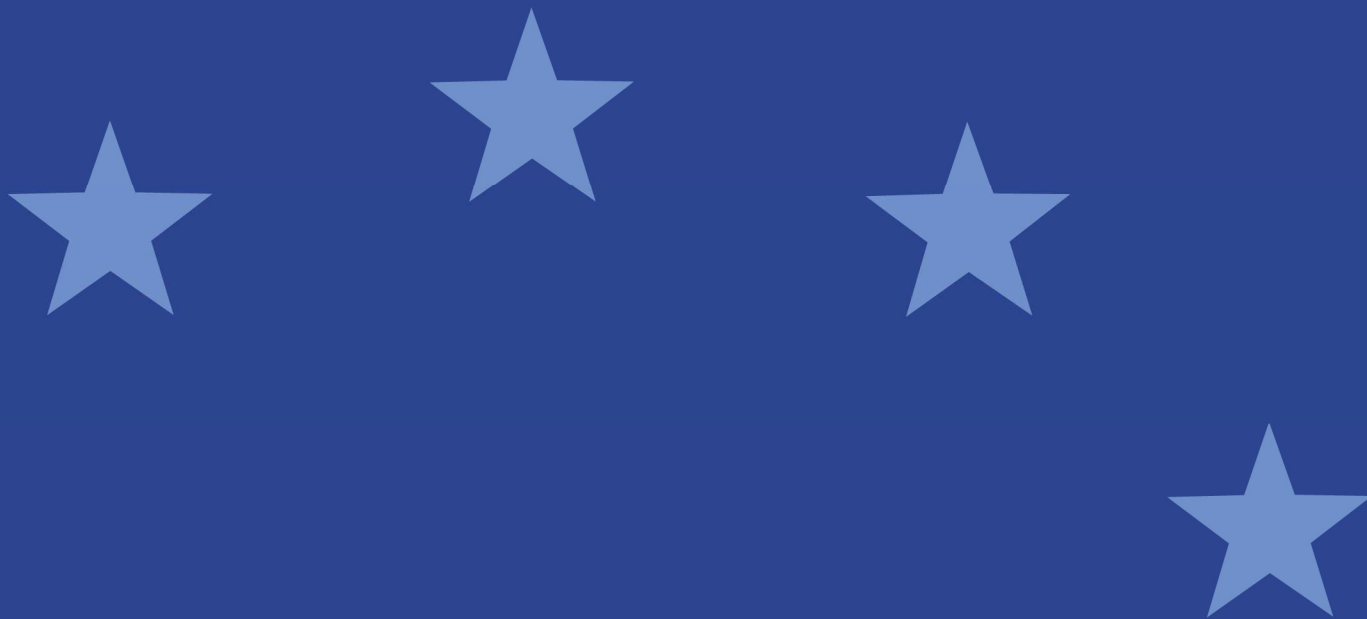




European Securities and
Markets Authority

Usmernenia

Usmernenia o určitých aspektoch požiadaviek MiFID týkajúcich sa vykonávania funkcie
dodržiavania (compliance)





Obsah

I.	Rozsah pôsobnosti	3
II.	Vymedzenie pojmov	3
III.	Účel	4
IV.	Povinnosť dodržiavať usmernenia a ohlasovacia povinnosť	4
V.	Usmernenia o určitých aspektoch požiadaviek MiFID týkajúcich sa vykonávania funkcie dodržiavania	4
V.I	Povinnosti funkcie dodržiavania	5
V.II	Organizačné požiadavky funkcie dodržiavania	10
V.III	Preskúmanie vykonávania funkcie dodržiavania príslušným orgánom	15

I. Rozsah pôsobnosti

Kto?

1. Tieto usmernenia sa vzťahujú na investičné spoločnosti (vymedzené v článku 4 ods. 1 bod 1 smernice MiFID) vrátane úverových inštitúcií, ktoré poskytujú investičné služby, správcovské spoločnosti PKIPCP¹ a príslušné orgány.

Čo?

2. Tieto usmernenia sa uplatňujú v súvislosti s poskytovaním investičných služieb a činností uvedených v oddiele A a vedľajších služieb uvedených v oddiele B prílohy I smernice o trhoch s finančnými nástrojmi (MiFID).

Kedy?

3. Tieto usmernenia sa začnú uplatňovať po uplynutí 60 kalendárnych dní odo dňa splnenia oznamovacej povinnosti podľa bodu 10.

II. Vymedzenie pojmov

4. Pokiaľ sa neuvádza inak, pojmy použité v smernici o trhoch s finančnými nástrojmi a vykonávacej smernici MiFID majú v týchto usmerneniach rovnaký význam. Navyše sa uplatňujú tieto vymedzené pojmy:

<i>smernica o trhoch s finančnými nástrojmi (MiFID)</i>	Smernica Európskeho parlamentu a Rady 2004/39/ES z 21. apríla 2004 o trhoch s finančnými nástrojmi, o zmene a doplnení smerníc Rady 85/611/EHS a 93/6/EHS a smernice Európskeho parlamentu a Rady 2000/12/ES a o zrušení smernice Rady 93/22/EHS, v znení neskorších zmien a doplnení.
<i>vykonávacia smernica MiFID</i>	Smernica Komisie 2006/73/ES z 10. augusta 2006, ktorou sa vykonáva smernica Európskeho parlamentu a Rady 2004/39/ES, pokiaľ ide o organizačné požiadavky a podmienky výkonu činnosti investičných spoločností, ako aj o vymedzené pojmy na účely uvedenej smernice.
<i>funkcia dodržiavania</i>	Funkcia v rámci investičnej spoločnosti, ktorá zodpovedá za identifikáciu, hodnotenie, poskytovanie poradenstva, monitorovanie a podávanie správ o riziku v tejto oblasti.
<i>riziko nedodržania povinností</i>	Riziko, že investičná spoločnosť nesplní svoje povinnosti podľa MiFID a príslušných vnútroštátnych predpisov, ako aj platných noriem stanovených ESMA a príslušnými orgánmi, týkajúcich sa týchto ustanovení.

¹ Tieto usmernenia sa vzťahujú len na správcovské spoločnosti PKIPCP, pokiaľ poskytujú investičné služby riadenia individuálnych portfólií alebo investičného poradenstva (v zmysle článku 6 ods. 3 písm. a) a b) smernice o PKIPCP).

