



Dansk udgave

Retsforskrifter

61. årgang

1. juni 2018

Indhold

II Ikke-lovgivningsmæssige retsakter

FORORDNINGER

- ★ Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) 2018/791 af 31. maj 2018 om ændring af forordning (EF) nr. 690/2008 om anerkendelse af beskyttede zoner, som er udsat for særlige plantesundhedsrisici i Fællesskabet 1

AFGØRELSE

- ★ Rådets afgørelse (EU) 2018/792 af 28. maj 2018 om beskikkelse af et medlem af Regionsudvalget efter indstilling fra Kongeriget Sverige 9
- ★ Kommissionens gennemførelsesafgørelse (EU) 2018/793 af 28. maj 2018 om afslutning af regnskaberne for medlemsstaternes betalingsorganer vedrørende de udgifter for regnskabsåret 2017, der finansieres af Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne (ELFUL) (meddelt under nummer C(2018) 3174) 10
- ★ Kommissionens gennemførelsesafgørelse (EU) 2018/794 af 28. maj 2018 om afslutning af regnskaberne for medlemsstaternes betalingsorganer vedrørende de udgifter for regnskabsåret 2017, der finansieres af Den Europæiske Garantifond for Landbruget (EGFL) (meddelt under nummer C(2018) 3194) 21
- ★ Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndigheds afgørelse (EU) 2018/795 af 22. maj 2018 om midlertidigt at forbyde markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder i EU i overensstemmelse med artikel 40 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 31
- ★ Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndigheds afgørelse (EU) 2018/796 af 22. maj 2018 om midlertidigt at begrænse differencekontrakter i EU i overensstemmelse med artikel 40 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 50

RETNINGSLINJER

- ★ Den Europæiske Centralbanks retningslinje (EU) 2018/797 af 3. maj 2018 om Eurosystemets levering af tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver i euro til centralbanker og lande uden for euroområdet og internationale organisationer (ECB/2018/14) 81

II

(Ikke-lovgivningsmæssige retsakter)

FORORDNINGER

KOMMISSIONENS GENNEMFØRELSESFORORDNING (EU) 2018/791

af 31. maj 2018

om ændring af forordning (EF) nr. 690/2008 om anerkendelse af beskyttede zoner, som er udsat for særlige plantesundhedsrisici i Fællesskabet

EUROPA-KOMMISSIONEN HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde,

under henvisning til Rådets direktiv 2000/29/EF af 8. maj 2000 om foranstaltninger mod indslæbning i Fællesskabet af skadegørere på planter eller planteprodukter og mod deres spredning inden for Fællesskabet ⁽¹⁾, særlig artikel 2, stk. 1, litra h),

under henvisning til anmodning fra Finland, Grækenland, Irland, Italien, Litauen, Malta, Portugal, Slovakiet, Slovenien, Sverige og Det Forenede Kongerige, og

ud fra følgende betragtninger:

- (1) Ved Kommissionens forordning (EF) nr. 690/2008 ⁽²⁾ blev visse medlemsstater og visse områder i medlemsstater anerkendt som beskyttede zoner med hensyn til visse skadegørere. I nogle tilfælde blev anerkendelsen kun indrømmet i en begrænset periode for at give de berørte medlemsstater mulighed for at fremlægge al nødvendig dokumentation for, at de pågældende skadegørere ikke forekommer i den berørte medlemsstat eller det berørte område, eller for at afslutte indsatsen for at udrydde den pågældende skadegører. Der er siden sket en væsentlig udvikling i plantesundhedssituationen i visse beskyttede zoner i nogle medlemsstater.
- (2) Finlands område blev anerkendt som permanent beskyttet zone med hensyn til *Bemisia tabaci* Genn. (europæiske populationer). Finland anmodede om en tilbagekaldelse af denne status som beskyttet zone pga. en utilstrækkelig grad af økonomisk vækst og plantesundhedsmæssige fordele. Finland bør derfor ikke længere anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Bemisia tabaci* Genn. (europæiske populationer).
- (3) Azorerne i Portugal blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Globodera pallida* (Stone) Behrens, *Globodera rostochiensis* (Wollenweber) Behrens og *Rhynchophorus ferrugineus* (Olivier) indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Portugal fremgår det, at Azorerne område fortsat er frit for disse skadegørere. Derfor bør Azorerne anerkendes som beskyttet zone med hensyn til disse skadegørere uden tidsmæssig begrænsning.
- (4) Irland og Det Forenede Kongerige har anmodet om, at henholdsvis Irland og Nordirland anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Liriomyza huidobrensis* (Blanchard) og *Liriomyza trifolii* (Burgess). På grundlag af undersøgelser gennemført siden 2011 i Irland og siden 2012 i Nordirland har Irland og Det Forenede Kongerige indsendt dokumentation for, at den pågældende skadegører ikke forekommer på deres områder, til trods for at skadegøreren har gunstige betingelser for at etablere sig der. Det er dog nødvendigt at gennemføre yderligere undersøgelser. Disse undersøgelser bør endvidere overvåges af eksperter under Kommissionens myndighed. Derfor bør Irland og Nordirland i Det Forenede Kongerige anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Liriomyza huidobrensis* og *Liriomyza trifolii* indtil den 30. april 2020.

⁽¹⁾ EFT L 169 af 10.7.2000, s. 1.

⁽²⁾ Kommissionens forordning (EF) nr. 690/2008 af 4. juli 2008 om anerkendelse af beskyttede zoner, som er udsat for særlige plantesundhedsrisici i Fællesskabet (EUT L 193 af 22.7.2008, s. 1).

- (5) Irlands, Maltas og Det Forenede Kongeriges områder blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Paysandisia archon* (Burmeister) indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Irland, Malta og Det Forenede Kongerige fremgår det, at deres områder fortsat er frie for skadegøreren. Derfor bør Det Forenede Kongerige, Irland og Malta anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Paysandisia archon* uden tidsmæssig begrænsning.
- (6) Irlands og Det Forenede Kongeriges områder blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Rhynchophorus ferrugineus* (Olivier) indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Irland og Det Forenede Kongerige fremgår det, at deres områder fortsat er frie for skadegøreren. Derfor bør Irland, Malta og Det Forenede Kongerige anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Rhynchophorus ferrugineus* uden tidsmæssig begrænsning.
- (7) Det Forenede Kongeriges område blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Thaumetopoea pityocampa* Denis & Schiffermüller og »*Candidatus Phytoplasma ulmi*« indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Det Forenede Kongerige fremgår det, at dets område fortsat er frit for disse skadegørere. Derfor bør Det Forenede Kongerige anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Thaumetopoea pityocampa* Denis & Schiffermüller og »*Candidatus Phytoplasma ulmi*« uden tidsmæssig begrænsning.
- (8) Det Forenede Kongeriges område, med undtagelse af visse lokale administrative områder, blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Thaumetopoea processionea* L. indtil den 30. april 2018. Det Forenede Kongerige har indsendt oplysninger, som viser, at *Thaumetopoea processionea* L. nu er etableret i de lokale administrative områder Barking and Dagenham, Basildon, Basingstoke and Dene, Bexley, Bracknell Forest, Brentwood, Broxbourne, Castle Point, Chelmsford, Chiltern, Crawley, Dacorum, Dartford, East Hertfordshire, Enfield, Epping Forest, Gravesham, Greenwich, Harlow, Hart, Havering, Hertsmere, Horsham, Littleford, Medway, Mid Sussex, Mole Valley, Newham, North Hertfordshire, Redbridge, Reigate and Banstead, Rushmoor, Sevenoaks, South Bedfordshire, South Bucks, St Albans, Surrey Heath, Tandridge, Three Rivers, Thurrock, Tonbridge and Malling, Waltham Forest, Watford, Waverley, Welwyn Hatfield, Windsor and Maidenhead, Wokingham og Wycombe. Disse områder bør derfor ikke længere anerkendes som del af den beskyttede zone i Det Forenede Kongerige og føjes til listen over lokale administrative områder, der udelukkes fra det beskyttede område. Disse oplysninger viser også, at resten af Det Forenede Kongeriges område, der blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Thaumetopoea processionea* L, fortsat synes at være frit for skadegøreren. Det er dog nødvendigt at gennemføre yderligere undersøgelser. Disse undersøgelser bør overvåges yderligere af eksperter under Kommissionens myndighed. Derfor bør anerkendelsen af Det Forenede Kongerige, med undtagelse af visse lokale administrative områder, som beskyttet zone med hensyn til *Thaumetopoea processionea* L, forlænges indtil den 30. april 2020.
- (9) Sicilien i Italien blev anerkendt som permanent beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. Italien har indsendt dokumentation for, at *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. nu er etableret i kommunerne Cesarò (provinsen Messina), Maniace, Bronte, Adrano (provinsen Catania) og Centuripe, Regalbuto og Troina (provinsen Enna) på Sicilien. Kommunerne Cesarò (provinsen Messina), Maniace, Bronte, Adrano (provinsen Catania) og Centuripe, Regalbuto og Troina (provinsen Enna) bør derfor ikke længere anerkendes som en del af den beskyttede zone på Sicilien i Italien med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al.
- (10) Visse dele af Italiens område blev endvidere anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. indtil den 30. april 2018. Italien har indsendt dokumentation for, at *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. nu er etableret i provinserne Parma og Piacenza, som er de eneste resterende dele af Emilia-Romagna, der er anerkendt som en beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. Emilia-Romagna bør derfor ikke længere anerkendes som del af den beskyttede zone i Italien. Dokumentationen viser også, at resten af Italiens område, der blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. indtil den 30. april 2018, fortsat synes at være frit for skadegøreren. Det er dog nødvendigt at gennemføre yderligere undersøgelser. Disse undersøgelser bør endvidere overvåges af eksperter under Kommissionens myndighed. Derfor bør Italiens område, der blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. indtil den 30. april 2018, med undtagelse af visse provinser, herunder Parma og Piacenza i Emilia-Romagna, kun anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. indtil den 30. april 2020.
- (11) Nordirland, med undtagelse af visse landsbyer (townlands), blev anerkendt som en del af den beskyttede zone i Det Forenede Kongerige med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. Det Forenede Kongerige har indsendt dokumentation for, at *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. nu også forekommer i andre dele af Nordirland, og har anmodet om tilbagekaldelse af status som beskyttet zone for hele det nordirske område. Nordirland bør derfor ikke længere anerkendes som en del af den beskyttede zone i Det Forenede Kongerige med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al.

- (12) Irlands, Litauens, Sloveniens og Slovakiets territorier, med undtagelse af visse områder, blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Irland, Litauen, Slovenien og Slovakiet fremgår det, at sporadiske og isolerede udbrud af denne skadegører i visse dele af den beskyttede zone enten er blevet udryddet eller er under udryddelse, og at resten af området fortsat er frit for skadegøreren. Oplysningerne viser tillige, at ingen af udryddelserne af udbrud hidtil har taget mere end to år. Det er dog nødvendigt at gennemføre yderligere undersøgelser. Disse undersøgelser bør endvidere overvåges af eksperter under Kommissionens myndighed. Derfor bør Irlands, Litauens, Sloveniens og Slovakiets territorier, bortset fra visse områder, anerkendes som beskyttede zoner med hensyn til *Erwinia amylovora* (Burr.) Winsl. et al. indtil den 30. april 2020.
- (13) Det Forenede Kongeriges område blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Xanthomonas arboricola* pv. *pruni* (Smith) Vauterin et al. indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Det Forenede Kongerige fremgår det, at sporadiske og isolerede udbrud af denne skadegører i nogle dele af den beskyttede zone enten er blevet udryddet eller er under udryddelse, og at resten af dets område fortsat er frit for skadegøreren. Oplysningerne viser tillige, at ingen af udryddelserne af udbrud hidtil har taget mere end to år. Det er dog nødvendigt at fortsætte udryddelsesbestræbelserne og gennemføre yderligere undersøgelser. Disse undersøgelser bør endvidere overvåges af eksperter under Kommissionens myndighed. Derfor bør anerkendelsen af Det Forenede Kongerige som beskyttet zone med hensyn til *Xanthomonas arboricola* pv. *pruni* (Smith) Vauterin et al. forlænges indtil den 30. april 2020.
- (14) Det Forenede Kongeriges område blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Ceratocystis platani* (J.M. Walter) Engelbr. & T.C. Harr. indtil den 30. april 2018. Af yderligere oplysninger fra Irland fremgår det, at dets område fortsat er frit for skadegøreren. Derfor bør Irland anerkendes som beskyttet zone med hensyn til skadegøreren uden tidsmæssig begrænsning.
- (15) Nordirland i Det Forenede Kongerige blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til *Gremmeniella abietina* (Lag.) Morelet. Det Forenede Kongerige har indsendt dokumentation for, at *Gremmeniella abietina* (Lag.) Morelet nu er etableret i Nordirland. Nordirland bør derfor ikke længere anerkendes som beskyttet zone med hensyn til *Gremmeniella abietina* (Lag.) Morelet.
- (16) Grækenlands område, med undtagelse af visse regionale enheder, blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til Citrus tristeza-virus (europæiske stammer). Grækenland har indsendt dokumentation for, at Citrus tristeza-virus (europæiske stammer) nu er etableret i de regionale enheder Arta og Lakonia. De regionale enheder Arta og Lakonia bør derfor ikke længere anerkendes som en del af den beskyttede zone i Grækenland med hensyn til Citrus tristeza-virus (europæiske stammer).
- (17) Sveriges område blev anerkendt som beskyttet zone med hensyn til tomatmosaikvisnesygevirus. Sverige anmodede om en tilbagekaldelse af denne status som beskyttet zone pga. en utilstrækkelig grad af fortsat økonomisk udbytte. Sverige bør derfor ikke længere anerkendes som beskyttet zone med hensyn til tomatmosaikvisnesygevirus ..
- (18) Af hensyn til klarheden bør hele bilaget til forordning (EF) nr. 690/2008 erstattes.
- (19) Forordning (EF) nr. 690/2008 bør derfor ændres.
- (20) Da visse områder er blevet anerkendt som beskyttede zoner i henhold til forordning (EF) nr. 690/2008 indtil den 30. april 2018, bør nærværende forordning finde anvendelse fra den 1. maj 2018 for at sikre retlig kontinuitet og for at undgå handelsforstyrrelser.
- (21) Foranstaltningerne i denne forordning er i overensstemmelse med udtalelse fra Den Stående Komité for Planter, Dyr, Fødevarer og Foder —

VEDTAGET DENNE FORORDNING:

Artikel 1

Bilag I til forordning (EF) nr. 690/2008 erstattes af teksten i bilaget til nærværende forordning.

Artikel 2

Denne forordning træder i kraft dagen efter offentliggørelsen i *Den Europæiske Unions Tidende*.

Den anvendes fra den 1. maj 2018.

Denne forordning er bindende i alle enkeltheder og gælder umiddelbart i hver medlemsstat.

Udfærdiget i Bruxelles, den 31. maj 2018.

På Kommissionens vegne

Jean-Claude JUNCKER

Formand

BILAG

Bilag I til forordning (EF) nr. 690/2008 affattes således:

»BILAG I

Zoner i EF, der anerkendes som »beskyttede zoner« for så vidt angår de skadegørere, som er anført ud for disse

Skadegørere	Beskyttede zoner:
a) Insekter, mider og nematoder på alle udviklingsstadier	
1. <i>Anthonomus grandis</i> (Boh.)	Grækenland, Spanien (Andalusien, Catalonien, Extremadura, Murcia, Valencia)
2. <i>Bemisia tabaci</i> Genn. (europæiske populationer)	Irland, Portugal (Azorerne, Beira Interior, Beira Litoral, Entre Douro e Minho og Trás-os-Montes), Sverige, Det Forenede Kongerige
3. <i>Cephalcia lariciphila</i> (Klug.)	Irland, Det Forenede Kongerige (Nordirland, Isle of Man og Jersey)
3.1. <i>Daktulosphaira vitifoliae</i> (Fitch)	Cypern
4. <i>Dendroctonus micans</i> Kugelan	Irland, Grækenland, Det Forenede Kongerige (Nordirland, Isle of Man og Jersey)
4.1. <i>Dryocosmus kuriphilus</i> Yasumatsu	Irland og Det Forenede Kongerige
5. <i>Gilpinia hercyniae</i> (Hartig)	Irland, Grækenland, Det Forenede Kongerige (Nordirland, Isle of Man og Jersey)
6. <i>Globodera pallida</i> (Stone) Behrens	Letland, Portugal (Azorerne), Slovenien, Slovakiet, Finland
6.1. <i>Globodera rostochiensis</i> (Wollenweber) Behrens	Portugal (Azorerne)
7. <i>Gonipterus scutellatus</i> Gyll.	Grækenland, Portugal (Azorerne)
8. <i>Ips amitinus</i> Eichhof	Irland, Grækenland, Det Forenede Kongerige
9. <i>Ips cembrae</i> Heer	Irland, Grækenland, Det Forenede Kongerige (Nordirland og Isle of Man)
10. <i>Ips duplicatus</i> Sahlberg	Irland, Grækenland, Det Forenede Kongerige
11. <i>Ips sexdentatus</i> Börner	Irland, Cypern, Det Forenede Kongerige (Nordirland og Isle of Man)
12. <i>Ips typographus</i> Heer	Irland og Det Forenede Kongerige

Skadegørere	Beskyttede zoner:
13. <i>Leptinotarsa decemlineata</i> Say	Irland, Spanien (Ibiza og Menorca), Cypern, Malta, Portugal (Azorerne og Madeira), Finland (distrikterne Åland, Häme, Kymi, Pirkanmaa, Satakunta, Turku, Uusimaa), Sverige (Blekinge len, Gotlands len, Hallands len, Kalmar len og Skåne), Det Forenede Kongerige
14. <i>Liriomyza bryoniae</i> (Kaltenbach)	Irland, Det Forenede Kongerige (Nordirland)
14.01. <i>Liriomyza huidobrensis</i> (Blanchard)	Irland (indtil den 30. april 2020), Det Forenede Kongerige (Nordirland) (indtil den 30. april 2020)
14.02. <i>Liriomyza trifolii</i> (Burgess)	Irland (indtil den 30. april 2020), Det Forenede Kongerige (Nordirland) (indtil den 30. april 2020)
14.1. <i>Paysandisia archon</i> (Burmeister)	Irland, Malta, Det Forenede Kongerige
14.2. <i>Rhynchophorus ferrugineus</i> (Olivier)	Irland, Portugal (Azorerne), Det Forenede Kongerige
15. <i>Sternochetus mangiferae</i> Fabricius	Spanien (Granada og Malaga), Portugal (Alentejo, Algarve og Madeira)
15.1. <i>Thaumetopoea pityocampa</i> Denis & Schiffmüller	Det Forenede Kongerige
16. <i>Thaumetopoea processionea</i> L.	Irland, Det Forenede Kongerige (undtagen de lokale administrative områder i Barking og Dagenham, Barnet, Basildon, Basingstoke and Dene, Bexley, Bracknell Forest, Brent, Brentwood, Bromley, Broxbourne, Camden, Castle Point, Chelmsford, Chiltern, City of London, City of Westminster, Crawley, Croydon, Dacorum, Dartford, Ealing, East Hertfordshire, Elmbridge District, Enfield, Epping Forest, Epsom and Ewell District, Gravesham, Greenwich, Guildford, Hackney, Hammersmith & Fulham, Haringey, Harlow, Harrow, Hart, Havering, Hertsmere, Hillingdon, Horsham, Hounslow, Islington, Kensington & Chelsea, Kingston upon Thames, Lambeth, Lewisham, Littleford, Medway, Merton, Mid Sussex, Mole Valley, Newham, North Hertfordshire, Reading, Redbridge, Reigate and Banstead, Richmond Upon Thames, Runnymede District, Rushmoor, Sevenoaks, Slough, South Bedfordshire, South Bucks, South Oxfordshire, Southwark, Spelthorne District, St Albans, Sutton, Surrey Heath, Tandridge, Three Rivers, Thurrock, Tonbridge and Malling, Tower Hamlets, Waltham Forest, Wandsworth, Watford, Waverley, Welwyn Hatfield, West Berkshire, Windsor and Maidenhead, Woking, Wokingham og Wycombe) (indtil den 30. april 2020)
b) Bakterier	
01. » <i>Candidatus Phytoplasma ulmi</i> «	Det Forenede Kongerige
1. <i>Curtobacterium flaccumfaciens</i> pv. <i>flaccumfaciens</i> (Hedges) Col.	Grækenland, Spanien

Skadegørere	Beskyttede zoner:
2. <i>Erwinia amylovora</i> (Burrill) Winslow et al.	— Estland, Spanien (undtagen de selvstyrende regioner Andalusien, Aragonien, Castilla la Mancha, Castilla y León, Extremadura, den selvstyrende region Madrid, Murcia, Navarra og Rioja, provinsen Guipuzcoa (Baskerlandet), comarcas Garrigues, Noguera, Pla D'Urgell, Segrià og Urgell i provinsen Lleida (den selvstyrende region Catalonien), og kommunerne Alborache og Turís i provinsen Valencia og comarcas L'Alt Vinalopó og El Vinalopó Mitjà i provinsen Alicante (Comunidad Valenciana)), Frankrig (Korsika), Italien (Abruzzo, Basilicata, Calabria, Campania, Lazio, Liguria, Marche, Molise, Piemonte (undtagen kommunerne Busca, Centallo og Tarrantasca i provinsen Cuneo), Sardinien, Sicilien (undtagen kommunerne Cesaro (provinsen Messina), Maniace, Bronto, Adrano (provinsen Catania) og Centuripe, Regalbuto og Troina (provinsen Enna), Toscana, Umbrien, Valle d'Aosta) Letland, Portugal, Finland, Det Forenede Kongerige (Isle of Man, Kanaløerne), — og indtil den 30. april 2020, Irland (undtagen byen Galway), Italien (Puglia, Lombardia (undtagen provinserne Milano, Mantua, Sondrio og Varese), Veneto (undtagen provinserne Rovigo og Venezia, kommunerne Barbona, Boara Pisani, Castelbaldo, Masi, Piacenza d'Adige, S. Urbano og Vescovana i provinsen Padova og området syd for hovedvej A4 i provinsen Verona)), Litauen (undtagen kommunerne Babtai og Kėdainiai (regionen Kaunas)), Slovenien (undtagen regionerne Gorenjska, Koroška, Maribor og Notranjska og kommunerne Lendava og Renče-Vogrsko (syd for hovedvej H4)), Slovakiet (undtagen distriktet Dunajská Streda, Hronovce og Hronské Kľačany (distriktet Levice), Dvory nad Žitavou (distriktet Nové Zámky), Málinec (distriktet Poltár), Hrhov (distriktet Rožňava), Veľké Ripňany (distriktet Topoľčany), Kazimír, Luhýňa, Malý Horeš, Svätuš og Zátin (distriktet Trebišov))
3. <i>Xanthomonas arboricola</i> pv. <i>pruni</i> (Smith) Vauterin et al.	Det Forenede Kongerige (indtil den 30. april 2020)
c) Svampe	
01. <i>Ceratocystis platani</i> (J.M.Walter) Engelbr. & T.C. Harr.	Irland og Det Forenede Kongerige
02. <i>Cryphonectria parasitica</i> (Murrill) Barr.	Tjekkiet, Irland, Sverige, Det Forenede Kongerige
1. <i>Glomerella gossypii</i> Edgerton	Grækenland
2. <i>Gremmeniella abietina</i> (Lag.) Morelet	Irland
3. <i>Hypoxyylon mammatum</i> (Wahlenberg) J. Miller	Irland, Det Forenede Kongerige (Nordirland)

Skadegørere	Beskyttede zoner:
d) Virus og viruslignende organismer	
1. Bedenekrosenervebaandsvirus	Irland, Frankrig (Bretagne), Portugal (Azorerne), Finland, Det Forenede Kongerige (Nordirland)
3. Citrus tristeza-virus (europæiske stammer)	Grækenland (undtagen de regionale enheder Argolida, Arta, Chania og Lakonia), Malta, Portugal (undtagen Algarve, Madeira og distriktet Odemira i Alentejo)
4. Grapevine Flavescence dorée MLO	Tjekkiet, Frankrig (Alsace, Champagne-Ardenne, Picardie (departementet Aisne), Île-de-France (kommunerne Citry, Nanteuil-sur-Marne og Saâcy-sur-Marne) og Lorraine)), Italien (Puglia, Sardinia og Basilicata)«

AFGØRELSE

RÅDETS AFGØRELSE (EU) 2018/792

af 28. maj 2018

om beskikkelse af et medlem af Regionsudvalget efter indstilling fra Kongeriget Sverige

RÅDET FOR DEN EUROPÆISKE UNION HAR

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde, særlig artikel 305,

under henvisning til indstilling fra den svenske regering, og

ud fra følgende betragtninger:

- (1) Rådet vedtog den 26. januar 2015, den 5. februar 2015 og den 23. juni 2015 afgørelse (EU) 2015/116 ⁽¹⁾, (EU) 2015/190 ⁽²⁾ og (EU) 2015/994 ⁽³⁾ om beskikkelse af medlemmer af og suppleanter til Regionsudvalget for perioden fra den 26. januar 2015 til den 25. januar 2020. Den 30. november 2017 trådte Katrin STJERNFEDT JAMMEH i stedet for Heléne FRITZON som medlem, jf. Rådets afgørelse (EU) 2017/2237 ⁽⁴⁾.
- (2) Der er blevet en plads ledig som medlem af Regionsudvalget, efter at Katrin STJERNFELDT JAMMEHs mandat er udløbet —

VEDTAGET DENNE AFGØRELSE:

Artikel 1

Følgende beskikkes herved som medlem af Regionsudvalget for den resterende del af mandatperioden, dvs. indtil den 25. januar 2020:

— Carina NILSSON, *Ledamot i kommunfullmäktige, Malmö kommun.*

Artikel 2

Denne afgørelse træder i kraft på dagen for vedtagelsen.

Udfærdiget i Bruxelles, den 28. maj 2018.

På Rådets vegne

E. KARANIKOLOV

Formand

⁽¹⁾ Rådets afgørelse (EU) 2015/116 af 26. januar 2015 om beskikkelse af medlemmer af og suppleanter til Regionsudvalget for perioden fra den 26. januar 2015 til den 25. januar 2020 (EUT L 20 af 27.1.2015, s. 42).

⁽²⁾ Rådets afgørelse (EU) 2015/190 af 5. februar 2015 om beskikkelse af medlemmer af og suppleanter til Regionsudvalget for perioden fra den 26. januar 2015 til den 25. januar 2020 (EUT L 31 af 7.2.2015, s. 25).

⁽³⁾ Rådets afgørelse (EU) 2015/994 af 23. juni 2015 om beskikkelse af medlemmer af og suppleanter til Regionsudvalget for perioden fra den 26. januar 2015 til den 25. januar 2020 (EUT L 159 af 25.6.2015, s. 70).

⁽⁴⁾ Rådets afgørelse (EU) 2017/2237 af 30. november 2017 om beskikkelse af to medlemmer af Regionsudvalget efter indstilling fra Kongeriget Sverige (EUT L 320 af 6.12.2017, s. 10).

KOMMISSIONENS GENNEMFØRELSESAFGØRELSE (EU) 2018/793**af 28. maj 2018****om afslutning af regnskaberne for medlemsstaternes betalingsorganer vedrørende de udgifter for regnskabsåret 2017, der finansieres af Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne (ELFUL)***(meddelt under nummer C(2018) 3174)*

EUROPA-KOMMISSIONEN HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde,

under henvisning til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1306/2013 af 17. december 2013 om finansiering, forvaltning og overvågning af den fælles landbrugspolitik og om ophævelse af Rådets forordning (EØF) nr. 352/78, (EF) nr. 165/94, (EF) nr. 2799/98, (EF) nr. 814/2000, (EF) nr. 1290/2005 og (EF) nr. 485/2008 ⁽¹⁾, særlig artikel 51,

efter høring af Komitéen for Landbrugsfondene, og

ud fra følgende betragtninger:

- (1) I henhold til artikel 51 i forordning (EU) nr. 1306/2013 skal Kommissionen afslutte regnskaberne for de betalingsorganer, der er omhandlet i nævnte forordnings artikel 7, på grundlag af medlemsstaternes årsregnskaber ledsaget af de oplysninger, der er nødvendige for at afslutte regnskaberne, en revisionsudtalelse om, at de fremsendte regnskaber er fuldstændige, nøjagtige og pålidelige, samt certificeringsorganernes rapporter.
- (2) Ifølge artikel 39 i forordning (EU) nr. 1306/2013 begynder regnskabsåret for landbruget den 16. oktober i år »N – 1« og slutter den 15. oktober i år »N«. Ved afslutningen af regnskaberne for regnskabsåret 2017 bør der derfor for at bringe regnskabsperioden for Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne (ELFUL) i overensstemmelse med regnskabsperioden for Den Europæiske Garantifond for Landbruget (EGFL) tages hensyn til de udgifter, som medlemsstaterne har afholdt i perioden 16. oktober 2016-15. oktober 2017, jf. artikel 11, stk. 1, i Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 ⁽²⁾.
- (3) I henhold til artikel 33, stk. 2, andet afsnit, i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 fastsættes de beløb, der skal tilbagebetales af eller udbetales til den enkelte medlemsstat i henhold til den afgørelse om regnskabsafslutning, der er omhandlet i artikel 33, stk. 1, første afsnit, i nævnte forordning, ved, at de mellemliggende betalinger, der er foretaget for det pågældende regnskabsår, trækkes fra de udgifter, der er godkendt for samme år i henhold til artikel 33, stk. 1. Kommissionen trækker dette beløb fra eller lægger det til den følgende mellemliggende betaling.
- (4) Kommissionen har kontrolleret de fremsendte oplysninger og meddelte medlemsstaterne resultaterne af kontrollen af disse oplysninger samt de nødvendige ændringer inden den 30. april 2018.
- (5) For nogle af betalingsorganernes vedkommende kan Kommissionen på grundlag af årsregnskaberne og ledsagedokumenterne træffe afgørelse om, at de fremsendte regnskaber er fuldstændige, nøjagtige og pålidelige.
- (6) De oplysninger, som visse andre betalingsorganer har fremsendt, kræver yderligere undersøgelse, og deres regnskaber kan derfor ikke afsluttes ved nærværende afgørelse.
- (7) I henhold til artikel 83 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1303/2013 ⁽³⁾ kan betalingsfristen for en mellemliggende betalingsanmodning som omhandlet i artikel 36, stk. 5, i forordning (EU) nr. 1306/2013 afbrydes i en periode på højst seks måneder med henblik på at foretage supplerende verificering som følge af

⁽¹⁾ EUT L 347 af 20.12.2013, s. 549.

⁽²⁾ Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 af 6. august 2014 om gennemførelsesbestemmelser til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1306/2013 for så vidt angår betalingsorganer og andre organer, økonomisk forvaltning, regnskabsafslutning, regler om kontrol, sikkerhedsstillelse og åbenhed (EUT L 255 af 28.8.2014, s. 59).

⁽³⁾ Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1303/2013 af 17. december 2013 om fælles bestemmelser for Den Europæiske Fond for Regionaludvikling, Den Europæiske Socialfond, Samhørighedsfonden, Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne og Den Europæiske Hav- og Fiskerifond og om generelle bestemmelser for Den Europæiske Fond for Regionaludvikling, Den Europæiske Socialfond, Samhørighedsfonden og Den Europæiske Hav- og Fiskerifond og om ophævelse af Rådets forordning (EF) nr. 1083/2006 (EUT L 347 af 20.12.2013, s. 320).

oplysninger om, at der til udgifterne i en betalingsanmodning knytter sig en uregelmæssighed med alvorlige finansielle konsekvenser. Kommissionen bør ved vedtagelsen af nærværende afgørelse tage afbrudte beløb i betragtning med henblik på at undgå uhensigtsmæssige eller tidlige betalinger.

- (8) I henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 bærer den pågældende medlemsstat 50 % af de finansielle konsekvenser af manglende inddrivelse som følge af uregelmæssigheder, hvis inddrivelsen ikke har fundet sted inden for en frist på fire år efter datoen for tilbagebetalingsanmodningen eller otte år, hvis inddrivelsen er genstand for søgsmål ved de nationale domstole. Medlemsstaterne skal i henhold til artikel 54, stk. 4, i forordning (EU) nr. 1306/2013 vedlægge de årsregnskaber, som de skal forelægge Kommissionen i henhold til artikel 29 i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014, en attesteret tabel, som viser de finansielle byrder, der påhviler dem som følge af anvendelsen af artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013. Bestemmelserne om medlemsstaternes forpligtelse til at indberette beløb, der skal inddrives, er fastsat i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014. I bilag II til gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 fastsættes den modeltabel, som medlemsstaterne skal anvende til at fremlægge oplysninger om de beløb, der skal inddrives. Kommissionen skal på grundlag af de tabeller, som medlemsstaterne har udfyldt, træffe afgørelse om de finansielle konsekvenser af den manglende inddrivelse af beløb, der er udbetalt som følge af uregelmæssigheder, der er mere end henholdsvis fire eller otte år gamle.
- (9) I behørigt begrundede tilfælde kan medlemsstaterne i henhold til artikel 54, stk. 3, i forordning (EU) nr. 1306/2013 beslutte ikke at fortsætte inddrivelsen. En sådan beslutning kan kun træffes, hvis de allerede påløbne og de yderligere forventede udgifter til inddrivelse tilsammen er større end det beløb, der skal inddrives, eller hvis inddrivelse ikke er mulig, fordi debitor eller de personer, der er juridisk ansvarlige for uregelmæssigheden, er insolvente, hvilket skal være konstateret og anerkendt i henhold til den pågældende medlemsstats lovgivning. Hvis en sådan beslutning træffes inden for en frist på fire år efter datoen for tilbagebetalingsanmodningen eller otte år, hvis inddrivelsen er genstand for søgsmål ved de nationale domstole, bærer EU-budgettet 100 % af de finansielle konsekvenser af den manglende inddrivelse. De beløb, som de enkelte medlemsstater har besluttet ikke at fortsætte inddrivelse af, og begrundelsen herfor fremgår af den oversigt, der er omhandlet i artikel 54, stk. 4, sammenholdt med artikel 102, stk. 1, litra c), nr. iv), i forordning (EU) nr. 1306/2013. Sådanne beløb skal derfor ikke afholdes af de pågældende medlemsstater, men skal finansieres over EU-budgettet.
- (10) Der er stadig beløb, som skal afholdes af medlemsstaterne som følge af anvendelsen af artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 i forbindelse med programmeringsperioden 2007-2013 for ELFUL. Disse beløb er angivet i bilag III.
- (11) Det fastsættes i artikel 36, stk. 3, litra b), i forordning (EU) nr. 1306/2013, at mellemliggende betalinger foretages under overholdelse af det samlede beløb for ELFUL's deltagelse. Det beløb, der skal betales, begrænses i henhold til artikel 23, stk. 2, i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 til det beløb, som er afsat, jf. dog loftet i artikel 34, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013, hvis de samlede anmeldelser af udgifter overstiger det samlede bidrag, der er afsat til en foranstaltning til udvikling af landdistrikter. Dette begrænsede beløb tilbagebetales af Kommissionen, når de reviderede finansieringsplaner er vedtaget, eller når programmeringsperioden er afsluttet.
- (12) I henhold til artikel 41 i forordning (EU) nr. 1306/2013 har Kommissionen allerede nedsat eller suspenderet en række mellemliggende betalinger for regnskabsåret 2017, da udgifterne ikke blev afholdt i overensstemmelse med Unionens bestemmelser. Kommissionen bør ved vedtagelsen af nærværende afgørelse tage beløb, der er blevet nedsat eller suspenderet på grundlag af artikel 41 i forordning (EU) nr. 1306/2013, i betragtning med henblik på at undgå uretmæssige eller tidlige betalinger eller tilbagebetaling af beløb, som senere kan blive genstand for en finansiell korrektion.
- (13) I henhold til artikel 51 i forordning (EU) nr. 1306/2013 foregriber denne afgørelse ikke eventuelle senere afgørelser, som Kommissionen træffer om udelukkelse fra EU-finansiering af udgifter, der ikke er afholdt i overensstemmelse med EU-reglerne —

VEDTAGET DENNE AFGØRELSE:

Artikel 1

Med undtagelse af de betalingsorganer, der er nævnt i artikel 2, afsluttes regnskaberne for medlemsstaternes betalingsorganer vedrørende udgifter relateret til programmeringsperioden 2014-2020, der finansieres af Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne (ELFUL), hermed for regnskabsåret 2017.

