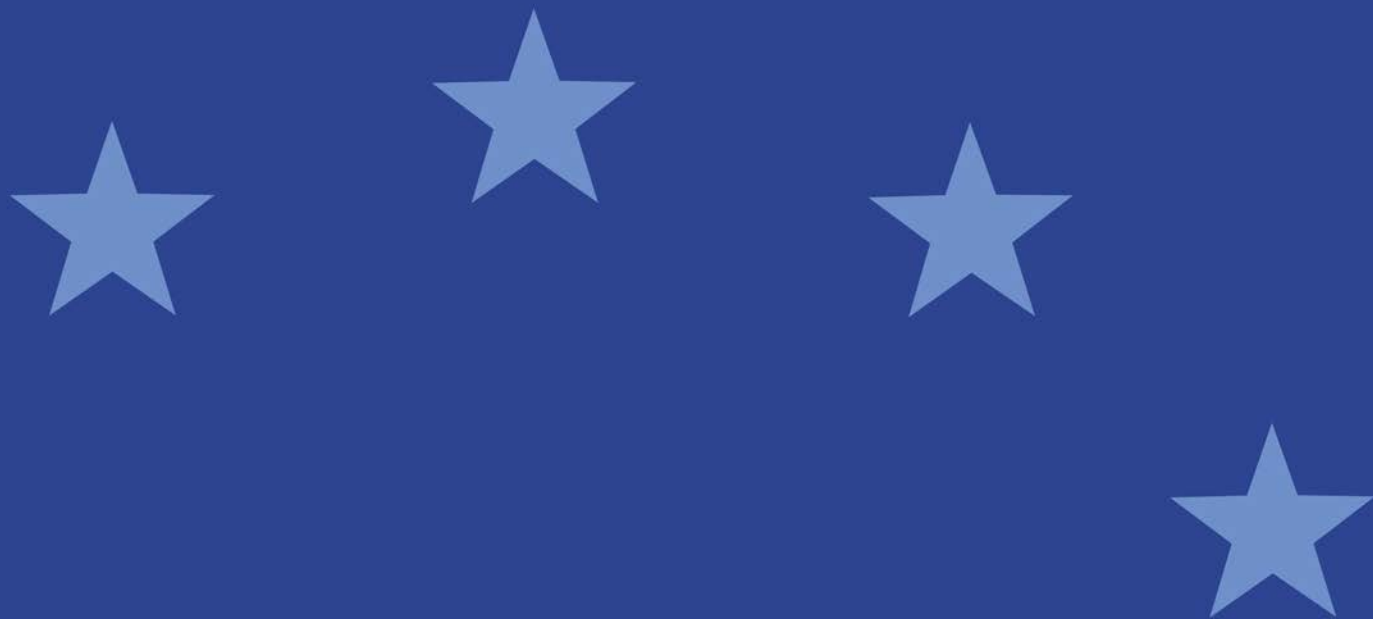




European Securities and
Markets Authority

Ohjeet

Ohjeet AIFM-direktiivin keskeisistä käsitteistä





Sisällysluettelo

I.	Soveltamisala _____	3
II.	Määritelmät _____	3
III.	Tarkoitus _____	4
IV.	Noudattamista ja ilmoittamista koskevat velvoitteet _____	5
V.	Yhteissijoitusyrityksen alarahastojen kohtelua koskevat ohjeet _____	5
VI.	Yhteissijoitusyrityksen käsitettä koskevat ohjeet _____	5
VII.	Pääoman hankinnan käsitettä koskevat ohjeet _____	6
VIII.	Useiden sijoittajien käsitettä koskevat ohjeet _____	6
IX.	Määrittelyyn sijoituspolitiikan käsitettä koskevat ohjeet _____	7

I. Soveltamisala

Kuka?

1. Ohjeet koskevat vaihtoehtoisten sijoitusrahastojen hoitajia ja toimivaltaisia viranomaisia.

Mitä?

2. Ohjeita sovelletaan AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan mukaisesti.

Milloin?