5. V usmerneniach sa nevyjadrujú absolútne povinnosti. Preto sa často používa pojem „mal by“. Pojmy „musí“ a „je povinný“ sa používajú v súvislosti s požiadavkou MiFID.

III. Účel

6. Účelom týchto usmernení je objasniť uplatňovanie niektorých aspektov požiadaviek MiFID týkajúcich sa vykonávania funkcie dodržiavania s cieľom zabezpečiť spoločné, jednotné a dôsledné uplatňovanie článku 13 smernice o trhoch s finančnými nástrojmi (MiFID), článku 6 vykonávacej smernice MiFID a osobitných súvisiacich ustanovení.
7. Európsky orgán pre cenné papiere a trhy (ESMA) očakáva, že tieto usmernenia podporia väčšiu konvergenciu výkladu požiadaviek MiFID týkajúcich sa funkcie dodržiavania a prístupov v oblasti dohľadu nad týmito požiadavkami, a na základe toho sa zvýši hodnota existujúcich noriem. ESMA predpokladá príslušné posilnenie ochrany investorov prostredníctvom zabezpečenia, aby spoločnosti dodržiavali regulačné normy.

IV. Povinnosť dodržiavať usmernenia a ohlasovacia povinnosť

Postavenie usmernení

8. Tento dokument obsahuje usmernenia uverejnené v súlade s článkom 16 nariadenia o ESMA.² V článku 16 ods. 3 nariadenia o ESMA sa stanovuje, že príslušné orgány a účastníci finančných trhov musia vynaložiť všetko úsilie na dodržanie týchto usmernení.
9. Príslušné orgány, na ktoré sa usmernenia vzťahujú, by mali zabezpečiť ich dodržiavanie tak, že ich začlenia do svojich postupov pre výkon dohľadu vrátane prípadov, keď sú konkrétne usmernenia určené najmä účastníkom finančných trhov.

Ohlasovacia povinnosť

10. Príslušné orgány, na ktoré sa tieto usmernenia vzťahujú, musia ESMA ohlásiť, či dodržiavajú alebo zamýšľajú dodržiavať tieto usmernenia, pričom uvedú všetky dôvody nedodržiavania. Príslušné orgány to musia ESMA ohlásiť v lehote dvoch mesiacov od uverejnenia prekladov ESMA na adresu elektronickej pošty **compliance.388@esma.europa.eu**. V prípade, keď príslušné orgány nereagujú v uvedenej lehote, sa predpokladá, že tieto usmernenia nedodržiavajú. Vzor ohlásenia je k dispozícii na webovej stránke ESMA.
11. Účastníci finančných trhov nie sú povinní ohlásiť, či dodržiavajú tieto usmernenia.

V. Usmernenia o určitých aspektoch požiadaviek MiFID týkajúcich sa vykonávania funkcie dodržiavania

12. Vrcholový manažment v rámci svojej úlohy zabezpečiť, aby investičná spoločnosť plnila svoje povinnosti podľa MiFID, musí zaistiť, aby sa v rámci vykonávania funkcie dodržiavania spĺňali požiadavky stanovené v článku 6 vykonávacej smernice MiFID.

² Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 1095/2010 z 24. novembra 2010, ktorým sa zriaďuje Európsky orgán dohľadu (Európsky orgán pre cenné papiere a trhy) a ktorým sa mení a dopĺňa rozhodnutie č. 716/2009/ES a zrušuje rozhodnutie Komisie 2009/77/ES.

13. Usmernenia by sa mali vykladať spolu so zásadou proporcionality stanovenou v článku 6 ods. 1 vykonávacej smernice MiFID. Usmernenia sa vzťahujú na investičné spoločnosti zohľadňujúc- povahu, rozsah a komplexnosť ich podnikania a povahu a rozsah investičných služieb a činností vykonávaných v rámci ich podnikania.

V.I Povinnosti funkcie dodržiavania

Hodnotenie rizika spojeného s nedodržaním povinností

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 1 vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 1

14. S cieľom účinne rozdeliť svoje zdroje by mali investičné spoločnosti zabezpečiť, aby bol v rámci funkcie dodržiavania prijatý prístup založený na riziku. Na určenie oblastí, na ktoré sa bude činnosť funkcie dodržiavania pri monitorovaní a poradenstve zameriavať, by sa malo využiť hodnotenie rizika spojeného s nedodržaním povinností. Hodnotenie rizika spojeného s nedodržaním povinností by sa malo vykonávať pravidelne s cieľom zabezpečiť, aby zameranie a rozsah činností funkcie dodržiavania v oblasti monitorovania a poradenstva boli stále platné.

Podporné usmernenia

15. Investičné spoločnosti musia podľa MiFID zaviesť a zachovávať primerané politiky a postupy určené na odhalenie každého rizika, že investičná spoločnosť nesplní svoje povinnosti podľa MiFID. V tejto súvislosti by sa mala v rámci funkcie dodržiavania určiť úroveň rizika spojeného s nedodržaním povinností, ktorej investičná spoločnosť čelí, pričom sa zohľadnia investičné služby, činnosti a vedľajšie služby, ktoré investičná spoločnosť poskytuje, ako aj druhy finančných nástrojov, s ktorými obchoduje a ktoré distribuuje.
16. Pri hodnotení rizika spojeného s nedodržaním povinností by sa mali brať do úvahy príslušné povinnosti podľa MiFID, vnútroštátnych vykonávacích predpisov a politik, postupov, systémov a kontrol, ktoré sa uplatňujú v spoločnosti v oblasti investičných služieb a činností. Pri hodnotení by sa mali takisto brať do úvahy výsledky všetkých monitorovaní a všetky príslušné zistenia interného alebo externého auditu.
17. Na základe tohto hodnotenia rizika spojeného s nedodržaním povinností by sa mali stanoviť a zaviesť ciele a pracovný program funkcie dodržiavania. Zistené riziká by sa mali hodnotiť pravidelne a takisto *ad hoc*, ak je to nevyhnutné, s cieľom zabezpečiť, aby sa zohľadnili všetky vznikajúce riziká (napríklad riziká vyplývajúce z nových oblastí podnikania alebo z iných zmien štruktúry investičnej spoločnosti).

