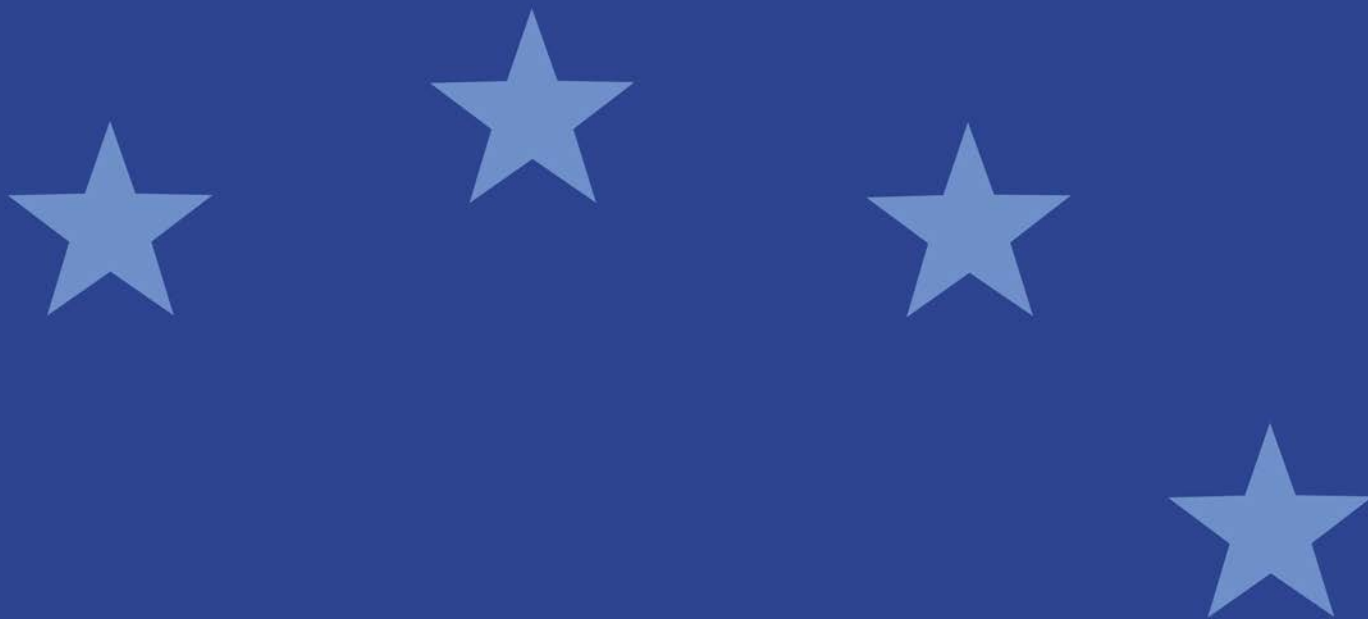


Riktlinjer

Riktlinjer om nyckelbegrepp i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder





Innehåll

I.	Tillämpningsområde _____	3
II.	Definitioner _____	3
III.	Syfte _____	4
IV.	Regelefterlevnad och rapportering _____	5
V.	Riktlinjer om behandling av delfonder i ett företag _____	5
VI.	Riktlinjer om "företag för kollektiva investeringar" _____	5
VII.	Riktlinjer om "mottagande av kapital" _____	6
VIII.	Riktlinjer om "antal investerare" _____	6
IX.	Riktlinjer om "fastställd investeringspolicy" _____	7

I. Tillämpningsområde

Vem?

1. Dessa riktlinjer gäller förvaltare av alternativa investeringsfonder (AIF-förvaltare) och behöriga myndigheter.

Vad?

2. Dessa riktlinjer är tillämpliga med avseende på artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder.

När?

