάση καθ' όλη τη διάρκεια της ανάθεσης·
- (ii) ενημερώνει αμέσως τον θεματοφύλακα όταν δεν πληρούνται πλέον οποιαδήποτε από τις προϋποθέσεις που αναφέρονται στο στοιχείο θ)·
- (iii) ενημερώνει τον θεματοφύλακα για τυχόν αλλαγές στην εφαρμοστέα νομοθεσία περί αφερεγγυότητας και την ουσιαστική της εφαρμογή.»·

γ) η παράγραφος 3 αντικαθίσταται από το ακόλουθο κείμενο:

Οι παράγραφοι 1, 2 και 2α εφαρμόζονται, κατ' αναλογία, όταν ο τρίτος στον οποίον έχουν ανατεθεί λειτουργίες φύλαξης βάσει του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ έχει αποφασίσει να αναθέσει μέρος ή το σύνολο των λειτουργιών φύλαξης σε άλλον τρίτον βάσει του τρίτου εδαφίου του άρθρου 21 παράγραφος 11 της οδηγίας 2011/61/ΕΕ.

Άρθρο 2

Ο παρών κανονισμός αρχίζει να ισχύει την εικοστή ημέρα από τη δημοσίευσή του στην *Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης*.

Εφαρμόζεται από τις ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ [Υπηρεσία Εκδόσεων παρακαλούμε εισάγετε την ημερομηνία - πρώτη ημέρα των δεκαοκτώ μηνών μετά τη δημοσίευση].

Ο παρών κανονισμός είναι δεσμευτικός ως προς όλα τα μέρη του και ισχύει άμεσα σε κάθε κράτος μέλος.

Βρυξέλλες, 12.7.2018

Για την Επιτροπή
Πρόεδρος
Jean-Claude JUNCKER