Povinnosti funkcie dodržiavania v oblasti monitorovania

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 2 písm. a) vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 2

18. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby útvar vykonávajúci funkciu dodržiavania zaviedol monitorovací program, ktorý zohľadní všetky oblasti investičných služieb, činností a príslušných vedľajších služieb investičnej spoločnosti. Monitorovací program by mal zaviesť priority, ktoré sa

určia pomocou hodnotenia rizika spojeného s nedodržaním povinností, s cieľom zabezpečiť úplné monitorovanie rizika nedodržania súladu.

Podporné usmernenia

19. Cieľom monitorovacieho programu by malo byť posúdenie, či investičná spoločnosť vykonáva svoje činnosti v súlade so svojimi povinnosťami podľa MiFID a či sú jej vnútorné usmernenia, organizačné a kontrolné opatrenia naďalej účinné a primerané.
20. Ak je investičná spoločnosť súčasťou skupiny, zodpovednosť za výkon funkcie dodržiavania nesie každá investičná spoločnosť v skupine. Investičná spoločnosť by preto mala zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania sústavne zodpovedala za monitorovanie rizika spojeného s nedodržaním povinností investičnou spoločnosťou. Týka sa to takisto prípadov, keď spoločnosť deleguje úlohy funkcie dodržiavania na inú spoločnosť v rámci skupiny. Funkcia dodržiavania v každej investičnej spoločnosti by však mala brať do úvahy skupinu, ktorej je investičná spoločnosť súčasťou, napríklad prostredníctvom úzkej spolupráce s pracovníkmi ostatných častí skupiny, ktorí vykonávajú audit, právne, regulačné činnosti a výkon funkcie dodržiavania.
21. Prístup k dodržiavaniu súladu založený na riziku by mal byť základom určenia primeraných nástrojov a metód výkonu funkcie dodržiavania, ako aj rozsahu monitorovacieho programu a frekvencie monitorovacích činností, ktoré táto funkcia zabezpečuje (a ktoré môžu byť opakované, *ad hoc* a/alebo stále). Funkcia dodržiavania by mala takisto zabezpečiť, aby sa monitorovanie nevykonávalo len na úrovni predkladanej dokumentácie, ale aby sa takisto zabezpečilo overovanie, ako sa metódy a postupy používajú v praxi, napríklad prostredníctvom kontrol na mieste vykonaných v prevádzkových organizačných útvaroch. Funkcia dodržiavania by mala takisto posúdiť rozsah preskúmaní, ktoré je potrebné vykonať.
22. Vhodné nástroje a metódy monitorovania, ktoré môže funkcia dodržiavania používať, zahŕňajú (nie sú však obmedzené na):
 - a) používanie meraní celkových rizík (napr. ukazovatele rizík);
 - b) používanie hlásení vyžadujúcich pozornosť riadiacich pracovníkov, ktoré dokumentujú podstatné odchýlky medzi skutočným a predpokladaným výskytom (hlásenie o výnimkách) alebo situácie vyžadujúce riešenie (protokol o zisteniach);
 - c) cielené sledovanie obchodov, pozorovanie postupov, revízie dokumentácie a/alebo pohovory s príslušnými pracovníkmi.
23. Monitorovací program by mal odrážať zmeny rizikového profilu investičnej spoločnosti, ktoré môžu vyplývať napríklad z významných udalostí, ako sú spoločné akvizície, zmeny IT systému alebo reorganizácia. Takisto by sa mal vzťahovať na vykonávanie a účinnosť nápravných opatrení, ktoré investičná spoločnosť prijme v súvislosti s porušením MiFID.
24. Funkcia dodržiavania by mala v rámci vykonávania monitorovacích činností takisto zohľadňovať:
 - a) povinnosť dodržiavať regulačné požiadavky v danej oblasti podnikania;

- b) kontroly na prvej úrovni vykonané v oblastiach výkonu činnosti investičných spoločností (t.j. kontroly, ktoré vykonávajú prevádzkové útvary, na rozdiel od kontrol na druhej úrovni, ktoré zabezpečuje funkcia dodržiavania); a
 - c) preskúmanie, ktoré vykonávajú funkcie riadenia rizík, vnútornej kontroly, vnútorného auditu alebo iné kontrolné funkcie v oblasti investičných služieb a činností.
25. Preskúmanie, ktoré vykonajú ostatné kontrolné funkcie, by sa malo koordinovať s monitorovacími činnosťami, ktoré vykonáva funkcia dodržiavania, pričom je potrebné rešpektovať nezávislosť a mandát týchto rôznych útvarov.
26. Funkcia dodržiavania by mala mať úlohu pri dozeraní nad postupom pri riešení sťažností, pričom sťažnosti by sa mali považovať za zdroj relevantných informácií v súvislosti so zabezpečovaním všeobecného monitorovania. Nie je potrebné, aby boli v tejto súvislosti funkcie dodržiavania priznané určité úlohy pri rozhodovaní o výsledku sťažností. Investičné spoločnosti by však mali funkciu dodržiavania zabezpečiť prístup ku všetkým sťažnostiam zákazníkov, ktoré boli spoločnosti doručené.

Ohlasovacie povinnosti funkcie dodržiavania

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 3 písm. b) a článok 9 vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 3

27. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby vrcholový manažment dostával pravidelné písomné správy o dodržiavaní súladu. Správy by mali obsahovať opis vykonávania a účinnosti celého kontrolného prostredia pre investičné služby a činnosti a zhrnutie zistených rizík a nápravných opatrení, ktoré sa vykonali alebo budú vykonané. Správy sa musia predkladať v primeraných intervaloch a prinajmenšom raz ročne. V prípade, keď funkcia dodržiavania dospeje k dôležitým zisteniam, zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania by mal čo najskôr oznámiť tieto zistenia vrcholovému manažmentu. Dozorná rada spoločnosti, pokiaľ existuje, by mala takisto dostať tieto správy.