3. Dessa riktlinjer gäller från två månader efter Esmas offentliggörande.

II. Definitioner

Om inte annat anges är innebörden av de begrepp som används i dessa riktlinjer densamma som i Europaparlamentets och rådets direktiv 2011/61/EU av den 8 juni 2011 om förvaltare av alternativa investeringsfonder samt om ändring av direktiv 2003/41/EG och 2009/65/EG och förordningarna (EG) nr 1060/2009 och (EU) nr 1095/2010 ⁽¹⁾ (direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder) och i kommissionens delegerade förordning (EU) nr 231/2013 av den 19 december 2012 om komplettering av Europaparlamentets och rådets direktiv 2011/61/EU vad gäller undantag, allmänna verksamhetsvillkor, förvaringsinstitut, finansiell hävstång, öppenhet och tillsyn ⁽²⁾. För ändamålen med dessa riktlinjer gäller dessutom följande definitioner:

allmänt kommersiellt eller industriellt ändamål ändamålet med att följa en affärsstrategi som kännetecknas av att det framför allt rör sig om

- i) en kommersiell verksamhet som går ut på att köpa, sälja och/eller utbyta varor och/eller tillhandahålla icke-finansiella tjänster, eller
- ii) en industriell verksamhet som går ut på att producera varor eller bygga fastigheter, eller
- iii) en kombination av dessa två.

gemensam avkastning

den avkastning som genereras genom den gemensamma risken med att förvärva, inneha eller sälja investeringstillgångar – vilket även innefattar verksamheter som syftar till att optimera eller öka värdet av dessa tillgångar – oavsett om investerarna får olika avkastning,

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

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

som när utdelnings-policyn är anpassad.

löpande bestämmanderätt eller kontroll

en form av direkt och löpande beslutsrätt – oavsett om den utnyttjas eller inte – i operativa frågor som rör den dagliga förvaltningen av företagets tillgångar och som sträcker sig betydligt längre än den sedvanliga beslutsmakt eller kontroll som utövas genom omröstning vid aktieägarmöten i frågor som sammanslagningar eller likvidation, val av aktieägarrepresentanter, utnämning av direktörer eller revisorer och godkännande av de årliga räkenskaperna.

redan existerande grupp

en grupp familjemedlemmar – oavsett vilken typ av rättslig struktur de etablerar för att investera i ett företag och förutsatt att den rättsliga strukturens enda slutliga förmäns-tagare är familjemedlemmar – som fanns innan företaget etablerades. Detta faktum ska inte hindra familjemedlemmar från att ansluta sig till gruppen efter det att företaget har etablerats. För ändamålet med denna definition avser "familjemedlem" en persons make eller maka, en person som lever med en annan i ett stadigt intimt förhållande, i ett gemensamt hushåll och på stabila och varaktiga grunder, en persons släktingar i rakt nedstigande led, syskon, far- och morbröder, mosttrar och fastrar, kusiner samt någon för vilken denna person har ett försörjningsansvar.

III. Syfte

4. Syftet med dessa riktlinjer är att se till att de begrepp som utgör definitionen av alternativa investeringsfonder (AIF) i artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder tillämpas på ett gemensamt, enhetligt och konsekvent sätt genom att klargöra vart och ett av dessa begrepp. Lämplig hänsyn bör tas till samverkan mellan de enskilda begreppen i definitionen av en alternativ investeringsfond – en enhet bör inte betraktas som en sådan fond om den inte har alla de egenskaper som ingår i definitionen av alternativa investeringsfonder i artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder. Som exempel kan nämnas att företag som tar emot kapital från ett antal investerare men inte i syfte att investera det i enlighet med en fastställd investeringspolicy, inte bör betraktas som alternativa investeringsfonder för direktivets ändamål.
5. Behöriga myndigheter och marknadsaktörer bör dock inte anse att det är slutgiltigt bevisat att ett begrepp inte kan användas om ett företag om det saknar alla eller något kännetecken för begreppen i definitionen av alternativa investeringsfonder i artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder (dvs. "företag för kollektiva investeringar", "mottagande av kapital", "antal investerare" och "fastställd investeringspolicy"), enligt förklaringarna i dessa riktlinjer. Behöriga myndigheter och marknadsaktörer bör anse att ett företag är en alternativ investeringsfond om det på annat sätt slås fast att det följer alla begrepp i definitionen enligt artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder. För att undanröja varje tvivel utgör dessa riktlinjer en illustration och en mer ingående förklaring av de kännetecken som sannolikt leder till att ett företag betraktas som

en alternativ investeringsfond, men de ändrar inte på något sätt bestämmelserna i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder.

