



European Securities and
Markets Authority

Retningslinjer

Regler og procedurer vedrørende CSD-deltageres misligholdelse



Indhold

1	Anvendelsesområde.....	3
2	Definitioner.....	4
3	Formål.....	5
4	Overholdelses- og rapporteringsforpligtelser	6
4.1	Status for retningslinjerne.....	6
4.2	Rapporteringskrav.....	6
5	Retningslinjer	7
5.1	Fastlæggelse af regler og procedurer vedrørende deltageres misligholdelse	7
5.2	Regelmæssig afprøvning og revision af regler og procedurer vedrørende deltageres misligholdelse	10

1 Anvendelsesområde

Hvem?

1. Disse retningslinjer gælder for de kompetente myndigheder.

Hvad?

2. Disse retningslinjer gælder for de regler og procedurer, som værdipapircentralen (CSD) skal udarbejde med henblik på at håndtere en deltagers misligholdelse, jf. artikel 41 i forordning (EU) nr. 909/2014.

Hvornår?

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

2 Definitioner

4. Medmindre andet er angivet, har de udtryk, der er defineret i forordning (EU) nr. 909/2014, den samme betydning i disse retningslinjer. Desuden finder følgende definitioner anvendelse:

<i>Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/392</i>	Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/392 af 11. november 2016 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 909/2014 for så vidt angår reguleringsmæssige tekniske standarder for krav vedrørende tilladelse, tilsyn og drift i forbindelse med værdipapircentraler
<i>CPSS-IOSCO's principper for finansielle markedsinfrastrukturer</i>	Principper for finansielle markedsinfrastrukturer, april 2012, vedtaget af udvalget om betalings- og clearingssystemer (CPSS) og det tekniske udvalg under Den Internationale Børstilsynsorganisation (IOSCO)
<i>Direktiv 98/26/EF</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 98/26/EF af 19. maj 1998 om endelig afregning i betalingssystemer og værdipapirafviklingssystemer
<i>EC</i>	Europa-Kommissionen
<i>ESMA</i>	Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed
<i>EU</i>	Den Europæiske Union
<i>Forordning (EU) nr. 909/2014</i>	Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 909/2014 om forbedring af værdipapirafviklingen i Den Europæiske Union og om værdipapircentraler samt om ændring af direktiv 98/26/EF og 2014/65/EU samt forordning (EU) nr. 236/2012
<i>Forordning (EU) nr. 1095/2010</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.

3 Formål

5. Formålet med disse retningslinjer er at sikre fælles, ensartet og konsekvent anvendelse af bestemmelserne i artikel 41 i forordning (EU) nr. 909/2014. De har navnlig til formål at sikre, at CSD'erne fastlægger og anvender klare og effektive regler og procedurer med henblik på at håndtere en af deres deltageres misligholdelse (dette omfatter alle typer af deltagere, herunder også deltagere, der er CSD'er eller andre typer af markedsinfrastrukturer, og, i de lande, der har valgt at betragte indirekte deltagere som deltagere, jf. artikel 2, litra f), i direktiv 98/26/EF, også indirekte deltagere).
6. Da selve begrebet "*misligholdelse*" allerede er defineret i forordning (EU) nr. 909/2014 i forbindelse med en deltager som "*en situation, hvor der indledes insolvensbehandling (...) mod en deltager*", er formålet med disse retningslinjer ikke yderligere at præcisere begrebet "*misligholdelse*" i forbindelse med en deltager, men kun at rådgive om de procedurer, som en CSD bør fastlægge og følge i tilfælde af en sådan misligholdelse.
7. I direktiv 98/26/EF defineres "insolvensbehandling" som "kollektive foranstaltninger i henhold til en medlemsstats eller et tredjelands lovgivning med henblik på likvidation eller sanering af deltageren, når sådanne foranstaltninger indebærer standsning eller begrænsning af overførsler eller betalinger" (artikel 2, litra j)), og tidspunktet for indledning af insolvensbehandling mod en deltager defineres som det tidspunkt, hvor den kompetente retslige eller administrative myndighed træffer afgørelse herom (artikel 6, stk. 1). Det er også fastsat i direktiv 98/26/EF, at denne myndighed i så fald straks skal meddele denne afgørelse til den myndighed, som medlemsstaten har gjort ansvarlig, og at medlemsstaten straks skal underrette Det Europæiske Udvalg for Systemiske Risici, de øvrige medlemsstater og ESMA (artikel 6, stk. 2 og 3).
8. Som nævnt i betragtning 6 i forordning (EU) nr. 909/2014 bør ESMA sikre overensstemmelse med CPSS-IOSCO's principper vedrørende finansielle markedsinfrastrukturer ved udarbejdelsen af retningslinjer til forordning (EU) nr. 909/2014.
9. Det bemærkes i den forbindelse, at anvendelsesområdet for CPSS-IOSCO's principper vedrørende finansielle markedsinfrastrukturer faktisk er bredere end anvendelsesområdet for disse retningslinjer, da det fremgår, at "*en finansiell markedsinfrastruktur i sine regler og procedurer bør præcisere, hvilke omstændigheder der udgør en deltagers misligholdelse, og komme ind på både finansiell og operationel misligholdelse*", idet det anføres, at "*en operationel misligholdelse finder sted, når en deltager ikke er i stand til at opfylde sine forpligtelser på grund af et operationelt problem såsom et svigt i IT-systemer*".
10. Det er vigtigt at bemærke, at selv om der i forordning (EU) nr. 909/2014 er anvendt en ret snæver definition af "misligholdelse", er dette ikke til hinder for, at CSD'erne kan indføre andre procedurer med henblik på at håndtere begivenheder, der berører deres deltagere, bortset fra indledning af en formel insolvensbehandling mod dem.

