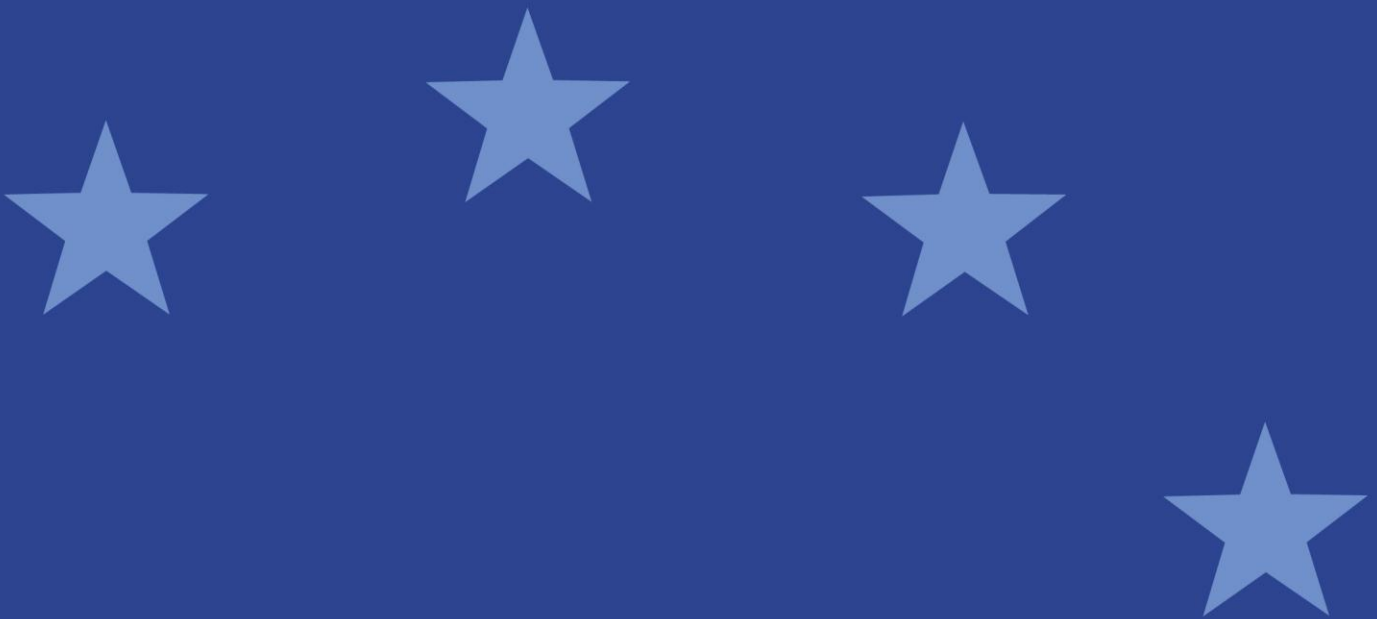


Pokyny a doporučení

Pokyny a doporučení k zavedení jednotného, efektivního a účinného posuzování dohod
o interoperabilitě





Datum: 10-06-2013

ESMA/2013/322

Obsah

I. Působnost	3
II. Účel	3
III. Povinnost dodržování předpisu a podávání zpráv	3
IV. Pokyny a doporučení k zavedení jednotného, efektivního a účinného posuzování dohod o interoperabilitě	4

I. Působnost

Kdo?

1. Tyto pokyny a doporučení platí pro vnitrostátní příslušné orgány.

Co?