Podporné usmernenia

28. Písomná správa o dodržiavaní súladu, určená vrcholovému manažmentu, by mala zahŕňať všetky organizačné útvary zúčastňujúce sa na poskytovaní investičných služieb, činností a vedľajších služieb. Ak správa nezahŕňa všetky uvedené činnosti investičnej spoločnosti, mali by sa v nej jasne uvádzať dôvody.
29. V písomných správach o dodržiavaní súladu by sa mali uvádzať, pokiaľ sú relevantné, tieto informácie:
- a) opis realizácie a účinnosti celého kontrolného prostredia pre investičné služby a činnosti;
 - b) zhrnutie hlavných zistení preskúmania politik a postupov;
 - c) zhrnutie kontrol na mieste alebo revízií dokumentácie uskutočnených funkciou dodržiavania vrátane zistených porušení a nedostatkov v organizácii investičnej

spoločnosti a jej postupoch dodržiavania súladu primeraných opatrení prijatých na základe týchto zistení;

- d) riziká zistené v rámci monitorovacích činností vykonaných funkciou dodržiavania;
 - e) príslušné zmeny a situácia v oblasti regulačných požiadaviek počas doby, na ktorú sa správa vzťahuje, a opatrenia, ktoré sa prijali alebo budú prijaté na zabezpečenie dodržania súladu so zmenenými požiadavkami (pokiaľ vrcholový manažment nebol o nich informovaný iným spôsobom);
 - f) iné podstatné otázky súvisiace s dodržiavaním súladu, ktoré sa objavili od poslednej správy; a
 - g) vecná korešpondencia s príslušnými orgánmi (pokiaľ vrcholový manažment o nej nebol informovaný iným spôsobom).
30. Funkcia dodržiavania by mala včas a *ad hoc* oznámiť vrcholovému manažmentu zistené vážne prípady nedodržania súladu, ako napríklad významné porušenie MiFID a príslušných vnútroštátnych požiadaviek. V správe by sa malo takisto uvádzať odporúčanie týkajúce sa nevyhnutných nápravných opatrení.
31. Funkcia dodržiavania by mala posúdiť potrebu dodatočných informačných postupov smerom k funkcii dodržiavania na úrovni skupiny.
32. ESMA konštatuje, že niektoré príslušné orgány vyžadujú, aby im investičné spoločnosti predkladali správy funkcie dodržiavania, a to pravidelne alebo *ad hoc*. Jeden príslušný orgán takisto vyžaduje, aby mu vrcholový manažment predkladal anotovanú verziu správy s poznámkami vysvetľujúcimi zistenia funkcie dodržiavania.³ Prostredníctvom týchto postupov majú príslušné orgány priamy prehľad o činnostiach investičných spoločností v oblasti dodržiavania súladu, ako aj o akomkoľvek porušení regulačných ustanovení.

Povinnosť funkcie dodržiavania poskytovať poradenstvo

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 2 vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 4

33. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania plnila svoju poradenskú úlohu vrátane: podpory odbornej prípravy pracovníkov; poskytovania bežnej pomoci pracovníkom a účasti na vytvorení nových politík a postupov v investičnej spoločnosti.

Podporné usmernenia

34. Investičné spoločnosti by mali v rámci v celej spoločnosti presadzovať a posilňovať „kultúru dodržiavania súladu“. Cieľom tejto kultúry je nielen vytvoriť celkové prostredie, v ktorom sa riešia

³ Cieľ tohto opisu osobitných postupov príslušných orgánov je poskytnúť čitateľom dodatočné informácie o odlišných prístupoch príslušných orgánov bez stanovenia dodatočných požiadaviek pre investičné spoločnosti alebo príslušné orgány (čím podnecujú povinnosť dodržiavať alebo vysvetliť podľa článku 16 ods. 3 nariadenia o ESMA).

otázky súvisiace s dodržiavaním súladu, ale takisto podporovať u pracovníkov princíp zlepšenia ochrany investorov.

35. Investičná spoločnosť musí zabezpečiť, aby jej pracovníci boli riadne vyškolení. Funkcia dodržiavania by mala podporovať organizačné útvary v oblasti investičných služieb a činností (t. j. všetkých pracovníkov, ktorí sa priamo alebo nepriamo zúčastňujú na poskytovaní investičných služieb a činností) pri vykonávaní každej odbornej prípravy. Odborná príprava a ostatná podpora by sa mali zameriavať najmä, nie však výlučne, na:
 - a) vnútorné politiky a postupy investičnej spoločnosti a jej organizačnú štruktúru v oblasti investičných služieb a činností a
 - b) MiFID, príslušné vnútroštátne právne predpisy, platné normy a usmernenia, ktoré stanovil ESMA a príslušné orgány, a ostatné požiadavky v oblasti dohľadu a regulácie, ktoré môžu byť relevantné, ako aj všetky ich zmeny.
36. Odborné vzdelávanie by sa malo vykonávať pravidelne a, ak je to nevyhnutné, malo by byť zabezpečené aj vzdelávanie vychádzajúce z konkrétnych potrieb. Odborné vzdelávanie by sa malo poskytovať primerane, napríklad všetkým pracovníkom investičnej spoločnosti ako celku, osobitným organizačným útvarom alebo konkrétnym osobám.
37. Odborné vzdelávanie by sa malo priebežne poskytovať tak, aby zohľadňovalo všetky príslušné zmeny (napríklad nové právne predpisy, normy alebo usmernenia, ktoré uverejnil ESMA a príslušné orgány, a zmeny obchodného modelu investičnej spoločnosti).
38. Funkcia dodržiavania by mala pravidelne posudzovať, či pracovníci v oblasti investičných služieb a činností majú informácie na potrebnej úrovni a správne uplatňujú politiky a postupy investičnej spoločnosti.
39. Zamestnanci zodpovední za výkon funkcie dodržiavania by mali takisto poskytovať pomoc pracovníkom prevádzkových útvarov pri ich bežnej činnosti a byť pripravení odpovedať na otázky súvisiace s bežnou činnosťou.
40. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania bola zapojená do tvorby príslušných politík a postupov v rámci investičnej spoločnosti v oblasti investičných služieb, činností a vedľajších služieb. V tejto súvislosti by mala mať napríklad možnosť poskytovať organizačným útvarom odborné znalosti a poradenstvo v oblasti dodržiavania súladu a to v súvislosti so všetkými strategickými rozhodnutiami alebo novými obchodnými modelmi, alebo so začatím novej reklamnej stratégie v oblasti investičných služieb a činností. V prípade, keď sa nedodrží odporúčanie funkcie dodržiavania, mala by byť táto skutočnosť náležite zaznamenaná a uvedená v správach o dodržiavaní súladu.
41. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania bola zapojená do všetkých dôležitých úprav organizácie investičnej spoločnosti v oblasti investičných služieb, činností alebo vedľajších služieb. Týka sa to rozhodovacieho postupu pri schvaľovaní nových obchodných línií alebo nových finančných produktov. V tejto súvislosti by malo byť funkciu dodržiavania dané právo zúčastniť sa na procese schvaľovania finančných nástrojov, ktoré sa zavedú do distribučného procesu. Vrcholový manažment by mal preto vyzývať organizačné útvary, aby svoju činnosť prediskutovali s funkciou dodržiavania.

42. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania bola zapojená do akejkoľvek vecne dôležitej korešpondencie s príslušnými orgánmi v oblasti investičných služieb a činností.

V.II Organizačné požiadavky funkcie dodržiavania

Účinnosť funkcie dodržiavania

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 3 písm. a) a článok 5 ods. 1 písm. d) vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 5

43. Investičné spoločnosti by mali pri zabezpečení, aby sa funkcii dodržiavania prideliť primerané ľudské a ostatné zdroje, brať do úvahy rozsah a druh investičných služieb, činností a vedľajších služieb, ktoré investičná spoločnosť vykonáva. Takisto by mali zabezpečiť, aby osoby zodpovedné za vykonávanie funkcie dodržiavania mali právomoc nevyhnutnú na účinné vykonávanie svojich povinností, ako aj prístup k príslušným informáciám týkajúcim sa vykonávaných investičných služieb, činností a vedľajších služieb.
44. Osoba zodpovedná za výkon funkcie dodržiavania by mala mať dostatočne rozsiahle znalosti a skúsenosti a dostatočne vysokú úroveň odborných znalostí, aby mohla prevziať zodpovednosť výkon funkcie dodržiavania ako celku a zabezpečiť jej účinnosť.

Podporné usmernenia

45. Počet pracovníkov potrebných na vykonávanie úloh funkcie dodržiavania vo veľkej miere závisí od povahy investičných služieb, činností a vedľajších služieb a ostatných služieb, ktoré investičná spoločnosť poskytuje. V prípade, keď sú činnosti obchodného útvaru investičnej spoločnosti významne rozšírené, by mala investičná spoločnosť zabezpečiť, aby sa takisto rozšírila funkcia dodržiavania vzhľadom na zmeny týkajúce sa rizík nedodržania súladu. Vrcholový manažment by mal pravidelne kontrolovať, či je počet pracovníkov stále primeraný plneniu povinností funkcie dodržiavania.
46. Funkcii dodržiavania by sa mali okrem ľudských zdrojov prideliť dostatočné IT zdroje.
47. V prípade, keď investičná spoločnosť stanoví rozpočty pre osobitné útvary alebo oddelenia funkcie dodržiavania by mala prideliť rozpočet zodpovedajúci úrovni rizika spojeného s nedodržaním povinností, ktorému je spoločnosť vystavená. Pred stanovením rozpočtu je potrebná konzultácia so zamestnancom zodpovedným za výkon funkcie dodržiavania. Všetky rozhodnutia týkajúce sa podstatných znížení rozpočtu by sa mali písomne zaznamenať a mali by obsahovať podrobné vysvetlenie.
48. Investičné spoločnosti by mali osobám vykonávajúcim funkciu dodržiavania poskytnúť prístup ku všetkým príslušným databázam s cieľom zabezpečiť, aby tieto osoby mali vždy prístup k príslušným informáciám potrebným na plnenie svojich úloh. V záujme zabezpečenia stáleho prehľadu o oblastiach investičnej spoločnosti, v ktorých sa môžu objaviť citlivé alebo relevantné informácie, by mal mať zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania prístup ku všetkým príslušným informačným systémom v investičnej spoločnosti a ku všetkým správam o internom alebo externom audite alebo prípadne k iným správam predloženým vrcholovému manažmentu alebo dozornej rade spoločnosti, ak existuje. Ak je to potrebné, zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania

by mal mať takisto možnosť zúčastniť sa na zasadnutiach vrcholového manažmentu alebo dozornej rady spoločnosti. V prípade, keď toto právo nie je udelené, by sa táto skutočnosť mala písomne zaznamenať a odôvodniť. Zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania by mal mať podrobné znalosti o organizácii, podnikovej kultúre a rozhodovacom postupe investičnej spoločnosti, aby mohol určiť, na ktorých zasadnutiach sa zúčastní.

49. Vrcholový manažment investičnej spoločnosti by mal podporiť osoby vykonávajúce funkciu dodržiavania pri vykonávaní ich úloh s cieľom zabezpečiť, aby tieto osoby mali právomoc nevyhnutnú na vykonávanie svojich úloh. Uvedená právomoc zahŕňa primerané odborné znalosti a príslušné osobné zručnosti a môže sa posilniť prostredníctvom politiky investičnej spoločnosti v oblasti dodržiavania súladu, ktorá výslovne uznáva osobitnú právomoc osôb vykonávajúcich funkciu dodržiavania.
50. Všetky osoby vykonávajúce funkciu dodržiavania by mali mať prinajmenšom znalosti o MiFID a príslušných vnútroštátnych právnych predpisoch a všetkých platných normách a usmerneniach, ktoré uverejnil ESMA a príslušné orgány k týmto ustanoveniam, pokiaľ sa vzťahujú na vykonávanie ich úloh. Osoby vykonávajúce funkcie dodržiavania by sa mali pravidelne odborne vzdelávať s cieľom zachovať si potrebnú úroveň znalostí. Zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania musí mať vyššiu úroveň odborných znalostí.
51. Zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania by mal preukázať odborné skúsenosti, v rozsahu potrebnom na to, aby mohol hodnotiť riziká spojené s nedodržaním povinností a konflikty záujmov súvisiace s obchodnými činnosťami investičnej spoločnosti. Nevyhnutné odborné skúsenosti mohol okrem iného získať pri plnení prevádzkových úloh alebo v iných útvaroch vykonávajúcich kontrolné alebo regulačné funkcie.
52. Zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania by mal mať osobitné znalosti o rôznych obchodných činnostiach, ktoré investičná spoločnosť vykonáva. Tieto nevyhnutné relevantné odborné znalosti môžu byť v jednotlivých investičných spoločnostiach odlišné, keďže sa odlišuje aj povaha rizík nedodržania súladu, ktorým spoločnosti čelia. Vzhľadom na článok 5 ods. 1 písm. d) vykonávacej smernice MiFID môže byť nevyhnutné, aby nový zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania si rozšíril svoje odborné znalosti tak, aby zodpovedali špecifickému obchodnému modelu investičnej spoločnosti, aj keď tento pracovník vykonával funkciu zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania v inej investičnej spoločnosti.