4 Overholdelses- og rapporteringsforpligtelser

4.1 Status for retningslinjerne

11. Dette dokument indeholder retningslinjer, der er udstedt i henhold til artikel 41, stk. 4, i forordning (EU) nr. 909/2014 og i overensstemmelse med artikel 16 i forordning (EU) nr. 1095/2010. I henhold til artikel 16, stk. 3, i forordning (EU) nr. 1095/2010 skal de kompetente myndigheder og deltagerne på det finansielle marked bestræbe sig bedst muligt på at efterleve retningslinjerne og henstillingerne.
12. De kompetente myndigheder, som retningslinjerne gælder for, bør implementere dem ved at inkorporere dem i deres tilsynspraksis og bør kontrollere, om CSD'erne efterlever dem.

4.2 Rapporteringskrav

13. De kompetente myndigheder, som disse retningslinjer gælder for, skal underrette ESMA om, hvorvidt de efterlever eller agter at efterleve retningslinjerne, med angivelse af årsagerne til manglende efterlevelse, inden to måneder efter datoen for deres offentliggørelse på ESMA's websted på alle EU's officielle sprog. Underretningen skal ske til CSDR.Notifications@esma.europa.eu
14. Hvis de kompetente myndigheder ikke svarer inden for denne tidsfrist, vil de blive anset for ikke at efterleve retningslinjerne. En skabelon til brug ved underretning findes på ESMA's websted.

5 Retningslinjer

5.1 Fastlæggelse af regler og procedurer vedrørende deltageres misligholdelse

5.1.1 Fremgangsmåde ved udarbejdelse af regler og procedurer vedrørende deltageres misligholdelse

1. En CSD bør ved udarbejdelsen af sine regler og procedurer vedrørende misligholdelse for hvert af sine værdipapirafviklingssystemer inddrage alle relevante interessenter, herunder, men ikke kun, dets deltagere (eventuelt ved høring af sine brugerudvalg), andre relevante markedsinfrastrukturer (CSD'er, enheder, der afvikler kontantdelen af værdipapirtransaktioner, som afvikles gennem CSD'en, centrale modparter (CCP'er) og markedspladser) og, når der benyttes en fælles afviklingsinfrastruktur, operatøren af en sådan infrastruktur.
2. En CSD's regler og procedurer vedrørende misligholdelse bør godkendes af dets ledelsesorgan.

5.1.2 Anerkendelse af en deltagers misligholdelse

3. En CSD's gennemførelse af sine regler og procedurer vedrørende misligholdelse bør aktiveres, når en CSD efter at have taget alle skridt til at kontrollere, at misligholdelsen har fundet sted, har identificeret en deltagers misligholdelse.
4. En CSD kan underrettes om en af sine deltageres misligholdelse af deltageren selv, den myndighed, der er udpeget i henhold til artikel 6, stk. 2, i direktiv 98/26/EF, i CSD'ens medlemsstat, CSD'ens kompetente myndighed, den misligholdende deltagers kompetente myndighed eller enhver anden person med kendskab til, at misligholdelsen har fundet sted, såsom en CCP, en markedsplads, en linket CSD eller operatøren af en fælles afviklingsinfrastruktur, der benyttes af CSD'en.
5. Med henblik herpå bør en CSD anmode sine deltagere om at underrette CSD'en om deres misligholdelse snarest muligt og oplyse, gennem hvilke kanaler en sådan underretning skal finde sted.
6. Så snart CSD'en er blevet underrettet om en deltagers misligholdelse, bør den fremsende disse oplysninger, herunder detaljer, som er tilgængelige på dette tidspunkt, og kilden til oplysningerne, til sin kompetente myndighed. Herefter bør den snarest muligt identificere mindst følgende supplerende oplysninger og fremsende dem til sin kompetente myndighed:
 - typen af deltager, for hvilken misligholdelsen har fundet sted (dvs. oplysninger såsom retlig status, tilladelse, aktivitet, om det er en vigtig deltager i henhold til artikel 67 i Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/392)