3. Ohjeet tulevat voimaan kahden kuukauden kuluttua siitä, kun ESMA on julkaissut ne.

II. Määritelmät

Vaihtoehtoisten sijoitusrahastojen hoitajista ja direktiivin 2003/41/EY ja 2009/65/EY sekä asetuksen (EY) N:o 1060/2009 ja (EU) N:o 1095/2010 muuttamisesta 8. kesäkuuta 2011 annetussa direktiivissä 2011/61/EU¹ (jäljempänä "AIFM-direktiivi") sekä Euroopan parlamentin ja neuvoston direktiivin 2011/61/EU täydentämisestä poikkeuksien, yleisten toimintaedellytysten, säilytysyhteisöjen, vivutuksen, avoimuuden ja valvonnan osalta 19. joulukuuta 2012 annetussa komission delegoidussa asetuksessa (EU) No 231/2013² määritellyillä käsitteillä on näissä ohjeissa sama merkitys, jollei toisin mainita. Lisäksi näissä ohjeissa sovelletaan seuraavia määritelmiä:

Yleinen kaupallinen tai teollinen tarkoitus Sellaisen liiketoimintastrategian tarkoitus, jota noudatetaan harjoitettaessa pääasiassa

- i) kaupallista toimintaa, joka liittyy tavaroiden tai hyödykkeiden ostoon, myyntiin ja/tai vaihdantaan ja/tai muiden palvelujen kuin rahoituspalvelujen tarjoamiseen, tai
- ii) teollisuustoimintaa, johon kuuluu tavaroiden tuotantoa tai kiinteistöjen rakentamista, tai
- iii) kumpaakin edellä mainituista.

Yhteinen tuotto

Yhteen kootusta riskistä saatu tuotto, joka saadaan hankkimalla, omistamalla tai myymällä sijoitusvarallisuutta – myös toteuttamalla liiketoimia tämän varallisuuden optimoimiseksi tai arvon lisäämiseksi – riippumatta siitä, saavatko sijoittajat tuottoa muilla perusteilla, kuten mukautetun osingonjakopolitiikan perusteella.

¹ <http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2011:174:0001:0073:FI:PDF>.

² <http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2013:083:0001:0095:FI:PDF>.

Päivittäinen harkinta ja valvonta

Yrityksen varojen päivittäiseen hoitoon liittyvissä operatiivisissa kysymyksissä käytettävä suora ja pysyvä päätösvalta, joka – käytettiinpä sitä tai ei – on merkittävästi laajempi kuin tavanomainen päätös- ja valvontavalta, jota käytetään äänestämällä yhtiökokouksessa esimerkiksi fuusioihin tai selvitystilaan, osakkaiden edustajien valintaan, johtajien tai tilintarkastajien nimityksiin tai tilinpäätöksen hyväksymiseen liittyvistä kysymyksistä.

Ennalta olemassa oleva ryhmä

Perheenjäsenistä koostuva ryhmä, jonka samaan perheeseen kuuluvat henkilöt voivat perustaa missä tahansa oikeudellisessa muodossa sijoittaakseen varoja yritykseen edellyttäen, että tällaisen oikeudellisen muodon ainoat lopulliset edunsaajat ovat perheenjäseniä ja että ryhmä on ollut olemassa ennen sijoitusyrityksen perustamista. Mikään ei kuitenkaan estä perheenjäseniä liittymästä ryhmään sijoitusyrityksen perustamisen jälkeen. Tässä määritelmässä ”perheenjäsenillä” tarkoitetaan henkilön puolisoa, henkilön kanssa sitoutuneessa intiimissä suhteessa vakituisesti ja jatkuvasti yhteistaloudessa elävää henkilöä, sukulaisia suoraan alenevassa tai ylenevässä polvessa, sisaruksia, vanhempien sisaruksia, serkkuja ja huollettavia.