De beløb, der i henhold til nærværende afgørelse skal tilbagebetales af eller udbetales til de enkelte medlemsstater under hvert landdistriktsudviklingsprogram, er angivet i bilag I.

Artikel 2

For de af medlemsstaternes betalingsorganer, der er opført i bilag II, er regnskaberne vedrørende udgifter til landdistrikt-sudviklingsprogrammer i programmeringsperioden 2014-2020, der finansieres af ELFUL for regnskabsåret 2017, ikke omfattet af nærværende afgørelse, men vil blive omfattet af en senere afgørelse om regnskabsafslutning

Artikel 3

De beløb, der skal betales af medlemsstaterne som følge af anvendelsen af artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 med henblik på programmeringsperioden 2014-2020 og programmeringsperioden 2007-2013 for Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne (ELFUL), er fastsat i bilag III.

Artikel 4

Nærværende afgørelse foregriber ikke senere afgørelser om efterprøvende regnskabsafslutning, som Kommissionen vedtager i henhold til artikel 52 i forordning (EU) nr. 1306/2013 om udelukkelse fra EU-finansiering af udgifter, der ikke er afholdt i overensstemmelse med EU-bestemmelserne.

Artikel 5

Denne afgørelse er rettet til medlemsstaterne.

Udfærdiget i Bruxelles, den 28. maj 2018.

På Kommissionens vegne
Phil HOGAN
Medlem af Kommissionen

AFSLUTTEDE ELFUL-UDGIFTER PR. LANDDISTRIKTSPROGRAM FOR REGNSKABSÅRET 2017
 BELØB, DER SKAL TILBAGEBETALES AF ELLER UDBETALES TIL DEN ENKELTE MEDLEMSSTAT PR. PROGRAM

Godkendte programmer med de udgifter, der er anmeldt for ELFUL (2014-2020)

(EUR)

MS	CCI	Udgifter 2017	Korrekationer	I alt	Ikkegenanvendelige beløb	Beløb, der er afsluttet for regnskabsåret 2017	Mellemliggende betalinger, som medlemsstaten har fået tilbagebetalt for regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten
		i	ii	iii = i + ii	iv	v = iii - iv	vi	vii = v - vi
AT	2014AT06RDN001	478 397 731,67		478 397 731,67		478 397 731,67	478 484 312,41	- 86 580,74
BE	2014BE06RDRP001	14 116 035,12		14 116 035,12		14 116 035,12	14 116 020,99	14,13
BE	2014BE06RDRP002	23 185 996,14		23 185 996,14		23 185 996,14	22 924 377,26	261 618,88
BG	2014BG06RDN001	194 155 360,31		194 155 360,31		194 155 360,31	194 514 061,71	- 358 701,40
CY	2014CY06RDN001	14 583 607,33		14 583 607,33		14 583 607,33	14 601 650,41	- 18 043,08
CZ	2014CZ06RDN001	260 439 728,70		260 439 728,70		260 439 728,70	259 405 974,77	1 033 753,93
DE	2014DE06RDRN001	847 676,47		847 676,47		847 676,47	847 676,48	- 0,01
DE	2014DE06RDRP003	84 033 821,64		84 033 821,64		84 033 821,64	84 034 786,45	- 964,81
DE	2014DE06RDRP004	202 106 079,18		202 106 079,18		202 106 079,18	202 106 079,18	0,00
DE	2014DE06RDRP007	87 240 337,67		87 240 337,67		87 240 337,67	87 240 388,46	- 50,79
DE	2014DE06RDRP010	40 262 191,26		40 262 191,26		40 262 191,26	40 262 191,26	0,00
DE	2014DE06RDRP011	89 292 124,14		89 292 124,14		89 292 124,14	89 292 124,14	0,00
DE	2014DE06RDRP012	85 047 512,95		85 047 512,95		85 047 512,95	85 047 512,95	0,00
DE	2014DE06RDRP015	64 552 926,48		64 552 926,48		64 552 926,48	64 552 926,48	0,00
DE	2014DE06RDRP017	19 829 188,13		19 829 188,13		19 829 188,13	19 829 188,13	0,00

(EUR)								
MS	CCI	Udgifter 2017	Korrektioner	I alt	Ikkegenanvendelige beløb	Beløb, der er afsluttet for regnskabsåret 2017	Mellemliggende betalinger, som medlemsstaten har fået tilbagebetalt for regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten
		i	ii	iii = i + ii	iv	v = iii - iv	vi	vii = v - vi
DE	2014DE06RDRP018	3 683 036,58		3 683 036,58		3 683 036,58	3 683 036,58	0,00
DE	2014DE06RDRP019	77 775 501,44		77 775 501,44		77 775 501,44	77 774 863,41	638,03
DE	2014DE06RDRP020	57 136 841,47		57 136 841,47		57 136 841,47	57 136 841,47	0,00
DE	2014DE06RDRP021	44 501 423,11		44 501 423,11		44 501 423,11	44 500 563,13	859,98
DE	2014DE06RDRP023	94 645 203,69		94 645 203,69		94 645 203,69	94 645 203,76	- 0,07
EE	2014EE06RDNP001	99 400 399,57		99 400 399,57		99 400 399,57	99 412 908,03	- 12 508,46
ES	2014ES06RDNP001	11 130 468,90		11 130 468,90		11 130 468,90	11 427 505,14	- 297 036,24
ES	2014ES06RDRP001	133 362 972,15		133 362 972,15		133 362 972,15	133 362 895,71	76,44
ES	2014ES06RDRP002	54 019 842,33		54 019 842,33		54 019 842,33	54 021 889,24	- 2 046,91
ES	2014ES06RDRP003	24 059 289,70		24 059 289,70		24 059 289,70	24 058 133,46	1 156,24
ES	2014ES06RDRP004	7 438 202,41		7 438 202,41		7 438 202,41	7 438 202,28	0,13
ES	2014ES06RDRP006	15 454 254,68		15 454 254,68		15 454 254,68	15 454 254,26	0,42
ES	2014ES06RDRP007	72 883 605,94		72 883 605,94		72 883 605,94	72 881 227,26	2 378,68
ES	2014ES06RDRP008	89 312 043,14		89 312 043,14		89 312 043,14	89 305 608,68	6 434,46
ES	2014ES06RDRP009	39 910 753,58		39 910 753,58		39 910 753,58	39 910 751,94	1,64
ES	2014ES06RDRP010	62 017 455,91		62 017 455,91		62 017 455,91	62 017 430,94	24,97
ES	2014ES06RDRP011	103 801 455,51		103 801 455,51		103 801 455,51	103 801 425,09	30,42
ES	2014ES06RDRP012	1 060 083,85		1 060 083,85		1 060 083,85	1 060 083,85	0,00
ES	2014ES06RDRP013	24 966 783,83		24 966 783,83		24 966 783,83	24 966 780,75	3,08
ES	2014ES06RDRP014	12 760 386,72		12 760 386,72		12 760 386,72	12 760 386,67	0,05

(EUR)								
MS	CCI	Udgifter 2017	Korrektioner	I alt	Ikkegenanvendelige beløb	Beløb, der er afsluttet for regnskabsåret 2017	Mellemliggende betalinger, som medlemsstaten har fået tilbagebetalt for regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten
		i	ii	iii = i + ii	iv	v = iii - iv	vi	vii = v - vi
ES	2014ES06RDRP015	18 088 437,72		18 088 437,72		18 088 437,72	18 088 449,94	- 12,22
ES	2014ES06RDRP016	8 991 760,03		8 991 760,03		8 991 760,03	8 991 757,28	2,75
ES	2014ES06RDRP017	13 777 646,10		13 777 646,10		13 777 646,10	13 777 644,71	1,39
FI	2014FI06RDRP001	315 496 116,90		315 496 116,90		315 496 116,90	315 496 174,40	- 57,50
FI	2014FI06RDRP002	3 712 306,45		3 712 306,45		3 712 306,45	3 712 306,45	0,00
FR	2014FR06RDNP001	100 121 898,44		100 121 898,44		100 121 898,44	100 121 898,44	0,00
FR	2014FR06RDRN001	300 373,57		300 373,57		300 373,57	300 373,57	0,00
FR	2014FR06RDRP001	2 363 536,33		2 363 536,33		2 363 536,33	2 363 536,33	0,00
FR	2014FR06RDRP002	3 369 301,72		3 369 301,72		3 369 301,72	3 369 301,70	0,02
FR	2014FR06RDRP003	4 661 378,08		4 661 378,08		4 661 378,08	4 661 378,08	0,00
FR	2014FR06RDRP004	22 077 591,68		22 077 591,68		22 077 591,68	22 077 591,68	0,00
FR	2014FR06RDRP006	1 556 396,94		1 556 396,94		1 556 396,94	1 556 396,94	0,00
FR	2014FR06RDRP011	1 410 258,78		1 410 258,78		1 410 258,78	1 410 258,78	0,00
FR	2014FR06RDRP021	14 971 960,69		14 971 960,69		14 971 960,69	14 971 960,69	0,00
FR	2014FR06RDRP022	3 132 461,41		3 132 461,41		3 132 461,41	3 132 461,40	0,01
FR	2014FR06RDRP023	3 239 902,32		3 239 902,32		3 239 902,32	3 239 902,32	0,00
FR	2014FR06RDRP024	36 629 807,86		36 629 807,86		36 629 807,86	36 629 807,85	0,01
FR	2014FR06RDRP025	26 364 953,09		26 364 953,09		26 364 953,09	26 364 953,07	0,02
FR	2014FR06RDRP026	91 192 470,84		91 192 470,84		91 192 470,84	91 192 470,83	0,01
FR	2014FR06RDRP031	3 974 536,66		3 974 536,66		3 974 536,66	3 974 536,67	- 0,01

(EUR)								
MS	CCI	Udgifter 2017	Korrektioner	I alt	Ikkegenanvendelige beløb	Beløb, der er afsluttet for regnskabsåret 2017	Mellemliggende betalinger, som medlemsstaten har fået tilbagebetalt for regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten
		i	ii	iii = i + ii	iv	v = iii - iv	vi	vii = v - vi
FR	2014FR06RDRP041	36 233 518,95		36 233 518,95		36 233 518,95	36 233 518,94	0,01
FR	2014FR06RDRP042	7 728 741,09		7 728 741,09		7 728 741,09	7 728 741,09	0,00
FR	2014FR06RDRP043	82 691 430,20		82 691 430,20		82 691 430,20	82 691 430,20	0,00
FR	2014FR06RDRP052	21 113 755,92		21 113 755,92		21 113 755,92	21 113 755,89	0,03
FR	2014FR06RDRP053	14 629 279,53		14 629 279,53		14 629 279,53	14 629 279,52	0,01
FR	2014FR06RDRP054	40 044 044,76		40 044 044,76		40 044 044,76	40 044 044,78	- 0,02
FR	2014FR06RDRP072	99 246 766,05		99 246 766,05		99 246 766,05	99 246 766,07	- 0,02
FR	2014FR06RDRP073	299 144 894,30		299 144 894,30		299 144 894,30	299 144 894,32	- 0,02
FR	2014FR06RDRP074	131 740 730,76		131 740 730,76		131 740 730,76	131 740 730,75	0,01
FR	2014FR06RDRP082	211 700 551,52		211 700 551,52		211 700 551,52	211 700 551,49	0,03
FR	2014FR06RDRP083	275 379 990,89		275 379 990,89		275 379 990,89	275 379 990,89	0,00
FR	2014FR06RDRP091	100 704 933,82		100 704 933,82		100 704 933,82	100 704 933,84	- 0,02
FR	2014FR06RDRP093	93 815 042,46		93 815 042,46		93 815 042,46	93 815 042,46	0,00
EL	2014GR06RDNP001	704 894 686,51		704 894 686,51		704 894 686,51	704 894 534,74	151,77
HR	2014HR06RDNP001	149 952 582,49		149 952 582,49		149 952 582,49	150 169 700,88	- 217 118,39
HU	2014HU06RDNP001	196 592 489,13		196 592 489,13		196 592 489,13	196 592 509,26	- 20,13
IE	2014IE06RDNP001	254 483 447,08		254 483 447,08		254 483 447,08	254 477 770,89	5 676,19
IT	2014IT06RDNP001	40 564 508,43		40 564 508,43		40 564 508,43	40 564 552,40	- 43,97
IT	2014IT06RDRN001	977,28		977,28		977,28	977,28	0,00
IT	2014IT06RDRP001	8 874 305,75		8 874 305,75		8 874 305,75	8 874 567,78	- 262,03

(EUR)

MS	CCI	Udgifter 2017	Korrektioner	I alt	Ikkegenanvendelige beløb	Beløb, der er afsluttet for regnskabsåret 2017	Mellemliggende betalinger, som medlemsstaten har fået tilbagebetalt for regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten
		i	ii	iii = i + ii	iv	v = iii - iv	vi	vii = v - vi
IT	2014IT06RDRP002	23 788 928,02		23 788 928,02		23 788 928,02	23 788 927,94	0,08
IT	2014IT06RDRP003	46 200 832,29		46 200 832,29		46 200 832,29	46 200 788,50	43,79
IT	2014IT06RDRP004	2 806 426,92		2 806 426,92		2 806 426,92	2 806 697,30	- 270,38
IT	2014IT06RDRP005	18 865 941,92		18 865 941,92		18 865 941,92	18 868 840,76	- 2 898,84
IT	2014IT06RDRP006	1 534 285,21		1 534 285,21		1 534 285,21	1 534 667,84	- 382,63
IT	2014IT06RDRP007	28 727 343,78		28 727 343,78		28 727 343,78	28 764 913,04	- 37 569,26
IT	2014IT06RDRP008	15 287 214,93		15 287 214,93		15 287 214,93	15 287 416,95	- 202,02
IT	2014IT06RDRP009	33 120 912,73		33 120 912,73		33 120 912,73	33 121 036,06	- 123,33
IT	2014IT06RDRP010	45 484 848,30		45 484 848,30		45 484 848,30	45 484 862,45	- 14,15
IT	2014IT06RDRP011	13 438 549,33		13 438 549,33		13 438 549,33	13 438 548,84	0,49
IT	2014IT06RDRP012	44 069 542,90		44 069 542,90		44 069 542,90	44 075 357,69	- 5 814,79
IT	2014IT06RDRP013	3 098 089,21		3 098 089,21		3 098 089,21	3 098 146,33	- 57,12
IT	2014IT06RDRP014	83 036 894,24		83 036 894,24		83 036 894,24	83 036 894,35	- 0,11
IT	2014IT06RDRP015	6 701 799,96		6 701 799,96		6 701 799,96	6 702 178,75	- 378,79
IT	2014IT06RDRP016	61 096 993,40		61 096 993,40		61 096 993,40	61 108 709,19	- 11 715,79
IT	2014IT06RDRP017	19 528 912,41		19 528 912,41		19 528 912,41	19 528 912,90	- 0,49
IT	2014IT06RDRP019	40 686 895,09		40 686 895,09		40 686 895,09	40 687 623,74	- 728,65
IT	2014IT06RDRP020	46 987 331,20		46 987 331,20		46 987 331,20	46 988 100,86	- 769,66
IT	2014IT06RDRP021	135 506 692,90		135 506 692,90		135 506 692,90	135 538 241,16	- 31 548,26
LT	2014LT06RDNP001	253 974 528,53		253 974 528,53		253 974 528,53	253 974 582,76	- 54,23

1.6.2018

DA

Den Europæiske Unions Tidende

L 136/17

(EUR)								
MS	CCI	Udgifter 2017	Korrektioner	I alt	Ikkegenanvendelige beløb	Beløb, der er afsluttet for regnskabsåret 2017	Mellemliggende betalinger, som medlemsstaten har fået tilbagebetalt for regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten
		i	ii	iii = i + ii	iv	v = iii - iv	vi	vii = v - vi
LU	2014LU06RDNP001	8 918 895,78		8 918 895,78		8 918 895,78	8 812 078,76	106 817,02
LV	2014LV06RDNP001	162 496 968,70		162 496 968,70		162 496 968,70	162 496 968,70	0,00
MT	2014MT06RDNP001	2 170 944,28		2 170 944,28		2 170 944,28	2 170 973,36	- 29,08
NL	2014NL06RDNP001	57 608 890,90		57 608 890,90		57 608 890,90	57 608 528,55	362,35
PL	2014PL06RDNP001	573 603 683,32		573 603 683,32		573 603 683,32	573 605 136,61	- 1 453,29
PT	2014PT06RDRP001	40 591 687,21		40 591 687,21		40 591 687,21	40 591 287,69	399,52
PT	2014PT06RDRP002	468 845 467,33		468 845 467,33		468 845 467,33	468 844 377,37	1 089,96
PT	2014PT06RDRP003	15 384 146,74		15 384 146,74		15 384 146,74	15 384 144,04	2,70
RO	2014RO06RDNP001	1 550 387 153,79	- 7 674 875,25	1 542 712 278,54		1 542 712 278,54	1 542 816 218,84	- 103 940,30
SE	2014SE06RDNP001	104 275 242,46		104 275 242,46		104 275 242,46	104 276 388,48	- 1 146,02
SI	2014SI06RDNP001	80 270 639,58		80 270 639,58		80 270 639,58	80 270 674,15	- 34,57
SK	2014SK06RDNP001	167 863 129,03		167 863 129,03		167 863 129,03	167 863 195,69	- 66,66
UK	2014UK06RDRP001	374 056 682,70		374 056 682,70		374 056 682,70	374 089 621,24	- 32 938,54
UK	2014UK06RDRP002	16 450 919,98		16 450 919,98		16 450 919,98	16 450 370,55	549,43
UK	2014UK06RDRP003	88 991 847,54	43 923,38	89 035 770,92		89 035 770,92	89 251 291,63	- 215 520,71
UK	2014UK06RDRP004	62 590 710,66		62 590 710,66		62 590 710,66	62 590 711,40	- 0,74

BILAG II

AFSLUTNING AF BETALINGSORGANERNES REGNSKABER

REGNSKABSÅRET 2017 — ELFUL

Liste over betalingsorganer og programmer, hvis regnskaber er skilt ud og genstand for en senere afgørelse om regnskabsafslutning

Medlemsstat	Betalingsorgan	Program
Danmark	Landbrugsstyrelsen	2014DK06RDNP001
Frankrig	Office du Développement Agricole et Rural de Corse	2014FR06RDRP094
Tyskland	EU-Zahlstelle der Freien und Hansestadt Hamburg	
Italien	Agenzia della regione Calabria per le Erogazioni in Agricoltura	2014IT06RDRP018
Spanien	Islas Canarias	2014ES06RDRP005

BILAG III

AFSLUTNING AF BETALINGSORGANERNES REGNSKABER

REGNSKABSÅRET 2017 — ELFUL

Korrektioner i henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 (*)

Medlemsstat	Valuta	Korrektioner vedrørende programmeringsperioden 2014-2020		Korrektioner vedrørende programmeringsperioden 2007-2013	
		(National valuta)	(EUR)	(National valuta)	(EUR)
AT	EUR	—	—	—	—
BE	EUR	—	—	—	299,66
BG	BGN	—	—	51 922,70	—
CY	EUR	—	—	—	—
CZ	CZK	—	—	486 389,94	—
DE (*)	EUR	—	—	—	48 081,10
DK (*)	DKK	—	—	—	—
EE	EUR	—	—	—	527 298,68
ES (*)	EUR	—	—	—	364 234,54
FI	EUR	—	—	—	38 756,20
FR (*)	EUR	—	—	—	1 835 310,17
UK	GBP	—	—	41 093,19	—
EL	EUR	—	—	—	473 028,15
HR	HRK	—	—	—	—
HU	HUF	—	—	428 063 977,00	—
IE	EUR	—	—	—	95 744,91
IT (*)	EUR	—	—	—	334 023,46
LT	EUR	—	—	—	2 332,84
LU	EUR	—	—	—	—
LV	EUR	—	—	—	5 032,42
MT	EUR	—	—	—	1 129,66
NL	EUR	—	—	—	367,70
PL	PLN	—	—	2 193 312,18	—
PT	EUR	—	—	—	68 876,07
RO	RON	—	—	178 860,25	—
SE	SEK	—	—	321 280,06	—
SI	EUR	—	—	—	430,13
SK	EUR	—	—	—	385 822,30

(*) Hvad angår de betalingsorganer, hvis regnskaber udskilles, anvendes nedsættelsen som fastsat ved artikel 54, stk. 2, når regnskaberne foreslås afsluttet.

KOMMISSIONENS GENNEMFØRELSESAFGØRELSE (EU) 2018/794**af 28. maj 2018****om afslutning af regnskaberne for medlemsstaternes betalingsorganer vedrørende de udgifter for regnskabsåret 2017, der finansieres af Den Europæiske Garantifond for Landbruget (EGFL)***(meddelt under nummer C(2018) 3194)*

EUROPA-KOMMISSIONEN HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde,

under henvisning til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1306/2013 af 17. december 2013 om finansiering, forvaltning og overvågning af den fælles landbrugspolitik og om ophævelse af Rådets forordning (EØF) nr. 352/78, (EF) nr. 165/94, (EF) nr. 2799/98, (EF) nr. 814/2000, (EF) nr. 1290/2005 og (EF) nr. 485/2008 ⁽¹⁾, særlig artikel 51,

efter høring af Komitéen for Landbrugsfondene, og

ud fra følgende betragtninger:

- (1) I henhold til artikel 51 i forordning (EU) nr. 1306/2013 skal Kommissionen afslutte regnskaberne for de betalingsorganer, der er omhandlet i nævnte forordnings artikel 7, på grundlag af medlemsstaternes årsregnskaber ledsaget af de oplysninger, der er nødvendige for at afslutte regnskaberne, en revisionsudtalelse om, at de fremsendte regnskaber er fuldstændige, nøjagtige og pålidelige, samt certificeringsorganernes rapporter.
- (2) Ifølge artikel 39 i forordning (EU) nr. 1306/2013 begynder regnskabsåret for landbruget den 16. oktober i år »N – 1« og slutter den 15. oktober i år »N«. Ved afslutningen af regnskaberne for regnskabsåret 2017 bør der derfor tages hensyn til de udgifter, som medlemsstaterne har afholdt i perioden 16. oktober 2016-15. oktober 2017, jf. artikel 11, stk. 1, i Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 ⁽²⁾.
- (3) I henhold til artikel 33, stk. 2, første afsnit, i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 fastsættes de beløb, der skal tilbagebetales af eller udbetales til den enkelte medlemsstat i henhold til den afgørelse om regnskabsafslutning, der er omhandlet i artikel 33, stk. 1, i nævnte forordning, ved, at de månedlige betalinger, der er foretaget for det pågældende regnskabsår, dvs. 2017, trækkes fra de udgifter, der er godkendt for samme år i henhold til artikel 33, stk. 1. Kommissionen trækker dette beløb fra eller lægger det til den månedlige betaling vedrørende de udgifter, der er afholdt i den anden måned efter afgørelsen om regnskabsafslutning.
- (4) Kommissionen har kontrolleret de fremsendte oplysninger og meddelte medlemsstaterne resultaterne af kontrollen af disse oplysninger samt de nødvendige ændringer inden den 30. april 2018.
- (5) For nogle af betalingsorganernes vedkommende kan Kommissionen på grundlag af årsregnskaberne og ledsagedokumenterne træffe afgørelse om, at de fremsendte regnskaber er fuldstændige, nøjagtige og pålidelige.
- (6) De oplysninger, som visse andre betalingsorganer har fremsendt, kræver yderligere undersøgelse, og deres regnskaber kan derfor ikke afsluttes ved nærværende afgørelse.
- (7) I henhold til artikel 5, stk. 5, i Kommissionens delegerede forordning (EU) nr. 907/2014 ⁽³⁾ skal der i afgørelsen om regnskabsafslutning tages hensyn til eventuelle fristoverskridelser, der finder sted i august, september og oktober. Nogle af de udgifter, som visse medlemsstater anmeldte i disse måneder af 2017, blev afholdt efter udløbet af de gældende frister. De relevante nedsættelser bør derfor fastsættes i nærværende afgørelse.
- (8) Kommissionen har i henhold til artikel 41 i forordning (EU) nr. 1306/2013 allerede nedsat eller suspenderet en række månedlige forskud for regnskabsåret 2017 som følge af overskridelse af lofter, manglende overholdelse af betalingsfrister eller mangelfuld kontrol. Kommissionen bør ved vedtagelsen af nærværende afgørelse tage reducerede eller suspenderede beløb i betragtning med henblik på at undgå uhensigtsmæssige eller tidlige

⁽¹⁾ EUT L 347 af 20.12.2013, s. 549.

⁽²⁾ Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 af 6. august 2014 om gennemførelsesbestemmelser til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1306/2013 for så vidt angår betalingsorganer og andre organer, økonomisk forvaltning, regnskabsafslutning, regler om kontroller, sikkerhedsstillelse og åbenhed (EUT L 255 af 28.8.2014, s. 59).

⁽³⁾ Kommissionens delegerede forordning (EU) nr. 907/2014 af 11. marts 2014 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1306/2013 for så vidt angår betalingsorganer og andre organer, finansiel forvaltning, regnskabsafslutning, sikkerhedsstillelse og brug af euroen (EUT L 255 af 28.8.2014, s. 18).

betalinger eller tilbagebetaling af beløb, som senere kan blive genstand for en finansiell korrektion. De relevante beløb undersøges om nødvendigt nærmere efter proceduren for efterprøvende regnskabsafslutning, der er fastsat i artikel 52 i forordning (EU) nr. 1306/2013.

- (9) I henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 bærer den pågældende medlemsstat 50 % af de finansielle konsekvenser af manglende inddrivelse som følge af uregelmæssigheder, hvis inddrivelsen ikke har fundet sted inden for en frist på fire år efter datoen for tilbagebetalingsanmodningen eller otte år, hvis inddrivelsen er genstand for søgsmål ved de nationale domstole. Medlemsstaterne skal i henhold til artikel 54, stk. 4, i forordning (EU) nr. 1306/2013 vedlægge de årsregnskaber, som de skal forelægge Kommissionen i henhold til artikel 29 i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014, en attesteret tabel, som viser de finansielle byrder, der påhviler dem som følge af anvendelsen af artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013. Bestemmelserne om medlemsstaternes forpligtelse til at indberette beløb, der skal inddrives, er fastsat i gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014. I bilag II til gennemførelsesforordning (EU) nr. 908/2014 fastsættes den modeltabel, som medlemsstaterne skal anvende til at fremlægge oplysninger om de beløb, der skal inddrives. Kommissionen skal på grundlag af de tabeller, som medlemsstaterne har udfyldt, træffe afgørelse om de finansielle konsekvenser af den manglende inddrivelse af beløb, der er udbetalt som følge af uregelmæssigheder, der er mere end henholdsvis fire eller otte år gamle.
- (10) I behørigt begrundede tilfælde kan medlemsstaterne i henhold til artikel 54, stk. 3, i forordning (EU) nr. 1306/2013 beslutte ikke at fortsætte inddrivelsen. En sådan beslutning kan kun træffes, hvis de allerede påløbne og de yderligere forventede udgifter til inddrivelse tilsammen er større end det beløb, der skal inddrives, eller hvis inddrivelse ikke er mulig, fordi debitor eller de personer, der er juridisk ansvarlige for uregelmæssigheden, er insolvente, hvilket skal være konstateret og anerkendt i henhold til den pågældende medlemsstats lovgivning. Hvis beslutningen er truffet inden for en frist på fire år efter datoen for den første administrative eller retslige konstatering eller otte år, hvis inddrivelsen er genstand for søgsmål ved de nationale domstole, bæres de finansielle konsekvenser af den manglende inddrivelse fuldt ud af EU-budgettet. De beløb, som en medlemsstat har besluttet ikke at fortsætte inddrivelse af, samt begrundelsen for beslutningen herom, skal angives i den oversigt, der er nævnt i artikel 54, stk. 4, sammenholdt med artikel 102, stk. 1, litra c), nr. iv), i forordning (EU) nr. 1306/2013. Sådanne beløb skal derfor ikke afholdes af de pågældende medlemsstater, men skal finansieres over EU-budgettet.
- (11) Nedsættelser i henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 er angivet i bilag I (kolonne e) vedrører Den Europæiske Garantifond for Landbruget (EGFL). De beløb, der skal afholdes af medlemsstaterne som følge af anvendelsen af artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 med henblik på Det midlertidige instrument til udvikling af landdistrikterne (TRDI), der finansieres af Den Europæiske Udviklings- og Garantifond for Landbruget (EUGFL) ⁽¹⁾, er opført i bilag III.
- (12) I henhold til artikel 51 i forordning (EU) nr. 1306/2013 foregriber denne afgørelse ikke eventuelle senere afgørelser, som Kommissionen træffer om udelukkelse fra EU-finansiering af udgifter, der ikke er afholdt i overensstemmelse med EU-reglerne —

VEDTAGET DENNE AFGØRELSE:

Artikel 1

Hermed afsluttes regnskaberne for medlemsstaternes betalingsorganer vedrørende udgifter, der finansieres af Den Europæiske Garantifond for Landbruget (EGFL) for regnskabsåret 2017, dog med undtagelse af de betalingsorganer, der er nævnt i artikel 2.

De beløb, der skal tilbagebetales af eller udbetales til de enkelte medlemsstater i henhold til nærværende afgørelse, herunder dem, der følger af anvendelsen af artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013, er opført i bilag I og III til nærværende afgørelse.

Artikel 2

For de af medlemsstaternes betalingsorganer, der er opført i bilag II, er regnskaberne vedrørende udgifter, der finansieres af EGFL for regnskabsåret 2017, ikke omfattet af nærværende afgørelse, men vil blive omfattet af en senere afgørelse om regnskabsafslutning.

Artikel 3

Nærværende afgørelse foregriber ikke senere afgørelser om efterprøvende regnskabsafslutning, som Kommissionen vedtager i henhold til artikel 52 i forordning (EU) nr. 1306/2013 om udelukkelse fra EU-finansiering af udgifter, der ikke er afholdt i overensstemmelse med EU-bestemmelserne.

⁽¹⁾ Kommissionens forordning (EF) nr. 27/2004 af 5. januar 2004 om overgangsbestemmelser for gennemførelse af Rådets forordning (EF) nr. 1257/1999 for så vidt angår finansiering gennem EUGFL, Garantisektionen, af foranstaltninger til udvikling af landdistrikterne i Tjekkiet, Estland, Cypern, Letland, Litauen, Ungarn, Malta, Polen, Slovenien og Slovakiet (EUT L 5 af 9.1.2004, s. 36).

Artikel 4

Denne afgørelse er rettet til medlemsstaterne.

Udfærdiget i Bruxelles, den 28. maj 2018.