6. De kompletterande uppgifter som framkommer i dessa riktlinjer bör endast vara relevanta för ändamålen med direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder och är inte avsedda att påverka innebörden av liknande begrepp som används i annan EU-lagstiftning, däribland direktiv 2009/65/EG och direktiv 2010/73/EU.

IV. Regelefterlevnad och rapportering

Riktlinjernas verkan

7. Detta dokument innehåller riktlinjer som utfärdats enligt artikel 16 i förordningen om Esma ⁽³⁾. Enligt artikel 16.3 i förordningen om Esma ska de behöriga myndigheterna och finansmarknadsaktörerna med alla tillgängliga medel söka följa dessa riktlinjer och rekommendationer.
8. De behöriga myndigheter som omfattas av riktlinjerna ska följa dem genom att införliva dem med sin tillsynsverksamhet, även när specifika riktlinjer i dokumentet i första hand avser finansmarknadsaktörer.

Rapportering

9. Inom två månader efter det att Esma offentliggjort riktlinjerna ska de behöriga myndigheter som omfattas av dem anmäla till Esma att de följer eller tänker följa riktlinjerna alternativt ange skälen till att den inte följer eller avser att inte följa riktlinjerna. Har en behörig myndighet inte svarat inom denna tidsfrist kommer den att anses bryta mot riktlinjerna. En mall för anmälan finns på Esmas webbplats.
10. Förvaltare av alternativa investeringsfonder måste inte rapportera om huruvida de följer riktlinjerna.

V. Riktlinjer om behandling av delfonder i ett företag

11. När en delfond i ett företag uppvisar alla de moment som ingår i definitionen av en alternativ investeringsfond enligt artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder (dvs. "företag för kollektiva investeringar", "mottagande av kapital", "antal investerare" och "fastställd investeringspolicy") bör detta vara tillräckligt för att slå fast att företaget som helhet är en alternativ investeringsfond enligt artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder.

VI. Riktlinjer om "företag för kollektiva investeringar"

12. Om ett företag uppvisar samtliga följande kännetecken ska det anses vara ett företag för kollektiva investeringar, enligt artikel 4.1 a i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder. Företaget ska kännetecknas av att

⁽³⁾ Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 1095/2010 av den 24 november 2010 om inrättande av en europeisk tillsynsmyndighet (Europeiska värdepappers- och marknadsmyndigheten), om ändring av beslut nr 716/2009/EG och om upphävande av kommissionens beslut 2009/77/EG.

- (a) det inte har ett *allmänt kommersiellt eller industriellt ändamål*,
- (b) det slår samman kapital som tagits emot från dess investerare för att göra investeringar i syfte att generera en *gemensam avkastning* för dessa investerare, och
- (c) dess andelsägare eller aktieägare saknar – som kollektiv grupp – *löpande bestämmanderätt eller kontroll*. Det faktum att en eller flera men inte alla andelsägare och aktieägare har *löpande bestämmanderätt eller kontroll* ska inte ses som ett bevis på att det inte rör sig om ett företag för kollektiva investeringar.

VII. Riktlinjer om "mottagande av kapital"

- 13. Den kommersiella verksamhet som innebär att ett företag, en person eller en enhet (vanligen förvaltaren av alternativa investeringsfonder) direkt eller indirekt ansvarar för överföringen eller mottagandet av kapital från en eller fler investerare till företaget för att investera detta kapital enligt en fastställd investeringspolicy bör vara liktydig med verksamheten att ta emot kapital som nämns i artikel 4.1 a i i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder.
- 14. För ändamålet med föregående punkt ska det inte ha betydelse om
 - (a) verksamheten endast bedrivs en gång, vid flera tillfällen eller fortlöpande,
 - (b) kapitalöverföringen eller kapitalutfästelsen har formen av tecknade andelar in natura eller i kontanter.
- 15. Utan att tillämpningen av punkt 16 påverkas ligger följande situation sannolikt inte inom räckvidden för mottagande av kapital: när kapital investeras i ett företag av en medlem av en *redan existerande grupp* om företaget har etablerats uteslutande för att investera gruppens privata förmögenhet.
- 16. Det faktum att en medlem av en *redan existerande grupp* investerar vid sidan av investerare som inte är medlemmar av en *redan existerande grupp* bör inte få till följd att kriteriet "mottagande av kapital" inte är uppfyllt. När en sådan situation uppstår ska samtliga investerare fullt ut åtnjuta rättigheterna enligt direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder.