III. Tarkoitus

4. Näiden ohjeiden tarkoituksena on selventää AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdassa esitettyyn vaihtoehdoisen sijoitusrahaston määritelmään sisältyviä käsitteitä niiden yhteisen, yhtenäisen ja johdonmukaisen soveltamisen varmistamiseksi. Ohjeita sovellettaessa olisi otettava asianmukaisesti huomioon vaihtoehdoisen sijoitusrahaston määritelmään sisältyvien yksittäisten käsitteiden vuorovaikutus, eikä yritystä tule luokitella vaihtoehdoiseksi sijoitusrahastoksi, ellei se täytä kaikkia AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan määritelmään sisältyviä elementtejä. Esimerkiksi sijoitusyrityksiä, jotka hankkivat pääomia useilta sijoittajilta, mutta eivät sijoita niitä määritellyn sijoituspolitiikan mukaisesti, ei pidetä AIFM-direktiivissä tarkoitettuina vaihtoehdoisina sijoitusrahastoina.
5. Toimivaltaisten viranomaisten ja markkinatoimijoiden ei kuitenkaan tule katsoa, että kaikkien tai joidenkin näissä ohjeissa kuvailtujen, AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdassa esitettyyn vaihtoehdoisen sijoitusrahaston määritelmään sisältyvien käsitteiden (yhteissijoitusyritys, pääoman hankinta, useat sijoittajat ja määritelty sijoituspolitiikka) ominaispiirteiden puuttuminen osoittaisi yksiselitteisesti, ettei yritys ole kyseisen käsitteen mukainen. Jos yrityksen voidaan muulla tavoin osoittaa täyttävän kaikki AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan määritelmän edellytykset, toimivaltaisten viranomaisten ja markkinatoimijoiden olisi pidettävä sitä vaihtoehdoisena sijoitusrahastona. Epätietoisuuden välttämiseksi näissä ohjeissa kuvaillaan ja selitetään tarkemmin ominaispiirteitä, joiden täytyessä yritys voidaan todennäköisesti luokitella vaihtoehdoiseksi sijoitusrahastoksi, mutta ohjeet eivät millään tavoin muuta AIFM-direktiivin säännöksiä.

- Ohjeissa annetut selvennykset pätevät ainoastaan sovellettaessa AIFM-direktiiviä, eikä niillä pyritä vaikuttamaan muussa EU:n lainsäädännössä, kuten direktiiveissä 2009/65/EY ja 2010/73/EU käytettyjen vastaavien käsitteiden merkitykseen.

IV. Noudattamista ja ilmoittamista koskevat velvoitteet

Ohjeiden status

- Tämä asiakirja sisältää ESMA-asetuksen³ 16 artiklan nojalla annettuja ohjeita. ESMA-asetuksen 16 artiklan 3 kohdan mukaan toimivaltaisten viranomaisten ja finanssimarkkinoiden toimijoiden on kaikin tavoin pyrittävä noudattamaan ohjeita ja suosituksia.
- Toimivaltaisten viranomaisten, joita ohjeet koskevat, olisi noudatettava niitä sisällyttämällä ne valvontakäytäntöihinsä, myös silloin, kun asiakirjaan sisältyvät yksittäiset ohjeet on suunnattu ensisijassa finanssimarkkinoiden toimijoille.

Ilmoitusvelvoitteet

- Toimivaltaisten viranomaisten, joita ohjeet koskevat, on kahden kuukauden kuluessa niiden julkaisemisesta ilmoitettava ESMALLE, noudattavatko ne tai aikovatko ne noudattaa näitä ohjeita, ja annettava perustelut niiden noudattamatta jättämiselle. Jos ilmoitusta ei saada määräaikaan mennessä, katsotaan, ettei toimivaltainen viranomainen noudata ohjeita. Ilmoituksen mallilomake on saatavilla ESMAN verkkosivuilla.
- Vaihtoehtoisten sijoitusrahastojen hoitajien ei edellytetä ilmoittavan ESMALLE, noudattavatko ne näitä ohjeita.

