



European Securities and
Markets Authority

Retningslinjer

Retningslinjer for anvendelsen af C6 og C7 i bilag 1 til MiFID II



Indholdsfortegnelse

I. Anvendelsesområde.....	3
II. Henvisninger til lovgivning og forkortelser.....	3
III. Formål.....	4
IV. Efterlevelsels- og indberetningsforpligtelser	5
V. Retningslinjer for anvendelsen af C6 og C7 i bilag 1 til MiFID II.....	6

I. Anvendelsesområde

Hvem?

1. Disse retningslinjer finder anvendelse på kompetente myndigheder og investeringsselskaber som defineret i artikel 4, stk. 1, nr. 1, i MiFID II.

Hvad?

2. I henhold til anvendelsen af MiFID II og artikel 7 i forordning 2017/565 ændrer disse retningslinjer ESMA's retningslinjer C6/C7 (ESMA/2015/1341), som blev udstedt for at præcisere punkt 6 og 7 i afsnit C, bilag I til MiFID som ændret ved artikel 38 i forordning 1287/2006/EF.

Hvornår?

3. Disse retningslinjer gælder to måneder fra datoen for deres offentliggørelse på ESMA's websted på alle EU's officielle sprog.

II. Henvisninger til lovgivning og forkortelser

Henvisninger til lovgivning

<i>ESMA-forordning</i>	Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1095/2010 af 24. november 2010 om oprettelse af en europæisk tilsynsmyndighed (Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed), om ændring af afgørelse nr. 716/2009/EF og om ophævelse af Kommissionens afgørelse 2009/77/EF ¹
<i>MiFID II</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU af 15. maj 2014 om markeder for finansielle instrumenter og om ændring af direktiv 2002/92/EF og direktiv 2011/61/EU ²
<i>MiFID</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/39/EF af 21. april 2004 om markeder for finansielle instrumenter, om ændring af Rådets direktiv 85/611/EØF, og 93/6/EØF samt

¹ EUT L 331 af 15.12.2010, s. 84.

² EUT L173, 12.6.2014, s.349.

Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2000/12/EF og om ophævelse af Rådets direktiv 93/22/EØF³

ESMA-forordning
2017/565

Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/565 af 25. april 2016 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU for så vidt angår de organisatoriske krav til og vilkårene for drift af investeringsselskaber samt definitioner af begreber med henblik på nævnte direktiv⁴

Forordning nr. 1287/2006

Kommissionens forordning (EF) nr. 1287/2006 af 10. august 2006 om gennemførelse af Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/39/EF for så vidt angår registreringsforpligtelser for investeringsselskaber, indberetning af transaktioner, markedsgennemsigthed, optagelse af finansielle instrumenter til handel samt definitioner af begreber med henblik på nævnte direktiv⁵

Forkortelser

ESMA

Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed

EU

Den Europæiske Union

III. Formål

1. Disse retningslinjer (i det følgende benævnt "retningslinjerne") har til formål at ændre retningslinjerne for C6/C7 (i det følgende benævnt "ændrede retningslinjer"), som blev vedtaget af ESMA i oktober 2015 for at sikre en fælles, ensartet og konsekvent anvendelse af artikel 4, stk. 1 og 17, der suppleres med bilag I, afsnit C, punkt 6 og 7 som ændret ved artikel 38 i forordning nr. 1287/2006/EF.
2. Udstedelsen af retningslinjerne er en følge af ikrafttrædelsen og anvendelsen af MiFID II og forordning 2017/565 om supplerende regler, som ophæver og erstatter MiFID og gennemførelsesbestemmelserne hertil i forordning 1287/2006/EF. Retningslinjerne ajourfører de ændrede retningslinjer for at tilpasse dem til den nye MiFID II-lovramme uden at ændre indholdet. ESMA anså derfor gennemførelsen af en åben offentlig høring og en

³ EUT L145, 30.4.2004, s.1-44.

⁴ EUT L173, 12.6.2014, s.349.

⁵ EUT L145, 30.4.2004, s.1.

analyse af de dermed forbundne omkostninger og fordele for ikke at stå i et rimeligt forhold til formålet, jf. ESMA-forordningens artikel 16, stk. 2.

3. De ændrede retningslinjer og retningslinjerne udstedes på ESMA's initiativ i henhold til ESMA-forordningens artikel 16. Retningslinjerne præciserer artikel 4, stk. 1, nr. 2, i MiFID II, som skal læses i sammenhæng med afsnit C, punkt 6 og 7, i bilag I til MiFID II og artikel 7 i forordning 2017/565.

IV. Efterlevelsels- og indberetningsforpligtelser

Status for retningslinjerne

1. I henhold til artikel 16, stk. 3, i ESMA-forordningen skal de kompetente myndigheder og deltagerne på det finansielle marked bestræbe sig bedst muligt på at efterleve disse retningslinjer.
2. De kompetente myndigheder, som disse retningslinjer gælder for, bør efterleve dem ved at indarbejde dem i deres tilsynspraksis, herunder også når særlige retningslinjer primært er rettet mod deltagere på de finansielle markeder. I dette tilfælde bør de kompetente myndigheder gennem deres tilsyn sikre, at deltagerne på det finansielle marked efterkommer retningslinjerne.