På Kommissionens vegne
Phil HOGAN
Medlem af Kommissionen

BILAG I

AFSLUTNING AF BETALINGSORGANERNES REGNSKABER

REGNSKABSÅRET 2017

Beløb, der skal tilbagebetales af eller udbetales til den enkelte medlemsstat

MS		2017 — Udgifter/Formålsbestemte indtægter for de betalingsorganer, hvis regnskaber		I alt a + b	Nedsættelser og suspensioner for hele regnskabsåret ⁽¹⁾	Nedsættelser i henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013	I alt inklusive nedsættelser og suspensioner	Udbetalt til medlemsstaten for hele regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (–) eller udbetales til (+) medlemsstaten ⁽²⁾
		afsluttes	udskilles						
		= udgifter/formålsbestemte indtægter anmeldt i årsregnskabet	= samlede udgifter/formålsbestemte indtægter anmeldt i de månedlige anmeldelser						
		a	b	c = a + b	d	e	f = c + d + e	g	h = f – g
BE	EUR	588 102 324,63	0,00	588 102 324,63	0,00	– 991,56	588 101 333,07	588 546 187,63	– 444 854,56
BG	EUR	797 281 214,01	0,00	797 281 214,01	– 17 389,41	0,00	797 263 824,60	798 086 440,51	– 822 615,91
CZ	CZK	0,00	0,00	0,00	0,00	– 8 342,14	– 8 342,14	0,00	– 8 342,14
CZ	EUR	854 448 923,01	0,00	854 448 923,01	0,00	0,00	854 448 923,01	854 448 923,20	– 0,19
DK	DKK	0,00	0,00	0,00	0,00	– 164 574,66	– 164 574,66	0,00	– 164 574,66
DK	EUR	858 708 631,07	0,00	858 708 631,07	0,00	0,00	858 708 631,07	858 670 732,41	37 898,66
DE	EUR	5 030 903 943,84	0,00	5 030 903 943,84	– 6 977,89	– 45 644,72	5 030 851 321,24	5 027 999 451,51	2 851 869,72
EE	EUR	124 071 973,61	0,00	124 071 973,61	0,00	– 16 983,75	124 054 989,86	123 977 546,02	77 443,84
IE	EUR	1 229 287 920,82	0,00	1 229 287 920,82	– 95 679,67	– 43 841,63	1 229 148 399,52	1 228 321 811,74	826 587,78
EL	EUR	2 074 885 739,79	0,00	2 074 885 739,79	– 20 843,71	– 1 821 898,16	2 073 042 997,92	2 074 864 896,08	– 1 821 898,16
ES	EUR	5 436 124 554,19	2 768 594,78	5 438 893 148,97	– 2 239 204,13	– 2 159 384,45	5 434 494 560,39	5 437 757 758,27	– 3 263 197,88
FR	EUR	7 177 885 922,21	310 949 997,08	7 488 835 919,29	– 184 123 288,02	– 91 535,53	7 304 621 095,74	7 308 565 960,41	– 3 944 864,67
HR	EUR	208 140 268,86	0,00	208 140 268,86	– 84 515,74	0,00	208 055 753,12	208 189 461,36	– 133 708,24
IT	EUR	4 310 772 062,39	0,00	4 310 772 062,39	– 93 059 323,84	– 1 812 362,90	4 215 900 375,65	4 249 111 348,36	– 33 210 972,71

MS		2017 — Udgifter/Formålsbestemte indtægter for de betalingsorganer, hvis regnskaber		I alt a + b	Nedsættelser og suspensioner for hele regnskabsåret ⁽¹⁾	Nedsættelser i henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013	I alt inklusive nedsættelser og suspensioner	Udbetalt til medlemsstaten for hele regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (-) eller udbetales til (+) medlemsstaten ⁽²⁾
		afsluttes	udskilles						
		= udgifter/formålsbestemte indtægter anmeldt i årsregnskabet	= samlede udgifter/formålsbestemte indtægter anmeldt i de månedlige anmeldelser						
		a	b	c = a + b	d	e	f = c + d + e	g	h = f - g
CY	EUR	55 777 706,48	0,00	55 777 706,48	- 35 861,66	0,00	55 741 844,82	55 730 155,42	11 689,40
LV	EUR	217 990 354,60	0,00	217 990 354,60	- 181,15	- 6 247,62	217 983 925,83	217 993 173,12	- 9 247,29
LT	EUR	443 325 522,51	0,00	443 325 522,51	- 71 548,65	- 374,27	443 253 599,59	443 272 271,92	- 18 672,33
LU	EUR	34 473 355,85	0,00	34 473 355,85	0,00	0,00	34 473 355,85	34 401 229,19	72 126,66
HU	HUF	0,00	0,00	0,00	0,00	- 68 059 521,50	- 68 059 521,50	0,00	- 68 059 521,50
HU	EUR	1 288 054 472,53	0,00	1 288 054 472,53	- 4 569 620,93	0,00	1 283 484 851,60	1 284 228 855,44	- 744 003,84
MT	EUR	0,00	5 317 298,97	5 317 298,97	0,00	0,00	5 317 298,97	5 317 298,97	0,00
NL	EUR	815 897 786,62	0,00	815 897 786,62	- 422 705,99	0,00	815 475 080,63	815 494 995,16	- 19 914,53
AT	EUR	706 529 712,22	0,00	706 529 712,22	- 264 876,95	0,00	706 264 835,27	706 343 282,70	- 78 447,43
PL	PLN	0,00	0,00	0,00	0,00	- 885 655,91	- 885 655,91	0,00	- 885 655,91
PL	EUR	3 409 425 215,53	0,00	3 409 425 215,53	- 3 007 191,14	0,00	3 406 418 024,39	3 406 561 289,51	- 143 265,12
PT	EUR	705 330 241,25	0,00	705 330 241,25	- 607 631,63	- 1 086 013,11	703 636 596,51	704 169 188,62	- 532 592,11
RO	RON	0,00	0,00	0,00	0,00	- 491 230,99	- 491 230,99	0,00	- 491 230,99
RO	EUR	1 775 087 767,15	0,00	1 775 087 767,15	- 15 068 445,66	0,00	1 760 019 321,49	1 772 508 497,61	- 12 489 176,12
SI	EUR	143 152 666,80	0,00	143 152 666,80	0,00	0,00	143 152 666,80	143 152 639,38	27,42
SK	EUR	438 421 061,90	0,00	438 421 061,90	- 4 578,15	- 33 438,11	438 383 045,64	438 416 483,75	- 33 438,11
FI	EUR	537 087 368,44	0,00	537 087 368,44	- 2 999,21	- 51 789,44	537 032 579,79	537 056 724,90	- 24 145,11
SE	SEK	0,00	0,00	0,00	0,00	- 393 612,02	- 393 612,02	0,00	- 393 612,02

MS		2017 — Udgifter/Formålsbestemte indtægter for de betalingsorganer, hvis regnskaber		I alt a + b	Nedsættelser og suspensioner for hele regnskabsåret ⁽¹⁾	Nedsættelser i henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013	I alt inklusive nedsættelser og suspensioner	Udbetalt til medlemsstaten for hele regnskabsåret	Beløb, der skal tilbagebetales af (–) eller udbetales til (+) medlemsstaten ⁽²⁾
		afsluttes	udskilles						
		= udgifter/formålsbestemte indtægter anmeldt i årsregnskabet	= samlede udgifter/formålsbestemte indtægter anmeldt i de månedlige anmeldelser						
		a	b	c = a + b	d	e	f = c + d + e	g	h = f – g
SE	EUR	707 756 620,41	0,00	707 756 620,41	– 4 058 311,47	0,00	703 698 308,94	703 708 425,10	– 10 116,16
UK	GBP	0,00	0,00	0,00	0,00	– 64 111,45	– 64 111,45	0,00	– 64 111,45
UK	EUR	3 151 920 238,93	0,00	3 151 920 238,93	– 29 423 486,72	0,00	3 122 496 752,21	3 127 019 638,34	– 4 522 886,13

MS		Udgifter ⁽³⁾	Formålsbestemte indtægter ⁽³⁾	Artikel 54(2) (= e)	I alt (= h)
		05 07 01 06	6701	6702	
		i	j	k	l = i + j + k
BE	EUR	0,00	– 443 863,00	– 991,56	– 444 854,56
BG	EUR	0,00	– 822 615,91	0,00	– 822 615,91
CZ	CZK	0,00	0,00	– 8 342,14	– 8 342,14
CZ	EUR	0,00	– 0,19	0,00	– 0,19
DK	DKK	0,00	0,00	– 164 574,66	– 164 574,66
DK	EUR	37 898,66	0,00	0,00	37 898,66
DE	EUR	2 897 514,44	0,00	– 45 644,72	2 851 869,72
EE	EUR	94 427,59	0,00	– 16 983,75	77 443,84
IE	EUR	870 429,41	0,00	– 43 841,63	826 587,78
EL	EUR	0,00	0,00	– 1 821 898,16	– 1 821 898,16
ES	EUR	0,00	– 1 103 813,43	– 2 159 384,45	– 3 263 197,88
FR	EUR	0,00	– 3 853 329,14	– 91 535,53	– 3 944 864,67

MS		Udgifter ⁽³⁾	Formålsbestemte indtægter ⁽³⁾	Artikel 54(2) (= e)	I alt (= h)
		05 07 01 06	6701	6702	
		i	j	k	l = i + j + k
HR	EUR	0,00	– 133 708,24	0,00	– 133 708,24
IT	EUR	0,00	– 31 398 609,81	– 1 812 362,90	– 33 210 972,71
CY	EUR	11 689,40	0,00	0,00	11 689,40
LV	EUR	0,00	– 2 999,67	– 6 247,62	– 9 247,29
LT	EUR	0,00	– 18 298,06	– 374,27	– 18 672,33
LU	EUR	72 126,66	0,00	0,00	72 126,66
HU	HUF	0,00	0,00	– 68 059 521,50	– 68 059 521,50
HU	EUR	0,00	– 744 003,84	0,00	– 744 003,84
MT	EUR	0,00	0,00	0,00	0,00
NL	EUR	0,00	– 19 914,53	0,00	– 19 914,53
AT	EUR	0,00	– 78 447,43	0,00	– 78 447,43
PL	PLN	0,00	0,00	– 885 655,91	– 885 655,91
PL	EUR	0,00	– 143 265,12	0,00	– 143 265,12
PT	EUR	553 421,00	0,00	– 1 086 013,11	– 532 592,11
RO	RON	0,00	0,00	– 491 230,99	– 491 230,99
RO	EUR	0,00	– 12 489 176,12	0,00	– 12 489 176,12
SI	EUR	27,42	0,00	0,00	27,42
SK	EUR	0,00	0,00	– 33 438,11	– 33 438,11
FI	EUR	114 932,37	– 87 288,04	– 51 789,44	– 24 145,11
SE	SEK	0,00	0,00	– 393 612,02	– 393 612,02

MS		Udgifter ⁽¹⁾	Formålsbestemte indtægter ⁽²⁾	Artikel 54(2) (= e)	I alt (= h)
		05 07 01 06	6701	6702	
		i	j	k	l = i + j + k
SE	EUR	0,00	– 10 116,16	0,00	– 10 116,16
UK	GBP	0,00	0,00	– 64 111,45	– 64 111,45
UK	EUR	0,00	– 4 522 886,13	0,00	– 4 522 886,13

⁽¹⁾ Nedsættelserne og suspensionerne er indregnet i betalingssystemet, hvortil der bl.a. lægges korrektioner for manglende overholdelse af betalingsfrister i august, september og oktober 2017 og andre nedsættelser i henhold til artikel 41 i forordning (EU) nr. 1306/2013.

⁽²⁾ Til beregning af det beløb, der skal tilbagebetales af eller udbetales til medlemsstaten, er der anvendt de samlede angivelser opført i den årlige anmeldelse (kolonne a), eller de samlede månedlige anmeldelser af udskilte udgifter (kolonne b).

Gældende valutakurs: Artikel 11, stk. 1, første afsnit, andet punktum, i delegeret forordning (EU) nr. 907/2014.

⁽³⁾ BL 05 07 01 06 opdeles i negative korrektioner, der bliver formålsbestemte indtægter under BL 67 01, og positive korrektioner til fordel for medlemsstaterne, der på udgiftssiden nu omfattes af 05 07 01 06, jf. artikel 43 i forordning (EU) nr. 1306/2013.

NB: Kontoplan 2018: 05 07 01 06, 6701, 6702.

BILAG II

AFSLUTNING AF BETALINGSORGANERNES REGNSKABER

REGNSKABSÅRET 2017 — EGFL

Liste over betalingsorganer og programmer, hvis regnskaber er skilt ud og genstand for en senere afgørelse om regnskabsafslutning

Medlemsstat	Betalingsorgan
Frankrig	FranceAgriMer
Tyskland	EU-Zahlstelle der Freien und Hansestadt Hamburg
Malta	Agriculture and Rural Payments Agency
Spanien	Fondo Español de Garantía Agraria

BILAG III

AFSLUTNING AF BETALINGSORGANERNES REGNSKABER

REGNSKABSÅRET 2017 — EGFL

Korrekationer i henhold til artikel 54, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1306/2013 (*)

Medlemsstat	Valuta	National valuta	EUR
AT	EUR		
BE	EUR		
BG	BGN		
CY	EUR	—	—
CZ	CZK	—	—
DE	EUR		
DK	DKK		
EE	EUR	—	—
ES	EUR		
FI	EUR		
FR	EUR		
UK	GBP		
EL	EUR		
HR	HRK		
HU	HUF	9 350 125,00	—
IE	EUR		
IT	EUR		
LT	EUR	—	45 630,25
LU	EUR		
LV	EUR	—	119 855,63
MT	EUR	—	—
NL	EUR		
PL	PLN	641 474,86	—
PT	EUR		
RO	RON		
SE	SEK		
SI	EUR	—	—
SK	EUR	—	481 101,41

(*) Kun korrekationer, der vedrører TRDI, meddeles i dette bilag

**DEN EUROPÆISKE VÆRDIPAPIR- OG MARKEDSTILSYNSMYNDIGHEDS AFGØRELSE (EU)
2018/795****af 22. maj 2018****om midlertidigt at forbyde markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til
detailkunder i EU i overensstemmelse med artikel 40 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning
(EU) nr. 600/2014**

DEN EUROPÆISKE VÆRDIPAPIR- OG MARKEDSTILSYNSMYNDIGHEDS TILSYNSRÅD HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde,

under henvisning til 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⁾, særlig artikel 9, stk. 5, artikel 43, stk. 2, og artikel 44, stk. 1,

under henvisning til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 af 15. maj 2014 om markeder for finansielle instrumenter og om ændring af forordning (EU) nr. 648/2012 ⁽²⁾, særlig artikel 40,

under henvisning til Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/567 af 18. maj 2016 om supplerende af Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 med hensyn til definitioner, gennemsigtighed, porteføljekompression og tilsynsforanstaltninger vedrørende produktintervention og stillinger ⁽³⁾, særlig artikel 19, og

ud fra følgende betragtninger:

1. INTRODUKTION

- (1) Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed (ESMA) og flere kompetente nationale myndigheder har de seneste år registreret en kraftig stigning i markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder i hele EU. Binære optioner er i sagens natur risikable og komplekse produkter, og der spekuleres ofte i handlen med dem. ESMA og de kompetente nationale myndigheder har også registreret, at tilbuddet af dem til detailkunder i stadig højere grad er karakteriseret af aggressive markedsføringsmetoder samt mangel på gennemsigtig information, som ikke giver detailkunder mulighed for at forstå de underliggende risici ved disse produkter. ESMA og kompetente nationale myndigheder har udtrykt vidtrækkende bekymringer om det stigende antal detailkunder, der handler med disse produkter og taber deres penge. Disse bekymringer er også understøttet af de mange klager indsendt af detailkunder i hele EU, som har lidt stor skade ved handel med binære optioner.
- (2) Disse væsentlige problemer vedrørende investorbeskyttelse har fået ESMA til at træffe en række ikkebindende tiltag. Fra juni 2015 har ESMA koordineret arbejdet i en fælles gruppe, der blev oprettet med henblik på at løse problemer vedrørende en række leverandører med base i Cypern, som tilbyder binære optioner, differencekontrakter (CFD'er) og andre spekulative produkter til detailkunder på tværs af grænser i hele EU ⁽⁴⁾. Siden juli 2015 har ESMA desuden koordineret en projektgruppe bestående af ESMA og de kompetente nationale myndigheder. Formålet med deres arbejde er at føre tilsyn med tilbuddet af binære optioner og CFD'er til det

⁽¹⁾ EUT L 331 af 15.12.2010, s. 84.

⁽²⁾ EUT L 173 af 12.6.2014, s. 84.

⁽³⁾ EUT L 87 af 31.3.2017, s. 90.

⁽⁴⁾ Den fælles gruppe består af repræsentanten fra den nationale kompetente myndighed i Cypern »den cypriotiske værdipapir- og børskommission (CY-CySEC)« samt repræsentanter for otte kompetente nationale myndigheder, hvis jurisdiktion blev berørt af de tjenesteydelser, som blev tilbudt af leverandører med base i Cypern. Arbejdet i den fælles gruppe udmøntede sig i en handlingsplan, der skal gennemføres af CY-CySEC, og som blandt andet omfatter udvidede undersøgelser af udbydere af CFD'er samt tematiske gennemgange af en stikprøve af selskaber, der er godkendt af CY-CySEC.

generelle detailmarked samt at fremme en ensartet tilsynsmetode på dette område i hele EU. ESMA har også styrket den tilsynsmæssige konvergens i EU for så vidt angår tilbud af binære optioner til detailkunder gennem udstedelse af en udtalelse ⁽¹⁾ samt en række spørgsmål og svar ⁽²⁾ i overensstemmelse med artikel 29 i forordning (EU) nr. 1095/2010. Endelig har ESMA offentliggjort nogle advarsler ⁽³⁾, hvor myndigheden fremhæver sine bekymringer vedrørende risiciene ved ukontrolleret at tilbyde blandt andet binære optioner til detailkunder.

- (3) Disse tiltag har til en vis grad haft positive virkninger ⁽⁴⁾, ESMA skønner imidlertid, at der fortsat er væsentlige problemer vedrørende investorbeskyttelse.
- (4) Den 18. januar 2018 udsendte ESMA en opfordring til indsendelse af dokumentation om de potentielle produktinterventionsforanstaltninger for markedsføring, distribution eller salg af binære optioner og CFD'er til detailkunder (opfordringen til indsendelse af dokumentation) ⁽⁵⁾. Opfordringen til indsendelse af dokumentation løb frem til den 5. februar 2018. ESMA modtog næsten 18 500 ⁽⁶⁾ svar. Af disse svar var 82 fra leverandører, handelsorganisationer, børser og mæglere, der beskæftiger sig med binære optioner og/eller CFD'er, 10 var fra forbrugerrepræsentanter, og de resterende svar var fra enkeltpersoner. Langt størstedelen af svarene fra enkeltpersoner blev indgivet via en leverandør af binære optioner og/eller CFD'er. Opfordringen til indkaldelse af dokumentation afslørede en generel bekymring fra første kategori af respondenter og især produktleverandører om, at den foreslåede foranstaltning ville have negative konsekvenser for deres forretning. Også en række enkeltpersoner beklagede sig over den foreslåede foranstaltning og gav udtryk for, at de ville fortsætte med at handle med binære optioner.
- (5) ESMA har nøje overvejet disse problemer. Efter at have opvejet disse svar mod det registrerede væsentlige problem vedrørende investorbeskyttelse, som blev yderligere bekræftet af svarene fra næsten alle forbrugerrepræsentanter og en række enkeltpersoner, der kraftigt bakkede op om de foreslåede foranstaltninger, finder ESMA det nødvendigt at indføre et midlertidigt forbud mod markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder i overensstemmelse med artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014.
- (6) En foranstaltning, der indføres i henhold til artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014, skal revideres med passende mellemrum og mindst hver tredje måned. Under revisionen af denne foranstaltning vil ESMA behandle alle undvigende metoder, der eventuelt fremkommer. Hvis foranstaltningen ikke fornys efter tre måneder, udløber den.
- (7) For at undgå misforståelser har begreber, der er anvendt i denne afgørelse, samme betydning som i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU ⁽⁷⁾ og forordning (EU) nr. 600/2014, herunder definitionen af derivater.
- (8) ESMA's midlertidige forbud opfylder betingelserne i artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014 på det grundlag, der beskrives i det følgende.

⁽¹⁾ Udtalelse om MiFID-metoder til selskaber, der sælger komplekse finansielle produkter af 7. februar 2014 (ESMA/2014/146)

⁽²⁾ Spørgsmål og svar vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA35-36-794). Spørgsmålene og svarene blev sidst opdateret den 31. marts 2017.

⁽³⁾ ESMA's investoradvarsel om »risici i forbindelse med investering i komplekse produkter« af 7. februar 2014 (https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2015/11/investor_warning_-_complex_products_20140207_-_en_0.pdf) og ESMA's investoradvarsel om »CFD'er, binære optioner og andre spekulative produkter« af 25. juli 2016 (kan findes på https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2016-1166_warning_on_cfds_binary_options_and_other_speculative_products_0.pdf).

⁽⁴⁾ Arbejdet i den fælles gruppe har f.eks. medført, at CY-CySEC har vedtaget en række gennemførelsesforanstaltninger, der har til formål at øge leverandørernes overholdelse af love og regler, når de tilbyder spekulative produkter som binære optioner.

⁽⁵⁾ Opfordringen til indsendelse af dokumentation om eventuelle foranstaltninger vedrørende produktintervention i forbindelse med differencekontrakter og binære optioner til detailkunder af 18. januar 2018 (ESMA35-43-904).

⁽⁶⁾ Antallet af respondenter er lavere end dette, eftersom ESMA også modtog i) flere svar fra samme respondenter (f.eks. et svar vedrørende hver af de foreslåede foranstaltninger for CFD'er i separate e-mails), og ii) overlappende svar fra samme respondenter.

⁽⁷⁾ 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 (EUT L 173 af 12.6.2014, s. 349).

2. BESKRIVELSE AF DETAILMARKEDET FOR BINÆRE OPTIONER OG FOREKOMSTEN AF VÆSENTLIGE PROBLEMER VEDRØRENDE INVESTORBESKYTTELSE (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA a), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (9) En binær option er defineret som enhver derivat, der afregnes kontant, og hvor betaling af et fast pengebeløb afhænger af, om en eller flere fastlagte hændelser vedrørende pris, niveau eller værdi af det underliggende instrument finder sted på, eller før, derivatets udløb ⁽¹⁾ (det kan f.eks. være, om det underliggende instrument ved udløb har nået en bestemt pris »strikekursen«).
- (10) Binære optioner giver en investor mulighed for at spille på, om en bestemt hændelse, der vedrører pris, niveau eller værdi af et eller flere underliggende instrumenter (f.eks. en aktie, en valuta, en råvare eller et indeks), finder sted. Hvis hændelsen ikke finder sted, taber investor sine penge (dvs. at optionen ender »out-of-the-money«). Hvis hændelsen indtræffer, udbetales optionen, ellers holdes kontrakten åben, og der er mulighed for at modtage betaling, hvis en særskilt hændelse finder sted (dvs. at optionen ender »in-the-money«). På denne måde kan binære optioner betragtes som »ja-/nej-forslag«. Ofte handler »ja-/nej-forslaget« om, hvorvidt prisen på det underliggende instrument ved udløbet af den binære option er over eller under en bestemt pris (den såkaldte »strikepris«). Nogle gange svarer »strikeprisen« til markedsprisen på det underliggende instrument på det tidspunkt, hvor den binære option købes, eller på et bestemt tidspunkt i fremtiden. Udbydere af binære optioner tilbyder imidlertid en række mulige resultater på markedet, som investorer kan satse på ⁽²⁾.
- (11) Det er hensigtsmæssigt at afklare, at alle binære optioner, selv om de markedsføres, distribueres eller sælges under andre navne, er omfattet af denne afgørelses anvendelsesområde. Der er f.eks. henvisninger til alt- eller-intet-optioner, over-og-under-optioner, trend-optioner, digitale optioner og one-touch-optioner.
- (12) Det er også hensigtsmæssigt at sikre, at denne afgørelse omfatter binære optioner, der har flere forskellige forhåndsbetingelser, som skal være opfyldt (eller som ikke skal opfyldes), før betaling gennemføres. Nogle respondenter i opfordringen til indsendelse af dokumentation nævnte for eksempel en binær option med udbetaling af i) et forudbestemt beløb, hvis det underliggende instrument opfylder en bestemt forudbestemt betingelse (f.eks. at værdien af det underliggende instrument stiger på en bestemt dato), og ii) et yderligere forudbestemt beløb (en »bonus«), hvis det underliggende instrument opfylder en anden forudbestemt betingelse (f.eks. at værdien af det underliggende instrument stiger mere end en bestemt procentsats). I disse og lignende tilfælde vil betalingen af summen af de to i nr. i) og ii) forudbestemte beløb udgøre betaling af et fast forudbestemt beløb i overensstemmelse med artikel 1, stk. 2, litra c), i denne afgørelse.
- (13) Flere kompetente nationale myndigheder har udtrykt bekymring over, at binære optioner ikke opfylder noget egentlige investeringsbehov for detailkunder (i modsætning til andre typer optioner, der kan udfylde en vigtig rolle med hensyn til afdækning af eksponering for visse aktiver) ⁽³⁾. Flere kompetente nationale myndigheder har desuden udtrykt bekymring over de risici, der er knyttet til binære optioner, samt over de indbyggede og u håndterlige interessekonflikter vedrørende udbuddet af disse produkter til detailkunder. Disse risici bliver ofte forstærket af de aggressive markedsføringsmetoder, som udbydere af binære optioner anvender. Flere kompetente nationale myndigheder har også anført, at disse produkter tiltrækker ludomani. En undersøgelse fra UK-FCA (det britiske finanstilsyn) viste, at nogle investorer afgiver mange bud inden for nogle få dage eller uger, selv om de samlet taber penge. Undersøgelsen registrerede også en stor lighed mellem betalingsstruktur og tidshorisont for binære optioner og spilletjenester ⁽⁴⁾. Disse problemer har vist sig på tværs af flere jurisdiktioner, og at de fleste detailkunder i disse jurisdiktioner normalt taber penge, som det fremgår af denne afgørelse ⁽⁵⁾.

⁽¹⁾ Den laveste af de to pengegevinster er normalt nul, det behøver dog ikke være tilfældet. Binære optioner adskiller sig fra andre spekulative produkter, der sælges til detailkunder, som f.eks. CFD'er, ved, at betalingen er et forudbestemt pengebeløb, der ikke er direkte knyttet til størrelsen af udsving i pris, niveau eller værdi af det underliggende instrument.

⁽²⁾ Investorer kan for eksempel satse på, at prisen på det underliggende instrument vil være inden for et bestemt prisinterval, eller om det underliggende instrument vil nå et bestemt prisniveau i løbet af den tid, den binære option løber.

⁽³⁾ F.eks. FR-AMF, BE-FSMA, UK-FCA, IT-CONSOB.

⁽⁴⁾ F.eks. UK-FCA.

⁽⁵⁾ Se betragtning 35.

- (14) Som det fremgår af IOSCO-rapporten om IOSCO's undersøgelse af gearede OTC-produkter til detailkunder ⁽¹⁾ («IOSCO-rapporten»), har dette marked været genstand for et omfattende reguleringsmæssigt tilsyn i en række andre ikke-EU-jurisdiktioner på grund af de komplekse og risikofyldte egenskaber ved blandt andet binære optioner og den ofte grænseoverskridende dimension af produktudbydere, der primært opererer via internettet ⁽²⁾. I henhold til IOSCO-rapporten har forskningsrapporter på flere nationale markeder for nylig vist, at langt størstedelen af dem, der investerer i [binære optioner og andre spekulative produkter], ofte taber penge ⁽³⁾.
- (15) I henhold til den betingelse, der henvises til i artikel 40, stk. 2, litra a), i forordning (EU) nr. 600/2014, skal der blandt andet være væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse. For at afgøre, om der foreligger væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse, har ESMA vurderet relevansen af de kriterier og faktorer, der er anført i artikel 19, stk. 2, i delegeret forordning (EU) 2017/567. Efter overvejelse af de relevante kriterier og faktorer har ESMA konkluderet, at der foreligger væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse, af følgende årsager.

2.1. Graden af kompleksitet og gennemsigtighed ved binære optioner

- (16) Binære optioner er komplekse finansielle instrumenter ⁽⁴⁾. Komplexiteten i prisfastsættelsesstrukturen udgør en risiko for betydelige forskelle i informationer mellem udbydere og detailkunder og giver således anledning til væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse. Der er desuden en række iboende egenskaber ved binære optioner, der gør dem komplekse og vanskelige at forstå for detailkunder.
- (17) Udbydere af binære optioner fastsætter normalt prisen for binære optioner baseret på sandsynligheden for, at en bestemt hændelse indtræffer, som er udledt af markedet eller udregnet på anden måde, før der pålægges et spænd eller en anden type transaktionsgebyr for hver option, således at den giver et negativt forventet afkast for kunden ⁽⁵⁾.
- (18) De mest udbredte binære optioner tilbyder et forholdsmæssigt stort afkast for en statistisk set mindre sandsynlig hændelse og omvendt ⁽⁶⁾.
- (19) Denne prisfastsættelsesstruktur for binære optioner giver detailkunder en række udfordringer. Prisfastsættelsesstrukturen forudsætter, at kunder vurderer værdien af optionen korrekt i forhold til den forventede sandsynlighed for, at den pågældende hændelse indtræffer. Selv om detailkunder kan anvende almindelige forsknings- og prisfastsættelsesværktøjer, såsom Black-Scholes-formularen, til at prisfastsætte binære optioner, står detailkunder over for en betydelig informationssymmetri i forhold til med udbyderne. Udbyderne har langt større adgang til oplysninger og systemer til at prisfastsætte og vurdere disse produkter korrekt. Navnlig har udbyderne af binære optioner adgang til historiske prisoplysninger — for eksempel registrerede prisfeeds fra en udbyder af børs- eller handelsdata for et bestemt underliggende instrument — der normalt ikke er tilgængelige for detailkunder. Udbydere af binære optioner har også meget større erfaring med prisfastsættelseskontrakter, end detailkunder normalt har, og det er mere sandsynligt, at udbyderne har udviklet avancerede prisfastsættelsesmetoder. Derudover er detailkunder muligvis ikke opmærksomme på betydningen af, at hvis en handel har en kort løbetid,

⁽¹⁾ IOSCO-rapporten om IOSCO's undersøgelse af gearede OTC-produkter til detailkunder, december 2016 (kan findes på: <https://www.iosco.org/library/pubdocs/pdf/IOSCOPD550.pdf>).

⁽²⁾ For eksempel Quebec Autorité des Marchés Financiers og Turkish Capital Markets Board (CMB) (side 2), Financial Futures Association of Japan (side 6), US Commodity Futures Trading Commission (CFTC) og Securities and Exchange Commission (SEC) (side 55 i IOSCO-rapporten). I Québec har den kompetent myndighed ikke godkendt, at binære optioner sælges til detailinvestorer. CMB har besluttet ikke at tillade, at binære optioner sælges til detailinvestorer. I Israel er et forbud mod salg af binære optioner til investorer blevet godkendt. Kan findes på: http://www.isa.gov.il/sites/ISAEng/1489/1511/Pages/eitonot25102017_1.aspx. US CFTC's Office of Consumer Outreach og SEC's Office of Investor Education and Advocacy har udsendt en investoradvarsel for at advare mod svigagtige ordninger med binære optioner og handelsplatformene til dem. Kan findes på: http://www.cftc.gov/ConsumerProtection/FraudAwarenessPrevention/CFTCFraudAdvisories/fraudadv_binaryoptions.

⁽³⁾ IOSCO-rapporten side iii.

⁽⁴⁾ Binære optioner opfylder for eksempel ikke kriterierne for at blive betragtet som ikkekomplekse instrumenter i henhold til kombineret læsning af artikel 25, stk. 4, i direktiv 2014/65/EU og artikel 57 i 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 direktiv (EUT L 87 af 31.3.2017, s. 1).

⁽⁵⁾ Ud over at estimere sandsynligheder for hændelser baseret på markedets prisfastsættelse af relevante optioner, kan udbydere benytte prisfastsættelsesmodeller som Black-Scholes-modellen eller modeller, der indeholder aspekter fra Black-Scholes-prisfastsættelsen. I Black-Scholes-modellen er løbetid, nyprisen på det underliggende instrument samt strikeprisen kendte variable. Fremgangen i den stokastiske proces, der er anvendt i modellen, estimeres normalt ved enten eller både den risikofrie rentesats og/eller de historiske resultater af det underliggende instrument.

⁽⁶⁾ For en binær option, der tilbydes et stykke fra strikeprisen, kan udbyderen for eksempel tilbyde kunden retten til at købe optionen for 22 EUR for et afkast på 100 EUR for en hændelse, der med 20 % sikkerhed indtræffer (svarende til en dagsværdi på 20 EUR).

eller hvis en position lukkes tæt på udløb, vil faktorer, der anvendes til at prisfastsætte optioner, såsom tidligere volatilitet, have ringe indvirkning på værdien af optionen. Dette begrænser detailkunders mulighed for korrekt at værdifastsætte optionen, selv om de anvender tilgængelige prisfastsættelsesværktøjer. Eftersom der anvendes spreads og andre transaktionsgebyrer, vil detailkunder jævnligt skulle klare sig betydeligt bedre end de forventede investeringsafkast (»beat the odds«) for at få overskud ved at handle. ESMA mener derfor, at det er vanskeligt for detailkunder at foretage en informeret værdiansættelse af produktets risiko/afkast-profil.