V. Yhteissijoitusyrityksen alarahastojen kohtelua koskevat ohjeet

- Jos yksi yrityksen alarahasto täyttää kaikki AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdassa esitetyn vaihtoehtoisen sijoitusrahaston määritelmän elementit (yhteissijoitusyritys, pääoman hankinta, useat sijoittajat ja määritelty sijoituspolitiikka), sen pitäisi riittää koko yrityksen määrittämiseksi AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdassa tarkoitetuksi vaihtoehtoiseksi sijoitusrahastoksi.

VI. Yhteissijoitusyrityksen käsitettä koskevat ohjeet

- Jos yrityksellä on kaikki seuraavat ominaispiirteet, sitä voidaan pitää AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdassa tarkoitettuna yhteissijoitusyrityksenä. Edellytyksenä on, että
 - yritys ei toimi *yleisessä kaupallisessa tai teollisessa tarkoituksessa*;
 - yritys kokoaa yhteen sijoittajilta saatua pääomaa sijoittaakseen ne *yhteisen tuoton* hankkimiseksi sijoittajille; ja

³ Euroopan parlamentin ja neuvoston asetus (EU) No 1095/2010, annettu 24 päivänä marraskuuta 2010, Euroopan valvontaviranomaisen (Euroopan arvopaperimarkkinaviranomainen) perustamisesta sekä päätöksen N:o 716/2009/EY muuttamisesta ja komission päätöksen 2009/77/EY kumoamisesta.

- (c) yrityksen osakkaat tai osakkeenomistajat eivät – kollektiivisena ryhmänä – osallistu *päivittäiseen harkintaan tai valvontaan*. Siitä, että vain yhdelle tai usealle osakkaalle tai osakkeenomistajalle, mutta ei kaikille, annetaan valtuudet *päivittäiseen harkintaan tai valvontaan*, ei voida suoraan päätellä, että kyseessä ei ole yhteissijoitusyritys.

VII. Pääoman hankinnan käsitettä koskevat ohjeet

13. AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan i luetelmakohdassa tarkoitettuna pääoman hankintana pidetään yrityksen taikka sen lukuun toimivan henkilön tai yrityksen (tavallisesti vaihtoehtorahaston hoitajan) suorita tai välillisiä liiketoimia pääoman siirtämiseksi tai sitoumusten saamiseksi rahastoon yhdeltä tai usealta sijoittajalta sekä niiden sijoittamista määritellyn sijoituspolitiikan mukaisesti.
14. Edellisen kohdan soveltamisen kannalta ei ole merkitystä,
- (a) toteutetaanko toimia vain kerran, useita kertoja vai jatkuvasti;
15. tehdäänkö pääoman siirto tai pääomasitoumus käteisenä vai muuna vastikkeena. Pääoman hankintana ei lähtökohtaisesti pidetä toimintaa, jossa *ennalta olemassa olevan ryhmän* jäsen, jonka yksityisen varallisuuden hallintaa varten *yritys on yksinomaan* perustettu, sijoittaa pääomaa tähän yritykseen, sanotun kuitenkin rajoittamatta 16 kohdan soveltamista.
16. Se, että joku *ennalta olemassa olevan ryhmän* jäsenistä tekee yhteissijoituksia sellaisten sijoittajien kanssa, jotka eivät ole *ennalta olemassa olevan ryhmän* jäseniä, ei suoraan merkitse pääoman hankkimista koskevan edellytyksen puuttumista. Tällaisissa tilanteissa kaikilla liiketoimeen osallistuvilla sijoittajilla katsotaan olevan täydet AIFM-direktiivin mukaiset oikeudet.