Nepretržitosť funkcie dodržiavania

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 2 písm. a) vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 6

53. Podľa MiFID sú investičné spoločnosti povinné zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania svoje úlohy a povinnosti vykonávala nepretržite. Investičné spoločnosti by preto mali zaviesť primerané opatrenia s cieľom zabezpečiť plnenie úloh zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania aj v jeho neprítomnosti a primerané opatrenia s cieľom zabezpečiť nepretržité vykonávanie úloh funkcie dodržiavania. Tieto opatrenia by mali byť ustanovené písomne.

Podporné usmernenia

54. Investičná spoločnosť by mala zabezpečiť, napríklad prostredníctvom vnútorných postupov a opatrení o zastupiteľnosti funkcií, aby sa povinnosti funkcie dodržiavania primerane plnili aj počas akejkoľvek neprítomnosti zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania.
55. Povinnosti a právomoci, ako aj oprávnenie osôb zodpovedných za výkon funkcie dodržiavania by sa mali stanoviť v tzv. politike dodržiavania súladu alebo iných všeobecných politikách alebo vnútorných pravidlách, ktoré zohľadňujú rozsah a povahu investičných služieb a činností investičnej spoločnosti. Tie by mali zahŕňať informácie o monitorovacom programe a povinnostiach funkcie dodržiavania podávať správy, ako aj informácie o prístupe monitorovacím činnostiam založenom na riziku. Prostredníctvom prijatia týchto politik/pravidiel by sa malo pohoťovo reagovať na príslušné zmeny a doplnenia regulačných ustanovení.
56. Funkcia dodržiavania by mala vykonávať svoje činnosti priebežne a nielen za osobitných okolností. Preto je nevyhnutné pravidelné monitorovanie na základe harmonogramu monitorovania. Monitorovacie činnosti by mali pravidelne zahŕňať všetky hlavné oblasti investičných služieb a činností, pričom by sa zohľadnilo riziko spojené s nedodržaním povinností súvisiace s príslušnými oblasťami činnosti spoločnosti. Funkcia dodržiavania by mala byť schopná rýchlo reagovať na nepredvídané udalosti, a tak podľa potreby v krátkej lehote zmeniť zameranie svojich činností.

Nezávislosť funkcie dodržiavania

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 3) vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 7

57. Investičné spoločnosti by mali zabezpečiť, aby funkcia dodržiavania mala v organizačnej štruktúre postavenie, ktoré zabezpečí, aby zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania a ostatné osoby vykonávajúce funkciu dodržiavania konali pri plnení svojich úloh nezávisle. Zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania by mal vymenovávať a odvolávať vrcholový manažment alebo dozorná rada spoločnosti.

Podporné usmernenia

58. Hoci vrcholový manažment zodpovedá za zavedenie primeraných organizačných opatrení v oblasti dodržiavania súladu a monitorovanie účinnosti týchto opatrení, úlohy vykonávané funkciou dodržiavania by sa mali vykonávať nezávisle od vrcholového manažmentu a ostatných útvarov investičnej spoločnosti. Organizačné opatrenia investičnej spoločnosti by mali najmä zabezpečiť, aby ostatné organizačné útvary nemohli vydávať pokyny ani inak ovplyvňovať osoby vykonávajúce funkciu dodržiavania a ich činnosť.
59. V prípade, keď sa vrcholový manažment odchýli od dôležitých odporúčaní alebo hodnotení vydaných funkciou dodržiavania, zamestnanec zodpovedný za výkon funkcie dodržiavania by mal túto skutočnosť primerane zaznamenať a uviesť ju v správach o dodržiavaní súladu.

Výnimky

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 3 vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 8

60. Pokiaľ sa investičná spoločnosť domnieva, že pre ňu nemusí byť primerané riadiť sa požiadavkami stanovenými v článku 6 ods. 3 písm. c) alebo d) vykonávacej smernice MiFID, mala by posúdiť, či účinnosť funkcie dodržiavania nie je narušená navrhovanými opatreniami. Toto posúdenie by sa malo pravidelne preskúmať.

Podporné usmernenia

61. Investičné spoločnosti by mali rozhodnúť, ktoré opatrenia, vrátane organizačných opatrení a úrovne zdrojov, sú najvhodnejšie na zabezpečenie účinnosti funkcie dodržiavania v konkrétnych podmienkach investičnej spoločnosti. Investičné spoločnosti by pri tomto rozhodovaní mali brať do úvahy (okrem iného) tieto kritériá:

- a) druhy investičných služieb, činností a vedľajších služieb a ostatných činností, ktoré poskytuje investičná spoločnosť (vrátane činností a služieb, ktoré nesúvisia s investičnými službami, činnosťami a vedľajšími službami);
 - b) vzájomná súčinnosť medzi investičnými službami a činnosťami a vedľajšími službami a ostatnými obchodnými činnosťami, ktoré vykonáva investičná spoločnosť;
 - c) rozsah a objem vykonávaných investičných služieb, činností a vedľajších služieb (absolútny a relatívny v porovnaní s ostatnými obchodnými činnosťami), bilančná suma a príjem investičnej spoločnosti z provízií a poplatkov, a iný príjem v súvislosti s poskytovaním investičných služieb, činností a vedľajších služieb;
 - d) druhy finančných nástrojov ponúkaných klientom;
 - e) kategórie klientov, na ktoré sa investičná spoločnosť zameriava (profesionálni klienti, neprofesionálni klienti, oprávnené protistrany);
 - f) počet pracovníkov;
 - g) či je investičná spoločnosť súčasťou hospodárskej skupiny v zmysle článku 1 siedmej smernice Rady z 13. júna 1983 o konsolidovaných účtovných závierkach (smernica 83/349/EHS);
 - h) služby poskytované prostredníctvom obchodnej siete, napríklad prostredníctvom viazaných agentov, alebo pobočiek;
 - i) cezhraničné činnosti, ktoré investičná spoločnosť vykonáva;
 - j) organizácia a náročnosť IT systémov .
62. Príslušné orgány môžu takisto využiť tieto kritériá pri určení, ktoré druhy investičných spoločností môžu využiť výnimku zo zásady proporcionality podľa článku 6 ods. 3 vykonávacej smernice MiFID.
63. Na investičnú spoločnosť sa môže vzťahovať napríklad výnimka podľa zásady proporcionality, ak na vykonávanie nevyhnutných úloh v oblasti dodržiavania súladu nie je nevyhnutné zamestnať osobu na plný úväzok, a to z dôvodu povahy, rozsahu a komplexnosti činnosti spoločnosti a povahy a rozsahu ponúkaných investičných služieb, činností a vedľajších služieb.