Indberetningskrav

3. De kompetente myndigheder, som disse retningslinjer finder anvendelse på, skal senest to måneder efter datoen for offentliggørelsen af retningslinjerne på ESMA's websted på alle officielle EU-sprog underrette ESMA om, hvorvidt de i) efterlever eller ii) ikke efterlever dem, men har til hensigt at efterleve dem, eller iii) ikke efterlever og ikke har til hensigt at efterleve dem.
4. I tilfælde af manglende overholdelse skal de kompetente myndigheder også underrette ESMA senest to måneder efter datoen for offentliggørelsen af retningslinjerne på ESMA's websted på alle officielle EU-sprog om årsagerne til, at de ikke har efterlevet retningslinjerne.
5. En formular til meddelelser er tilgængelig på ESMA's websted. Når meddelelsesformularen er udfyldt, skal den sendes til ESMA.
6. Deltagere på det finansielle marked er ikke forpligtede til at meddele, om de følger retningslinjerne.

V. Retningslinjer for anvendelsen af C6 og C7 i bilag 1 til MiFID II

V.I. Ændrede retningslinjer

Anvendelse af C6 i bilag 1 i MiFID II

1. ESMA mener, at definitionen i C6 i bilag 1 til MiFID II anvendes på følgende måde:
 - a. C6 har en bred anvendelse og gælder for alle derivataftaler vedrørende råvarer, herunder terminskontrakter, bortset fra engrosenergiprodukter, som handles på en OHF, og som skal afvikles fysisk, forudsat at:
 - i. de kan eller skal afvikles fysisk, og
 - ii. de handles på et reguleret marked, en MHF og/eller en OHF.
 - b. "*Fysisk afvikling*" omfatter en lang række leveringsmetoder, herunder:
 - i. fysisk levering af de relevante råvarer,
 - ii. levering af et dokument, der giver rettigheder svarende til ejendomsret til de relevante råvarer eller den relevante mængde af de berørte råvarer (som f.eks. et konnossement eller et oplagsbevis), eller
 - iii. en anden metode til at overføre rettigheder svarende til ejendomsret i forhold til den relevante mængde råvarer uden at levere dem fysisk (herunder meddelelse til, planlægning af eller udnævnelse af operatøren af et energiforsyningsnet), der berettiger modtageren til den relevante mængde af råvarerne.

Anvendelse af C7 i bilag 1 til MiFID II

2. ESMA mener, at definitionen i C7 i bilag 1 i MiFID II anvendes på følgende måde:
 - a. C7 udgør en anden kategori end C6 og gælder for derivataftaler vedrørende råvarer, som kan afvikles fysisk, men som ikke handles på et reguleret marked, en MHF eller en OHF, forudsat at derivataftalen:
 - i. ikke er en spotkontrakt som defineret i artikel 7, stk. 2, i forordning (EU) 2017/565,
 - ii. ikke har et kommercielt formål som defineret i artikel 7, stk. 4, i forordning (EU) 2017/565, og
 - iii. opfylder et af de tre kriterier i artikel 7, stk. 1, litra a, og de særskilte kriterier i artikel 7, stk. 1, litra b, i forordning (EU) 2017/565.
 - b. "*Fysisk afvikling*" omfatter en lang række leveringsmetoder, herunder:
 - i. fysisk levering af de relevante råvarer,

- ii. levering af et dokument, der giver rettigheder svarende til ejendomsret til de relevante råvarer eller den relevante mængde af de berørte råvarer (som f.eks. et konnossement eller et oplagsbevis), eller
 - iii. en anden metode til at overføre rettigheder svarende til ejendomsret i forhold til den relevante mængde råvarer uden at levere dem fysisk (herunder meddelelse til, planlægning af eller udnævnelse af operatøren af et energiforsyningsnet), der berettiger modtageren til den relevante mængde af råvarerne.
3. Fysisk afviklede derivataftaler vedrørende råvarer, som ikke falder ind under definitionen i C6, dvs. ikke handles på et reguleret marked, en MHF eller en OHF, kan falde ind under definitionen i C7. Definitionerne af C6 og C7 udgør to særskilte kategorier, eftersom C7 finder anvendelse på derivataftaler vedrørende råvarer, *"som kan afvikles fysisk, [og] ikke i øvrigt er omhandlet i punkt 6"*.
4. De andre kendetegn ved derivataftaler vedrørende råvarer under C7 – der *"ikke har noget kommercielt formål, som har karakteristika som andre afledte finansielle instrumenter"* – defineres yderligere i artikel 7 i forordning (EU) 2017/565.
5. ESMA bemærker, at betingelserne i artikel 7 i forordning 2017/565, skal anvendes kumulativt.