2. Pokyny a doporučení definují, co by měly vnitrostátní příslušné orgány analyzovat při posuzování dohody o interoperabilitě, a na jaké aspekty dohody o interoperabilitě je tudíž potřebné, aby příslušné ústřední protistrany zaměřily svou pozornost.
3. Pokyny a doporučení nezavádějí nové požadavky na ústřední protistrany vedle těch, které jsou specifikovány v nařízení č. 648/2012 o OTC derivátech, ústředních protistranách a registrech obchodních údajů (dále jen „nařízení“) nebo v příslušných technických normách. Upřesňují však, jak by tyto požadavky měly být splněny pro účely uzavření spolehlivých a stabilních dohod o interoperabilitě.
4. Pokyny a doporučení se zaměřují na rizika, která mohou vyplynout z dohod o interoperabilitě, a vymezují oblasti, na něž by se ústřední protistrany měly zaměřit a které by vnitrostátní příslušné orgány měly ověřovat za účelem zmírnění uvedených rizik.

Kdy?

5. Tyto pokyny a doporučení se použijí od 10-06-2013.

II. Účel

6. Cílem těchto pokynů a doporučení je zlepšit důslednost a jednotnost kritérií uplatňovaných při posuzování dohod o interoperabilitě.

III. Povinnost dodržování předpisu a podávání zpráv

Status pokynů

7. Tento dokument obsahuje obecné pokyny a doporučení a podrobné pokyny a doporučení. Oba druhy pokynů a doporučení jsou vydány podle článku 16 nařízení o orgánu ESMA¹. V souladu

¹ Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 1095/2010 ze dne 24. listopadu 2010 o zřízení Evropského orgánu dohledu (Evropského orgánu pro cenné papíry a trhy), o změně rozhodnutí č. 716/2009/ES a o zrušení rozhodnutí Komise 2009/77/ES.

s čl. 16 odst. 3 nařízení o orgánu ESMA musí vnitrostátní příslušné orgány vynaložit veškeré úsilí, aby se těmito pokyny a doporučeními řídily.

8. Vnitrostátní příslušné orgány, na které se pokyny a doporučení vztahují, by se jimi měly řídit tak, že je začlení do svých postupů dohledu.

Požadavky na podávání zpráv

9. Vnitrostátní příslušné orgány, na které se tyto pokyny a doporučení vztahují, musí oznámit orgánu ESMA, zda se těmito pokyny a doporučeními řídí nebo hodlají řídit, a musí uvést důvody, proč se jimi neřídí, a to do dvou měsíců od data jejich zveřejnění orgánem ESMA na adresu post-trading@esma.europa.eu. Nebude-li do tohoto termínu podáno žádné oznámení, bude se mít za to, že se vnitrostátní příslušné orgány těmito pokyny a doporučeními neřídí. Vzor oznámení je k dispozici na internetových stránkách orgánu ESMA.

IV. Pokyny a doporučení k zavedení jednotného, efektivního a účinného posuzování dohod o interoperabilitě

10. S ohledem na požadavky kladené na ústřední protistrany, které uzavírají dohodu o interoperabilitě podle článků 51, 52 a 53 nařízení, orgán ESMA navrhuje, aby vnitrostátní příslušné orgány při přezkoumávání návrhu dohody o interoperabilitě podle článku 54 nařízení posuzovaly žádost podle kritérií stanovených v pokynech a doporučeních uvedených níže.

PRVNÍ POKYN A DOPORUČENÍ: PRÁVNÍ RIZIKO

(čl. 52 odst. 1 písm. a) a b) nařízení (EU) č. 648/2012)

Obecný pokyn a doporučení č. 1

Vnitrostátní příslušný orgán by měl posoudit, zda je dohoda o interoperabilitě jasně definovaná, transparentní, platná a vymahatelná ve všech příslušných právních rádech a také zda ústřední protistrana zavedla systém pro posuzování těchto faktorů, které bude prováděno před uzavřením dohody o interoperabilitě a pravidelně.