- (20) Den samlede virkning af prisfastsættelsesstrukturen og pålæggelse af transaktionsgebyrer på hver handel er, at der er tab på langt størstedelen af detailkundernes konti (selv om de eventuelt har overskud på kort sigt), og at udbydere, der normalt er direkte modparter i handelen, opnår overskud fra kunderne på lang sigt via deres tab på handler og via transaktionsgebyrer.
- (21) Nogle udbydere tilbyder løbende fastsættelse af købs- og salgspris og giver kunder mulighed for at indtræde i og udtræde af handelen i løbet af den binære options løbetid. I disse tilfælde kan en kunde udtræde af deres position før den binære options udløb ved at sælge den tilbage til udbyderen eller på anden vis give afkald på den betingede betaling ved udløb. Til gengæld modtager kunden en vis betaling fra udbyderen i henhold til den løbende pris, som udbyderen tilbyder, afhængigt af forskellen mellem den aktuelle markedspris og den faste strikepris på det underliggende instrument og hvor lang tid, der er til udløbet.
- (22) Løbende fastsættelse af købs- og salgspris er et ekstrafunktion, som udbydere af binære optioner kan tilbyde. Denne funktion tilføjer endnu et lag af kompleksitet, hvilket gør det vanskeligt for detailkunder at værdifastsætte disse produkter korrekt og opnå et positivt investeringsafkast. Dette skyldes, at detailkunder løbende ville skulle overvåge prisfastsættelsen og vurdere det forventede resultat. Desuden er der for detailkunden ekstraomkostninger forbundet med at træde ud af og indgå i en ny handel, fordi der lægges et spread på købsprisen eller på grund af transaktionsgebyrer ⁽¹⁾.
- (23) Europæiske detailkunder investerer desuden normalt i OTC-binære optioner. Dermed er prisfastsættelse, resultater og afvikling af binære optioner ikke standardiseret. Dette vanskeliggør detailkunders mulighed for at forstå vilkårene ved produktet. Ud over forskellene i typen af »ja-/nej-forslag«, som en binær option er baseret på, gør den komplekse prisfastsættelsesstruktur (der nogen gange også omfatter prisfastsættelse af købs- og salgspris) og forekomsten af endnu mere komplekse tilbud (såsom optioner, der samler en række binære optioner) disse produkter endnu mere komplekse og underminerer yderligere detailkunders evne til at forstå, at specifikke kendetegn ved en type binære optioner ikke nødvendigvis er gældende for en anden type.
- (24) Udbydere af binære optioner er desuden normalt modparten i deres detailkunders handler, og udbyderen fastsætter prisen ved udførelsen og betalingen ved udløb. Derudover kræver udbydere ofte, at detailkunder accepterer, at de priser, der anvendes til at fastsætte værdien af den binære option, kan være forskellige fra den pris, der er tilgængelig på det pågældende underliggende marked. Det betyder, at detailkunder eventuelt ikke altid vil have mulighed for at kontrollere nøjagtigheden af de priser, de får fra udbyderen. Disse faktorer gør det ekstremt komplekst for detailkunder at værdifastsætte binære optioner objektivt. Det høje kompleksitetsniveau og den ringe grad af gennemsigtighed, der er knyttet til binære optioner, bekræfter derfor, at der er væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse.
- (25) I forbindelse med opfordringen til indsendelse af dokumentation satte en række selskaber og handelsorganisationer spørgsmålstegn ved, om ESMA burde skelne mellem binære optioner, der handles OTC, og dem, som handles på en markedsplads. Nogle handelsorganisationer anmodede eksplicit om udelukkelse af securitiserede derivater, touch-optioner og digitale optioner, fordi disse produkter bliver anvendt som alternativ til en stopordre, eller fordi de kan fungere som risikoafdækning.

⁽¹⁾ Hvis en udbyder af binære optioner tilbyder løbende fastsættelse af købs- og salgspris, er der et spread mellem den pris, som kunder kan købe den binære option til fra udbyderen (»købsprisen«), og den pris, som kunder kan sælge optionen til udbyderen til (»salgsprisen«). Disse to priser er normalt forskellige fra »prisen for et forventet afkast på nul«, dvs. den pris, hvor et køb af den binære option ikke ville give kunden noget forventet afkast, hvor salgsprisen normalt er lavere end prisen for et forventet afkast på nul, og købsprisen normalt er højere. Dette spread omkring prisen for et forventet afkast på nul viser, at en detailkunde i gennemsnit vil tabe penge både ved at købe en binær option og træde ud af den, før den udløber.

- (26) ESMA har nøje overvejet disse svar. Egenskaberne og karakteristikaene ved binære optioner, som er den grundlæggende årsag til de registrerede problemer for detailkunder, er dog fortsat de samme, uanset om produkterne bliver handlet på en markedsplads, eller om de er securitiserede. Binære optioner på en markedsplads vil med andre ord fortsat give investorer et negativt forventet afkast og samtidig have en betalingsstruktur, som ikke er egnet til risikoafdækning eller til at udføre andre økonomiske funktioner, der kan kompensere for denne ulempe. Disse egenskaber vil især være gældende på ethvert tidspunkt forud for optionens udløb. Et sekundært marked vil således ikke ændre de grundlæggende karakteristika, der er til skade for detailkunder.

2.2. De særlige egenskaber eller komponenter ved binære optioner

- (27) Binære optioner er normalt meget kortsigtede investeringer. De udløber i nogle tilfælde minutter efter, de er indgået, hvilket i sagens natur gør dem meget spekulative.
- (28) I og med der er to mulige udfald ved binære optioner, bliver de primært anvendt til spekulative formål. Betalingen af et fast pengebeløb eller nul begrænser værdien af binære optioner som redskab til risikoafdækning i modsætning til traditionelle optioner, som giver kunden mulighed for at styre sine risici ved at sætte et »loft« eller »gulv« for et bestemt aktiv, som de kan være direkte eksponeret for. Dette bliver forstærket ved, at binære optioner normalt er kortfristede.
- (29) Derudover bliver binære optioner prissat i henhold til sandsynligheden for, at en hændelse indtræffer, og betalinger angives på en måde, der svarer til almindelige væddemål med faste odds (f.eks. væddemål på sportsbegivenheder eller valgresultater). Handler er for det meste kortfristede, og investorer opnår enten et meget stort afkast, eller de taber hele deres investering. Disse grundlæggende kendetegn ses også i spilletjenester, som er forbundet med misbrugsadfærd og dårlige resultater for forbrugerne.
- (30) Som nævnt ovenfor optræder udbydere af binære optioner normalt som direkte modpart i kundens handel, og de trækker således kundens handel ind i deres egen bog. I denne forretningsmodel er udbyderens interesser i direkte modstrid med deres kunders, hvilket øger risikoen for, at udbyderen eventuelt manipulerer prisen på det underliggende instrument ved udløbet af den binære option eller forlænger løbetiden for den binære option med sekunder eller millisekunder for at undgå udbetaling for optionskontrakten. Risikoen for en interessekonflikt er især gældende for binære optioner, fordi betalingsstrukturen for disse produkter afgøres af, om det underliggende instrument ved optionens udløb har nået den fastsatte strikepris. Nationale kompetente myndigheder har også registreret praksis, hvor udbydere af binære optioner anvender en asymmetrisk eller inkonsekvent avance på centrale spreads på det underliggende instrument, hvorved optionen bliver »out of the money«, hvor den i modsat fald havde været »in the money« ved udløb. De distributionsmodeller, som ESMA registrerede i denne del af markedet, omfatter desuden visse, og nogen gange iboende, interessekonflikter ⁽¹⁾, og presset for at bevare en tilstrømning af nye kunder øger risikoen for, at der opstår interessekonflikter.
- (31) Eftersom binære optioner strukturelt har negative forventede afkast, vil en investors risiko for samlet set at miste sine penge stige, jo flere positioner investoren tager ⁽²⁾.
- (32) Den store risiko for, at binære optioner bliver handlet spekulativt samt risikoen for interessekonflikter mellem udbydere af binære optioner og deres kunder, bekræfter, at der er væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse.

⁽¹⁾ I afsnit 2 i ESMA's spørgsmål og svar vedrørende tilbud af CFD'er og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA 35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017, drøftes nogle af disse interessekonflikter mere indgående.

⁽²⁾ Hvis en binær option med 50 % chance for at vinde og med et afkast på 80 % af det investerede beløb, hvis optionen ved udløb er »in-the-money«, er investors risiko for samlet at lide tab ved mere end 20 handler ca. 75 %. Se ESMA's *Product Intervention Analysis: Measure on Binary Options*, 2018.

2.3. Størrelsen af eventuelt skadelige konsekvenser og graden af ulighed mellem afkast til investorer og risikoen for tab

- (33) Antallet af kunder i forbindelse med disse produkter er flydende på grund af den relativt korte levetid for kundekonti til binære optioner og aktiviteternes grænseoverskridende karakter. På baggrund af data indsamlet af ESMA fra en række kompetente nationale myndigheder ⁽¹⁾ vurderer ESMA, at antallet af detailkunders handelskonti hos udbydere af CFD og binære optioner baseret i EØS er steget fra 1,5 mio. i 2015 ⁽²⁾ til ca. 2,2 mio. i 2017 ⁽³⁾.
- (34) Navnlig følgende oplysninger fra kompetente nationale myndigheder til ESMA bekræfter, at markedssektoren for binære optioner er vokset i hele EU:
- i) den cypriotiske værdipapir- og børskommission (CY-CySEC), den kompetente nationale myndighed i Cypern, anslog det samlede antal aktive kunder i Cypern ved udgangen af andet kvartal i 2017 til 401 378 sammenlignet med 140 205 i 2015 ⁽⁴⁾
 - ii) det tyske finanstilsyn, Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (DE-BaFin), den kompetente nationale myndighed i Tyskland, anslår, at der er op til 30 000 kunder til binære optioner i Tyskland, og at det overordnede marked i Tyskland vokser med 4-5 % om året ⁽⁵⁾
 - iii) på baggrund af stikprøver af kundedata fra selskaber indsendt af Financial Conduct Authority (UK-FCA), den kompetente nationale myndighed i Det Forenede Kongerige, anslås det, at antallet af kunder, der handler med udbydere af binære optioner i Det Forenede Kongerige, er på omkring 40 000
 - iv) det italienske finanstilsyn Commissione Nazionale per le Società e la Borsa (IT-CONSOB), den kompetente nationale myndighed i Italien, konkluderede på baggrund af en undersøgelse udført i marts 2017 hos fem brancher af udbydere af binære optioner etableret i EU, at der i 2016 var en stigning på 2,4 % i antallet af italienske detailkunder, der handler med binære optioner
 - v) en række kompetente nationale myndigheder berettede, at binære optioner i vid udstrækning bliver markedsført og solgt i deres jurisdiktioner ⁽⁶⁾
 - vi) næsten alle kompetente nationale myndigheder ⁽⁷⁾ berettede, at udbydere af binære optioner fra andre medlemsstater, der nyder godt af en pasordning, tilbyder tjenester med binære optioner i deres jurisdiktion. Nogle kompetente nationale myndigheder ⁽⁸⁾ nævnte også, at udbydere af binære optioner benytter filialer eller tilknyttede agenter for at benytte pasordninger til værtsjurisdiktioner, og
 - vii) kompetente nationale myndigheder har registreret en stigning i antallet af ansøgninger om godkendelse af investeringsselskaber, der tilbyder de pågældende produkter ⁽⁹⁾.

⁽¹⁾ Data i 2015 indsendt af: BG-FSC, CY-CySEC, CZ-CNB, FR-AMF, IE-CBI, IS-FME, LU-CSSF, MT-MFSA, NL-AFM, PT-CMV, RO-ASF, UK-FCA; data i 2017 indsendt af: CY-CySEC, CZ-CNB, ES-CNMV, FR-AMF, IE-CBI, LU-CSSF, NL-AFM, MT-MFSA, NO-Finanstilsynet, SK-NBS, UK-FCA.

⁽²⁾ På grund af produktudbydernes ofte grænseoverskridende aktiviteter kan dette tal omfatte kunder fra ikke-EØS-lande. Navnlig for så vidt angår Det Forenede Kongerige er antallet af CFD-baserede kundekonti steget fra 657 000 i 2011 til 1 051 000 i slutningen af 2016. Disse tal medtager dog »sovende« kundekonti eller flere konti, der anvendes af samme detailkunde. Tallene fra CY-CySEC er indsamlet på basis af konti, der er oprettet hos udbydere godkendt af CY-CySEC, som tilbyder disse produkter.

⁽³⁾ For så vidt angår Det Forenede Kongerige er kunder uden for Det Forenede Kongerige hos selskaber godkendt af Det Forenede Kongerige ikke medtaget i tallet. I 2016 blev dette tal anslået til at ligge på omkring 400 000. I andre medlemsstater, som har indsendt data til ESMA, kan tallet omfatte kunder fra ikke-EØS-lande.

⁽⁴⁾ CY-CySEC påpegede også, at de indsendte tal omfatter kunder fra ikke-EØS-lande.

⁽⁵⁾ Baseret på oplysninger indsendt fra DE-BaFin i januar 2017, der omfatter data fra 2016.

⁽⁶⁾ Se også IOSCO-rapporten. Selv om der ikke er nogen samlede statistikker til rådighed, indberettede en række kompetente nationale myndigheder til ESMA, at markedet i deres jurisdiktion voksede i 2016 med hensyn til antallet af kunder. Polen og Litauen oplevede for eksempel en stigning i værdien af transaktioner fra udbydere af binære optioner, og Portugal registrerede en stigning i antallet af selskaber, der udbyder disse tjenester. Derudover berettede to kompetente nationale myndigheder, som ikke tidligere havde registreret noget reelt marked for disse instrumenter til detailkunder i deres jurisdiktion, om et voksende marked på dette område.

⁽⁷⁾ AT-FMA, BE-FSMA, CY-CySEC, CZ-CNB, DE-BaFin, DK-Finanstilsynet, EE-FSA, EL-HCMC, ES-CNMV, FI-FSA, FR-AMF, IE-CBI, IS-FME, IT-CONSOB, LI-FMA, LT-Lietuvos Bankas, MT-MFSA, NL-AFM, NO-Finanstilsynet, PT-CMV, RO-ASF, SE-FI, SI-ATVP, UK-FCA.

⁽⁸⁾ CZ-CNB, IT-CONSOB.

⁽⁹⁾ I Cypern blev der modtaget 42 ansøgninger i 2016 sammenlignet med 16 i 2015 og 28 i 2014. I Det Forenede Kongerige modtog FCA i alt 27 ansøgninger fra selskaber, der ønskede godkendelse til at tilbyde binære optioner til detailkunder (20 af disse ansøgninger kom fra selskaber, der ønskede en variation i deres godkendelse og 7 var fra ansøgere om nye godkendelser). Det bør i denne forbindelse påpeges, at binære optioner pr. 3. januar 2018 er inden for UK-FCA's kompetenceområde. Før den dato blev de reguleret af UK Gambling Commission.

- (35) Ifølge IOSCO-rapporten er de hyppigste klager på tværs af jurisdiktioner for så vidt angår godkendte udbydere, dem som vedrører produkternes resultater (de tab, som investorer har lidt), kunder der ikke forstår det tilbudte produkt eller den tilbudte tjeneste (og de forbundene risici), problemer med at tilbagetrække midler, aggressiv/vildledende markedsføring samt pris- eller handelsmanipulation ⁽¹⁾.
- (36) Førnævnte ESMA-analyse af detailkunders forventede negative afkast ⁽²⁾ understøttes også af data indberettet fra visse kompetente nationale myndigheder til ESMA om tab, som detailkunder har lidt:
- i) CY-CySEC gennemførte en analyse af en stikprøve af kundekonti for binære optioner fra 10 udbydere af binære optioner i perioden fra den 1. januar 2017 til den 31. august 2017. Konklusionen var, at der i gennemsnit var tab på 87 % af kundekontiene i denne periode. Tabet pr. konto var i gennemsnit på ca. 480 EUR
 - ii) Komisja Nadzoru Finansowego (PL-KNF), den kompetente nationale myndighed i Polen, konkluderede på baggrund af data fra et polsk investeringsfirma, at 86,3 % af kunderne tabte penge i 2016, og 86,4 % tabte penge i 2017
 - iii) IT-CONSOB konkluderede på baggrund af en undersøgelse gennemført i marts 2017 i fem filialer af investeringselskaber med base i EU, som handler med binære optioner, at italienske kunder, der investerer i binære optioner, led tilsvarende tab i 2016 på op til 74 % med et gennemsnitligt tab på ca. 590 EUR, og
 - iv) UK-FCA konkluderede på baggrund af en gennemgang af data fra selskaber om udviklingen på kundekonti i 2016, at der var tab på mellem 81 % og 85 % af kundekontiene, og at kunderne tabte mellem 400 GBP og 1 200 GBP. Indberettede tal angiver, at kunder tjente penge på handler, men at de tabte penge, når virkningen af transaktionsgebyrerne blev medregnet. Dette indikerer, at kunder eventuelt ikke forstår, hvordan transaktionsgebyrer påvirker resultatet på deres konto.

2.4. Kundetype, der er involveret

- (37) Binære optioner markedsføres bredt, de distribueres eller sælges på detailmarkedet. Komplexiteten af binære optioner, der er beskrevet i denne afgørelse, gør det imidlertid vanskeligt for detailkunder (i modsætning til erhvervskunder) fuldstændigt at forstå og vurdere de faktiske risici, de påtager sig, når de handler med disse produkter. Den dokumentation for tab, som ESMA har registreret på detailkunders konti, og som er beskrevet i denne afgørelse, viser, at binære optioner ikke er egnede til detailkunder.

2.5. Markedsførings- og distributionsaktiviteter vedrørende binære optioner

- (38) Selv om binære optioner er komplekse produkter, tilbydes de normalt detailkunder via elektroniske markedsplatforme uden tilbud om investeringsrådgivning eller porteføljestyring. I disse tilfælde er der krav om en egnethedsvurdering i henhold til artikel 25, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU ⁽³⁾. Denne vurdering hindrer ikke udbydere af binære optioner, deres kunder eller potentielle kunder i at gå videre med en transaktion, der skal blot være en advarsel til kunden. Dette kan forekomme, hvis kunden ikke har givet udbyderen oplysninger om, eller har givet utilstrækkelige oplysninger om, dennes kendskab til og erfaring på det investeringsområde, som er

⁽¹⁾ IOSCO-rapporten side 46.

⁽²⁾ Se ESMA's Product Intervention Analysis: Measure on Binary Options, 2018.

⁽³⁾ Tidligere artikel 19, stk. 5, 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 Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2000/12/EF og om ophævelse af Rådets direktiv 93/22/EØF (EUT L 145 af 30.4.2004, s. 1).

relevant for den specifikke type produkt, samt når udbyderen finder, at produktet ikke er egnet til kunden. Dette giver detailkunder mulighed for at få adgang til produkter, såsom binære optioner, der på grund af deres egenskaber ikke bør distribueres til dem ⁽¹⁾.

- (39) På baggrund af ESMA's spørgsmål og svar ⁽²⁾ har kompetente nationale myndigheder også registreret aggressive markedsføringsmetoder samt vildledende markedsføringsmeddelelser i denne del af markedet ⁽³⁾. Disse omfatter f.eks. brugen af sponsoreringsordninger eller tilknytning til større sportshold, som giver et vildledende billede af, at komplekse og spekulative produkter som binære optioner er egnede til detailmarkedet ved generelt at øge bevidstheden om varemærket.
- (40) Nogle kompetente nationale myndigheder har desuden fremhævet ikke kun regelmæssig brug af vildledende markedsføringsmateriale men også de omfattende og intensive kendetegn ved de iværksatte markedsføringsaktiviteter:
- i) Autorité des Marchés Financiers (FR-AMF), den kompetente nationale myndighed i Frankrig, har indberettet, at for 2016 udgjorde antallet af nye reklamer (TV, radio, internet) for spekulativ handel (binære optioner, CFD'er, forex) 36 % af alle nye reklamer på det finansielle område og 45 % af alle nye reklamer for finansielle instrumenter ⁽⁴⁾
 - ii) DE-BaFin har bemærket, at investeringsselskaber, der er etableret i en anden jurisdiktion i Den Europæiske Union, selv om de er små, kan anvende op til 200 introducerende mæglere samtidigt ⁽⁵⁾, og
 - iii) nogle kompetente nationale myndigheder har påpeget, at distributionen af binære optioner kan finde sted via elektroniske spillemaskiner eller spilleautomater ⁽⁶⁾.
- (41) Denne udvikling giver især anledning til problemer på grund af det større antal detailkunder, der deltager i denne del af markedet.
- (42) I denne forbindelse har kompetente nationale myndigheder også påpeget problemer vedrørende »churning«-aspektet af disse forretningsmodeller ⁽⁷⁾. Eftersom den gennemsnitlige levetid for en kundekonto kan være relativt kort, kan dette lægge et vis pres på udbydere for at opretholde en jævn strøm af nye kunder, hvilket kunne tilskynde udbydere til at benytte aggressive markedsførings- og salgsteknikker, der ikke er i detailkundernes bedste interesse.
- (43) Et fællestræk ved de markedsførings- og salgsteknikker, der bliver anvendt i sektoren for binære optioner, er at der tilbydes handelsfordele (pengemæssige og ikkepengemæssige), såsom bonusser, for at tiltrække og tilskynde detailkunder til at investere i binære optioner, tilbud om gaver (f.eks. ferier, biler og elektroniske varer), vejledninger i handel eller lavere omkostninger (f.eks. spread eller gebyrer) ⁽⁸⁾.

⁽¹⁾ Denne risiko bliver eventuelt forværret af den hang til overmod, der ofte er registreret i nylige adfærdsundersøgelser. I henhold til en nylig undersøgelse (Li, Mingsheng and Li, Qian and Li, Yan, The Danger of Investor Overconfidence (14. november 2016), der kan findes på SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2932961>) af virkningerne af investorers følelse vedrørende markedseffektivitet, når et marked bryder sammen, hindrer investorers overmod dem i at se prisen, øger idiosynkratiske risici og modererer reaktionerne på markedet, før markedet bryder sammen på grund af skævheden i oplysninger (Peng, Lin, Wei Xiong, 2006. *Investor attention, overconfidence and category learning*. Journal of Financial Economics 80, 563-602), samt investor bias (Gervais, S., and T. Odean, 2001. *Learning to be Overconfident*. The Review of Financial Studies, 14, 1-27) og høj risiko for arbitrage (Benhabib, Jess, Xuewen Liu, and, Penfei Wang, 2016. *Sentiments, financial markets, and macroeconomic fluctuations*. Journal of Financial Economics 120, 420-443. Se også f.eks. følgende om samme emne: Ricciardi, Victor, kapitel 26: *The Psychology of Speculation in the Financial Markets* (1. juni 2017). Financial Behavior: Players, Services, Products, and Markets. H. Kent Baker, Greg Filbeck, and Victor Ricciardi, editors, 481-498, New York, NY: Oxford University Press, 2017.; N. Barberis and R. H. Thaler (2003), *A Survey of Behavioral Finance*, in M. Harris, G.M. Constantinides and R. Stultz, »Handbook of the Economics of Finance«; D. Dorn and G. Huberman (2005), *Talk and action: What individual investors say and what they do*; C.H. Pan and M. Statman (2010) *Beyond Risk Tolerance: Regret, Overconfidence, and Other Investor Propensities*, Working Paper; A. Nosis and M. Weber (2010), *How Risky do I invest: The Role of Risk Attitudes, Risk Perceptions and Overconfidence*; N. Linciano (2010), *How Cognitive Biases and Instability of Preferences in the Portfolio Choices of Retail Investors — Policy Implications of Behavioural Finance*, A. Lefevre, and M. Chapman (2017), »Behavioural economics and financial consumer protection«, OECD Working Papers on Finance, Insurance and Private Pensions, No. 42 OECD Publishing.

⁽²⁾ Afsnit 3 i ESMA's spørgsmål og svar vedrørende tilbud af CFD'er og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017.

⁽³⁾ For eksempel BE-FSMA, ES-CNMV, FR-AMF og IT-CONSOB.

⁽⁴⁾ IOSCO-rapporten side 5.

⁽⁵⁾ Ibidem.

⁽⁶⁾ Som påpeget af DE-BaFin and PL-KNF.

⁽⁷⁾ For eksempel the UK-FCA og NO-Finanstilsynet.

⁽⁸⁾ I henhold til afsnit 6 i ESMA's spørgsmål og svar om tilbud af CFD'er og andre spekulative produkter til detailkunder i henhold til MiFID (ESMA35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017, er det usandsynligt, at et firma, der tilbyder en bonus, som har til formål at tilskynde detailkunder til at handle med komplekse spekulative produkter såsom CFD'er, binære optioner og rolling spot forex (rullende valutaspotforretninger), kan påvise, at det handler ærligt, rimeligt og professionelt og i dets detailkunders bedste interesse.

- (44) Bonusser og andre handelsfordele kan fungere som en distraktion fra produktets højrisikoegenskaber. De har normalt til formål at tiltrække detailkunder og tilskynde handel. Detailkunder kan anse disse kampagner som en væsentlig egenskab ved produktet i en sådan grad, at de eventuelt ikke vurderer det risikoniveau, der er forbundet med produktet, korrekt.
- (45) Metoden med bonussystemer er inspireret af den online lottoindustri. Nogle udbydere, der markedsfører de pågældende produkter, tilbyder på visse betingelser »velkomstbonusser« (for enhver oprettelse af en konto) samt bonusser baseret på for eksempel det investerede beløb (volumenbonusser) eller som yderligere beløb af »virtuelle kontanter«.
- (46) Flere kompetente nationale myndigheders tilsyn har opdaget, at vilkårene og betingelserne for kampagne-tilbuddene ofte er vildledende, og at mange kunder har berettet om problemer med at hæve midler, når de forsøger at benytte disse bonusser, eller at de ikke er klar over, at deres adgang til bonustilbuddet eller -midlerne afhænger af en bestemt handelsmængde. Eftersom handel med binære optioner er forbundet med forventet negative afkast, er det ofte ensbetydende med, at kunder oftere taber flere penge ved at handle, end de ellers ville have gjort uden et bonustilbud.
- (47) Navnlige ⁽¹⁾:
- i) FR-AMF har påpeget, at et af de største problemer med bonusser er, at kunden typisk skal investere 20-30 gange bonusbeløbet for at få adgang til at hæve pengene
 - ii) Financial Services and Markets Authority (»BE-FSMA«), den kompetente nationale myndighed i Belgien, har bemærket, at den har modtaget mange klager fra investorer, som ikke kunne få deres penge igen på grund af de betingelser, der gjaldt for bonusserne
 - iii) PL-KNF har berettet, at udbydere tilbyder gaver såsom tablets eller telefoner for at tiltrække nye kunder, og at udbydere hævder, at gaverne giver kunderne bedre mulighed for at kontakte investeringsfirmaet, og
 - iv) DE-BaFin har fremført, at de i de fleste sager med bonusser, de har observeret indtil nu, tilbydes bonusser af udbydere af binære optioner, der handler på tværs af grænser, for at overtale uerfarne detailkunder til at spekulere i de pågældende produkter, som de eventuelt ikke forstår fuldstændigt.
- (48) Kompetente nationale myndigheder har desuden udtrykt bekymringer omkring udbydere af binære optioners overholdelse af deres forpligtelser til at give kunder reelle, klare og ikkevildledende oplysninger eller til at handle i deres kunders bedste interesse ⁽²⁾. Kompetente nationale myndigheder er desuden bekymret over kvaliteten af de oplysninger, der gives til detailkunder (f.eks. på udbydernes hjemmesider) ⁽³⁾, om, hvordan binære optioner fungerer, og især over, hvordan oplysninger om de forbundne risici bliver præsenteret. Nogle eksempler, som ikke overholder forpligtelsen om, at oplysninger skal være reelle, klare og ikkevildledende, og som benytter teknikker til at tiltrække kunders opmærksomhed, men som ikke nødvendigvis afspejler egnetheden eller den overordnede kvalitet af det finansielle instrument eller praksis, vedrører:
- i) indhold eller oplysninger på en hjemmeside, der affattet på et sprog, som ikke er nationalsproget i den medlemsstat, hvor tjenesterne skal leveres, eller som er affattet på det officielle sprog men baseret på oversættelser af utilstrækkelig kvalitet, der sandsynligvis vil hæmme forståelsen af de fremlagte oplysninger, og
 - ii) præsentation af oplysninger, som understreger de mulige fordele, der er forbundet med at investere i binære optioner uden også at give en rimelig og fremtrædende indikation af de relevante risici, hvilket antyder, at disse spekulative produkter er passende eller egnede for alle investorer, eller at det er nemt at opnå et afkast. F.eks.: »At handle med binære optioner er så nemt som 1-2-3«; »Handel har aldrig været nemmere«; »Begynd din karriere som handlende lige nu«; »Få op til 85 % i afkast hvert 60. sekund«; »Et afkast på 95 % på få minutter« og »Hvad kan du gøre på 60 sekunder? Handle med binære optioner og fordoble dine penge« ⁽⁴⁾.
- (49) De markedsføring- og distributionsmetoder vedrørende binære optioner, der er beskrevet ovenfor, bekræfter, at der foreligger væsentlige problemer med hensyn til investorbekyttelse.

⁽¹⁾ Som beskrevet i IOSCO-rapporten side 32.

⁽²⁾ For eksempel BE-FSMA, ES-CNMV, FR-AMF, IT-CONSOB.

⁽³⁾ I afsnit 3 i ESMA's spørgsmål og svar vedrørende tilbud af CFD'er, binære optioner og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017, drøftes mere udførligt de oplysninger, som skal gives til kunder og potentielle kunder.

⁽⁴⁾ Afsnit 3 i ESMA's spørgsmål og svar vedrørende tilbud af CFD'er og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017.

2.6. I hvor høj grad kan det finansielle instrument true investorers tillid til det økonomiske finansielle system

- (50) Kombinationen af graden af kompleksitet og manglende gennemsigtighed ved binære optioner, produktets negative forventede afkast for investorerne, manglen på rimelige investeringsformål, vildledende og aggressive markedsførings- og distributionsaktiviteter, udbyderes interessekonflikter samt omfanget af eventuelle negative konsekvenser bidrager alle til, at detailkunder mister tillid til det finansielle system.
- (51) På grund af den store sandsynlighed for, at kunder taber penge, som er godtgjort i denne afgørelse, kan investorer, som ikke har nogen erfaring i at investere i finansielle instrumenter, og som er blevet tiltrukket af den aggressive markedsføring fra udbydere af binære optioner, komme til den konklusion, at disse produkter er repræsentative for finansielle instrumenter. Denne bekymring bliver forværret af udbydere af binære optioners mange detailkunder og af antallet af klager vedrørende disse produkter.

3. GÆLDENDE LOVGIVNINGSMÆSSIGE KRAV I EU-RETEN OMHANDLER IKKE DET PÅPEGEDE VÆSENTLIGE PROBLEM MED HENSYN TIL INVESTORBESKYTTELSE (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA b), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (52) I henhold til bestemmelserne i artikel 40, stk. 2, litra b), i forordning (EU) nr. 600/2014 har ESMA vurderet, om de eksisterende lovgivningsmæssige krav i EU, som gælder for det pågældende finansielle instrument eller den pågældende aktivitet, gør det ikke muligt at undgå denne trussel. De gældende krav i lovgivningen er fastsat i direktiv 2014/65/EU, forordning (EU) nr. 600/2014 og Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1286/2014⁽¹⁾. De omhandler navnlig: i) kravet om at give relevante oplysninger til kunder, artikel 24, stk. 3 og 4, i direktiv 2014/65/EU⁽²⁾, ii) kravene om egnethed og hensigtsmæssighed, artikel 25, stk. 2 og 3, i direktiv 2014/65/EU⁽³⁾, iii) kravet om »best execution«, artikel 27 i direktiv 2014/65/EU⁽⁴⁾, iv) kravene til produktstyring, artikel 16, stk. 3, og artikel 24, stk. 2, i direktiv 2014/65/EU; og v) kravene om offentliggørelse, artikel 5 til 14 i forordning (EU) nr. 1286/2014.
- (53) Nogle udbydere, mæglere og handelsorganisationer nævnte eksplicit i deres svar på opfordringen til indsendelse af dokumentation, at ESMA skal overveje virkningerne af en ny lovgivning, før der indføres eventuelle foranstaltninger vedrørende produktintervention, navnlig indførelsen for nylig af MiFID II (især produktstyringsreglerne) og PRIIP'erne.
- (54) Det bør bemærkes, at anvendelsesområdet og indholdet i flere gældende krav i lovgivningen i henhold til direktiv 2014/65/EU og forordning (EU) nr. 600/2014 svarer til de krav, der gjaldt under direktiv 2004/39/EF⁽⁵⁾. Vedtagelsen af direktiv 2014/65/EU og forordning (EU) nr. 600/2014 havde til formål at forbedre flere vigtige forhold vedrørende investeringstjenester og -aktiviteter for at yde investorer bedre beskyttelse (blandt andet via beføjelser vedrørende produktintervention). Forbedringerne i en række relevante bestemmelser omhandler imidlertid ikke de specifikke problemer, der er beskrevet i denne afgørelse. For så vidt angår de risici og skader for investorer, som er behandlet i denne afgørelse, er flere bestemmelser således i det væsentlige uforandrede.
- (55) Kravene om at give relevante oplysninger til kunder er uddybet i direktiv 2014/65/EU med en væsentlig forbedring på området om offentliggørelse af omkostninger og gebyrer, der betyder, at investeringsselskaber skal give kunder sammenfattede oplysninger om alle omkostninger og gebyrer forbundet med investeringstjenesterne og de finansielle instrumenter. Bestemmelser baseret på offentliggørelse alene — herunder forbedrede oplysninger om omkostninger — er imidlertid tydeligvis utilstrækkelige til at løse de komplekse risici, der er forbundet med markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder.
- (56) Især artikel 24, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU pålægger blandt andet investeringsselskaber at sikre, at alle oplysninger, herunder markedsføringsmateriale, der er rettet til kunder eller potentielle kunder, er reelle, klare og ikkevildledende. Artikel 24, stk. 4, i direktiv 2014/65/EU pålægger desuden investeringsselskaber at give relevante oplysninger i god tid til kunder og potentielle kunder om firmaet og dets tjenesteydelser, finansielle instrumenter og foreslåede strategier, handelssteder og alle omkostninger og dertil knyttede gebyrer, herunder især vejledning og relevante advarsler om de risici, der er forbundet med investering i de pågældende finansielle instrumenter, og om det finansielle instrument er tiltænkt detailkunder eller professionelle kunder. I lyset af beskrivelsen af problemerne vedrørende investorbeskyttelse i forbindelse med binære optioner (især kompleksiteten af dem,

⁽¹⁾ Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1286/2014 af 26. november 2014 om dokumenter med central information om sammensatte og forsikringsbaserede investeringsprodukter til detailinvestorer (PRIIP'er) (EUT L 352 af 9.12.2014, s. 1).

⁽²⁾ Tidligere artikel 19, stk. 2 og 3, i direktiv 2004/39/EF.

⁽³⁾ Tidligere artikel 19, stk. 4 og 5, i direktiv 2004/39/EF.

⁽⁴⁾ Tidligere artikel 21 i direktiv 2004/39/EF.

⁽⁵⁾ Direktiv 2004/39/EF. Bilag IV til direktiv 2014/65/EU indeholder en sammenligningstabel over kravene i direktiv 2004/39/EF og kravene i direktiv 2014/65/EU samt forordning (EU) nr. 600/2014.

risikovillighed og negativt forventet afkast), er det tydeligt, at disse ulemper for investor ikke fuldstændigt og passende kan kontrolleres alene ved anvendelse af disse bestemmelser. Denne form for offentliggørelse henleder ikke i tilstrækkelig grad kunders opmærksomhed på de konkrete konsekvenser (negative forventede afkast) ved at investere i disse produkter, og den løser ikke problemer, der er tæt forbundet med produktets karakteristika.