- den samlede mængde og værdi af den misligholdende deltagers afviklingsinstrukser, der afventer afvikling, og om muligt dem, der ikke kan afvikles, idet "værdien" beregnes som anført i artikel 42, stk. 2, i Kommissionens delegerede forordning (EF) 2017/392 på dagen for misligholdelsen
- den type af transaktioner og finansielle instrumenter (med de kategorier, der anvendes i henholdsvis artikel 54, stk. 2, litra b), og artikel 42, stk. 1, litra d), nr. i), i Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/392), som disse instrukser vedrører
- når det er relevant, i hvilken fælles afviklingsinfrastruktur den misligholdende deltagers afviklingsinstrukser behandles, og når de er tilgængelige, andre indikatorer for den misligholdende deltagers grænseoverskridende aktiviteter
- det antal kunder, som den misligholdende deltager har, hvis CSD'en kender dette tal, og
- oplysninger om eventuelle risici, som en sådan misligholdelse kunne medføre.

5.1.3 Foranstaltninger, som en CSD kan træffe i tilfælde af misligholdelse

7. En CSD bør i sine regler og procedurer vedrørende misligholdelse anføre, hvilke foranstaltninger den kan træffe, når en af dens deltagere begår en misligholdelse, herunder de foranstaltninger, den kan træffe for at begrænse tab og likviditetspres, på tidspunktet for og efter deltagernes misligholdelse. CSD'en bør præcisere, om disse foranstaltninger er automatiske eller besluttet i hvert enkelt tilfælde.
8. Foranstaltningerne bør i det omfang, det er tilladt efter gældende lov, og navnlig under overholdelse af de regler for endelig afvikling, der er omhandlet i direktiv 98/26/EF, omfatte:
 - (a) ændringer i den normale afviklingspraksis såsom den misligholdende deltagers blokering af medtagelse af yderligere afviklingsinstrukser i sit værdipapirafviklingssystem, suspension af sine ikke-endelige afviklingsinstrukser fra afvikling eller begrænsning af visse funktioner, der kan finde anvendelse på denne deltagers afviklingsinstrukser, såsom fastsættelse af en slutdato for genanvendelse af en afviklingsinstruks
 - (b) en CSD's anvendelse af finansielle ressourcer: når det er relevant, bør CSD'en i sine regler og procedurer præcisere, hvilke finansielle ressourcer der er tale om (f.eks., for en CSD uden en banktilladelse, en garantifond, hvis en sådan findes, eller for en CSD, der har tilladelse til at levere bankmæssige accessoriske tjenesteydelser, den sikkerhedsstillelse, der ydes af dens deltagere), den rækkefølge, hvori de ville blive anvendt, og foranstaltningerne og procedurerne med henblik på rettidig genoprettelse af sådanne midler efter en misligholdelse.

9. En CSD bør i sine regler og procedurer vedrørende misligholdelse oplyse om konsekvenserne af de foranstaltninger, den kan træffe med hensyn til misligholdende og ikkemisligholdende deltageres afviklingsinstrukser og konti.

5.1.4 Implementering af regler og procedurer vedrørende misligholdelse

10. CSD'en bør oplyse om de kriterier, der skal tages i betragtning ved valget af hver af de foranstaltninger, der er anført i dens regler og procedurer vedrørende misligholdelse.
11. CSD'en bør have regler og procedurer, der klart illustrerer de forskellige parter ansvar, både i og eventuelt uden for dens organisation, til håndtering af en deltagers misligholdelse, og stille uddannelse og vejledning til rådighed for sit personale om, hvordan reglerne og procedurerne vedrørende misligholdelse skal implementeres. Disse regler og procedurer bør udpege nøglepersonalet til dette formål, komme ind på meddelelser, dokumentation, informationsbehov og spørgsmål vedrørende dataadgang og koordinering med andre enheder, herunder i givet fald andre markedsinfrastrukturer, og, for CSD'er, der benytter en fælles afviklingsinfrastruktur, operatøren af en sådan infrastruktur.