VIII. Riktlinjer om "antal investerare"

- 17. Ett företag som inte förhindras att ta emot kapital från fler än en investerare på grund av nationella lagar, fondbestämmelser eller bolagsordningar eller någon annan regel eller förordning med bindande rättslig verkan bör betraktas som ett företag som tar emot kapital från ett antal investerare enligt 4.1 a i i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder. Detta bör gälla även om företaget i praktiken bara har en investerare.
- 18. Ett företag som förhindras att ta emot kapital från fler än en investerare på grund av nationella lagar, fondbestämmelser eller bolagsordningar eller någon annan regel eller förordning med bindande rättslig verkan bör betraktas som ett företag som tar emot kapital från ett antal investerare enligt 4.1 a i i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder förutsatt att den ensamme investeraren

- (a) investerar kapital som denne har tagit emot från fler än en juridisk eller fysisk person för att investera detta kapital för dessa personers räkning, och
- (b) har en ordning eller en struktur där det totalt sett ingår fler än en investerare för AIF-förvaltarens ändamål.

19. Exempel på en ordning eller struktur enligt punkt 18 är en master-feederstruktur där en feederfond investerar i ett masterföretag, fond-i-fond-strukturer där fondandelsfonden är den enda investeraren i det underliggande företaget samt en ordning där den enda investeraren är en förvaltare som agerar som mellanhand för fler än en investerare och som slår samman deras intressen av administrativa skäl.

IX. Riktlinjer om "fastställd investeringspolicy"

20. Ett företag som har en policy om hur det gemensamma kapitalet i företaget ska förvaltas för att generera en *gemensam avkastning* för de investerare som bidragit med kapitalet bör anses ha en fastställd investeringspolicy enligt artikel 4.1 a i i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder. De faktorer som, enskilt eller sammanslaget, ofta tyder på att det finns en sådan policy är följande:

- (a) Investeringspolicyn är beslutad och fastslagen senast vid den tidpunkt då investerarnas utfästelser till företaget blir bindande för dem.
- (b) Investeringspolicyn anges i ett dokument som blir en del av eller en referens i företags bolagsordning eller fondbestämmelser.
- (c) Företaget eller den juridiska person som förvaltar företaget har en rättsligt förpliktande skyldighet (hur den än uppstått) gentemot investerarna att följa investeringspolicyn, inklusive alla förändringar av denna policy.
- (d) Investeringspolicyn innehåller riktlinjer för investeringar, där det hänvisas till kriterier som innefattar en av eller samtliga följande punkter:
 - (i) Att investera i särskilda slag av tillgångar eller enligt restriktioner för tillgångsallokering.
 - (ii) Att följa specifika strategier.
 - (iii) Att investera i särskilda geografiska regioner.
 - (iv) Att rätta sig efter restriktioner för hävstångseffekter.
 - (v) Att följa ett krav på minsta innehavsperioder.
 - (vi) Att rätta sig efter andra restriktioner som syftar till riskspridning.

21. Med hänsyn till punkt 20 d ska "riktlinjer för investeringar" likställas med alla riktlinjer som utfärdas för förvaltningen av ett företag som beslutar om andra investeringskriterier än dem som anges i affärsstrategin för ett företag med *allmänna kommersiella eller industriella ändamål*.

22. Att låta den juridiska person som förvaltar ett företag ha den fulla rätten att fatta investeringsbeslut ska inte användas som ett sätt att kringgå bestämmelserna i direktivet om förvaltare av alternativa investeringsfonder.