- (57) ESMA har også taget betydningen af offentliggørelsesbestemmelserne i forordning (EU) nr. 1286/2014 i betragtning. Forordning (EU) nr. 1286/2014 fastlægger ensartede bestemmelser om formatet af og indholdet i dokumentet med central information, som producenter af sammensatte og forsikringsbaserede investeringsprodukter til detailinvestorer («PRIIP'er») skal give til detailinvestorer for at hjælpe dem med at forstå og sammenligne et PRIIP's vigtigste aspekter og risici. Navnlig artikel 5 i forordning (EU) nr. 1286/2014, som yderligere er gennemført i Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/653 ⁽¹⁾, fastlægger blandt andet en metode for udformning af den sammenfattende risikoindikator med ledsagende forklaringer, herunder om detailinvestoren kan tabe hele den investerede kapital eller pådrage sig yderligere finansielle forpligtelser. Denne form for offentliggørelse henleder imidlertid ikke i tilstrækkelig grad detailkunders opmærksomhed på konsekvenserne af investeringer i navnlig binære optioner. Præstationsgraden vedrører f.eks. kun det enkelte binære optionsprodukt og viser ikke kunden den samlede andel af kundeonti, der taber penge.
- (58) En lovgivningsmæssig løsning baseret på offentliggørelse er overordnet set uhensigtsmæssig for disse produkter, der i sig selv ikke er egnede for detailkunder.
- (59) Kravene om egnethed er også blevet styrket i direktiv 2014/65/EU med krav om, at der skal udleveres en egnethedsrapport til kunden og ved at styrke egnethedsvurderingen. Navnlig artikel 25, stk. 2, i direktiv 2014/65/EU pålægger udbyderne af binære optioner at indhente de nødvendige oplysninger vedrørende kundens eller den potentielle kundes kendskab til og erfaring på det investeringsområde, som blandt andet er relevant for den specifikke type produkt, kundens eller den potentielle kundes finansielle situation, herunder vedkommendes evne til at bære tab, og investeringsmål, blandt andet vedkommendes risikovillighed, så udbyderen af binære optioner kan anbefale kunden eller den potentielle kunde finansielle produkter, der egner sig for vedkommende og navnlig harmonerer med vedkommendes risikovillighed og evne til at bære tab. Kravene om egnethed gælder dog kun for investeringsrådgivning og porteføljepleje og er således normalt irrelevante med hensyn til markedsføring, distribution eller salg af binære optioner, som hovedsageligt finder sted via elektroniske platforme, uden investeringsrådgivning eller porteføljepleje.
- (60) Målene for egnethedsvurdringen (der tager kundens kendskab til og erfaring, finansielle situation og investeringsmål i betragtning) er stort set uændrede sammenlignet med bestemmelserne i direktiv 2004/39/EF, hvilket fremgår af denne afgørelse, og de har ikke vist sig tilstrækkelige til at undgå de påpegede skader for investoren.
- (61) Kravene om egnethed er ligeledes blevet styrket i direktiv 2014/65/EU, primært ved at indsnævre listen over ikkekomplekse produkter og dermed begrænse anvendelsesområdet for produkter til tjenester, der kun vedrører udførelse. Artikel 25, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU pålægger udbydere af binære optioner at udbede sig oplysninger fra kunden eller den potentielle kunde om dennes kendskab til og erfaring på det investeringsområde, som er relevant blandt andet for det specifikke produkt, der udbydes eller efterspørges, så udbyderen kan vurdere, om produktet er hensigtsmæssigt for kunden. Finder udbyderen, at produktet ikke er hensigtsmæssigt for kunden eller den potentielle kunde, skal udbyderen advare kunden. Binære optioner er klassificeret som komplekse finansielle produkter og er derfor underlagt egnethedsvurderingen i henhold til artikel 25, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU.
- (62) Dette gælder imidlertid allerede under direktiv 2004/39/EF, som indeholdt bestemmelser om samme egnethedsvurdering som den, der fremgår af direktiv 2014/65/EU. Som det fremgår af denne afgørelse, og som påvist af kompetente nationale myndigheders erfaringer fra tilsyn ⁽²⁾, har egnethedsvurderingen ikke været tilstrækkelig til at løse problemerne med investorbeskyttelse, der er beskrevet i denne afgørelse.

⁽¹⁾ Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/653 af 8. marts 2017 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1286/2014 om dokumenter med central information om sammensatte og forsikringsbaserede investeringsprodukter til detailinvestorer (PRIIP'er) vedrørende reguleringsmæssige tekniske standarder for præsentation, indhold, gennemgang og revision af dokumenter med central information og betingelser for opfyldelse af kravet om at stille sådanne dokumenter til rådighed (EUT L 100 af 12.4.2017, s. 1).

⁽²⁾ IE-CBI udtrykte f.eks. efter den tematiske kontrol bekymringer over de kriterier, der anvendes til at vurdere kendskab og erfaringer i forbindelse med vurderingen (den kan findes på: <https://www.centralbank.ie/news/article/inspection-finds-75-percent-of-cfd-clients-lost-money>). UK-FCA har desuden registreret gentagne fejl med hensyn til tilstrækkeligheden af udbydernes egnethedsvurderinger og relaterede politikker og procedurer (jf. ovenfor).

- (63) Både vurderingen af egnethed og hensigtsmæssighed i henhold til gældende lovgivningsmæssige krav vil således sandsynligvis ikke forhindre, at detailkunder handler med binære optioner, på en måde, der sikrer, at de væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse er løst.
- (64) For så vidt angår »best execution« fandtes de fleste bestemmelser om »best execution« allerede i direktiv 2004/39/EF. Disse regler er dog blevet styrket under direktiv 2014/65/EU. Navnlig artikel 27 i direktiv 2014/65/EU fastslår, at investeringsselskaber træffer »alle tilstrækkelige forholdsregler« (og ikke længere »alle rimelige forholdsregler«) for at opnå det bedst mulige resultat for deres kunder, når de udfører ordrer. Desuden skal supplerende oplysninger offentliggøres af markedsdeltagere, og der er navnlig krav om, at investeringsselskaber offentliggør de fem vigtigste handelssteder, hvor de har udført kundeordrer, og de resultater de opnåede ved udførelsen af disse ordrer.
- (65) ESMA har vurderet, om de reviderede bestemmelser om »best execution« kan løse i det mindste nogle af de problemer, der er påpeget vedrørende markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder. Øget gennemsigtighed om ordreførelsen hjælper kunder med bedre at forstå og vurdere kvaliteten af firmaets udførelsespraksis og således med bedre at vurdere kvaliteten af de samlede tjenester, som de modtager. Derudover hjælper forbedrede oplysninger om, hvordan selskaber udfører kunders ordrer, kunder med at overvåge, at firmaet har truffet alle tilstrækkelige forholdsregler for at opnå det bedst mulige resultat for kunden. Kravene vedrørende »best execution« styrker også »best execution«-standard for OTC-produkter ved at pålægge selskaber at kontrollere rimeligheden af den pris, der foreslås kunden, når selskaberne udfører ordrer eller træffer beslutninger om at handle med OTC-produkter, inklusive skræddersyede produkter. Kravene i direktiv 2014/65/EU omfatter indsamling af markedsdata anvendt til estimering af prisen for sådanne produkter og, hvor det er muligt, ved at sammenligne med lignende eller tilsvarende produkter. Bestemmelserne om »best execution« løser dog ikke i sig selv de risici, der er forbundet med produktets egenskaber, bortset fra udførelsen, og med markedsføring, distribution eller salg af disse produkter til detailkunder.
- (66) I forbindelse med disse væsentligt tilsvarende eksisterende lovgivningsmæssige krav har ESMA gentagende gange påpeget ovennævnte risici i investoradvarsler ⁽¹⁾, spørgsmål og svar ⁽²⁾ og sin udtalelse om MiFID-metoder for selskaber, der sælger komplekse produkter (»MiFID practices for firms selling complex products«) ⁽³⁾. ESMA har også udført tilsynsmæssig konvergens gennem arbejde i blandt andet den fælles gruppe. På trods af ESMA's omfattende brug af sine ikkebindende instrumenter til at sikre ensartet og effektiv anvendelse af de eksisterende lovgivningsmæssige krav, er der fortsat problemer med investorbeskyttelse. Dette understreger, at disse krav af de årsager, der er beskrevet i dette afsnit, ikke løser det registrerede problem.
- (67) ESMA har vurderet den potentielle virkning af bestemmelserne om produktstyring i artikel 16, stk. 3, og artikel 24, stk. 2, i direktiv 2014/65/EU. Disse bestemmelser pålægger udbydere, der producerer finansielle instrumenter (herunder således binære optioner) med henblik på salg til kunder, at sikre, at disse produkter er udformet således, at de opfylder behovene hos en afgrænset målgruppe af slutkunder i den relevante kundekategori, at strategien for distribution af produkterne er i overensstemmelse med den afgrænsede målgruppe, og at udbyderne tager rimelige skridt til at sikre, at de finansielle instrumenter distribueres til den afgrænsede målgruppe, og at identifikationen af målgruppen og produktets præstationsniveau regelmæssigt tages op til revision. Udbydere af binære optioner skal forstå de finansielle instrumenter, de tilbyder eller anbefaler, vurdere instrumentets opfyldelse af behovene hos de kunder, selskabet yder investeringsservice, blandt andet under hensyntagen til den afgrænsede målgruppe af slutkunder, og sikre, at der kun tilbydes eller anbefales finansielle instrumenter, når dette er i kundens interesse. Udbydere af binære optioner, der distribuerer et finansielt instrument, som de ikke selv har produceret, bør ligeledes have etableret egnede ordninger til at kunne indhente og forstå relevante oplysninger vedrørende produktgodkendelsesproceduren, herunder de pågældende produkters afgrænsede målgruppe og karakteristika. Udbydere af binære produkter, der distribuerer finansielle instrumenter, som er produceret af leverandører, der ikke er underlagt kravene til produktstyring i direktiv 2014/65/EU, eller af leverandører i tredjelande, skal ligeledes have etableret egnede ordninger til at kunne indhente tilstrækkelige oplysninger vedrørende disse finansielle instrumenter.

⁽¹⁾ ESMA's investoradvarsel om »risici i forbindelse med investering i komplekse produkter« af 7. februar 2014 (https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2015/11/investor_warning_-_complex_products_20140207_-_en_0.pdf) og ESMA's investoradvarsel om »CFD'er, binære optioner og andre spekulative produkter« af 25. juli 2016 (kan findes på https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2016-1166_warning_on_cfds_binary_options_and_other_speculative_products_0.pdf).

⁽²⁾ Spørgsmål og svar vedrørende tilbud af CFD'er og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017.

⁽³⁾ Udtalelse om MiFID-metoder for selskaber, der sælger komplekse produkter af 7. februar 2014 (ESMA/2014/146).

- (68) ESMA påpeger, at kravene til produktstyring indføres for første gang i EU-retten med direktiv 2014/65/EU. Den 2. juni 2017 offentliggjorde ESMA »en vejledning om produktstyringskravene i MiFID II«⁽¹⁾, som indeholder vejledning til producenter og udviklere om vurdering af målgruppe.
- (69) Formålet med kravene til produktstyring er at indsnævre den type kunder (dvs. målgruppen), som finansielle instrumenter er egnet for, og som instrumenterne derfor bør distribueres til. I betragtning af kendetegnene ved binære optioner (høje tabsratioer, negative forventede afkast, kortfristede kontrakter, komplekse prisfastsættelses-strukturer samt generelt mangel på rimelige investeringsmål) mener de kompetente nationale myndigheder og ESMA, at der ikke kan fastlægges nogen positiv detailmålgruppe. Flere selskaber markedsfører fortsat, efter gennemførelsen af direktiv 2014/65/EU og kravene til produktstyring, binære optioner til detailmarkedet.
- (70) Til trods for disse lovgivningsmæssige krav er der dokumentation for, at detailkunder fortsat taber og også i fremtiden vil tabe penge på binære optioner. Denne foranstaltning er derfor nødvendig for at afhjælpe truslen.

4. KOMPETENTE MYNDIGHEDER HAR IKKE TRUFFET FORANSTALTNINGER TIL AT IMØDEGÅ TRUSLEN, ELLER OGSÅ GØR DE FORANSTALTNINGER, DER ER BLEVET TRUFFET, DET IKKE MULIGT I TILSTRÆKKELIGT OMFANG AT IMØDEGÅ DENNE TRUSSEL (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA c), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014

- (71) En af betingelserne for, at ESMA kan vedtage begrænsningen i denne afgørelse er, at en kompetent myndighed eller kompetente myndigheder ikke har truffet foranstaltninger til at imødegå truslen, eller de foranstaltninger, der er blevet truffet, gør det ikke muligt i tilstrækkeligt omfang at imødegå denne trussel.
- (72) De problemer med hensyn til investorbeskyttelse, som er beskrevet i denne afgørelse, har medført, at nogle kompetente nationale myndigheder har rådført sig om eller truffet nationale foranstaltninger for at begrænse markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder:
- i) siden august 2016 har Financial Services and Markets Authority (»BE-FSMA«), den kompetente nationale myndighed i Belgien, indført et forbud mod salg af visse OTC-derivatkontrakter (herunder binære optioner) til detailkunder. FSMA har desuden forbudt en række aggressive eller uhensigtsmæssige distributionsmetoder, såsom telefonsalg via callcentre, uhensigtsmæssige forrentningsformer samt fiktive gaver eller bonusser⁽²⁾
 - ii) siden december 2016 har lovgivningen i Frankrig indeholdt et forbud mod, udbydere af investeringstjenester retter markedsføringsaktiviteter mod enkeltpersoner om blandt andet binære kontrakter⁽³⁾
 - iii) i Spanien har Comisión Nacional del Mercado de Valores (ES-CNMV), den kompetente nationale myndighed i Spanien, siden marts 2017 pålagt enheder, som blandt andet til detailkunder i Spanien markedsfører CFD'er eller Forex-produkter med en gearing på mere end ti eller binære optioner, udtrykkeligt at informere disse kunder om, at ES-CNMV på grund af kompleksiteten og risikoniveauet forbundet med disse produkter ikke finder dem egnede til, at detailkunder køber dem. Disse enheder er også blevet pålagt at sikre, at kunder er informeret om de omkostninger, de skal afholde, hvis de beslutter at lukke deres position ved køb af disse produkter, og, for så vidt angår CFD'er og Forex-produkter, at de er advaret om, at tabene på grund af gearing kan overstige det beløb, de oprindeligt betalte for at købe det pågældende produkt. Derudover skal de fra kunden indhente en håndskreven eller optaget mundtlig erklæring, der gør det muligt for dem at dokumentere, at kunden er bekendt med, at det produkt, som vedkommende skal til at købe, er særdeles komplekst, og at ES-CNMV mener, at det ikke er egnet til detailkunder. Desuden skal det reklamemateriale, som enhederne, der er underlagt CNMV's foranstaltning, bruger til at fremme disse produkter, altid indeholde en advarsel om, at det er svært at forstå disse produkter, og at ES-CNMV mener, at disse produkter ikke er egnede for detailkunder på grund af deres kompleksitet og den risiko, der er forbundet med dem. ES-CNMV anmodede også CY-CySEC og UK-FCA om at informere udbydere af binære optioner om disse krav og opfordrede udbydere, der tilbyder disse tjenester i Spanien, om at vise samme advarsel⁽⁴⁾

⁽¹⁾ ESMA Guidelines on MiFID II product governance requirements af 2. juni 2017 (ESMA 35-43-620).

⁽²⁾ Regulering fra Financial Services and Markets Authority om styring af distribution af visse derivat-finansielle instrumenter til kunderne.

⁽³⁾ Artikel 72 i LOI n° 2016-1691 du 9 décembre 2016 relative à la transparence, à la lutte contre la corruption et à la modernisation de la vie économique.

⁽⁴⁾ ES-CNMV offentliggjorde de tiltænkte foranstaltninger i sin meddelelse Measures on the Marketing of CFDs and Other Speculative Products to Retail Investors af 21. marts 2017.

- iv) i Italien udstedte IT-CONSOB i februar 2017 en specifik meddelelse for at advare italienske detailkunder om risiciene forbundet med binære optioner
 - v) Comissão do Mercado de Valores Mobiliários (»PT-CMVM«), den kompetente nationale myndighed i Portugal, udsendte i februar 2018 et cirkulære om, at investeringsselskaber skal afholde sig fra at tilbyde handelstjenester vedrørende derivater, der er knyttet til kryptovalutaer, hvis de ikke kan sikre overholdelse af alle oplysningsforpligtelser over for kunder vedrørende produkternes karakteristika
 - vi) Ελληνική Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς (»EL-HCMC«), den kompetente nationale myndighed i Grækenland, udsendte den 10. maj 2017 et cirkulære om tilbud af investeringstjenester vedrørende de finansielle instrumenter OTC-derivater (herunder forex, CFD'er og binære optioner) via elektroniske markedsplatforme ⁽¹⁾
 - vii) Central National Bank (»CZ-CNB«), den kompetente nationale myndighed i Tjekkiet, udstedte i oktober 2015 en erklæring for at advare detailkunder om de risici, der er forbundet med binære optioner
 - viii) Autoriteit Financiële Markten (»NL-AFM«), den kompetente nationale myndighed i Holland, offentliggjorde i februar 2017 et høringsdokument, der foreslår at gøre visse produkter, herunder binære optioner, genstand for et reklameforbud
 - ix) i Cypern udsendte CY-CySEC i februar 2017 et høringsdokument med et forslag om at forbyde distribution af og handel med binære optioner i deres nuværende form, for at det endelige produkt får samme karakteristika som et derivatprodukt, der handles på regulerede markeder ⁽²⁾
 - x) UK-FCA indledte i december 2016 i forventning om, at binære optioner fra den 3. januar 2018 ville blive omfattet af reguleringen fra samme myndighed, en høring om tidlige politiske overvejelser om en eventuel styrkelse af bestemmelser om forretningsaktiviteter vedrørende binære optioner, herunder eventuel anvendelse af beføjelser vedrørende produktintervention for at ændre de særlige produktkendetegn ved binære optioner eller indføre begrænsninger for salg og markedsføring af disse produkter til detailinvestorer. UK-FCA udsendte den 14. november 2017 også en forbrugeradvarsel om risiciene ved at investere i binære optioner ⁽³⁾, og
 - xi) AT-FMA, den kompetente nationale myndighed i Østrig, udsendte i december 2016 en advarsel om risiciene, der er knyttet til CFD'er, rolling spot forex (rullende valutaspotforretninger) og binære optioner.
- (73) Derudover offentliggjorde Finanstilsynet, den kompetente nationale myndighed i Norge, den 26. februar 2018 et høringsdokument, hvor de blandt andet foreslår et forbud mod markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder, som foreslået af ESMA i opfordringen til indsendelse af dokumentation. Høringsperioden var fra den 26. februar 2018 til den 26. marts 2018 ⁽⁴⁾.
- (74) Disse nationale foranstaltninger kan løse visse isolerede problemer, men de er ikke tilstrækkelige til at løse det væsentlige problem med hensyn til investorbeskyttelse, der er beskrevet i denne afgørelse, på et grænseoverskridende plan. Som det er dokumenteret i denne afgørelse bliver binære optioner oftest markedsført, distribueret og solgt gennem handelskonti på internettet og gennem grænseoverskridende handler ⁽⁵⁾. Et nationalt forbud vil derfor være utilstrækkeligt til at beskytte detailkunder i andre medlemsstater end den, hvor foranstaltningen er truffet, når udbydere af binære optioner opererer i disse andre medlemsstater, hvilket ofte er tilfældet ⁽⁶⁾.
- (75) I lyset af ovenstående vil det, for at nationale foranstaltninger skal være effektive for detailkunder i hele EU, være nødvendigt, at alle kompetente nationale myndigheder i alle medlemsstater træffer foranstaltninger for at indføre det fælles minimumsniveau af investorbeskyttelse, der er fastsat i denne afgørelse, inden for en kort tidshorisont. Eftersom det ikke er sket, og eftersom der er akut behov for at løse de registrerede problemer med investorbeskyttelse, finder ESMA det nødvendigt at udøve sine midlertidige beføjelser vedrørende produktintervention. Det nuværende fragmenterede regelsæt giver ikke detailkunder nogen beskyttelse, eller det giver forskellig beskyttelse på tværs af EU, når kunder investerer i samme komplekse produkter, nogen gange fra samme udbydere.

⁽¹⁾ HCMC Circular no. 56/10.5.2017.

⁽²⁾ Kan findes på: <https://www.cysec.gov.cy/CMSPages/GetFile.aspx?guid=ebf53e28-2bb7-4494-bb3a-4cced2e3c8ba>.

⁽³⁾ UK-FCA, »Consumer warning on the risks of investing in binary options« 14. november 2017. Kan findes på: <https://www.fca.org.uk/news/news-stories/consumer-warning-about-risks-investing-binary-options>.

⁽⁴⁾ Kan findes på: <https://www.finanstilsynet.no/contentassets/455795d40fe4445f88a3b71b35079c94/horingsnotat—produktintervensjon.pdf>.

⁽⁵⁾ For eksempel UK-FCA, IT-CONSOB, ES-CNMV, BE-FSMA, FR-AMF, DE- BaFin, DK-Finanstilsynet, LU-CSSF, NL-AFM.

⁽⁶⁾ Se betragtning 34, nr. vi).

- (76) I lyset af de væsentlige og vedvarende problemer med hensyn til investorbekyttelse, de grænseoverskridende karakteristika ved disse aktiviteter, det forhold at de berører mere end ét land og dokumentationen for, at det spread, der anvendes ved distribution af binære optioner i nye jurisdiktioner, bidrager til at øge antallet af forskellige nationale foranstaltninger til at løse lignende problemer med investorbekyttelse, er der behov for fælles foranstaltninger i hele EU for at sikre et fælles minimumsniveau af beskyttelse i hele EU.
- (77) Endelig vil kompetente nationale myndigheders anvendelse af deres tilsynsbeføjelser i henhold til artikel 69 i direktiv 2014/65/EU, f.eks. stk. 2, litra f), (midlertidigt forbud mod erhvervsvirksomhed) og litra t), (suspension af markedsføring og salg på grund af manglende overholdelse af kravene til produktgodkendelsesproces) heller ikke løse de væsentlige problemer med hensyn til investorbekyttelse. En foranstaltning vedrørende produktintervention gælder for et produkt eller en aktivitet vedrørende det pågældende produkt og finder derfor anvendelse på alle investeringsselskaber, der tilbyder det produkt eller den aktivitet, i stedet for et enkelt investeringsfirmas manglende efterlevelse.
- (78) Ved at løse de problemer, som binære optioner skaber for detailkunder, for hele EU, vil interventionsforanstaltningen være mere effektiv, end hvis de kompetente nationale myndigheder forsøger at gribe ind over for hvert firma enkeltvist. Som påpeget ovenfor viser dokumentationen, at problemet berører hele markedet, da det ikke er begrænset til specifikke forhold for bestemte udbydere, og fordi de største risici skyldes selve produktets egenskaber og udbydernes forretningsmodel. Der er reelle bekymringer om, at distributionen af binære optioner til detailkunder ikke giver udbyderen mulighed for at handle i kundernes bedste interesse eller for at give information, som er reel, klar og ikkevildledende. Forskellige enkeltstående tilsynsforanstaltninger vil derfor ikke umiddelbart sikre, at skader på detailkunder forebygges, og vil ikke tilbyde et passende alternativ til brugen af ESMA's interventionsbeføjelser. Den grænseoverskridende karakter ved distributionen af binære optioner, det faktum at de berører mere end én medlemsstat, det spread på distributionen af binære optioner pålægges i nye jurisdiktioner, spredningen af forskellige nationale foranstaltninger til at løse lignende problemer med investorbekyttelse (som til gengæld kan bidrage til risikoen for regelarbitrage) leder til en konklusion om, at foranstaltninger, der gælder i hele EU, til at sikre et ensartet beskyttelsesniveau i EU anses for nødvendig.

5. ESMA'S FORANSTALTNING VEDRØRER DET VÆSENTLIGE PROBLEM MED HENSYN TIL INVESTORBESKYTTELSE OG IKKE HAR EN SKADELIG VIRKNING PÅ DE FINANSIELLE MARKEDERS EFFEKTIVITET ELLER PÅ INVESTORER, DER IKKE STÅR I FORHOLD TIL FORANSTALTNINGENS FORDELE (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA a), OG STK. 3, LITRA a), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (79) I betragtning af størrelsen og arten af det væsentlige problem med hensyn til investorbekyttelse mener ESMA, det er nødvendigt og forholdsmæssigt midlertidigt at forbyde markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder. Dette forbud løser problemet ved at yde passende og ensartet beskyttelse til detailkunder, der handler med binære optioner i EU. Det har ikke nogen skadelig virkning på de finansielle markeders effektivitet eller på investorer, der ikke står i forhold til dets fordele.
- (80) Med henblik på at vurdere hvordan og i hvilket omfang binære optioner udgør en risiko for investorbekyttelse, har ESMA analyseret distributionen af afkast til investorer ⁽¹⁾. Denne analyse afdækkede to vigtige aspekter ⁽²⁾. Første vigtige aspekt er den høje risiko forbundet med binære option: Et generelt aspekt ved binære optioner er, at investor risikerer at tabe hele det investerede beløb.
- (81) Det andet vigtige aspekt, det forventede negative afkast ved produktet, er i denne forbindelse en vigtig skadekilde, og dette gælder for alle binære optioner. I modsætning til finansielle investeringer er kontrakterne typisk meget kortsigtede og giver ikke mulighed for at tage del i værdistigningen af det underliggende instrument. I modsætning til traditionelle optioner, som ofte anvendes til afdækning, giver binære optioner en fast udbetaling, hvis en bestemt hændelse indtræffer. Omvendt er betalingen ved en typisk option knyttet til ændringen i pris på det underliggende instrument, når optionen er »in-the-money« (dvs. at betalingen er variabel). Denne iboende egenskab ved produktet begrænser produktets værdi som afdækningsværktøj, hvorimod andre former for optioner har været anvendt til at udglatte eller begrænse prisen på et aktiv, som et firma eller en investor direkte er eksponeret for.
- (82) Binære optioners sædvanligvis korte sigte giver desuden investor mulighed for at udføre en række af handler. Dette kombineret med det negative forventede afkast fører til en øget sandsynlighed for, at en investor samlet set taber penge, jo flere handler der placeres. Det er en statistisk egenskab ved gentagne handler med negative forventede afkast.

⁽¹⁾ Se ESMA's Product Intervention Analysis: Measure on Binary Options, 2018.

⁽²⁾ Ibidem.

- (83) Et vigtigt træk er, at det negative forventede afkast generelt er en integreret del af en udbyders forretningsmodel, fordi det normalt er kilden til deres forventede overskud. En binær option forpligter udbyderen af den binære option til at betale investoren et fast beløb, hvis en bestemt hændelse indtræffer, dvs. at investor lider et forventet tab, for at udbyderen kan få det forventede overskud. Derudover er det også muligt, at udbydere vil pålægge yderligere gebyrer.
- (84) Navnlig for binære optioner, der tilbydes med prisfastsættelse af købs- og salgspris, kan denne type prisfastsættelse ikke forbedre investorens forventede afkast, eftersom udbyderen skal tilbyde en prisfastsættelse, der giver vedkommende mulighed for at generere det forventede overskud. I det omfang investorer udtræder af positioner før udløb, er det forventede afkast lavere, end hvis de fastholder positionen indtil udløb. Omfanget af dette stigende forventede tab vil variere fra en udbyder til en anden og fra sag til sag, men den forventede værdi for en investor, der antydes af prisfastsættelsen af købs- og salgspris, må normalt være negativ, ligesom et produkts oprindelige pris vil antyde et negativt forventet afkast til investor.
- (85) Den kombinerede virkning viser et vigtigt element ved binære optioner, der skyldes de negative forventede afkast: Hvis en detailkunde foretager mange investeringer, eller hvis mange investorer hver især foretager en enkelt investering, er sandsynligheden for samlet at generere et overskud meget lav.
- (86) Analysen af distributionen af afkast for binære optioner svarer til data fra kompetente nationale myndigheder, der fremhæver omfanget af detailkunders høje risiko for at tabe en væsentlig del af (ofte hele) deres investering og det negative forventede afkast. Disse egenskaber kombineres desuden med den overordnede kompleksitet og mangel på gennemsigtighed af produkttegenskaberne ved binære optioner, dårlige markedsførings- og distributionsmetoder samt naturlige interessekonflikter. Der er ingen tilsvarende fordele til at kompensere for dette. Sammenlagt udgør disse aspekter en stor kilde til skader for nuværende og potentielle detailkunder.
- (87) En væsentlig årsag til, at den finansielle sektor i høj grad er reguleret, er, at den varetager vigtige overordnede interesser og mål. I denne forbindelse skal der lægges særlig vægt på beskyttelse af detailkunder. Markedsføring, distribution eller salg af et investeringsprodukt forudsætter, at et produkt er i stand til, eller i det mindste har potentiale til, at varetage disse overordnede interesser og mål, og at det ikke på en uforholdsmæssig måde bringer behovet for at sikre et minimum af investorbeskyttelse i fare.
- (88) ESMA har nået grænsen for effektiviteten af sine ikkebindende redskaber på dette område. ESMA anerkender i denne forbindelse, og navnlig for så vidt angår produktstyring, at principperne om produktstyring allerede er en del af tilsynskulturen for finansielle tjenesteydelser i EU. I november 2013 udsendte de europæiske tilsynsmyndigheder (»ESA'erne«) en fælles holdning om »Manufacturers' Product Oversight and Governance Processes«, der fastslår de principper på højt niveau, som finder anvendelse på overvågnings- og forvaltningsprocesser for finansielle instrumenter ⁽¹⁾. I februar 2014 udsendte ESMA en udtalelse om »MiFID-metoder til selskaber, der sælger komplekse finansielle produkter« ⁽²⁾ og i marts 2014 udstedte den en udtalelse om »Structured Retail Products — Good practices for product governance arrangements« ⁽³⁾. Fra marts 2007 er der i Det Forenede Kongerige desuden udsendt en vejledning med principper om produktforvaltning ⁽⁴⁾.
- (89) På trods af disse tilsynsprincipper og de lovgivningsmæssige krav, der er beskrevet i denne afgørelse, er de skader, som detailkunder lider i forbindelse med markedsføring, distribution eller salg af binære produkter, løbende blevet større i løbet af de seneste år.
- (90) ESMA mener derfor, at interventionsforanstaltninger til at forbyde markedsføring, distribution eller salg til detailkunder af alle former for binære optioner (uanset om de handles på en markedsplads eller ikke) skal være hensigtsmæssige til at afhjælpe risiciene forbundet med investorbeskyttelse. Det bør nævnes, at detailkunder vil kunne erhverve lignende produkter inden for spil, hvor disse produkter er tilladt i overensstemmelse med den relevante gældende lovgivning.

⁽¹⁾ Fælles holdning om »Manufacturers' Product Oversight and Governance Processes« (JC-2013-77).

⁽²⁾ Udtalelse om MiFID-metoder til selskaber, der sælger komplekse finansielle produkter af 7. februar 2014 (ESMA/2014/146). Denne udtalelse omfattede navnlig henvisninger til CFD'er og binære produkter.

⁽³⁾ Udtalelse om »Structured Retail Products — Good practices for product governance arrangements« af 27. marts 2014 (ESMA/2014/332).

⁽⁴⁾ *The Responsibilities of Providers and Distributors for the Fair Treatment of Customers*. Kan findes på: https://www.handbook.fca.org.uk/handbook/document/RPPD_FCA_20130401.pdf. Vejledningen er knyttet til Det Forenede Kongeriges forretningsprincipper. Kan findes på: https://www.handbook.fca.org.uk/handbook/document/rppd/RPPD_Full_20180103.pdf.

- (91) Mindre restriktive foranstaltninger har været overvejet, som f.eks. pligt til at sælge og distribuere disse produkter via rådgivningstjenester. På grund af produkternes egenskaber er de dog uegnede for detailkunder. En sådan foranstaltning vil således medføre en ad hoc-vurdering, som vil være en byrde for udbydere og kompetente nationale myndigheder, og resultatet af en sådan foranstaltning ville ikke, på grund af produkternes egenskaber, være væsentligt forskellig fra resultaterne af de foranstaltninger, der foreslås i denne afgørelse. En anden foranstaltning, der blev overvejet, er at fastsætte en minimumsvarighed for binære optioner. De primære problemer med hensyn til dette produkt vil dog ikke blive løst af en sådan foranstaltning. Især produktets prisfastsættelsesstruktur betyder, at investorer i gennemsnit vil få negative forventede afkast uden at få nogen fordele, der klart kompenserer for dette forhold (f.eks. afdækningsfunktionen ved traditionelle optioner).
- (92) ESMA har også overvejet fordelene ved strengere foranstaltninger, navnlig en udvidelse af forbuddet mod markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til også ikkedetailkunder. På nuværende tidspunkt er der ikke noget, der tyder på, at investeringsselskaber, der handler med disse produkter, henvender sig til ikkedetailkunder. Binære optioner vil derfor fortsat være tilgængelige for kunder, der er kategoriseret som professionelle kunder og kvalificerede modparter, som under alle omstændigheder er bedre i stand til at vurdere de tekniske karakteristika ved finansielle produkter. Denne gruppe af kunder omfatter også de detailkunder, som har tilstrækkelig kendskab og erfaringer til at anmode om at blive kategoriseret som professionelle kunder.
- (93) ESMA er opmærksom på, at der vil være økonomiske konsekvenser for udbydere, og at der vil være omkostninger forbundet med at rette deres virksomhed mod og informere deres kunder om andre finansielle instrumenter og produkter.
- (94) ESMA er imidlertid af den holdning, at følgende fordele ved at løse det beskrevne problem med investorbeskyttelse opvejer de eventuelt negative virkninger af foranstaltningerne:
- i) lavere risiko for forkert salg og de dertil knyttede økonomiske virkninger, hvilket er en stor fordel for detailkunder og for de finansielle markeder som helhed
 - ii) mindre risici forbundet med regel- eller tilsynsarbitrage på tværs af forskellige enheder og jurisdiktioner
 - iii) genoprettelse af detailkunders tillid til finansielle markeder.
- (95) ESMA's foranstaltning vil træde i kraft én måned efter offentliggørelsen af denne afgørelse i *Den Europæiske Unions Tidende* (EUT). Dette indbefatter en varselsperiode på én måned efter den officielle offentliggørelse, hvilket har til formål at opveje detailkunders interesse i en umiddelbar afhjælpning af den skade, der skyldes den aktuelle handel med binære optioner, og behovet for at give relevante markedsdeltagere tilstrækkelig tid til at organisere sig og ændre deres forretningsmodeller på en ordentlig måde.