5.1.5 Kommunikation om implementeringen af regler og procedurer vedrørende misligholdelse

12. Det bør fremgå af en CSD's regler og procedurer vedrørende misligholdelse, at:
 - (a) CSD'en snarest muligt skal meddele sin kompetente myndighed og den misligholdende deltager de foranstaltninger, der vil blive eller er blevet truffet af CSD'en som følge af misligholdelsen
 - (b) CSD'en snarest muligt skal orientere følgende om de foranstaltninger, som CSD'en har truffet som følge af misligholdelsen:
 - i. dens relevante myndigheder
 - ii. ESMA
 - iii. dens ikkemisligholdende deltagere
 - iv. de markedspladser og CCP'er, der betjenes af CSD'en
 - v. operatøren af den fælles afviklingsinfrastruktur, der benyttes af CSD'en
 - vi. de linkede CSD'er.

13. Oplysninger, der gives til de personer, der er omhandlet i punkt 12, litra b), nr. iii)-vi), bør ikke indeholde personoplysninger som omhandlet i artikel 2, litra a), i direktiv 95/46/EF¹ (undtagen i tilfælde, hvor den misligholdende deltager er en fysisk person).

5.2 Regelmæssig afprøvning og revision af regler og procedurer vedrørende deltageres misligholdelse

14. En CSD's regler og procedurer vedrørende misligholdelse bør omfatte mekanismerne og tidsplanen for afprøvning af deres effektivitet og praktiske anvendelighed.
15. En CSD bør udføre sådanne afprøvninger mindst hvert år og under alle omstændigheder efter væsentlige ændringer af CSD'ens regler og procedurer vedrørende misligholdelse eller efter anmodning fra dens kompetente myndighed, på grundlag af en relevant stikprøve blandt dens deltagere, relevante markedsinfrastrukturer (CSD'er, enheder, der afvikler kontantdelen af værdipapirtransaktioner, som afvikles gennem CSD'en, CCP'er og markedspladser) og eventuelle andre enheder (såsom operatøren af en fælles afviklingsinfrastruktur, som CSD'en benytter, tredjeparter, som ydelsen af tjenesterne er blevet outsourcet til osv.), alt efter, hvad der er relevant, for hvert af dens værdipapirafviklingssystemer. CSD'ens kompetente myndighed kan anmode om at deltage i sådanne afprøvninger.
16. Forud for afprøvningen bør CSD'en fastlægge de parametre, efter hvilke en sådan afprøvning skal udføres, under hensyntagen til de forskellige typer af deltagere (med hensyn til omfang, aktivitet osv.), deltagere, der befinder sig i forskellige lande eller tidszoner, deltagere med forskellige typer af konti (samlekonti eller individuelle konti), og relevante markedsinfrastrukturer, alt efter hvad der er relevant. Sådanne afprøvninger bør omfatte en simuleringsøvelse og en test af kommunikationsprocedurerne. Hvis den kompetente myndighed anmoder om det, kan en CSD forelægge de parametre, som den har til hensigt at anvende, for sin kompetente myndighed forud for hver afprøvning.
17. Hvis en afprøvning afslører svagheder i CSD'ens regler og procedurer vedrørende misligholdelse, bør CSD'en foretage passende ændringer af dem. Hvis simuleringsøvelsen viser, at CSD'ens deltagere eller andre markedsinfrastrukturer mangler viden eller vilje til at anvende reglerne og procedurerne vedrørende misligholdelse, bør CSD'en sikre, at disse enheder underrettes på behørig vis og træffe foranstaltninger til at afhjælpe sådanne svagheder.

¹ Ved "personoplysninger" forstås "enhver form for information om en identificeret eller identificerbar fysisk person ("den registrerede"); ved identificerbar person forstås en person, der direkte eller indirekte kan identificeres, bl.a. ved et identifikationsnummer eller et eller flere elementer, der er særlige for denne persons fysiske, fysiologiske, psykiske, økonomiske, kulturelle eller sociale identitet" (direktiv 95/46/EF af 24. oktober 1995 om beskyttelse af fysiske personer i forbindelse med behandling af personoplysninger og om fri udveksling af sådanne oplysninger).

18. Resultaterne af en afprøvning og de påtænkte ændringer af reglerne og procedurerne vedrørende misligholdelse bør deles med CSD'ens ledelsesorgan, risikoudvalg, kompetente myndighed og relevante myndigheder. CSD'en bør som minimum også give sine deltagere et resumé af resultaterne af en udført [afprøvning] og de påtænkte ændringer af dens regler og procedurer vedrørende misligholdelse.