Podrobné pokyny a doporučení

a) Dokumentace

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 1 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda dokumentace:

- i. jasně a v závazné podobě určuje práva a povinnosti ústředních protistran podle dohody o interoperabilitě;

- ii. je slučitelná s postupy zmírňování rizika dané ústřední protistrany;
- iii. stanoví postup pravidelného přezkumu dokumentace, který zajišťuje, aby dokumentace byla nadále odpovídající, a definuje povinnosti ústřední protistrany v tomto postupu;
- iv. stanoví postup konzultací s výborem pro rizika a členy clearingového systému v případech, kdy uzavření nebo jakákoli změna dohody o interoperabilitě bude pravděpodobně mít podstatný dopad na rizika, kterým je ústřední protistrana vystavena, a postup informování členů clearingového systému v případech, kdy by uzavření nebo jakákoli změna dohody o interoperabilitě mohly mít dopad na jejich činnost;
- v. jasně vymezuje postup a osoby odpovědné za monitorování a zajišťování fungování dohody o interoperabilitě;
- vi. jasně definuje mechanismus řešení sporů vzniklých z dohody o interoperabilitě;
- vii. jasně definuje podmínky a postup ukončení dohody o interoperabilitě.

b) Právní analýza

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 1 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda:

- i. ústřední protistrana vyhodnotila s vysokou mírou spolehlivosti, že dohody o započtení mezi ústředními protistranami spolupracujícími v rámci interoperability jsou platné a vymahatelné;
- ii. ústřední protistrana vyhodnotila s vysokou mírou spolehlivosti, že její pravidla a postupy týkající se okamžiku přijetí příkazů k převodu do jejích systémů a okamžiku neodvolatelnosti jsou definovány v souladu s čl. 52 odst. 1 nařízení;
- iii. ústřední protistrana s vysokou mírou spolehlivosti posoudila možnost vzniku přeshraničních právních sporů v důsledku její účasti v dohodě o interoperabilitě, zejména pokud jde o její postupy v případě selhání a vymahatelnost smluv o kolaterálu;
- iv. ústřední protistrana vyhodnotila s vysokou mírou spolehlivosti, že její postupy pro řešení selhání interoperabilní ústřední protistrany jsou platné a vymahatelné;
- v. ústřední protistrana má vysokou důvěru ve vymahatelnost jejích pravidel pro selhání vůči interoperabilním ústředním protistranám a proveditelnost jejich postupů interoperability.

DRUHÝ POKYN A DOPORUČENÍ: OTEVŘENÝ A SPRAVEDLIVÝ PŘÍSTUP

(čl. 51 odst. 2 a 3 nařízení (EU) č. 648/2012)

Obecný pokyn a doporučení č. 2

Vnitrostátní příslušný orgán by měl posoudit, zda dohoda o interoperabilitě zajišťuje nediskriminační přístup a zda se odepření nebo omezení uzavření dohody o interoperabilitě opírá pouze o důvody spojené s riziky.

Podrobné pokyny a doporučení

a) Dokumentace

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 2 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda:

- i. dokumentace upravující dohodu o interoperabilitě neobsahuje žádné ustanovení, které stanoví omezení nebo vytváří překážky pro uzavření nebo budoucí rozšíření působnosti dohody o interoperabilitě na jiné ústřední protistrany jinak než na základě řádně podložených důvodů spojených s riziky;
- ii. dokumentace upravující dohodu o interoperabilitě nepatřičně neomezuje ukončení dohody o interoperabilitě v případě, kdy jedna z ústředních protistran spolupracujících v rámci interoperability považuje za nezbytné dohodu ukončit na základě řádně podložených důvodů spojených s riziky. Za takových okolností ústřední protistrana, která se rozhoduje ukončit dohodu o interoperabilitě, musí svému vnitrostátnímu příslušnému orgánu předložit přiměřené odůvodnění svého rozhodnutí ukončit dohodu a v maximální možné míře informovat členy clearingového systému, případně obchodní platformy, které daná ústřední protistrana obsluhuje, a ostatní interoperabilní ústřední protistrany.

TŘETÍ POKYN A DOPORUČENÍ: ROZPOZNÁVÁNÍ, SLEDOVÁNÍ A ŘÍZENÍ RIZIK

(čl. 52 odst. 1 písm. a), b) a c) a čl. 52 odst. 2 nařízení (EU) č. 648/2012)

Obecný pokyn a doporučení č. 3

Vnitrostátní příslušný orgán by měl posoudit, zda ústřední protistrana zavedla systém, který před uzavřením dohody o interoperabilitě a poté pravidelně zabezpečí rozpoznávání, sledování a řízení potenciálních rizik vyplývajících z dohody o interoperabilitě.