6. FORANSTALTNINGERNE MEDFØRER IKKE RISIKO FOR REGELARBITRAGE (ARTIKEL 40, STK. 3, LITRA b), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (96) I lyset af karakteren af de påpegede risici samt antallet og typen af berørte investorer samt de nationale foranstaltninger, der er foreslået af en række medlemsstater, sikrer ESMA's foranstaltning en fælles minimumsindsats i hele EU. ESMA har også overvejet risikoen for, at udbydere, der i øjeblikket tilbyder binære optioner, vil forsøge at tilbyde produkter med sammenlignelige egenskaber. ESMA og de kompetente nationale myndigheder vil også føre nøje tilsyn med, om der opstår sådanne nye distributionstendenser, der har lignende skadelige virkninger for detailkunder, og om udbydere af binære optioner på nogen måde forsøger at omgå disse interventionsforanstaltninger, og myndighederne vil gøre, hvad der er nødvendigt.
- (97) ESMA's midlertidige interventionsforanstaltninger gælder desuden alle udbydere af binære optioner og alle andre personer, der bevidst eller forsætligt bidrager til at krænke de foranstaltninger, der hører under anvendelsesområdet for forordning (EU) nr. 600/2014. Omfanget af de enheder, der hører under artikel 40 i den forordning, for så vidt angår fondsforvaltningsselskaber skal i sidste ende løses på lovgivningsmæssigt plan. For at forbedre retssikkerheden⁽¹⁾ har ESMA dog overvejet omfanget af regelarbitrage. ESMA har afgjort, at anvendelsesområdet af de foreslåede foranstaltninger i lyset af de skadelige virkninger for investor, som fremgår af ovenstående, er tilstrækkeligt bredt, og at foranstaltningerne således kan løse det væsentlige problem med hensyn til investorbeskyttelse, der skyldes markedsføring, distribution eller salg af binære optioner.

⁽¹⁾ ESMA har understreget risikoen ved regelarbitrage i sin udtalelse om »Impact of the exclusion of fund management companies from the scope of the MiFIR Intervention Powers« af 12. januar 2017 ((ESMA 50-1215332076-23), hvor den udtrykte bekymringer over risikoen for regelarbitrage og den eventuelle nedsatte virkning af fremtidige interventionsforanstaltninger på grund af undtagelsen af visse enheder fra anvendelsesområdet af de relevante foranstaltninger (investeringsinstitutter, der administreres af et administrationselskab, og forvaltere af alternative investeringsfonde). Kommissionen har fremsat ændringsforslag for at styrke retssikkerheden på dette område ved at ændre forordning (EU) nr. 600/2014 (COM(2017) 536/948972).

7. HØRING OG UNDERRETNING (ARTIKEL 40, STK. 3, LITRA c), OG STK. 4, I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (98) Eftersom de foreslåede foranstaltninger i begrænset omfang kan berøre landbrugsråvarederivater, har ESMA rådført sig med offentlige organer med ansvar for overvågning, forvaltning og regulering af fysiske landbrugsmarkeder i henhold til Rådets forordning (EF) nr. 1234/2007 ⁽¹⁾. ESMA har modtaget svar fra Bundesministerium für Ernährung und Landwirtschaft (Tyskland), landbrugsministeriet (Letland) og ministeriet for land- og skovbrug (Finland). Disse respondenter er ikke kommet med nogen indvendinger mod vedtagelsen af de foreslåede foranstaltninger.
- (99) ESMA har underrettet de kompetente nationale myndigheder om forslaget til denne afgørelse —

VEDTAGET DENNE AFGØRELSE

Artikel 1

Midlertidigt forbud mod binære optioner for så vidt angår detailkunder

1. Markedsføring, distribution eller salg af binære optioner til detailkunder er forbudt.
2. For så vidt angår stk. 1 er en binær option, uanset om den handles på en markedsplads, et derivat, som opfylder følgende betingelser:
 - a) den skal afregnes kontant, eller den kan afregnes kontant, hvis en af parterne ønsker det af anden grund end misligholdelse eller anden årsag til opsigelse
 - b) den kan kun betales ved afvikling eller udløb
 - c) betaling er begrænset til:
 - i) et fast beløb fastsat på forhånd eller nul, hvis derivatets underliggende instrument opfylder en eller flere betingelser, der er fastlagt på forhånd, og
 - ii) et fast beløb fastsat på forhånd eller nul, hvis derivatets underliggende instrument ikke opfylder en eller flere betingelser, der er fastlagt på forhånd.

Artikel 2

Forbud mod deltagelse i omgåelse

Det er forbudt bevidst eller forsætligt at deltage i aktiviteter, som har til formål at omgå kravene i artikel 1, herunder ved at optræde som stedfortræder for udbyderen af binære optioner.

Artikel 3

Ikrafttræden og anvendelse

1. Denne afgørelse træder i kraft dagen efter offentliggørelsen i *Den Europæiske Unions Tidende*.
2. Afgørelsen finder anvendelse fra 2. juli 2018 i en periode på tre måneder.

Udfærdiget i Paris, den 22. maj 2018.

På tilsynsrådets vegne
Steven MAIJOOR
Formand

⁽¹⁾ Rådets forordning (EF) nr. 1234/2007 af 22. oktober 2007 om en fælles markedsordning for landbrugsprodukter og om særlige bestemmelser for visse landbrugsprodukter (fusionsmarkedsordningen) (EUT L 299 af 16.11.2007, s. 1).

**DEN EUROPÆISKE VÆRDIPAPIR- OG MARKEDSTILSYNSMYNDIGHEDS AFGØRELSE (EU)
2018/796****af 22. maj 2018****om midlertidigt at begrænse differencekontrakter i EU i overensstemmelse med artikel 40
i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014**

DEN EUROPÆISKE VÆRDIPAPIR- OG MARKEDSTILSYNSMYNDIGHEDS TILSYNSRÅD HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde,

under henvisning til 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⁾, særlig artikel 9, stk. 5, artikel 43, stk. 2 og artikel 44, stk. 1,under henvisning til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 af 15. maj 2014 om markeder for finansielle instrumenter og om ændring af forordning (EU) nr. 648/2012 ⁽²⁾, særlig artikel 40,under henvisning til Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/567 af 18. maj 2016 om supplerings af Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 med hensyn til definitioner, gennemsigtighed, porteføljekompression og tilsynsforanstaltninger vedrørende produktintervention og stillinger ⁽³⁾, særlig artikel 19, og

ud fra følgende betragtninger:

1. INTRODUKTION

- (1) I de senere år har Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed (ESMA) og flere nationale kompetente myndigheder observeret en hurtig stigning i markedsføring, distribution eller salg af differencekontrakter (CFD'er) til detailkunder i hele EU. CFD'er er i sig selv risikable og komplekse produkter og handles ofte spekulativt. ESMA og de kompetente nationale myndigheder har også registreret, at tilbuddet af dem til detailkunder i stadig højere grad er karakteriseret af aggressive markedsføringsmetoder samt mangel på gennemsigtig information, som ikke giver detailkunder mulighed for at forstå de underliggende risici ved disse produkter. ESMA og kompetente nationale myndigheder har udtrykt vidtrækkende bekymringer om det stigende antal detailkunder, der handler med disse produkter og taber deres penge. Disse bekymringer støttes også af de mange klager, der modtages fra detailkunder fra hele EU, der har lidt væsentlig skade i forbindelse med CFD-handel.
- (2) Disse væsentlige problemer vedrørende investorbeskyttelse har fået ESMA til at træffe en række ikkebindende tiltag. Fra og med juni 2015 har ESMA koordineret arbejdet i en fælles gruppe, der er oprettet for at tackle spørgsmål vedrørende en række udbydere i Cypern, der tilbyder CFD'er, binære optioner og andre spekulative produkter til detailkunder på tværs af grænserne i hele EU ⁽⁴⁾. Desuden har ESMA siden juli 2015 koordineret en arbejdsgruppe bestående af ESMA og kompetente nationale myndigheder, hvis arbejde sigter mod at overvåge tilbuddet om CFD'er og binære optioner på detailmarkedet for massemarkeder samt at fremme ensartede tilsynsmetoder på dette område i hele EU. ESMA har også fremmet tilsynskonvergens i Unionen med hensyn til tilbuddet af CFD'er til detailkunder gennem afgivelse af en udtalelse ⁽⁵⁾ samt en række spørgsmål og svar (Q&A'er) ⁽⁶⁾ i henhold til artikel 29 i forordning (EU) nr. 1095/2010. Endelig har ESMA offentliggjort

⁽¹⁾ EUT L 331 af 15.12.2010, s. 84.

⁽²⁾ EUT L 173 af 12.6.2014, s. 84.

⁽³⁾ EUT L 87 af 31.3.2017, s. 90.

⁽⁴⁾ Den fælles gruppe består af repræsentanten for Cyprus Securities and Exchange Commission (CY-CySEC) (Cyperns værdipapir- og børskommission), den cypriotiske kompetente nationale myndighed samt repræsentanter for otte kompetente nationale myndigheder, hvis jurisdiktioner er blevet påvirket af de ydelser, der ydes af de Cypernbaserede udbydere. Arbejdet i den fælles gruppe udmøntede sig i en handlingsplan, der skal gennemføres af CY-CySEC, og som blandt andet omfatter udvidede undersøgelser af udbydere af CFD'er samt tematiske gennemgange af en stikprøve af selskaber, der er godkendt af CY-CySEC.

⁽⁵⁾ Udtalelse om MIFID-praksis for selskaber, der sælger komplekse finansielle produkter (ESMA/2014/146).

⁽⁶⁾ Spørgsmål og svar (Q&A'er) vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til detailkunder i henhold til MiFID (ESMA-35-36-794). Spørgsmålene og svarene blev sidst opdateret den 31. marts 2017.

advarsler ⁽¹⁾), hvori myndigheden fremhævede sine bekymringer med hensyn til risiciene i forbindelse med det ukontrollerede tilbud om blandt andet CFD'er og binære optioner til detailkunder. Selv om disse tiltag havde nogle positive virkninger ⁽²⁾, mener ESMA, at de væsentlige investorbeskyttelsesproblemer fortsat eksisterer.

- (3) Den 18. januar 2018 udsendte ESMA en opfordring til indsendelse af dokumentation om de potentielle produktinterventionsforanstaltninger for markedsføring, distribution eller salg af CFD'er og binære optioner til detailkunder ⁽³⁾ (opfordringen til indsendelse af dokumentation). Opfordringen til indsendelse af dokumentation løb frem til den 5. februar 2018. ESMA modtog næsten 18 500 ⁽⁴⁾ svar. Blandt disse svar kom 82 fra udbydere, erhvervssammenslutninger, fondsbørser og mæglere, der arbejder inden for CFD'er og binære optioner, 10 kom fra forbrugerrepræsentanter, og resten af svarene kom fra enkeltpersoner. Langt størstedelen af svarene fra enkeltpersoner blev formidlet og kanaliseret via CFD-udbydere og/eller udbydere af binære optioner. Opfordringen til indsendelse af dokumentation viste generel bekymring blandt den første kategori af respondenter, og især produktudbydere, over den nedgang i indtægter, som de foreslåede foranstaltninger kan medføre, samt over omkostningerne i forbindelse med gennemførelsen heraf. Der blev desuden givet udtryk for bekymringer blandt et stort antal individuelle respondenter, især over at de foreslåede gearingslofter var for lave.
- (4) ESMA har nøje overvejet disse problemer. Efter at have afbalanceret dem i forhold til de væsentlige problemer vedrørende investorbeskyttelse, som blev yderligere bekræftet af svarene fra forbrugerrepræsentanter og enkeltpersoner til støtte for de foreslåede foranstaltninger og opfordringer til strengere foranstaltninger, anser ESMA det imidlertid for nødvendigt at indføre en midlertidig begrænsning af markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder i overensstemmelse med artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014.
- (5) En foranstaltning, der indføres i henhold til artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014, skal revideres med passende mellemrum og mindst hver tredje måned. Under revisionen af denne foranstaltning vil ESMA behandle alle undvigende metoder, der eventuelt fremkommer. Hvis foranstaltningen ikke fornyes efter tre måneder, udløber den.
- (6) For at undgå tvivl har de udtryk, der anvendes i denne afgørelse, samme betydning som i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU ⁽⁵⁾ og forordning (EU) nr. 600/2014, herunder definitionen af derivater.
- (7) ESMA's midlertidige begrænsning opfylder betingelserne i artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014 af de grunde, der forklares nedenfor.

**2. BESKRIVELSE AF CFD-DETAILMARKEDET OG EKSISTENSEN AF ET VÆSENTLIGT PROBLEM
MED HENSYN TIL INVESTORBESKYTTELSE (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA a), I FORORDNING (EU)
Nr. 600/2014)**

- (8) Denne afgørelse vedrører CFD'er, der er kontant afviklede derivatkontrakter, hvis formål er at give indehaveren en eksponering, der kan være lang eller kort, for udsving i pris, niveau eller værdi af et underliggende instrument. Disse CFD'er omfatter, bl.a., rullende spotforexprodukter og finansielle spread bets. Denne afgørelse vedrører ikke optioner, futures, swaps og fremtidige renteaftaler.
- (9) Nogle respondenter til opfordringen til indsendelse af dokumentation anmodede om yderligere præcisering af foranstaltningens omfang. Nogle af respondenterne foreslog, at ESMA's definition på CFD'er i opfordringen til indsendelse af dokumentation udtrykkeligt ekskluderede securitiserede derivater fra foranstaltningens anvendelsesområde, mens andre nævnte lighederne mellem CFD'er og andre investeringsprodukter og blev bedt om at anvende de samme foranstaltninger.

⁽¹⁾ ESMA og EBA's investoradvarsel om »differencekontrakter (CFD'er)« af 28. februar 2013 (tilgængelig på: <https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2015/11/2013-267.pdf>), ESMA's investoradvarsel om risiciene ved investering i komplekse produkter af 7. februar 2014 (tilgængelig på: https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2015/11/investor_warning_-_complex_products_20140207_-_en_0.pdf), og ESMA's advarsel om CFD'er, binære optioner og andre spekulative produkter af 25. juli 2016 (tilgængelig på: https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/2016-1166_warning_on_cfds_binary_options_and_other_speculative_products_0.pdf).

⁽²⁾ F.eks. har arbejdet i den fælles gruppe ført til, at CY-CySEC vedtog en række håndhævelsesforanstaltninger med henblik på at øge overholdelsen blandt investeringsselskaber, der tilbyder spekulative produkter som CFD'er.

⁽³⁾ Opfordringen til indsendelse af dokumentation for potentielle produktinterventionsforanstaltninger vedrørende differencekontrakter og binære optioner for detailkunder (ESMA35-43-904).

⁽⁴⁾ Antallet af respondenter er lavere end dette tal, da ESMA også modtog i) flere svar fra de samme respondenter (f.eks. et svar på hver af de foreslåede begrænsninger for CFD'er i en separat e-mail) og ii) gentagne svar fra de samme respondenter.

⁽⁵⁾ 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 (EUT L 173 af 12.6.2014, s. 349).

- (10) ESMA bekræfter, at kun CFD'er er omfattet af denne afgørelse. Opsatte tegningsretsbeviser og turbocertifikater er ikke omfattet. ESMA erkender, at der er ligheder mellem CFD'er og opsatte tegningsretsbeviser og turbocertifikater, men produkterne er også forskellige i forskellige henseender. ESMA vil nøje overvåge, om lignende skadelige konsekvenser for detailkunder udvikler sig på paneuropæisk basis og vil reagere om nødvendigt. Securitiserede derivater, der er CFD'er, er ikke udtrykkeligt udelukket fra definitionen på CFD'er. Selv om ESMA ikke er opmærksom på securitiserede CFD'er på dette stadium, ændrer indpakningen af en sikkerhed og omsætningen på et handelssted ikke de centrale karakteristika ved en CFD. Hvis sådanne produkter skulle lanceres, ville disse produkter være omfattet af denne afgørelse.
- (11) CFD'er, der tilbyder gearet eksponering for pris-, niveau- eller værdiændringer i underliggende aktivklasser, har eksisteret som et spekulativt kortfristet investeringsprodukt, der leveres til en nichekundebase i nogle jurisdiktioner i flere år. Men i de seneste år har et stort antal kompetente nationale myndigheder rejst bekymring over den udvidede fordeling af CFD'er til et massemarked, på trods af at disse produkter er komplekse og uhensigtsmæssige for de fleste detailkunder. På baggrund af oplysninger fra en række kompetente nationale myndigheder har ESMA også observeret en stigning i gearingsniveauet, der tilbydes i sådanne produkter til detailkunder og i niveauet af kundernes tab som følge af investering i disse produkter ⁽¹⁾. Disse forhold forstærkes af ofte aggressive markedsføringsteknikker og uhensigtsmæssige praksis fra udbydere, der markedsfører, distribuerer eller sælger CFD'er, såsom udbud af betalinger, monetære eller ikke-monetære fordele eller ved ukorrekte oplysninger om risici.
- (12) Disse forhold har fundet sted i flere jurisdiktioner, hvor størstedelen af detailkunder i disse jurisdiktioner typisk taber penge som det fremgår af en række kompetente nationale myndigheder ⁽²⁾. I et forsøg på at imødegå disse forhold og nogle nationale tilsynsmyndigheder foranstaltninger på dette område ⁽³⁾. I lyset af bl.a. de grænseoverskridende karakteristika af disse aktiviteter er ESMA's midlertidige begrænsning det mest hensigtsmæssige og effektive redskab til at imødegå de betydelige investorbeskyttelseshensyn og sikre et fælles minimumsniveau for investorbeskyttelse i hele EU i overensstemmelse med betingelserne i artikel 40 i forordning (EU) nr. 600/2014.
- (13) I henhold til den betingelse, der henvises til i artikel 40, stk. 2, litra a), i forordning (EU) nr. 600/2014, skal der blandt andet være væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse. For at afgøre, om der foreligger væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse, har ESMA vurderet relevansen af de kriterier og faktorer, der er anført i artikel 19, stk. 2, i delegeret forordning (EU) 2017/567. Efter overvejelse af de relevante kriterier og faktorer har ESMA konkluderet, at der foreligger væsentlige problemer med hensyn til investorbeskyttelse, af følgende årsager.

2.1. Graden af CFD'ers kompleksitet og gennemsigtighed

- (14) CFD'er er komplekse produkter ⁽⁴⁾, som typisk ikke handles på et handelssted. Prissætningen, handelsvilkårene og afregningen af sådanne produkter er ikke standardiseret, hvilket svækker detailkundernes evne til at forstå produktets betingelser. Derudover kræver CFD-udbydere ofte af kunderne, at de anerkender, at de referencepriser, der anvendes til at bestemme værdien af en CFD, kan afvige fra den pris, der er tilgængelig på det respektive marked, hvor det underliggende instrument handles, hvilket gør det vanskeligt for detailkunder at kontrollere og kontrollere nøjagtigheden af de modtagne priser fra udbyderen.
- (15) De omkostninger og gebyrer, der gælder for handel med CFD'er, er komplekse og mangler gennemsigtighed for detailkunder. I særdeleshed finder detailkunder det svært at forstå og vurdere en CFD's forventede ydeevne, også under hensyntagen til den kompleksitet, der opstår som følge af transaktionsgebyrers indvirkning på sådanne resultater. Transaktionsgebyrer i CFD'er anvendes normalt på den fulde nominelle værdi af handelen, og investorerne påfører derfor højere transaktionsgebyrer i forhold til deres investerede midler ved højere gearingsniveauer. Transaktionsgebyrer trækkes normalt fra initialmarginen, der er deponeret af en kunde, og høj

⁽¹⁾ Se betragtning 35.

⁽²⁾ Se betragtning 35.

⁽³⁾ Se betragtning 73 og 75.

⁽⁴⁾ CFD'er opfylder ikke kriterierne for ikkekomplekse finansielle instrumenter i overensstemmelse med den kombinerede læsning af artikel 25, stk. 4, i direktiv 2014/65/EU og artikel 57 i 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 direktiv (EUT L 87 af 31.3.2017, s. 1).

gearing kan føre til en situation, hvor kunden i øjeblikket åbner en CFD, observerer et betydeligt tab på deres handelskonto, der skyldes anvendelse af høje transaktionsgebyrer. Da transaktionsgebyrer med højere gearing vil ødelægge mere af kundens initialmargen, vil kunderne blive forpligtet til at tjene flere penge fra handelen selv for at opnå et overskud. Dette sænker kundens chancer for at realisere et overskud ud over transaktionsgebyrer, hvor kunderne udsættes for større risiko for tab.

- (16) Derudover kan transaktionsgebyrer, spreads og diverse andre finansieringsomkostninger og gebyrer anvendes ⁽¹⁾. Disse omfatter provisioner (en generel provision eller en provision for hver handel, eller om åbning og lukning af en CFD-konto) og/eller kontoadministrationsgebyrer. Finansieringsgebyrer anvendes normalt også for at holde en CFD åben, såsom daglige eller overnatningsgebyrer, hvortil en mark-up også kan tilføjes. Antallet af og kompleksiteten af de forskellige omkostninger og afgifter og deres indvirkning på kundernes handelspræstation bidrager til manglen på tilstrækkelig gennemsigtighed i forhold til CFD' for at gøre det muligt for en detailkunde at træffe en velinformeret investeringsbeslutning.
- (17) En anden kompleksitet stammer fra brugen af stop loss-ordrer. Denne produktfunktion kan give detailkunder det vildledende indtryk af, at en stop loss-ordre garanterer udførelse til den pris, de har fastsat (stop loss-niveauet). Stoploss ordre garanterer ikke et beskyttelsesniveau, men udløsningen af en »markedsordre«, når CFD-prisen når den pris, som kunden har sat. Følgelig kan den pris, som kunden modtager (udførselsprisen), afvige fra den pris, hvormed stop loss blev fastsat ⁽²⁾. Selv om stop loss ikke er unikt for CFD'er, øger gearing følsomheden af investorens margen over for prisbevægelser for det underliggende instrument, hvilket øger risikoen for pludselige tab og betyder, at traditionelle handelskontroller som stop loss ikke er tilstrækkelige til at håndtere problemer med hensyn til investorbeskyttelse.
- (18) En anden vigtig kompleksitet forbundet med CFD'er kan opstå fra det relevante underliggende marked. F.eks. ved FX-handel spekulerer kunder med en valuta over for en anden. Hvis ingen af disse valutaer er den valuta, som kunden bruger til at åbne en CFD-position, vil ethvert afkast, som kunden modtager, afhænge af de foranstaltninger, som kunden har taget for at vurdere bevægelsen af disse tre valutaer. Dette tyder på, at et højt niveau af viden om alle de involverede valutaer er nødvendig for at kunne navigere rundt i kompleksiteten i en sådan valutahandel. Detailkunder har normalt ikke en sådan viden.
- (19) CFD'er med kryptovaluta som underliggende giver anledning til særskilte og væsentlige bekymringer. Kryptovalutaer er en relativt umoden aktivklasse, der udgør store risici for investorer. ESMA og andre regulerende myndigheder har gentagne gange advaret ⁽³⁾ om de risici, der er forbundet med at investere i kryptovalutaer. For CFD'er med kryptovalutaer er mange af disse forhold til stede. Dette skyldes, at detailkunder typisk ikke forstår de risici, der er forbundet med at spekulere på en ekstremt volatil og relativt umoden aktivklasse, som forværres af handel på margin, da det kræver, at kunderne reagerer på meget kort tid. På grund af de særlige karakteristika ved kryptovalutaer som en aktivklasse bliver foranstaltningerne i denne afgørelse nøje overvåget og revideret, hvis det skønnes nødvendigt.
- (20) Det høje niveau af kompleksitet, ringe grad af gennemsigtighed, risikoen og typen af det underliggende instrument bekræfter, at der er en betydelig investorbeskyttelsesbekymring for disse CFD'er.

⁽¹⁾ Et spread, der er citeret af en CFD-udbyder til detailkunder, kan omfatte en mark-up af de markedspriser, som udbyderen indhenter fra en ekstern kilde, som f.eks. en likviditetsudbyder.

⁽²⁾ Se også artikel 19, stk. 2, litra d), i delegeret forordning (EU) 2017/567, og især den sidste underfaktor heri, dvs. brugen af blandt andet terminologi, der antyder et højere sikkerhedsniveau end hvad, der faktisk er muligt eller sandsynligt.

⁽³⁾ Se f.eks. den fælles advarsel fra ESMA, EBA og EIOPA om virtuelle valutaer. Tilgængelig på: https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/esma50-164-1284_joint_esas_warning_on_virtual_currencies.pdf, EBA advarsel fra 2013. Tilgængelig på: <https://www.eba.europa.eu/documents/10180/598344/EBA+Warning+on+Virtual+Currencies.pdf>, og se IOSCOs hjemmeside for at få et overblik over regulatorens advarsler om virtuelle valutaer og Initial Coin Offering (ICO). Tilgængelig på: <http://www.iosco.org/publications/?subsection=ico-statements>.

2.2. De særlige træk eller komponenter i CFD'er

- (21) Hovedfunktionen ved CFD'er er deres evne til at fungere på gearing. Generelt kan gearing øge det mulige overskud for kunderne, men det kan også øge de mulige tab. Kompetente nationale myndigheder har bemærket, at gearingsniveauer, der anvendes til CFD'er i hele EU, varierer fra 3:1 til 500:1 ⁽¹⁾. For så vidt angår detailkunder kan anvendelsen af gearing øge sandsynligheden for større tab i større grad end sandsynligheden for en større gevinst af de grunde, der er angivet nedenfor.
- (22) Leverage påvirker en investerings præstationer ved at øge virkningen af transaktionsgebyrer afholdt af detailkunder ⁽²⁾.
- (23) En anden risiko i forbindelse med handel med gearingsprodukter er knyttet til interaktionen mellem høj gearing og udøvelsen af automatisk margin-close-out. Under almindeligt anvendte kontraktvilkår gives CFD-udbydere skønsbeføjelsen til at lukke en kundes konto, når kundens netto egenkapital når en bestemt procentdel af initialmarginen, som kunden skal betale for at åbne en CFD-position(er) ⁽³⁾.
- (24) Samspillet mellem høj gearing og automatisk margin-close-out er, at det øger sandsynligheden for, at en kundes position automatisk lukkes af CFD-udbyderen på kort tid, eller at en klient skal indsætte yderligere margin i håb om at vende en tabt position. Høj gearing øger sandsynligheden for, at klienten ikke har tilstrækkelig margin til at understøtte deres åbne CFD'er ved at gøre klientens position(er) følsom over for små udsving i prisen på det underliggende instrument til kundens ulempe.
- (25) ESMA bemærker, at margin close-out i markedspraksis tilsyneladende synes at have været indført af CFD-udbydere, hovedsagelig for at gøre det lettere for kunderne at klare engagementer og udbyderens kreditrisiko ved at lukke en kundes position, før kunden ikke havde tilstrækkelige midler til at dække sin nuværende eksponering. Automatisk margin close-out giver også en grad af beskyttelse for kunderne, da det reducerer, men eliminerer ikke risikoen for, at kunden (især ved højt gearingsniveau) taber helt eller mere end deres initialmargin.
- (26) Nogle kompetente nationale myndigheder rapporterede til ESMA ⁽⁴⁾, at det niveau, hvormed automatisk margin close-out bliver anvendt, er inkonsekvent på tværs af CFD-udbydere ⁽⁵⁾. CFD-udbydere med kunder, som typisk handler med lavere værdibestemmelser, og som typisk fungerer som direkte modpart til kundernes handler, har tidligere indstillet marginal close-out mellem 0 og 30 % af den initialmargin, der kræves. Ved at rydde kundens midler til tæt på 0 stiller udbyderen kunden i en øget risiko for at tabe flere penge, end denne har investeret. Nogle kompetente nationale myndigheder bemærker også, at det er standardmarkedspraksis at anvende margin close-out på per konto basis ⁽⁶⁾. Dette betyder, at minimumskrav til margin anvendes, baseret på den kombinerede margin, der kræves for alle en kundes åbne positioner forbundet med CFD-kontoen, herunder på tværs af forskellige aktivklasser. Dette giver mulighed for lønsomme positioner til at kompensere for at miste positioner på tværs af kundens konto.

⁽¹⁾ Den Finansielle Adfærdsmyndighed (UK-FCA), NCA i Det Forenede Kongerige, har noteret gearingsniveauer på 200:1 for mindre positionsstørrelser. Desuden har UK-FCA også observeret, at 200:1 er den typiske gearing i »store« valutaer, men 500:1 og lejlighedsvis højere er tilgængelig fra udbydere rettet mod mindre detailkunder. L'Autorité des marchés financiers (FR-AMF), den franske NCA, har observeret gearing på op til 400:1 for de mest likvide valutapar. Irlands centralbank (IE-CBI), den irske NCA, har observeret gearing på op til 400:1. Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (DE-BaFin), den tyske NCA, fremhævede en konkret sag i Tyskland for et selskab med en gearing på 400:1 uden marginindkald. Commissione Nazionale per le Società e la Borsa (IT-CONSOB), den italienske NCA, og den bulgarske NCA, Комисията за финансов надзор (BG-FSC), har observeret gearing på op til 500:1.

⁽²⁾ Se betragtning 15.

⁽³⁾ Det er imidlertid også markedspraksis for CFD-udbydere at indstille et margenopkaldsniveau, der er højere end margin close-out-niveauet, og som giver kunden mulighed for at indsende yderligere margin for at understøtte deres handel. Kunden kan vælge at gøre det med risiko for at tabe flere penge. Hvis en udbyder f.eks. indstiller marginalopkaldsniveauet til 70 % af en initialmargin på 100, vil kunden blive bedt om at placere flere penge på handelskontoen, når saldoen falder til 70 eller lavere.

⁽⁴⁾ ESMA og kompetente nationale myndigheder har delt information, herunder i en diskussion, i forbindelse med udbud af CFD'er i hele EU.

⁽⁵⁾ Česká národní banka (CZ-CBN), den tjekkiske NCA, har observeret, at tjekkiske CFD-udbydere normalt lukker positioner, når margin falder under 15 %. DE-BaFin og BG-FSC har observeret, at kundernes positioner ville blive lukket, når midler på en kundes konto falder mellem 30-50 % af minimumsmarginen. Kommissionen, Surveillance du Secteur Financier (LU-CSSF), den luxembourgske NCA og l'Autorité des marchés financiers (FR-AMF), den franske NCA, har bemærket, at automatiske close-outs fastsat af udbydere typisk ligger mellem 120-150 % af initialmarginen.

⁽⁶⁾ CY-CySEC og UK-FCA.

- (27) En relateret risiko for gearing er, at det sætter kunder i fare for at tabe flere penge, end de har investeret. Dette er en nøglerisiko, som detailkunder måske ikke forstår, selv på trods af skriftlige advarsler. Marginen opgivet af en klient er opført som sikkerhedsstillelse for at understøtte kundens position. Hvis prisen på det underliggende, f.eks., bevæger sig mod kundens position ud over initialmarginen ⁽¹⁾ kan kunden blive ansvarlig for tab, der overstiger midlerne på dennes CFD-handelskonto, selv efter lukningen af alle de øvrige åbne CFD positioner. Nogle kompetente nationale myndigheder har rapporteret til ESMA, at en række detailkunder tabte betydelige summer under afviklingen af den schweiziske franc i januar 2015 ⁽²⁾. Mange detailkunder var uvidende om, at de kunne tabe flere penge, end de havde investeret ⁽³⁾.
- (28) Handel med høje gearingsniveauer øger også virkningen af »gapping« i perioder med betydelig markedsvolatilitet (f.eks. Sterling flash-crash og Swiss franc de-pegging). Gapping opstår, når der er en pludselig bevægelse i prisen på det underliggende instrument. Gapping er ikke unik for CFD'er, men risikoen ved sådanne hændelser forværres ved høj gearing. Hvis gapping sker, kan kunden på den tabende side ikke lukke en åben CFD til deres foretrukne pris og kan resultere i betydelige kundetab ⁽⁴⁾ ved handel med høj gearing. I tilfælde af det schweizisk franc-shock i 2015 har dette medført, at detailkunder tabte betydeligt mere end den oprindeligt investerede sum ⁽⁵⁾.
- (29) De ofte høje gearingsniveauer, der tilbydes detailkunder, volatiliteten af visse underliggende aktiver sammen med anvendelsen af transaktionsomkostninger, der påvirker investeringens præstationer, kan medføre hurtige ændringer i kundens investeringsposition. Dette medfører, at kunden skal tage hurtige beslutninger for at styre risikoeksponeringen ved at indsætte yderligere margin for at undgå, at positionen automatisk lukkes. I sådanne tilfælde kan en høj gearing føre til store tab for detailkunder over et meget kort tidsrum og forværre risikoen for, at kunderne vil tabe mere end de midler, der er indbetalt til handel med CFD'er.
- (30) Ovennævnte faktorer bekræfter, at der er en betydelig investorbeskyttelsesbekymring for disse CFD'er.