VIII. Useiden sijoittajien käsitettä koskevat ohjeet

17. Yritystä, jota kansallinen lainsäädäntö, yhtiön säännöt tai perustamisasiakirjat tai muut oikeudellisesti sitovat määräykset tai järjestelyt eivät estä hankkimasta pääomaa useammalta kuin yhdeltä sijoittajalta, pidetään AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan i luetelmakohdassa tarkoitettuna useilta sijoittajilta pääomaa hankkivana yrityksenä. Näin on silloinkin, kun yrityksellä on tosiasiallisesti vain yksi sijoittaja.
18. Yritystä, jota kansallinen lainsäädäntö, yhtiön säännöt tai perustamisasiakirjat tai muut oikeudellisesti sitovat määräykset tai järjestelyt estävät hankkimasta pääomaa useammalta kuin yhdeltä sijoittajalta, voidaan pitää AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan i luetelmakohdassa tarkoitettuna useilta sijoittajilta pääomaa hankkivana yrityksenä, jos yrityksen ainoa sijoittaja
- (a) sijoittaa useammalta kuin yhdeltä oikeushenkilöltä tai luonnolliselta henkilöltä hankkimansa pääoman näiden henkilöiden eduksi; ja
- (b) muodostuu sellaisesta järjestelystä tai rakenteesta, jossa on yhteensä useampia kuin yksi AIFM-direktiivissä tarkoitettu sijoittaja.
19. Kohdassa 18 tarkoitettuja järjestelyjä ja rakenteita ovat esimerkiksi master-/feeder-rakenteet, joissa syöttöraho sijoittaa hankkimansa pääomat kokonaisuudessaan kohderahastoon, rahastojen rahasto-rakenteet, joissa rahasto-osuusrahasto on kohderahastojen ainoa sijoittaja, ja järjestelyt, joissa usean

sijoittajan edustajana toimiva valtuutettu sijoittaja yhdistää sijoittajien edut hallinnointitarkoituksessa.

IX. Määritellyn sijoituspolitiikan käsitettä koskevat ohjeet

20. Yrityksellä, jolla on sijoittajilta kootun pääoman hoitamista koskevat periaatteet *yhteisen tuoton* hankkimiseksi sijoittajille, katsotaan olevan AIFM-direktiivin 4 artiklan 1 kohdan a alakohdan i luetelmakohdassa tarkoitettu määritelty sijoituspolitiikka. Seuraavat seikat yksinään tai yhdessä merkitsevät tällaisen sijoituspolitiikan olemassaoloa:

- (a) sijoituspolitiikka määritellään ja vahvistetaan viimeistään silloin, kun sijoittajien sitoumukset yhtiötä kohtaan tulevat sitoviksi;
- (b) sijoituspolitiikka on esitetty asiakirjassa, joka sisällytetään yrityksen sääntöihin tai perustamisasiakirjoihin tai johon sen säännöissä tai perustamisasiakirjoissa viitataan;
- (c) yrityksellä tai yritystä hallinnoivalla oikeushenkilöllä velvollisuus, johon sijoittajat voivat vedota oikeudellisesti, noudattaa sijoituspolitiikkaa kaikkine muutoksineen (riippumatta siitä, mistä tämä velvoite johtuu);
- (d) sijoituspolitiikassa täsmennetään sijoitustoimintaa koskevat ohjeet, jotka perustuvat yhteen tai useampaan seuraavista kriteereistä:
 - (i) sijoittaminen tiettyihin varallisuuseriin tai sitoutuminen rajoituksiin tiettyjen varallisuuserien osalta;
 - (ii) tiettyjen strategioiden noudattaminen;
 - (iii) tietyille maantieteellisille alueille sijoittaminen;
 - (iv) sitoutuminen velkavivun käyttöä koskeviin rajoituksiin;
 - (v) sitoutuminen sijoitusten vähimmäispitoaikoihin; tai
 - (vi) sitoutuminen muihin riskin hajauttamisen edellyttämiin rajoituksiin.

21. Edellä 20 kohdan d alakohdassa tarkoitettuna sijoitustoimintaa koskevana ohjeistuksena pidetään mitä tahansa sijoitusyrityksen hoitamisesta annettuja ohjeita, joissa määritellään muita sijoitusperusteita kuin *yleisessä kaupallisessa tai teollisessa tarkoituksessa* toimivan yrityksen liiketoimintastrategiassa.

22. Yritystä hallinnoivalle oikeushenkilölle annettu täysi harkintavalta tehdä sijoituspäätöksiä ei saa johtaa AIFM-direktiivin säännösten kiertämiseen.