Podrobné pokyny a doporučení

a) Obecné zásady, postupy a systémy

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 3 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda:

- i. dohoda o interoperabilitě nemá dopad na způsob, jakým ústřední protistrany zúčastněné na dohodě splňují požadavky, kterým podléhají podle nařízení a příslušných technických norem či rovnocenných předpisů ve třetích zemích. V tomto ohledu by tyto požadavky měla splňovat každá ústřední protistrana samostatně, zejména pokud jde o předem financované finanční zdroje včetně marží;
- ii. ústřední protistrany si vyměňují nezbytné informace o své činnosti, včetně případného spoléhání se na třetí strany jako poskytovatele kritických služeb, je-li to relevantní, a tím každé ústřední protistraně umožňují provádět efektivní periodická hodnocení a rozpoznávat, sledovat a zmírňovat jakékoli nové nebo zvýšené riziko, vzájemné závislosti nebo vedlejší důsledky pro jiné subjekty, které mohou z dohody o interoperabilitě vzniknout;
- iii. existuje postup pravidelného přezkumu systému řízení rizik ústřední protistrany v návaznosti na posouzení podle bodu ii);

- iv. existuje postup pro dohodu interoperabilních ústředních protistran na jakýchkoli změnách dohody o interoperabilitě a pro řešení sporů;
- v. existuje postup pro:
 - a. informování interoperabilních ústředních protistran o jakékoli změně pravidel ústřední protistrany a
 - b. dohodu interoperabilních ústředních protistran o jakýchkoli změnách pravidel jedné ústřední protistrany s přímým dopadem na dohodu o interoperabilitě;
- vi. v případě dohod o interoperabilitě zahrnujících tři nebo více ústředních protistran daná ústřední protistrana definovala zásady, postupy a systémy pro rozpoznávání, sledování, posuzování a zmírňování rizik vyplývajících z kolektivních ujednání a práv a povinností jednotlivých interoperabilních ústředních protistran;
- vii. provozní opatření, kapacita pro zpracování a opatření pro řízení rizik ústřední protistrany jsou dostatečně přizpůsobitelné a spolehlivé pro aktuální a plánované nejvyšší objemy činnosti zpracovávané prostřednictvím interoperabilního propojení a pro počet ústředních protistran zúčastněných na dohodě o interoperabilitě;
- viii. opatření pro komunikaci mezi interoperabilními ústředními protistranami zajišťují včasnou, spolehlivou a bezpečnou komunikaci;
- ix. postupy ústřední protistrany pro řízení selhání jsou navrženy tak, aby zajišťovaly, že řízení selhání člena clearingového systému jedné ústřední protistrany nebude mít vliv na činnosti interoperabilních ústředních protistran ani je nevystaví dodatečným rizikům;
- x. ústřední protistrana posoudila potřebu zvláštních postupů pro řízení selhání s ohledem na dohodu o interoperabilitě;
- xi. postup pro ukončení dohody o interoperabilitě kteroukoli z interoperabilních ústředních protistran je jasný a transparentní a povede k řádnému ukončení dohody způsobem, který zbytečně nevystaví interoperabilní ústřední protistrany dodatečným rizikům.

b) Obezřetnostní požadavky

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 3 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to:

- i. zda finanční rizika včetně rizik úschovy, která vyplývají z dohody o interoperabilitě, jsou rozpoznávána, sledována, posuzována a zmírňována stejně důsledně jako expozice ústřední protistrany vůči členům clearingového systému;
- ii. zda má ústřední protistrana zavedeny přiměřené procesy, postupy a modely řízení rizik včetně metodologie zátěžových testů pro odpovídající prognózování jejich finančních expozic a potřeb likvidity vyplývajících z dohody o interoperabilitě;
- iii. zda ústřední protistrana stanovila vyšší zdroje požadovaných mezi ústředními protistranami ke krytí úvěrového rizika a rizika likvidity vyplývajících z dohody o interoperabilitě, včetně rizik vznikajících za mimořádných, ale možných tržních podmínek, a zda tyto zdroje shromáždila nebo k nim má přístup;
- iv. zda ústřední protistrana rozpoznala veškerá rizika vyplývající z intervalu mezi výzvami k dodatkovým úhradám marží mezi ústředními protistranami a dostupností relevantního kolaterálu;
- v. že interoperabilní ústřední protistrany si nesmí vzájemně přispívat do fondů pro riziko selhání nebo mít podíl na jiných finančních zdrojích, které definuje článek 43 nařízení.

c) Selhání interoperabilní ústřední protistrany

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 3 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň:

- i. potenciální expozice ústřední protistrany vyplývající z nekrytých úvěrových ztrát v případě, že je vyčerpána postupná ochrana ústřední protistrany proti selhání;
- ii. úroveň, na níž by přenositelnost pozic z ústřední protistrany, která selhala, na ústřední protistranu, která neselhala, nebo na fond pro riziko selhání interoperabilní ústřední protistrany, který je určen ke krytí expozic vyplývajících z finančních nástrojů zúčtovávaných prostřednictvím dohody o interoperabilitě, přispěla ke snížení expozic mezi ústředními protistranami;
- iii. zajištění toho, aby rizika, jež dohoda o interoperabilitě přináší, byla sdělena členům clearingového systému v souladu s čl. 38 odst. 2 nařízení a článku 10 nařízení Komise v přenesené pravomoci (EU) č. 153/2013 ze dne 19. prosince 2012, kterým se doplňuje nařízení (EU) č. 648/2012, pokud jde o regulační technické normy týkající se požadavků na ústřední protistrany;
- iv. rizika kolektivní dohody o interoperabilitě, jestliže se dohody o interoperabilitě účastní více než dvě ústřední protistrany;
- v. pravděpodobné potřeby likvidity vyplývající z dohody o interoperabilitě, například v případě, že nebude splněna výzva k dodatkové úhradě marží mezi ústředními protistranami.

d) Rozdílné modely řízení rizik

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 3 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda:

- i. ústřední protistrana má zaveden postup pro pravidelné posuzování rozdílů (pokud existují) mezi systémy řízení rizik ústředních protistran spolupracujících v rámci interoperability, rozpoznávání veškerých rizik, která mohou vyplynout z používání takových rozdílných modelů nebo kontrol, včetně vyhodnocení výsledků zátěžových testů a testů postupů v případě selhání, a zda má zavedena opatření k zmírňování těchto rizik;
- ii. v návaznosti na posouzení podle bodu i) existuje postup, kterým by interoperabilní ústřední protistrany přezkoumaly své systémy řízení rizik a zvážily možná opatření včetně dalšího sblížení jejich systémů řízení rizik.

e) Rizikový profil a kritéria členství

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 3 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda:

- i. ústřední protistrana posoudila rizikový profil každé ústřední protistrany spolupracující v rámci interoperability, včetně jakýchkoli rizik případně vzniklých z jejich zásad členství, s cílem zjistit, zda dohoda o interoperabilitě nevede k oslabení celkového systému řízení rizik ústřední protistrany;
- ii. ústřední protistrana má zavedeny zásady, postupy a systémy pro pravidelné sledování, vyhodnocování a zmírňování jakéhokoli rizika vyplývajícího ze vzájemné závislosti, včetně rizika ze strany subjektů nebo skupin subjektů vystupujících jako členové clearingového systému nebo poskytovatelé nezbytných služeb pro jednu nebo více interoperabilních ústředních protistran. V tomto ohledu by měly být přezkoumávány limity koncentrace

stanovené každou ústřední protistranou, aby bylo zajištěno, že zůstanou přiměřené s přihlédnutím k dohodě o interoperabilitě, zejména pokud dohoda vyvolává vyšší rizika vzájemné závislosti.