64. Keďže je vždy nevyhnutné ustanoviť zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania, v rámci menšej investičnej spoločnosti s veľmi úzkou oblasťou činností môže byť neprimerané ustanoviť samostatného zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania (t. j. zamestnanca, ktorý nevykonáva nijakú ďalšiu funkciu). V prípade, keď investičná spoločnosť využije výnimku, je potrebné čo najviac minimalizovať konflikt záujmov medzi úlohami, ktoré príslušné osoby vykonávajú.
65. Investičná spoločnosť, ktorá nemusí spĺňať všetky požiadavky stanovené v článku 6 ods. 3 vykonávacej smernice MiFID podľa zásady proporcionality, môže spojiť výkon právnej funkcie s výkonom funkcie dodržiavania. Investičná spoločnosť, ktorá má viac komplexných činností alebo väčší rozsah, by vo všeobecnosti nemala používať toto spojenie, ak by to mohlo oslabiť nezávislosť výkonu funkcie dodržiavania.
66. Investičná spoločnosť by v prípade, ak využije výnimku podľa zásady proporcionality, mala zaznamenať odôvodnenie jej využitia, aby to príslušný orgán mohol posúdiť.

Spojenie funkcie dodržiavania s inými funkciami vnútornej kontroly

Príslušné právne predpisy: článok 6 ods. 3 vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 9

67. Investičná spoločnosť by vo všeobecnosti nemala spájať výkon funkcie dodržiavania s výkonom funkcie vnútorného auditu. Spojenie výkonu funkcie dodržiavania s inými kontrolnými útvarmi môže byť prijateľné, ak neohrozuje účinnosť a nezávislosť výkonu funkcie dodržiavania. Každé také spojenie vrátane jeho dôvodov by sa malo zaznamenať, aby príslušné orgány mohli posúdiť, či je uvedené spojenie funkcií za konkrétnych okolností primerané.

Podporné usmernenia

68. Osoby vykonávajúce funkciu dodržiavania by sa vo všeobecnosti nemali zúčastňovať na činnostiach, ktoré kontrolujú. Spojenie výkonu funkcie dodržiavania s inými kontrolnými funkciami na tej istej úrovni (napríklad predchádzanie praniu špinavých peňazí) však môže byť prijateľné, ak nespôsobuje konflikt záujmov alebo neohrozuje účinnosť výkonu funkcie dodržiavania.
69. Vo všeobecnosti by sa nemal spájať výkon funkcie dodržiavania s výkonom funkcie vnútorného auditu, pretože toto spojenie by mohlo oslabiť nezávislosť výkonu funkcie dodržiavania, keďže vnútorný audit je poverený dohľadom nad výkonom funkcie dodržiavania. Z praktických dôvodov (napríklad rozhodovací proces) a za určitých okolností (napríklad v spoločnostiach, ktoré majú len dvoch pracovníkov) však môže byť vhodnejšie poveriť jednu osobu vykonávaním oboch funkcií. V tejto súvislosti by sa spoločnosti mali poradiť o spojení s príslušným orgánom dohľadu. Navyše v prípade uskutočnenia uvedeného spojenia musí investičná spoločnosť zabezpečiť, aby každá funkcia náležite plnila svoje povinnosti (t. j. riadne, čestne a profesionálne).
70. Pri určovaní primeraného počtu osôb nevyhnutného na vykonávanie funkcie dodržiavania by malo byť takisto dôležité posúdenie otázky, či zamestnanci poverení výkonom ostatných kontrolných funkcií vykonávajú tiež úlohy dodržiavania súladu.
71. Funkcia dodržiavania (bez ohľadu na to, či sa spája s inými kontrolnými funkciami) by mala koordinovať svoje činnosti s činnosťami kontroly druhej úrovne, ktoré vykonávajú ostatné útvary.

Outsourcing výkonu funkcie dodržiavania

Príslušné právne predpisy: články 6 a 14 vykonávacej smernice MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 10

72. V prípade outsourcingu celej funkcie dodržiavania alebo jej časti, by mali investičné spoločnosti zabezpečiť, aby boli splnené všetky príslušné požiadavky týkajúce sa výkonu funkcie dodržiavania.