2.3. Størrelsen af potentielle skadelige konsekvenser og graden af forskel mellem forventet afkast eller fortjeneste for investorer og risiko for tab

- (31) Følgende oplysninger fra kompetente nationale myndigheder til ESMA angiver, at antallet af detailkunder, der investerer i CFD'er, samt antallet af udbydere, der tilbyder disse produkter i hele EU, er vokset:
- i) de fleste kompetente nationale myndigheder rapporterede til ESMA, at de har observeret udbydere, der tilbyder CFD'er, til detailkunder, der er autoriseret i deres jurisdiktion ⁽⁶⁾. Næsten alle kompetente nationale myndigheder rapporterede til ESMA, at CFD-udbydere, der også arbejder i andre medlemsstater, tilbyder CFD'er i deres jurisdiktion ⁽⁷⁾. Nogle kompetente nationale myndigheder nævnte også CFD-udbydere ved hjælp af filialer eller tilknyttede agenter overfører tilbud til værtslandene ⁽⁸⁾
 - ii) Cyperns Securities and Exchange Commission (»CY-CySEC«), den cypriotiske NCA og Financial Conduct Authority (UK-FCA), UK's NCA, har rapporteret en stigning i antallet af CFD-udbydere med speciale i salg af disse produkter til detailkunder på tværs af grænserne fra 103 til 138 udbydere på Cypern og fra 117 til 143 udbydere i Det Forenede Kongerige mellem 2016 og 2017

⁽¹⁾ F.eks. med en gearing på 50:1 en prisændring på mere end 2 %.

⁽²⁾ F.eks. FR-AMF, DE-BaFin og UK-FCA.

⁽³⁾ Ifølge DE-BaFin blev »sådanne produkter (CFD'er) ... offentligt kendt først og fremmest som følge af »schweiziske franc chokket« i begyndelsen af 2015, da den schweiziske nationalbank opgav loftet på den schweiziske francs værdi over for euroen og mange CFD-investorer led store tab som følge af at skulle indbetale yderligere summer senere.« Tilgængelig på: https://www.bafin.de/SharedDocs/Veroeffentlichungen/EN/Pressemitteilung/2016/pm_161208_allgvgf_cfd_en.html.

⁽⁴⁾ Nogle respondenter til opfordringen til indsendelse af dokumentation antydede, at de tabte mere end 100 000 EUR, mens de handlede CFD'er.

⁽⁵⁾ Se et eksempel, hvor en investor tabte 280 000 EUR med en investering på kun 2 800 EUR. Tilgængelig på: https://www.bafin.de/SharedDocs/Veroeffentlichungen/EN/Pressemitteilung/2016/pm_161208_allgvgf_cfd_en.html.

⁽⁶⁾ Belgien, Cypern, Danmark, Det Forenede Kongerige, Estland, Finland, Frankrig, Grækenland, Irland, Italien, Litauen, Malta, Nederlandene, Rumænien, Slovenien, Spanien, Tjekkiet, Tyskland og Østrig samt Norge, Liechtenstein og Island.

⁽⁷⁾ AT-FMA, BE-FSMA (med nationale foranstaltninger indført for at begrænse disse produkter), CY-CySEC, CZ-CNB, DE-BaFin, DK-Finanstilsynet, EE-FSA, EL-HCMC, ES-CNMV, FI-FSA, FR-AMF, IE-CBI, IS-FME, IT-CONSOB, LI-FMA, LT-Lietuvos Bankas, MT-MFSA, NL-AFM, NO-Finanstilsynet, PT-CMVM, RO-ASF, SE-FI, SI-ATVP, UK-FCA.

⁽⁸⁾ IT-CONSOB, IE-CBI, FR-AFM og CZ-CNB.

- iii) UK-FCA, har også noteret en stigning i antallet af ansøgninger om tilladelse fra investeringsselskaber, der tilbyder CFD'er. Nyere markeder som Grækenland, Ungarn, Portugal og Slovakiet har også noteret en stigning i ansøgninger om tilladelse fra investeringsselskaber, der tilbyder CFD'er ⁽¹⁾.
- (32) Aktive klientnumre i forhold til disse produkter er flydende på grund af CFD-klientens relativt korte levetid og aktiviteternes grænseoverskridende karakter. Baseret på data indsamlet af ESMA fra en række kompetente nationale myndigheder ⁽²⁾ vurderer ESMA, at antallet af detailkunders handelsregnskaber fra EØS-baserede CFD- og binære optionsudbydere steg fra 1,5 mio. i 2015 ⁽³⁾ til ca. 2,2 mio. i 2017 ⁽⁴⁾.
- (33) Detailkundernes klagedata angiver også forbrugernes bekymringer på dette område ⁽⁵⁾.
- (34) Kompetente nationale myndigheder ⁽⁶⁾ har rapporteret til ESMA, at CFD-udbydere vil søge kunder i andre medlemsstater, da nogle nationale markeder bliver begrænset på grund af nationale foranstaltninger (f.eks. Belgien ⁽⁷⁾ og Frankrig ⁽⁸⁾).
- (35) Specifikke undersøgelser foretaget af følgende kompetente nationale myndigheder i investorernes resultater for detailkunder, der investerer i CFD'er, viser, at et flertal af detailkunder i disse medlemsstater, der investerer i disse produkter, taber penge fra handlen:
- i) CY-CySEC har foretaget en analyse af en stikprøve af detailkunderkonti (ca. 290 000 kunderkonti) hos 18 større CFD-udbydere for perioden 1. januar 2017 til 31. august 2017. Det blev konstateret, at i gennemsnit 76 % af kunderkonti led tab i den pågældende periode, mens omkring 24 % af kunderkontiene havde overskud. I gennemsnit var tabet pr. konto omkring 1 600 EUR
- ii) Comisión Nacional del Mercado de Valores (ES-CNMV), den spanske NCA, konstaterede, at ca. 82 % af detailkunderne ⁽⁹⁾ led tab samlet set i en 21 måneders periode mellem begyndelsen af 2015 og slutningen af 2016. Det gennemsnitlige tab pr. detailkunde var 4 700 EUR ⁽¹⁰⁾
- iii) Autorité des marchés financiers (FR-AMF), den franske NCA, konstaterede, at mere end 89 % af privatinvestorer tabte penge over en 4-årig periode fra 2009 til 2013, og at det gennemsnitlige tab pr. detailkunde var 10 887 EUR ⁽¹¹⁾. Desuden viste data fra FR-AMF fra Ombudsmandens kontor, at det gennemsnitlige samlede tab pr. år for klagerne af CFD'er var på 15 207 EUR i 2016. Endvidere bemærkede Ombudsmanden, at praksis for regulerede udbydere især i 2016 og 2017 blev endnu mere aggressive og mere målrettede mod investorer, der sandsynligvis ville foretage betydelige betalinger. Adskillige klager vedrørende hændelser af chikane og manipulation var fra ansøgere med betydelige opsparinger. Tallene for 2016-formidlinger før den franske Ombudsmand synes at understøtte dette, idet det gennemsnitlige beløb,
-
- ⁽¹⁾ I 2017 rapporterede Ελληνική Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς (EL-HCMC), den græske NCA, Magyar Nemzeti Bank (HU-MNB), den ungarske NCA og Národná Banka Slovenska (SK-NBS), den slovakiske NCA, til ESMA at de har observeret en stigning i antallet af ansøgninger om tilladelse til CFD-udbydere.
- ⁽²⁾ Data i 2015 indsendt af: BG-FSMA, CY-CySEC, CZ-CNB, FR-AMF, IE-CBI, IS-FME, LU-CSSF, NL-AFM, MT-MFSA, PT-CMVM, RO-ASF, UK-FCA. Data fremsendt i 2017 af: CY-CySEC, CZ-CNB, ES-CNMV, FR-AMF, IE-CBI, LU-CSSF, NL-AFM, MT-MFSA, NO-Finanstilsynet, SK-NBS, UK-FCA.
- ⁽³⁾ På grund af produktudbydernes ofte grænseoverskridende aktiviteter kan dette tal omfatte kunder fra ikke-EØS-lande. Navnlig for så vidt angår Det Forenede Kongerige er antallet af CFD-baserede kunderkonti steget fra 657 000 i 2011 til 1 051 000 i slutningen af 2016. Disse tal medtager dog »sovende« kunderkonti eller flere konti, der anvendes af samme detailkunde. Tallene fra CY-CySEC er udarbejdet på grundlag af konti åbnet hos CY-CySEC autoriserede udbydere, der tilbyder disse produkter.
- ⁽⁴⁾ For UK er dette tal ikke omfattet af ikkebritiske kunder af autoriserede UK-udbydere, som i 2016 blev anslået til ca. 400 000. I andre medlemsstater, som har indsendt data til ESMA, kan tallet omfatte kunder fra ikke-EØS-lande.
- ⁽⁵⁾ Klager vedrørende CFD'er er modtaget af AT-FMA, BE-FSMA, BG-FSC, HR-HANFA, CZ-CNB, CY-CySEC, DE-Bain, DK-Finanstilsynet, EE-Finantsinspektion, EL-HCMC, ES-CNMV, FI-Finanssivalvonta, FR-AMF, IE-CBI, IT-CONSOB, LT-Lietuvos Bankas, MT-MFSA, NL-AFM, PL-KNF, PT-CMVM, RO-ASF, SE-Finansinspektionen, SI-ATVP, UK-FCA og NO-Finanstilsynet.
- ⁽⁶⁾ F.eks. den tjekkiske nationalbank, den polske KNF og den spanske CNMV.
- ⁽⁷⁾ Tilgængelig på: <https://www.fsma.be/en/news/fsma-regulation-establishes-framework-distribution-otc-derivatives-binary-options-cfds>.
- ⁽⁸⁾ Tilgængelig på: http://www.amf-france.org/en_US/Actualites/Communiqués-de-presse/AMF/annee-2016.html?docId=workspace%3A%2F%2FSpacesStore%2Fad42eccc-9720-49da-82a8-2ddcb72fbf1d.
- ⁽⁹⁾ På tværs af en undersøgelse af 30 000 kunder, der repræsenterer ca. 100 % af detailkunderne hos CFD-udbydere, der er autoriseret af CNMV.
- ⁽¹⁰⁾ Udgivet på spansk: <http://www.cnmv.es/Portal/verDoc.axd?t=%7bf1a92bb1-5f1b-420b-b58c-122d64a1ed9a%7d>.
- ⁽¹¹⁾ Tilgængelig på: <http://www.amf-france.org/technique/multimedia%3FdocId%3Dworkspace%253A%252F%252FSpacesStore%252F9bf2caa8-1ce4-4832-85f4-4dffcace8644%26>.

der er inddrevet, stiger til 11 938 EUR og halvdelen af alle sager vedrører et beløb på over 5 000 EUR. De tab, som nogle investorer har påtaget sig, oversteg 90 000 EUR, og de kumulative tab i sager behandlet på omstændigheder, der involverer autoriserede virksomheder, oversteg 1 mio. EUR. FR-AMF fandt også, at privatinvestorer, der handler mest (efter antal handler, gennemsnitlig handelsstørrelse eller kumulativt volumen) taber mest. Det samme gælder for dem der fortsætter over tid, hvilket tyder på, at der ikke er nogen indlæringskurve

- iv) Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga (»HR-HANFA«), den kroatisk NCA, gennemførte en studie om tab-per-kunde for et kroatisk investeringsselskab, der tilbyder CFD'er til sine kunder. Undersøgelsen vurderede 267 detailkunders tab eller gevinster i handelsperioden fra januar til september 2016. HR-HANFA konstaterede, at de samlede kundetab i perioden var ca. 1 017 900 EUR, mens de samlede detailkundegevinster var ca. 420 000 EUR
- v) Central Bank of Ireland (IE-CBI), den irske NCA, gennemgik en tematisk gennemgang i 2015, hvoraf det fremgik, at 75 % af detailkunder, der handler CFD'er i 2013 og 2014, har lidt tab, idet det gennemsnitlige tab blandt disse kunder er 6 900 EUR. En opfølgingsundersøgelse af en stikprøve af de største CFD-udbydere i Irland viste, at 74 % af detailkunderne i toårsperioden fra 2015 til 2016 tabte penge med et gennemsnitligt tab på 2 700 EUR ⁽¹⁾
- vi) arbejdet i Commissione Nazionale per le Società e la Borsa (»IT-CONSOB«), den italienske NCA, der blev gennemført i 2016, har vist, at 78 % af de italienske detailkunder fra en bestemt CFD-udbyder i 2014-2015 tabte penge i at investere i CFD'er og 75 % tabte penge ved investering i rullende spotforex, hvor det gennemsnitlige tab er på 2 800 EUR. Det blev også konstateret, at der er en positiv sammenhæng mellem antallet af handler udført af detailkunder og størrelsen af de tab, der blev lidt. En efterfølgende undersøgelse foretaget for IT-CONSOB i marts 2017 for fem italienske filialer af udbydere, der opererer i CFD'er, viste, at kundernes tab i 2016 var op til 83 % med det gennemsnitlige tab pr. kunde på ca. 7 000 EUR.
- vii) Komisja Nadzoru Finansowego (»PL-KNF«), den polske NCA, gennemførte i 1. kvartal 2017 en undersøgelse ⁽²⁾ baseret på data fra 10 investeringsselskaber, der udbyder CFD'er (baseret på 130 399 kundekonti, heraf 38 691 aktive konti) og konkluderede, at 79,28 % af kunderne tabte penge i 2016. Det gennemsnitlige resultat var et tab pr. kunde på 10 060 PLN. Desuden viste en lignende undersøgelse foretaget af PL-KNF i 1. kvartal 2018 baseret på dataene fra syv investeringsselskaber, der udbød CFD'er i Polen i 2017 (177 883 kundekonti, heraf 40 209 aktive konti), at 79,69 % af kunderne tabte penge. Det gennemsnitlige resultat var et tab pr. kunde på 12 156 PLN i 2017. Procentdelen af aktive kunder ⁽³⁾, der tabte penge udgjorde 81 % (2012), 81 % (2013), 80 % (2014), 82 % (2015), 79 % (2016) og 80 % (2017)
- viii) en undersøgelse foretaget af Commission de Surveillance du Secteur Financier (»LU-CSSF«), den luxembourgske NCA, udtalte i september 2017, at fra to LU-CSSF-autoriserede udbydere, der leverer CFD'er, er de gennemsnitlige tab pr. detailkunder 4 500 EUR og ca. 1 700 EUR
- ix) en analyse foretaget af UK-FCA i 2014 på en stikprøve af ikkeanbefalede detailkundekonti fra 8 CFD-udbydere, foreslog, at 82 % af detailkunder tabte penge på disse produkter, og at det gennemsnitlige resultat var et tab på 2 200 GBP pr. detailkunde over et år. Oplysninger modtaget i forbindelse med konsultationsprocessen i UK-FCA i december 2016 fandt også en sammenhæng mellem højere gearingsniveauer og øget sandsynlighed for og størrelse på tab ⁽⁴⁾. En yderligere undersøgelse foretaget af UK-FCA i 2016/17 i forbindelse med rådgivende og diskretionære ydelser til CFD'er over en 12-måneders periode viste yderligere bevis på dårlige resultater for detailkunder. Undersøgelsen viste, at 76 % af detailkunderne inden for gruppen af virksomheder, der udbyder CFD'er med rådgivende og skønsmæssige tjenester, tabte penge og oplevede et gennemsnitligt tab på 9 000 GBP. Selv når de rentable detailkunder blev taget i betragtning, tabte en typisk detailkunde, der investerede med en rådgivende og diskretionært administreret konto, omkring 4 100 GBP. ⁽⁵⁾
- x) Comissão Mercado de Valores Mobiliários (PT-CMVM), den portugisiske NCA, fandt at ud af en estimeret værdi af investorernes position på 44 700 mio. EUR i 2016 og 44 200 mio. EUR i 2017 var de associerede tab for privatinvestorer på 66,8 mio. EUR og 47,7 mio. EUR for årene 2016 og 2017.

⁽¹⁾ Tilgængelig på: <https://www.centralbank.ie/docs/default-source/publications/Consultation-Papers/cp107/consultation-paper-107.pdf?sfvrsn=4>. Se side 1 og 2.

⁽²⁾ Tilgængelig på: https://www.knf.gov.pl/o_nas/komunikaty/articleId=50315&p_id=18 (kun tilgængelig på polsk).

⁽³⁾ Disse kunder investerede hovedsageligt i CFD'er. Disse data omfatter også investorer, der investerer i binære optioner, hvilket udgjorde mindre end 4 % af aktive kunder i 2017.

⁽⁴⁾ Tilgængelig på: <https://www.fca.org.uk/publication/consultation/cp16-40.pdf>. Se side 23 og 35.

⁽⁵⁾ Tilgængelig på: <https://www.fca.org.uk/publication/correspondence/dear-ceo-letter-cfd-review-findings.pdf>.

- (36) Derudover er der en undersøgelse foretaget af Finanstilsynet (»NO-Finanstilsynet«), den norske NCA, om handelsresultaterne af 6 CFD-udbyderes kunder i 2016. Undersøgelsen omfattede ca. 1 000 detailkunder ⁽¹⁾, der handlede med CFD'er i løbet af et til to år med januar 2014 som startdato og slutdato mellem december 2014 og december 2015 (i gennemsnit en handelsperiode på 1,5 år). Undersøgelsen viste at 82 % af disse kunder tabte penge med et gennemsnitligt tab pr. kunde på 29 000 EUR. De gennemsnitlige transaktionsomkostninger i forhold til en kundes egenkapital var 37 % (på grund af høj gearing og hyppig handel) ⁽²⁾.
- (37) Navnlig det konsistente mønster af gennemsnitlige tab for detailkunder i CFD'er over tid og på tværs af lande viser sig på trods af positive afkast for detailkunder i andre finansielle produkter i mange af de pågældende år. Andelen af detailkunder, der taber penge i AMF-undersøgelsen, der henvises til i betragtning 35, nr. iii), i hvert år fra 2009 til 2013, er bemærkelsesværdigt konsekvent trods varierende årlige afkast på aktiemarkedet og råvareindeks i samme periode ⁽³⁾. Persistensen for tabsmønstret for detailkunder i CFD'er indikerer en strukturel funktion ved afkastprofilen i modsætning til positivt historisk afkast på (langsigtede) investeringer i andre finansielle produkter såsom investeringsfonde.
- (38) Disse undersøgelser tegner et stærkt billede af det betydelige investorbeskyttelseshensyn, der er opstået ved tilbuddet af disse CFD'er til detailkunder.

2.4. Kundetype, der er involveret

- (39) CFD'er *markedsføres*, distribueres eller sælges til både detailkunder og professionelle kunder. Men privathandlerne (i modsætning til professionelle) har normalt ikke erfaring, viden og ekspertise til at træffe investeringsbeslutninger, der korrekt vurderer de risici, de pådrager sig med hensyn til de komplekse CFD'er, der er begrænset af denne afgørelse.
- (40) En undersøgelse i en medlemsstat har faktisk vist, at de højeste maksimale gearingsniveauer ofte blev tilbudt til detailkunder, mens professionelle kunder og berettigede modparter blev tilbudt lavere maksimale gearingsniveauer ⁽⁴⁾. På baggrund af beviset for tab, som ESMA har observeret på detailkundekonti, der er beskrevet i denne afgørelse, er det klart, at der er en betydelig investorbeskyttelseshensyn vedrørende den ubegrænsede markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til denne kategori af kunde.

2.5. Markedsførings- og distributionsaktiviteter i relation til CFD'er

- (41) Selv om CFD'er er komplekse produkter, tilbydes de til detailkunder oftest via elektroniske handelsplatforme uden at yde investeringsrådgivning eller porteføljestyling. En vurdering af hensigtsmæssigheden er nødvendig i sådanne tilfælde i henhold til artikel 25, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU ⁽⁵⁾. Denne vurdering forhindrer imidlertid ikke CFD-udbydere eller deres kunder eller potentielle kunder at fortsætte med en transaktion, med forbehold for en simpel advarsel til kunden. Dette kan forekomme, hvis kunden ikke har givet udbyderen oplysninger om, eller har givet

⁽¹⁾ Hvilket repræsenterer ca. 33 % til 50 % af alle CFD-detailkunder, der er aktive i Norge.

⁽²⁾ Udgivet på norsk: <https://www.finanstilsynet.no/nyhetsarkiv/nyheter/2017/finansstilsynet-advarer-mot-handel-i-cfd/>.

⁽³⁾ På grundlag af Thomson Reuters Lipper-data om detailaktieklasser i det EU-domicilske investeringsinstituts fondssamfund vurderer ESMA, at det gennemsnitlige årlige investeringsafkast, vægter af aktiver, eksklusive afgifter og for- og bagbelastninger, var omkring 3 % over periode 2008-2017, med mere end 5 % afkast i gennemsnit for kapitalfondsinvesteringer. Yderligere oplysninger om resultater og omkostninger vedrørende EU-investeringsinstitutter findes i ESMA-rapporten om tendenser, risici og sårbarheder nr. 2 2017, side 36-44, tilgængelig på https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/esma50-165-416_trends_risks_and_vulnerabilities_no.2_2017.pdf.

⁽⁴⁾ En undersøgelse af udbuddet fra CFD'er og rullende spotforex til detailkunder blev foretaget af MT-MFSA.

⁽⁵⁾ Tidligere artikel 19, stk. 5, 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 Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2000/12/EF og om ophævelse af Rådets direktiv 93/22/EØF (EUT L 145 af 30.4.2004, p. 1). Bilag IV til direktiv 2014/65/EU indeholder en sammenligningstabel mellem kravene i direktiv 2004/39/EF og kravene i direktiv 2014/65/EU og forordning (EU) nr. 600/2014.

utilstrækkelige oplysninger om, dennes kendskab til og erfaring på det investeringsområde, som er relevant for den specifikke type produkt, samt når udbyderen finder, at produktet ikke er egnet til kunden. Dette gør det muligt for detailkunder at få adgang til produkter, såsom CFD'er, som ifølge deres viden ikke bør distribueres til dem ⁽¹⁾.

- (42) UK-FCA observerede gentagne fejl ved CFD-udbyderes tilgang til at gennemføre vurderingen af hensigtsmæssigheden, herunder utilstrækkeligheder i selve vurderingen, utilstrækkelige risikovarsler til detailkunder, der ikke havde mulighed for en passende vurderinger og manglende etablering af en proces for at vurdere, om kunder, der ikke kan vurdere hensigtsmæssigheden, men som ikke desto mindre ønsker at handle med CFD'er, bør have lov til at fortsætte med CFD-transaktioner. ⁽²⁾ Under revisionen af dette problem i slutningen af 2016 opdagede UK-FCA, at et betydeligt antal virksomheder havde undladt at rette op på disse fejl efter den tidligere tilbagemelding, der blev sendt til dem ⁽³⁾.
- (43) Endvidere har kompetente nationale myndigheder givet udtryk for bekymringer over CFD-udbyderes overholdelse af deres forpligtelser til at give kunder klar og ikke vildledende oplysninger eller handle i kundernes interesse ⁽⁴⁾. Kompetente nationale myndigheder har også givet udtryk for bekymringer vedrørende utilstrækkelig udførelse af en hensigtsmæssighedstest ⁽⁵⁾ i praksis og utilstrækkelige advarsler til kunder, hvis de fejler hensigtsmæssighedstesten ⁽⁶⁾. Eksempler på disse dårlige fremgangsmåder er beskrevet i og gav anledning til ESMA's spørgsmål og svar vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til detailkunder i henhold til MiFID ⁽⁷⁾.
- (44) Kompetente nationale myndigheder har også observeret aggressive markedsføringsmetoder samt vildledende markedsføringskommunikation i denne sektor af markedet ⁽⁸⁾. De omfatter f.eks. brugen af sponserarrangementer eller tilknytninger til store sportshold, som giver det vildledende indtryk af, at komplekse og spekulative produkter som CFD'er er egnede til detailmassemarkedet ved at fremme generel mærkebevidsthed. Desuden omfatter de også brug af vildledende udsagn som »Trading har aldrig været så let«, »Start din karriere som en erhvervsdrivende lige nu«, »Tjen 13 000 GBP på 24 timer! Kom i gang« ⁽⁹⁾.

⁽¹⁾ Denne risiko bliver eventuelt forværret af den hang til overmod, der ofte er registreret i nylige adfærdsundersøgelser. En nylig undersøgelse med fokus på forexmarkeder viser, at gearing er en betydelig indikator for overdreven selvtilid: Forman, John H. og Horton, Joanne, *Is Leverage Use a Better Indication for Overconfidence?* Bevis fra Forex Market (30. august 2017). Tilgængelig på SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2860103>. I henhold til en nylig undersøgelse (Li, Mingsheng and Li, Qian and Li, Yan, *The Danger of Investor Overconfidence* (14. november 2016), der kan findes på SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2932961>) om virkningerne af investorens indstilling på markedseffektivitet omkring markedsnedbrud, forhindrer investorens overdrevne overbevisning prisopdagelsen, øger idiosynkratiske risici og dæmper respons på markedet, før markedsnedbrud på grund af informationsforudsigelserne (Peng, Lin, Wei Xiong, 2006. *Investor attention, overconfidence and category learning*. Journal of Financial Economics 80, 563-602), samt investors bias (Gervais, S., and T. Odean, 2001. *Learning to be Overconfident*. The Review of Financial Studies, 14, 1– 27.) og høj risiko for arbitrage (Benhabib, Jess, Xuewen Liu, and, Penfei Wang, 2016. *Sentiments, financial markets, and macroeconomic fluctuations*. Journal of Financial Economics 120, 420-443. Se også f.eks. følgende om samme emne: Ricciardi, Victor, kapitel 26: *Psykologien ved spekulation på de finansielle markeder* (1. juni 2017). Financial Behavior: Players, Services, Products, and Markets. H. Kent Baker, Greg Filbeck, and Victor Ricciardi, editors, 481-498, New York, NY: Oxford University Press, 2017.; N. Barberis and R. H. Thaler (2003), *A Survey of Behavioral Finance*, in M. Harris, G.M. Constantinides and R. Stultz, »Handbook of the Economics of Finance«; D. Dorn and G. Huberman (2005), *Talk and action: What individual investors say and what they do*; C.H. Pan and M. Statman (2010) *Beyond Risk Tolerance: Regret, Overconfidence, and Other Investor Propensities*, Working Paper; A. Nosić and M. Weber (2010), *How Risky do I invest: The Role of Risk Attitudes, Risk Perceptions and Overconfidence*; N. Linciano (2010), *How Cognitive Biases and Instability of Preferences in the Portfolio Choices of Retail Investors — Policy Implications of Behavioural Finance*, A. Lefevre, and M. Chapman (2017), »Behavioural economics and financial consumer protection«, OECD Working Papers on Finance, Insurance and Private Pensions, No. 42 OECD Publishing.

⁽²⁾ UK-FCA, Dear CEO Letter, »Client take-on review in firms offering contract for difference (CFD) products« 2. februar 2016. Se: <https://www.fca.org.uk/publication/correspondence/dear-ceo-letter-cfd.pdf>.

⁽³⁾ UK-FCA, »CFD firms fail to meet our expectations on appropriateness assessments« 29. juni 2017. Se: <https://www.fca.org.uk/publications/multi-firm-reviews/cfd-firms-fail-expectations-appropriateness-assessments>.

⁽⁴⁾ F.eks. DE - BaFin, DK-Finanstilsynet, ES-CNMV, IE-CBI, FR-AMF, LU-CSSF NL-AFM.

⁽⁵⁾ F.eks. IE-CBI.

⁽⁶⁾ F.eks. UK-FCA.

⁽⁷⁾ Spørgsmål og svar (Q&A'er) vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til investorer i henhold til MiFID (ESMA-35-36-794) som opdateret den 31. marts 2017.

⁽⁸⁾ F.eks. BE-FSMA, ES-CNMV, FR-AMF og IT-CONSOB.

⁽⁹⁾ Afsnit 3 af »Spørgsmål og svar« (Q&A'er) vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til investorer i henhold til MiFID (ESMA-35-36-794) som opdateret den 31. marts 2017 og et eksempel fra UK-FCA.

- (45) I forbindelse med udviklingen af CFD Q&A'er har nogle kompetente nationale myndigheder rapporteret til ESMA, at CFD-udbydere ofte undlader at afdække risikoen ved disse produkter tilstrækkeligt ⁽¹⁾. Specielt konstaterede nogle kompetente nationale myndigheder ⁽²⁾, at CFD-udbydere ikke tilstrækkeligt beskrev muligheden for hurtige tab, der kunne overstige kundens investerede midler.
- (46) Også i denne sammenhæng har nogle nationale konkurrencemyndigheder rejst bekymringer over, at nogle CFD-udbyderes forretningsmodeller er »kurtagerytteri« ⁽³⁾. Eftersom den gennemsnitlige levetid for en kundekonto kan være relativt kort, kan dette lægge et vis pres på udbydere for at opretholde en jævn strøm af nye kunder, hvilket kunne tilskynde udbydere til at benytte aggressive markedsførings- og salgsteknikker, der ikke er i detailkundernes bedste interesse.
- (47) Et fælles træk ved markedsførings- og salgsteknikker, der er vedtaget af CFD-industrien, har været tilbud om handelsfordele (monetære og ikkemonetære), såsom bonusser for at tiltrække og tilskynde detailkunder til at investere i CFD'er, tilbud om gaver (f.eks. ferie, biler, elektroniske varer), handelstutorials eller reducerede omkostninger (f.eks. spredning eller gebyrer) ⁽⁴⁾.
- (48) Bonusser og andre handelsfordele kan fungere som en distraktion fra produktets højrisikoegenskaber. De har normalt til formål at tiltrække detailkunder og tilskynde handel. Detailkunder kan anse disse kampagner som en væsentlig egenskab ved produktet i en sådan grad, at de eventuelt ikke vurderer det risikoniveau, der er forbundet med produktet, korrekt.
- (49) Endvidere kræver sådanne handelsfordele ved at åbne CFD-handelskonti ofte, at kunderne skal betale midler til udbyderen og udføre et bestemt antal handler over en bestemt periode. Da det er bevist, at hovedparten af detailkunder taber penge, når de handler med CFD'er, betyder det ofte, at kunder taber flere penge ved at handle CFD'er oftere, end de ellers ville have uden at modtage et bonustilbud.
- (50) Tilsynsarbejde fra flere nationale tilsynsmyndigheder har opdaget, at vilkårene for salgsfremmende tilbud ofte er vildledende, og at mange kunder ikke var uvidende om betingelserne for at få adgang til de udbudte bonusser. Endelig rapporterede en række kunder vanskeligheder ved at trække penge ud, når de forsøgte at bruge sådanne bonusser ⁽⁵⁾.
- (51) Ud over ovenstående faktorer bemærker mange kompetente nationale myndigheder ⁽⁶⁾, at distributionsmodeller, der observeres i denne sektor af markedet, medfører visse interessekonflikter ⁽⁷⁾. Presset for at opretholde en pipeline af nye kunder øger potentialet for interessekonflikter. Interessekonflikter har og kan skyldes, at nogle CFD-udbydere er modparter til kundernes handler uden at afdække deres eksponering og derfor sætter deres interesser i direkte konflikt med deres kunders interesser. For disse udbydere er der større risiko og incitament til at manipulere eller anvende mindre gennemsigtige referencepriser eller for at forfølge andre tvivlsomme fremgangsmåder som f.eks. afbrydelse af rentable handler med falske undskyldninger. Der er også en risiko for, at udbydere kan forsøge at udnytte asymmetrisk tilbagegang (f.eks. overføre tab som følge af tab til kunden, samtidig med at der opnås fortjeneste som følge af tab). Udbydere kan muligvis forsætligt forsinke tiden mellem tilbud og udførelse af CFD-handler for yderligere at udnytte denne praksis. Kompetente nationale myndigheder har også identificeret praksis, hvor CFD-udbydere anvender et asymmetrisk eller inkonsekvent mærke op til kerne-spreads.
- (52) Markedsførings- og distributionspraksis i forbindelse med CFD'er beskrevet ovenfor bekræfter eksistensen af en betydelig investorbeskyttelseshensyn med hensyn til disse CFD'er.

⁽¹⁾ F.eks. ES-CNMV, UK-FCA, CY-CySEC og DE-BaFin.

⁽²⁾ Især UK-FCA. I Tyskland blev der indført en lovgivning for at beskytte kunder mod tab (DE-BaFin General Administrative Act offentliggjort den 8. maj 2017. Den forbyder markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder, der ikke udelukker yderligere betalingsforpligtelser).

⁽³⁾ ES-CNMV har f.eks. fundet ud af, at kunderne normalt opererer i en kort periode i betragtning af de opnåede negative resultater.

⁽⁴⁾ Afsnit 6 i Spørgsmål og Svar (Q&A'er) vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til privatinvestorer i henhold til MiFID (ESMA-35-36-794), som blev opdateret den 31. marts 2017, siger, at det ikke er sandsynligt, at et selskab, der tilbyder en bonus, der er designet til at incitere detailkunder til at handle i komplekse spekulative produkter som CFD'er, CFD'er og rullende spot-forex, kunne demonstrere, at den handler ærligt, retfærdigt og professionelt og i bedste interesse for sine detailkunder.

⁽⁵⁾ F.eks. FR-AMF, UK-FCA og ES-CNMV.

⁽⁶⁾ F.eks. CZ-CNB, FR-AMF, HU-MNB, LU-CSSF og UK-FCA.

⁽⁷⁾ Afsnit 2 af »Spørgsmål og svar« (Q&A'er) vedrørende levering af CFD'er og andre spekulative produkter til investorer i henhold til MiFID (ESMA-35-36-794) som opdateret den 31. marts 2017 diskuterer nogle af disse interessekonflikter mere detaljeret.