f) Řízení angažovanosti

Při uplatňování obecného pokynu a doporučení č. 3 by vnitrostátní příslušné orgány měly zvažovat alespoň to, zda:

- i. ústřední protistrana určila, jak bude krýt expozice vyplývající z dohody o interoperabilitě, včetně:
 - a. způsobu, jakým bude vypočítávat marži podle článku 41 nařízení a kapitoly VI nařízení Komise v přenesené pravomoci (EU) č. 153/2013 ze dne 19. prosince 2012, kterým se doplňuje nařízení (EU) č. 648/2012, pokud jde o regulační technické normy týkající se požadavků na ústřední protistrany;
 - b. způsobu, jakým bude krýt expozice po selhání interoperabilní ústřední protistrany, aniž by byla snížena schopnost ústřední protistrany plnit své povinnosti vůči svým vlastním členům clearingového systému;
 - c. předpokladů pro určení výše a výměnu marží mezi ústředními protistranami. To by mělo zahrnovat podrobné vysvětlení pro vnitrostátní příslušné orgány ve věci případných rozdílů mezi parametry řízení rizik uplatňovanými na expozice mezi ústředními protistranami a parametry řízení rizik uplatňovanými vůči členům clearingového systému;
- ii. ústřední protistrana zavedla nástroje řízení rizik, jako jsou zásady stanovené pro marže nebo fond pro riziko selhání, s cílem řešit jakékoli oslabení celkového systému řízení rizik ústřední protistrany vzniklé v důsledku dohody o interoperabilitě;
- iii. ústřední protistrana zavedla opatření, která jsou pro členy jejího clearingového systému transparentní, s cílem krýt expozice vyplývající z dohody o interoperabilitě, včetně expozic vznikajících za mimořádných, ale možných tržních podmínek.

ČTVRTÝ POKYN A DOPORUČENÍ: ULOŽENÍ KOLATERÁLU

(čl. 53 odst. 3 nařízení (EU) č. 648/2012)

Obecný pokyn a doporučení

1. Vnitrostátní příslušný orgán by měl posoudit, zda interoperabilní ústřední protistrana ukládá kolaterál takovým způsobem, aby byl chráněn před selháním kterékoli interoperabilní ústřední protistrany.

PÁTÝ POKYN A DOPORUČENÍ: SPOLUPRÁCE MEZI VNITROSTÁTNÍMI PŘÍSLUŠNÝMI ORGÁNY

(čl. 54 odst. 2 nařízení (EU) č. 648/2012)

Obecný pokyn a doporučení

1. Aniž je dotčen postup pro vydávání povolení vymezený v článku 17 nařízení, měly by vnitrostátní příslušné orgány odpovědné za posuzování dohody o interoperabilitě během fáze posuzování vzájemně úzce spolupracovat. Tato spolupráce zahrnuje sdílení informací v průběhu celého procesu a sdílení jejich příslušných zpráv o posouzení rizika předtím, než budou dokončeny a předloženy příslušným kolegiím postupem stanoveným v článku 17 nařízení. Aniž jsou dotčeny mechanismy kolegií podle článku 18 nařízení, měly by vnitrostátní příslušné orgány odpovědné za dohled nad interoperabilními ústředními protistranami vzájemně pravidelně úzce spolupracovat.
2. V případě dohody o interoperabilitě uzavřené mezi ústřední protistranou, které bylo vydáno povolení podle článku 17 nařízení, a ústřední protistranou uznanou podle článku 25 nařízení by mělo existovat ujednání o spolupráci mezi vnitrostátním příslušným orgánem a relevantním orgánem třetí země, aby byla dodržena ustanovení bodu 1 tohoto pokynu a doporučení. Stanovení relevantních ujednání lze usnadnit pomocí ujednání o spolupráci mezi orgánem ESMA a příslušným orgánem třetí země, jak stanoví čl. 25 odst. 7 nařízení.