Podporné usmernenia

73. Pre outsourcing výkonu funkcie dodržiavania platia v plnom rozsahu požiadavky MiFID týkajúce sa outsourcingu kľúčových alebo dôležitých činností..
74. Požiadavky, ktoré sa uplatňujú na vykonávanie funkcie dodržiavania sú rovnaké bez ohľadu na to, či sa prostredníctvom outsourcingu zabezpečilo čiastočné alebo úplné vykonávanie tejto funkcie. Za splnenie stanovených požiadaviek je zodpovedný vrcholový manažment spoločnosti.
75. Investičná spoločnosť by mala pred výberom poskytovateľa služieb vykonať náležitú odbornú starostlivosť s cieľom zabezpečiť, aby sa splnili kritériá stanovené v článkoch 6 a 14 vykonávacej smernice MiFID. Investičná spoločnosť by mala zabezpečiť, aby mal poskytovateľ služieb nevyhnutnú autoritu, zdroje, skúsenosti a prístup ku všetkým dôležitým informáciám s cieľom účinne vykonať outsourcované úlohy funkcie dodržiavania . Rozsah náležitej odbornej starostlivosti závisí od povahy, rozsahu, komplexnosti a rizika outsourcovaných úloh a postupov.
76. Investičné spoločnosti by mali takisto zabezpečiť, aby vykonávanie funkcie dodržiavania v prípade, keď sa vykonáva čiastočne alebo úplne v rámci outsourcingu, malo stály charakter, t. j. poskytovateľ služieb by mal byť schopný vykonávať túto úlohu nepretržite a nielen za osobitných okolností.
77. Investičné spoločnosti by mali kontrolovať, či poskytovateľ služieb primerane vykonáva svoje povinnosti, ktoré zahŕňajú kontrolu kvality a množstva poskytovaných služieb. Vrcholový manažment zodpovedá za stály dohľad a kontrolu úloh vykonávaných v rámci outsourcingu a mal by mať potrebné zdroje a odborné znalosti na splnenie tejto povinnosti. Vrcholový manažment môže ustanoviť konkrétnu osobu, ktorá bude v jeho mene vykonávať dohľad a kontrolu úloh vykonávaných v rámci outsourcingu.
78. Outsourcingom funkcie dodržiavania v rámci skupiny sa neznižuje úroveň zodpovednosti vrcholového manažmentu jednotlivých investičných spoločností v rámci skupiny. Centralizované vykonávanie funkcie dodržiavania na úrovni skupiny však môže v niektorých prípadoch poskytnúť zamestnancovi zodpovednému výkon funkcie dodržiavania lepší prístup k informáciám a prispieť k zvýšeniu účinnosti funkcie, najmä ak subjekty majú spoločné priestory.
79. V prípade, keď investičná spoločnosť vzhľadom na povahu, veľkosť a rozsah svojich obchodných činností nemôže zamestnať osoby vykonávajúce funkciu dodržiavania, ktoré budú nezávislé od vykonávania služieb, ktorú kontrolujú, primeraný prístup bude pravdepodobne outsourcing funkcie dodržiavania.

V.III Preskúmanie vykonávania funkcie dodržiavania príslušným orgánom

Preskúmanie vykonávania funkcie dodržiavania príslušnými orgánmi

Príslušné právne predpisy: články 7 a 17 MiFID.

Všeobecné usmernenie č. 11

80. Príslušné orgány by mali preskúmať, ako investičné spoločnosti plánujú splniť, vykonať a zachovať požiadavky MiFID týkajúce sa funkcie dodržiavania. To by sa malo uplatňovať v súvislosti s povolovacím konaním, ako aj v rámci priebežného dohľadu (vzhľadom na prístup založený na riziku).

Podporné usmernenia

81. V článku 7 MiFID sa stanovuje, že príslušný orgán neudelí povolenie, pokiaľ nebude úplne presvedčený, že žiadateľ spĺňa všetky požiadavky podľa ustanovení prijatých na základe MiFID. Vzhľadom na to by mal príslušný orgán posúdiť, či funkcia dodržiavania má primerané zdroje a je primerane organizovaná a či sa zaviedli primerané informačné postupy. Ako podmienku udelenia povolenia by mal stanoviť povinnosť vykonať akékoľvek nevyhnutné zmeny vykonávania funkcie dodržiavania.

82. Príslušný orgán by mal navyše v rámci priebežného dohľadu (na základe prístupu založeného na riziku) posúdiť, či sú opatrenia, ktoré investičná spoločnosť zaviedla v súvislosti s výkonom funkcie dodržiavania, primerané a či táto funkcia primerane plní svoje povinnosti. Investičné spoločnosti sú zodpovedné za rozhodnutie, či vzhľadom k zmenám obchodného modelu investičnej spoločnosti sú nevyhnutné aj zmeny a doplnenie zdrojov a organizácie výkonu funkcie dodržiavania. Príslušné orgány by mali takisto v rámci priebežného dohľadu a na základe prístupu založeného na riziku v prípade potreby posúdiť a monitorovať, či sú uvedené zmeny nevyhnutné a či sa vykonali. Príslušný orgán by mal spoločnosti poskytnúť primeranú lehotu na vykonanie zmien. Zmeny, ktoré investičná spoločnosť vykoná, však nepodliehajú nevyhnutne schváleniu príslušnými orgánmi.

83. Niektoré príslušné orgány udelia povolenie alebo schvália nomináciu zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania na základe posúdenia jeho kvalifikácie. V rámci tohto posúdenia sa môže vykonať analýza životopisu zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania, ako aj pohovor s určenou osobou. Takýto povolovací postup môže prispieť k posilneniu postavenia funkcie dodržiavania v investičnej spoločnosti a vo vzťahu k tretím stranám.

84. V rámci ostatných regulačných prístupov je posúdenie kvalifikácie zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania výlučne povinnosťou vrcholového manažmentu investičnej spoločnosti. Vrcholový manažment posúdi kvalifikáciu budúceho zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania, skôr ako ho ustanoví do funkcie. Či investičná spoločnosť správne dodržiava túto požiadavku, sa potom posúdi v rámci všeobecného preskúmania dodržiavania súladu s príslušnými požiadavkami MiFID investičnou spoločnosťou.

85. Niektoré členské štáty vyžadujú, aby investičné spoločnosti oznámili príslušným orgánom vymenovanie a odvolanie zamestnanca zodpovedného za výkon funkcie dodržiavania. V niektorých jurisdikciách je nevyhnutné pripojiť k tomuto oznámeniu takisto podrobné vyhlásenie o dôvodoch výmeny. Na základe toho môžu príslušné orgány porozumieť prípadnému napätiu medzi pracovníkom zodpovedným za dodržiavanie súladu s predpismi a vrcholovým manažmentom, čo môže byť náznakom nedostatkov v oblasti nezávislosti funkcie dodržiavania.

86. Vyššie uvedené postupy by mohli byť užitočné pre ostatné príslušné orgány.⁴

⁴ Cieľ tohto opisu osobitných postupov príslušných orgánov je poskytnúť čitateľom dodatočné informácie o odlišných prístupoch príslušných orgánov bez stanovenia dodatočných požiadaviek pre investičné spoločnosti alebo príslušné orgány (čím podnecujú povinnosť dodržiavať alebo vysvetliť podľa článku 16 ods. 3 nariadenia o ESMA).