3. GÆLDENDE LOVGIVNINGSMÆSSIGE KRAV I EU-RETEN OMHANDLER IKKE DET PÅPEGEDE VÆSENTLIGE PROBLEM MED HENSYN TIL INVESTORBESKYTTELSE (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA b), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (53) Som fastsat i artikel 40, stk. 2, litra b), i forordning (EU) nr. 600/2014 har ESMA overvejet, hvorvidt eksisterende krav i EU-retten, der gælder for det pågældende finansielle instrument eller den pågældende aktivitet, gør det ikke muligt at undgå denne trussel. De eksisterende gældende lovkrav er fastlagt i direktiv 2014/65/EU, forordning (EU) nr. 600/2014 og Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1286/2014 ⁽¹⁾. De omhandler navnlig: i) kravet om at give relevante oplysninger til kunder i artikel 24, stk. 3 og 4, i direktiv 2014/65/EU ⁽²⁾, ii) kravet om egnethed og hensigtsmæssighed i artikel 25, stk. 2 og 3, i direktiv 2014/65/EU ⁽³⁾, iii) »best execution«-kravene i artikel 27 i direktiv 2014/65/EU ⁽⁴⁾, iv) kravene til produktstyring i artikel 16, stk. 3, og artikel 24, stk. 2, i direktiv 2014/65/EU og v) oplysningskravene i artikel 5-14 i forordning (EU) nr. 1286/2014.
- (54) Nogle udbydere, mæglere og handelsorganisationer nævnte eksplicit i deres svar på opfordringen til indsendelse af dokumentation, at ESMA skal overveje virkningerne af en ny lovgivning, før der indføres eventuelle foranstaltninger vedrørende produktintervention, navnlig indførelsen for nylig af MiFID II (især produktstyringsreglerne) og PRIIP'erne.
- (55) Det skal bemærkes, at omfanget og indholdet af flere gældende lovkrav i henhold til direktiv 2014/65/EU og forordning (EU) nr. 600/2014 svarer til dem, der findes i henhold til direktiv 2004/39/EF ⁽⁵⁾. Vedtagelsen af direktiv 2014/65/EU og forordning (EU) nr. 600/2014 havde til formål at forbedre flere vigtige forhold vedrørende investeringstjenester og -aktiviteter for at yde investorer bedre beskyttelse (blandt andet via beføjelser vedrørende produktintervention). Forbedringerne i en række relevante bestemmelser omhandler imidlertid ikke de specifikke problemer, der er beskrevet i denne afgørelse. For så vidt angår de risici og skader for investorer, som er behandlet i denne afgørelse, er flere bestemmelser således i det væsentlige uforandrede.
- (56) Kravene om at give relevante oplysninger til kunder er uddybet i direktiv 2014/65/EU med en væsentlig forbedring på området om offentliggørelse af omkostninger og gebyrer, der betyder, at investeringsselskaber skal give kunder sammenfattede oplysninger om alle omkostninger og gebyrer forbundet med investeringstjenesterne og de finansielle instrumenter. Men udelukkelsesbaserede regler alene — herunder forbedrede oplysninger om omkostninger — er klart utilstrækkelige til at tackle den komplekse risiko, der opstår som følge af markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder.
- (57) Især artikel 24, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU pålægger blandt andet investeringsselskaber at sikre, at alle oplysninger, herunder markedsføringsmateriale, der er rettet til kunder eller potentielle kunder, er reelle, klare og ikkevildledende. Artikel 24, stk. 4, i direktiv 2014/65/EU pålægger desuden investeringsselskaber at give relevante oplysninger i god tid til kunder og potentielle kunder om firmaet og dets tjenesteydelser, finansielle instrumenter og foreslåede strategier, handelssteder og alle omkostninger og dertil knyttede gebyrer, herunder især vejledning og relevante advarsler om de risici, der er forbundet med investering i de pågældende finansielle instrumenter, og om det finansielle instrument er tiltænkt detailkunder eller professionelle kunder.
- (58) ESMA har også taget betydningen af offentliggørelsesbestemmelserne i forordning (EU) nr. 1286/2014 i betragtning. Forordning (EU) nr. 1286/2014 fastlægger ensartede bestemmelser om formatet af og indholdet i dokumentet med central information, som producenter af sammensatte og forsikringsbaserede investeringssprodukter til detailinvestorer (»PRIIP'er«) skal give til detailinvestorer for at hjælpe dem med at forstå og sammenligne et PRIIP's vigtigste aspekter og risici. Navnlig indeholder artikel 5 i forordning (EU) nr. 1286/2014,

⁽¹⁾ Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1286/2014 af 26. november 2014 om dokumenter med central information om sammensatte og forsikringsbaserede investeringsprodukter til detailinvestorer (PRIIP'er) (EUT L 352 af 9.12.2014, s. 1).

⁽²⁾ Tidligere artikel 19, stk. 2 og 3, i direktiv 2004/39/EF.

⁽³⁾ Tidligere artikel 19, stk. 4 og 5, i direktiv 2004/39/EF.

⁽⁴⁾ Tidligere artikel 21 i direktiv 2004/39/EF.

⁽⁵⁾ Bilag IV til direktiv 2014/65/EU indeholder en sammenligningstabel mellem kravene i direktiv 2004/39/EF og kravene i direktiv 2014/65/EU og forordning (EU) nr. 600/2014.

som det yderligere blev gennemført i Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/653 ⁽¹⁾ blandt andet en metode til præsentation af den sammenfattende risikoinikator og ledsagende forklaringer, herunder om investoren kan tabe al investeret kapital eller pådrage sig yderligere finansielle forpligtelser. Denne form for offentliggørelse er imidlertid ikke tilstrækkelig for detailkundernes opmærksomhed på konsekvenserne af at investere i CFD'er. F.eks. vedrører præstationsforholdet kun det individuelle CFD-produkt, og dette giver ikke kunden den samlede procentdel af detailkunderkonti, der taber penge, når CFD'er handles. Desuden indeholder opsummeringsrisikoinikatoren ikke direkte information om produktets tidligere præstationer, og disse oplysninger er muligvis ikke angivet i de ledsagende fortolkningsforklaringer, da der er givet et skøn til PRIIPS-producenten om, i hvilket omfang visse beretninger skal medtages.

- (59) ESMA har overvejet, om disse krav kunne adressere nogle eller alle forhold i forbindelse med markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder eller i det mindste fjerne behovet for at indføre risikovarslerne i denne afgørelse. Disse krav sikrer imidlertid ikke, at detailkunder i hele EU får ensartede og effektive oplysninger om risiciene i forbindelse med handel med CFD'er. De retningslinjer og advarsler, der henvises til i artikel 24, stk. 4, i direktiv 2014/65/EU ser tilsyneladende ikke ud til at adressere disse forhold i betragtning af forskellene i de oplysninger, der kan stilles til kunder, hvilket ikke i tilstrækkelig grad kan henlede kundernes opmærksomhed på de konkrete konsekvenser som følge af handel med CFD'er. Risikovarslerne i denne afgørelse vil give detailkunder vigtige oplysninger, nemlig procentdelen af privatkonti, der taber penge, når de handler CFD'er med hvert enkelt selskab. Desuden ville det harmonisere praksis i en grænseoverskridende forretning og dermed sikre et lige stort informationsniveau til investorer i hele EU.
- (60) Kravene om egnethed er også blevet styrket i direktiv 2014/65/EU med krav om, at der skal udleveres en egnethedsrapport til kunden og ved at styrke egnethedsvurderingen. Navnlig artikel 25, stk. 2, i direktiv 2014/65/EU kræver, at CFD-udbydere skal indhente de nødvendige oplysninger om kundens eller potentielle kunders viden eller erfaring på investeringsområdet, der blandt andet vedrører det specifikke produkt, kundens eller potentielle kunders finansielle situation, herunder deres evne til at bære tab og deres investeringsmål, herunder deres risikotolerance, således at CFD-udbyderen kan anbefale kunden eller potentielle kunder finansielle produkter, der passer til dem, og som er i overensstemmelse med deres risikotolerance og evne til at bære tab. Egnethedskravene gælder dog kun for tilvejebringelse af investeringsrådgivning og porteføljestyring, og de er derfor normalt irrelevante i forbindelse med CFD-handel, som hovedsagelig sker via elektroniske platforme uden investeringsrådgivning eller porteføljestyring.
- (61) Målene for egnethedsvurderingen (der tager kundens kendskab til og erfaring, finansielle situation og investeringsmål i betragtning) er stort set uændrede sammenlignet med bestemmelserne i direktiv 2004/39/EF, hvilket fremgår af denne afgørelse, og de har ikke vist sig tilstrækkelige til at undgå de påpegede skader for investoren.
- (62) Kravene om egnethed er ligeledes blevet styrket i direktiv 2014/65/EU, primært ved at indsnævre listen over ikkekomplekse produkter og dermed begrænse anvendelsesområdet for produkter til tjenester, der kun vedrører udførelse. I henhold til artikel 25, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU skal CFD-udbydere bede deres kunder eller potentielle kunder om at give oplysninger om deres viden og erfaring på investeringsområdet, der blandt andet vedrører det specifikke produkt, der tilbydes eller kræves, så udbyderen kan afgøre, om det pågældende produkt er passende for kunden eller den potentielle kunde. Finder udbyderen, at produktet ikke er hensigtsmæssigt for kunden eller den potentielle kunde, skal udbyderen advare kunden. CFD'er er kvalificerede som komplekse finansielle produkter og er derfor underlagt passende test i henhold til artikel 25, stk. 3, i direktiv 2014/65/EU.

⁽¹⁾ Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/653 af 8. marts 2017 om supplerung af Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1286/2014 om nøgleinformationsdokumenter for pakke detail- og forsikringsbaserede investeringsprodukter (PRIIPs) ved at fastsætte lovgivningsmæssigt bestemte tekniske standarder med hensyn til præsentation, indhold, revision og revision af nøgleinformationsdokumenter og betingelserne for opfyldelse af kravet om at fremlægge sådanne dokumenter (EUT L 100 af 12.4.2017, s. 1).

- (63) Dette gjaldt imidlertid allerede under direktiv 2004/39/EF, som indeholdt bestemmelser om samme egnethedsvurdering som den, der fremgår af direktiv 2014/65/EU. Som det fremgår af denne afgørelse, og som de kompetente nationale myndigheders tilsynserfaring har vist, har egnedstesten ikke været tilstrækkelig til at håndtere investorbeskyttelseshensynene omhandlet i denne afgørelse ⁽¹⁾.
- (64) Både egnedetsprocedurerne og hensigtsmæssighedsprøvningsprocedurerne i henhold til gældende lovkrav vil derfor usandsynligt forhindre detailkunder i at handle CFD'er på en måde, der sikrer, at den væsentlige investorbeskyttelseshensyn bliver overholdt.
- (65) For så vidt angår »best execution« fandtes de fleste bestemmelser om »best execution« allerede i direktiv 2004/39/EF. Disse regler er dog blevet styrket under direktiv 2014/65/EU. Navnlig fastsætter artikel 27 i direktiv 2014/65/EU, at investeringsselskaber skal tage »alle tilstrækkelige forholdsregler« (og ikke længere »alle rimelige forholdsregler«) for at opnå det bedst mulige resultat for deres kunder, når de udfører ordrer. Desuden skal supplerende oplysninger offentliggøres af markedsdeltagere, og der er navnlig krav om, at investeringsselskaber offentliggør de fem vigtigste handelssteder, hvor de har udført kundeordrer, og de resultater de opnåede ved udførelsen af disse ordrer.
- (66) ESMA har overvejet, om de reviderede regler for »best execution« kunne afhjælpe i det mindst nogle af de bekymringer, der er identificeret i forbindelse med markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder. Øget gennemsigtighed om ordreførelsen hjælper kunder med bedre at forstå og vurdere kvaliteten af firmaets udførelsespraksis og således med bedre at vurdere kvaliteten af de samlede tjenester, som de modtager. Derudover hjælper forbedrede oplysninger om, hvordan selskaber udfører kunders ordrer, kunder med at overvåge, at firmaet har truffet alle tilstrækkelige forholdsregler for at opnå det bedst mulige resultat for kunden. Kravene vedrørende »best execution« styrker også »best execution«-standard for OTC-produkter ved at pålægge selskaber at kontrollere rimeligheden af den pris, der foreslås kunden, når selskaberne udfører ordrer eller træffer beslutninger om at handle med OTC-produkter, inklusive skræddersyede produkter. Kravene i direktiv 2014/65/EU omfatter indsamling af markedsdata anvendt til estimering af prisen for sådanne produkter og, hvor det er muligt, ved at sammenligne med lignende eller tilsvarende produkter. Bestemmelserne om »best execution« løser dog ikke i sig selv de risici, der er forbundet med produktets egenskaber, bortset fra udførelsen, og med markedsføring, distribution eller salg af disse produkter til detailkunder.
- (67) Med hensyn til disse væsentligt tilsvarende eksisterende lovkrav har ESMA gentagne gange noteret de risici, der er beskrevet ovenfor i investor advarsler, Spørgsmål og Svar (Q&A'er) ⁽²⁾ og om »MiFID praksis for virksomheder, der sælger komplekse produkter«. ESMA har også udført tilsynskonvergensarbejde gennem, bl.a., den fællesgruppe og CFD-taskforcen. På trods af ESMA's omfattende anvendelse af sine ikkebindende instrumenter for at sikre en konsistent og effektiv anvendelse af gældende eksisterende lovkrav, eksisterer investorbeskyttelseshensynet. Dette understreger, at disse krav af de årsager, der er beskrevet i dette afsnit, ikke løser det registrerede problem.
- (68) ESMA har vurderet den potentielle virkning af bestemmelserne om produktstyring i artikel 16, stk. 3, og artikel 24, stk. 2, i direktiv 2014/65/EU. Disse regler kræver, at udbydere, der tilbyder finansielle instrumenter (herunder CFD'er) til salg til kunder, sikrer, at produkterne er designet til at opfylde behovene hos et identificeret målmarked for slutkunder inden for den relevante kategori af kunder; at strategien for distribution af produkterne er forenelig med det identificerede målmarked og at udbyderne tager rimelige skridt for at sikre, at de finansielle instrumenter distribueres til det identificerede målmarked og regelmæssigt gennemgår identifikationen af målmarkedet og produktets ydelse. CFD-udbydere skal forstå de finansielle instrumenter, de tilbyder eller anbefaler, vurdere instrumentets kompatibilitet med kundens behov til hvem de yder investeringsservice, også under hensyntagen til det målrettede målmarked for slutkunder og sikre, at finansielle instrumenter tilbydes eller anbefales kun, når det er i kundens interesse. Endvidere skal CFD-udbydere, der ville distribuere et finansielt

⁽¹⁾ F.eks. har IE-CBI udtrykt bekymring over de kriterier, der er anvendt til at vurdere viden og erfaring med henblik på vurderingen efter deres temainspektion (<https://www.centralbank.ie/news/article/inspection-finds-75-percent-of-cfd-clients-lost-money>). Endvidere viser firmaoplysninger fra UK-FCA i 1. kvartal 2017 fra CFD-udbydere, at ca. 50 % af kunderne i nogle af de største CFD-udbydere i UK (ca. 70 % af det relevante britiske marked) havde svigtet en passende test, men fortsatte med at handle efter at have modtaget en forøget risikovarsel. Desuden har UK-FCA observeret gentagne mangler fra virksomheder i forbindelse med tilstrækkeligheden af deres hensigtsmæssige vurderinger og relaterede politikker og procedurer (se ovenfor).

⁽²⁾ Spørgsmål og svar vedrørende tilbud af CFD'er og andre spekulative produkter til detailinvestorer i henhold til MiFID (ESMA 35-36-794), som ajourført den 31. marts 2017.

instrument, som ikke er udarbejdet af dem selv, have passende ordninger på plads for at opnå og forstå de relevante oplysninger vedrørende produktgodkendelsesprocessen, herunder det identificerede målmarked og produktets egenskaber. CFD-udbydere, der distribuerer finansielle instrumenter, der udarbejdes af udbydere, der ikke er omfattet af kravene til produktstyring i direktiv 2014/65/EU eller af udbydere i tredjelande, skal også have passende ordninger på plads for at opnå tilstrækkelige oplysninger om de finansielle instrumenter.

- (69) ESMA påpeger, at kravene til produktstyring indføres for første gang i EU-retten med direktiv 2014/65/EU. Den 2. juni 2017 offentliggjorde ESMA »Retningslinjer for produktkrav til MiFID II«⁽¹⁾, hvor der gives vejledning til producenter og udviklere til vurdering af målmarkedet
- (70) Selv om disse krav kunne begrænse den type kunder (målmarkedet), for hvilke CFD'er ville være passende, og til hvem de derfor skulle distribueres, behandler de ikke de væsentligste risici, der er beskrevet i denne afgørelse i forbindelse med produktets egenskaber (f.eks. høj gearing) eller tilhørende praksis (f.eks. tillader yderligere betalingsforpligtelser eller tilbud om bonus). De begrænser heller ikke specifikt fordelingen af produkter med de ovennævnte egenskaber til massemarkedet. I stedet viser den skade, som kunderne udsættes for, at markedsføring, distribution eller salg af CFD'er ikke passer til detailmassemarkedet, medmindre det ledsages af visse begrænsninger, som produktstyringskravene ikke detaljerer. Når respondenterne til opfordringen til indsendelse af dokumentation korrekt anfører, at kravene til produktstyring er vigtige aspekter ved bestemmelsen af målmarkedet og tilpasning af distributionsstrategien med dette målmarked, fremgår det også af indkaldelsen af bevismateriale, at visse udbydere i deres svar anførte, at de mener, at CFD'er med høje gearingslofter (f.eks. 100:1⁽²⁾) er et passende produkt til detailkunder, selv når produktstyringsbehovene er gældende (de konkluderer, at målmarkedet for CFD'er med denne særlige gearing er et massemarked). Flere virksomheder har efter implementeringen af direktiv 2014/65/EU og dets krav til produktstyring markedsført CFD'er med en høj gearing til massemarkedet (alene med en vurdering af hensigtsmæssigheden). ESMA og de kompetente nationale myndigheder er uenige med en sådan tilgang. Dette viser, at produktstyringskrav stadig giver en vis skønsmargin til de enkelte udbydere med hensyn til identifikation af funktionerne i de produkter, de har til hensigt at tilbyde deres kunder. Der er derfor stadig mangel på et fælles minimumsniveau for investorbeskyttelse i hele EU.
- (71) På trods af eksistensen af disse lovkrav viser det sig, at detailkunder fortsætter og vil fortsætte med at tabe penge på CFD'er. Denne foranstaltning er derfor nødvendig for at afhjælpe truslen.

4. KOMPETENTE MYNDIGHEDER HAR IKKE TRUFFET FORANSTALTNINGER TIL AT IMØDEGÅ TRUSLEN, ELLER OGSÅ GØR DE FORANSTALTNINGER, DER ER BLEVET TRUFFET, DET IKKE MULIGT I TILSTRÆKKELIGT OMFANG AT IMØDEGÅ DENNE TRUSSEL (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA c), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014

- (72) En af betingelserne for, at ESMA kan vedtage begrænsningen i denne afgørelse er, at en kompetent myndighed eller kompetente myndigheder ikke har truffet foranstaltninger til at imødegå truslen, eller de foranstaltninger, der er blevet truffet, gør det ikke muligt i tilstrækkeligt omfang at imødegå denne trussel.
- (73) De investorbeskyttelseshensyn, der er beskrevet i denne afgørelse, har fået nogle nationale konkurrencemyndigheder til at konsultere eller træffe nationale foranstaltninger med det formål at begrænse markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder:
- i) siden august 2016 har Financial Services and Markets Authority (BE-FSMA), den belgiske NCA, indført et forbud mod kommercialisering af visse OTC-derivatkontrakter (herunder CFD'er) til detailkunder. Desuden har FSMA forbudt en række aggressive eller u hensigtsmæssige distributionsmetoder såsom kold opkald via eksterne callcentre, u hensigtsmæssige former for vederlag og fiktive gaver eller bonusser⁽³⁾
 - ii) siden november 2016 kræver CY-CySEC, at CFD-udbydere etablerer en gearingspolitik og anvender gearingslofter på ikke over 50:1 for detailkunder, medmindre en kunde med den relevante viden og erfaring kræver en højere gearing⁽⁴⁾. CY-CySEC kræver også, at udbydere har en negativ saldobeskyttelse pr. CFD-konto. Desuden er der siden midten af marts 2017 etableret et forbud mod bonus salgsfremstød⁽⁵⁾

⁽¹⁾ ESMA »Retningslinjer for produktkrav for MiFID II« af 2. juni 2017 (ESMA35-43-620).

⁽²⁾ F.eks. henviser London Capital Group Ltd, Dom Maklerski TMS Brokers S.A., GKFX Financial Services Limited, AxiCorp Financial Services Pty Ltd, Swissquote og også nogle fortrolige svar udtrykkeligt til en 100:1 gearing.

⁽³⁾ Regulering af BE-FSMA'en omfordeling af fordelingen af visse afledte finansielle instrumenter til kunderne.

⁽⁴⁾ CY-CySEC cirkulære nr. C168, dateret 30. november 2016.

⁽⁵⁾ CY-CySEC cirkulære nr. C168, dateret 30. november 2016.

- iii) siden december 2016 indeholder lovgivningen i Frankrig et forbud mod investeringsudbyderes marketing-kommunikation til enkeltpersoner vedrørende CFD'er, hvis denne ikke begrænser kundens tab pr. position ⁽¹⁾
- iv) siden juli 2015 kræver PL-KNF CFD-udbydere at have gearingslofter for CFD'er til detailkunder, der ikke overstiger 100:1 ⁽²⁾. I juli 2017 udgav det polske finansministerium et projekt om ændring af lov om handel med finansielle instrumenter for at fastsætte maksimal gearing på 25:1 på tværs af alle aktivklasser og finansielle instrumenter, der handles af detailkunder uden CCP-afvikling ⁽³⁾. Efter den brede offentlige høring mellem juli og november 2017, den 13. december 2017, offentliggjorde det polske finansministerium en opdatering af projektet med en offentlig konsultation fra den 13. til den 22. december 2017. Det nye projekt vil introducere to forskellige maksimale gearingslofter: 100:1 for erfarne detailkunder (dem, der har indgået mindst 40 transaktioner i 24 måneder inden indgåelse af en ny transaktion, hvor der er etableret en gearingsgrænse) og 50:1 for uerfarne detailkunder ⁽⁴⁾
- v) siden oktober 2017 har Malta Financial Services Authority (»MT-MFSA«), NCA'en i Malta, etableret en online Forex-politik, der kræver udbydere af CFD'er, rullende spotforex og andre komplekse spekulative produkter for at fastsætte følgende gearingslofter: 50:1 til detailkunder og 100:1 til detailkunder, der vælger at blive behandlet som professionelle kunder ⁽⁵⁾
- vi) Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (»DE-BaFin«), den tyske NCA, i maj 2017 forbød markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder, der ikke udelukker yderligere betalingsforpligtelser ⁽⁶⁾
- vii) i marts 2017 anmodede ES-CNMV enheder, der markedsfører til detailkunder etableret i Spanien, CFD'er eller forexprodukter med gearing på over ti gange eller binære optioner, om udtrykkeligt at informere sådanne kunder om, at ES-CNMV mener det på grund af kompleksiteten og risikoen for disse produkter er deres erhvervelse ikke egnet til detailkunder. Disse enheder er også blevet anmodet om at sikre, at kunderne bliver informeret om de omkostninger, de måtte påtage sig, hvis de beslutter at lukke deres position ved køb af sådanne produkter, og i tilfælde med CFD'er og forexprodukter, at de advares om, at på grund af gearing kan tabene være større end det beløb, der oprindeligt blev indbetalt for at købe det relevante produkt. Derudover skal de fra kunden indhente en håndskreven eller optaget mundtlig erklæring, der gør det muligt for dem at dokumentere, at kunden er bekendt med, at det produkt, som vedkommende skal til at købe, er særdeles komplekst, og at ES-CNMV mener, at det ikke er egnet til detailkunder. Desuden skal reklamematerialet, der anvendes af de enheder, der er underlagt ES-CNMV's indsats for at fremme disse produkter, altid indeholde en advarsel om vanskeligheden ved at forstå produkterne og det forhold, at ES-CNMV mener, at disse produkter ikke er egnede til detailkunder på grund af deres kompleksitet og det risikoeniveau de præsenterer. ES-CNMV anmodede også CY-CySEC og UK-FCA om at informere CFD-udbydere om disse krav og opfordrede udbydere, der leverer tjenester i Spanien, til at vise den samme advarsel ⁽⁷⁾
- viii) den 6. marts 2017 udstedte IE-CBI et høringsdokument, hvori der blev fremsat synspunkter om to hovedmuligheder: i) forbud mod salg eller distribution af CFD'er til detailkunder eller ii) gennemførelse af forbedrede investorbeskyttelsesforanstaltninger, herunder begrænsning af gearing og krav om, at detailkunder ikke kan tabe mere end det beløb, de havde deponeret på en pr. position basis ⁽⁸⁾

⁽¹⁾ Artikel 72 i lov nr. 2016-1691 af 9. december 2016 om gennemsigtighed, bekæmpelse af korruption og modernisering af det økonomiske forum.

⁽²⁾ Tilgængelig på: <http://prawo.sejm.gov.pl/isap.nsf/DocDetails.xsp?id=WDU20150000073>.

⁽³⁾ Tilgængelig på: <http://legislacja.gov.pl/docs/2/12300403/12445426/12445427/dokument298571.pdf>.

⁽⁴⁾ Tilgængelig på: <https://legislacja.rcl.gov.pl/docs/2/12300403/12445438/12445439/dokument321489.pdf>.

⁽⁵⁾ MT-MFSA: Krav til kategori 2 eller kategori 3 investeringselskaber, der distribuerer eller har til hensigt at distribuere CFD'er og/eller rullende spotforexkontrakter i henhold til MiFID-regimet, 3. april 2017; tilgængelig på: https://www.mfsa.com.mt/pages/readfile.aspx?f=/files/Announcements/Consultation/2017/20170403_Revised%20online%20forex%20policy_clean.pdf.

⁽⁶⁾ DE-BaFin General Administrative Act blev offentliggjort den 8. maj 2017 og CFD-udbydere skal gennemføre de relevante foranstaltninger senest den 10. august 2017, loven er tilgængelig på: https://www.bafin.de/SharedDocs/Veroeffentlichungen/DE/Aufsichtsrecht/Verfuegung/vf_170508_allgvgf_cfd_wa.html?sessionId=BEF7FF8ADA6FF31D076D4DE32FBF8025_2_cid290?nn=7846960.

⁽⁷⁾ ES-CNMV offentliggjorde de tiltænkte foranstaltninger i sin meddelelse Measures on the Marketing of CFDs and Other Speculative Products to Retail Investors af 21. marts 2017.

⁽⁸⁾ Høringsdokument 107 om beskyttelse af detailinvestorer i forbindelse med distribution af CFD'er.

- ix) den 10. maj 2017 udstedte Ελληνική Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς (»EL-HCMC«), den græske NCA, et cirkulære om levering af investeringstjenester i over-the-counter derivater finansielle instrumenter (herunder forex, CFD'er og binære optioner) via elektroniske handelsplatforme ⁽¹⁾, og
- x) PT-CMVM udstedte i februar 2018 et cirkulærebrev, hvori det hedder, at investeringsselskaber skal afholde sig fra at levere handelstjenester med tilknytning til derivater i forbindelse med kryptovalutaer, hvis de ikke er i stand til at sikre overholdelsen af alle informationsforpligtelser over for kunderne vedrørende produktets egenskaber.
- (74) Herudover offentliggjorde Finanstilsynet (»NO-Finanstilsynet«), den norske NCA, den 26. februar 2018 et konsultationsdokument, hvori de blandt andet foreslår lignende foranstaltninger vedrørende CFD'er som ESMA har foreslået i opfordringen til indsendelse af dokumentation. Høringsperioden er fra 26. februar 2018 til 26. marts 2018 ⁽²⁾.
- (75) Andre kompetente nationale myndigheder har advaret detailkunder i forhold til CFD'er. Navnlig følgende bør fremhæves:
- i) i december 2016 udstedte AT-FMA en advarsel om risiciene forbundet med CFD'er, rullende spot forex og binære optioner
- ii) i februar 2017 udstedte IT-CONSOB en særlig meddelelse for at advare italienske detailkunder om de risici, der er forbundet med CFD'er ⁽³⁾, og
- iii) i november 2017 udstedte UK-FCA en advarsel om de risici, der er forbundet med CFD'er med kryptovalutaer ⁽⁴⁾.
- (76) Endvidere har NO-Finanstilsynet tilbagekaldt autorisationen for en CFD-udbyder efter en inspektion på stedet.
- (77) Som det fremgår af ovenstående, er nogle aktioner til tackling af investorbeskyttelseshensyn i forbindelse med markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder blevet taget eller behandlet af nationale konkurrencemyndigheder i 13 ud af 28 medlemsstater. Disse foranstaltninger varierer betydeligt og omfatter blandt andet et forbud mod kommerialisering af CFD'er til detailkunder, indførelse af visse gearingslofter, markedsføringsrestriktioner og krav om sikring af negativ balancebeskyttelse. Selv om disse foranstaltninger har haft visse virkninger, fortsætter det betydelige investorbeskyttelseshensyn.
- (78) F.eks. bekræfter FR-AMF i Frankrig, hvor en af de stærkeste foranstaltninger i Unionen blev vedtaget, at der stadig er problemer forbundet med disse produkters egenskaber og det fortsatte tilbud om disse produkter til detailkunder. F.eks. har FR-AMF registreret en reduktion i antallet af klager i 2017, men observerer stadig et betydeligt antal (33 %) ⁽⁵⁾ klager for disse produkter i forhold til det samlede antal klager, som modtages i forhold til andre investeringsprodukter og -tjenester. I Polen har vedtagelsen af foranstaltninger i juli 2015 ikke været tilstrækkeligt til at tackle investorbeskyttelsen. Som tidligere nævnt viste en undersøgelse foretaget af PL-KNF i første kvartal 2018, at 79,69 % af kunderne tabte penge i 2017, og det gennemsnitlige tab pr. kunde er stigende.
- (79) I Belgien er BE-FSMA derimod tilfreds med resultatet af sin handling; BE-FSMA indførte dog et forbud mod kommerialisering af CFD'er til detailkunder, og derfor kan disse produkter ikke længere lovligt udbydes til detailkunder i Belgien.
- (80) ESMA har ikke bevis for, at et forbud mod, i modsætning til begrænsninger i markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder på EU-niveau er nødvendigt på nuværende tidspunkt. Da de individuelle begrænsninger, der anvendes i de hidtil trufne nationale foranstaltninger, som kun indeholder nogle af de elementer, der er omfattet af denne foranstaltning (f.eks. specifikke gearingslofter eller markedsføringsrestriktioner) viste sig at være utilstrækkelige til at løse problemet med investorbeskyttelse, anser ESMA det er nødvendigt at pålægge hver af kravene i denne afgørelse som en pakke for at opnå et mindste beskyttelsesniveau for detailkunder i hele EU.

⁽¹⁾ HCMC Circular no. 56/10.5.2017.

⁽²⁾ Tilgængelig på: <https://www.finanstilsynet.no/contentassets/455795d40fe4445f88a3b71b35079c94/horingsnotat-produktintervensjon.pdf>.

⁽³⁾ CONSOB-meddelelsen blev offentliggjort den 13. februar 2017 i CONSOB-nyhedsbrevet, tilgængelig på: (Italiensk version) <http://www.consob.it/web/area-pubblica/avvisi-ai-risparmatori/documenti/tutela/cns/2017/ct20170207.html>; (Engelsk version) http://www.consob.it/web/consob-and-its-activities/newsletter/documenti/english/en_newsletter/2017/year_23_n-05_13_february_2017.html#news2.

⁽⁴⁾ Tilgængelig på: <https://www.fca.org.uk/news/news-stories/consumer-warning-about-risks-investing-cryptocurrency-cfds>.

⁽⁵⁾ 33 % af alle klager, som AMF modtog i 2017, vedrører CFD'er og binære optioner.

- (81) Endvidere markedsføres, distribueres eller sælges CFD'er almindeligvis via online-handelskonti. Derfor er et nationalt forbud eller en begrænsning utilstrækkelig til at beskytte detailkunder i andre medlemsstater end den medlemsstat, hvor foranstaltningen træffes, når CFD-udbydere opererer i andre medlemsstater. Som det fremgår af data indsamlet af UK-FCA og CY-CySEC ⁽¹⁾, kan CFD-udbydere nemt og hurtigt nå ud til nye kunder i hele EU ved at arbejde online. Som et yderligere eksempel, der bekræfter den vedvarende EU-dimension i erhvervslivet på dette område, rapporterede IT-CONSOB til ESMA, at alle klager, der modtog om CFD'er og binære optioner i perioden fra september 2017 til februar 2018, udelukkende vedrørte CFD-udbydere, der opererer i Italien fra fem forskellige medlemsstater i kraft af friheden til at yde investeringsservice eller aktiviteter eller retten til at etablere en filial i andre medlemsstater ⁽²⁾.
- (82) I lyset af ovenstående vil det, for at nationale foranstaltninger skal være effektive for detailkunder ikke hele EU, være nødvendigt, at alle kompetente nationale myndigheder i alle medlemsstater træffer foranstaltninger for at indføre det fælles minimumsniveau af investorbeskyttelse, der er fastsat i denne afgørelse, inden for en kort tidshorizont. Da dette ikke er sket, og det er uopsætteligt at tackle investorbeskyttelseshensynet, finder ESMA det nødvendigt at udøve sine midlertidige produktinterventionsbeføjelser. Det nuværende fragmenterede regelsæt giver ikke detailkunder nogen beskyttelse, eller det giver forskellig beskyttelse på tværs af EU, når kunder investerer i samme komplekse produkter, nogen gange fra samme udbydere.
- (83) Endelig ville anvendelsen af nationale tilsynsmyndigheders kontrolbeføjelser i henhold til artikel 69 i direktiv 2014/65/EU, f.eks. i henhold til stk. 2, litra f) (midlertidigt forbud mod erhvervsmæssig aktivitet) og litra t) (suspension af markedsføring eller salg pga. en manglende overholdelse af krav til produktgodkendelsesproces) heller ikke tage fat på det væsentlige investorbeskyttelseshensyn. En foranstaltning vedrørende produktintervention gælder for et produkt eller en aktivitet vedrørende det pågældende produkt og finder derfor anvendelse på alle investeringselskaber, der tilbyder det produkt eller den aktivitet, i stedet for et enkelt investeringsfirmas manglende efterlevelse. Ved at behandle de risici, der følger af udbuddet af CFD'er til detailkunder på EU-plan, er interventionsforanstaltningen mere effektiv end kompetente nationale myndigheder, der forsøger at skride ind for hver enkelt virksomhed individuelt. Som det fremgår af ovenstående viser bevismaterialet, at dette er et problem på verdensplan, da problemet ikke er begrænset til særlige udbyderes særlige forhold, og at de vigtigste risici er iboende for produktet og udbydernes forretningsmodel. Forskellige enkeltstående tilsynsforanstaltninger vil derfor ikke umiddelbart sikre, at skader på detailkunder forebygges, og vil ikke tilbyde et passende alternativ til brugen af ESMA's interventionsbeføjelser. Den grænseoverskridende karakter af distribuering af CFD'er, den omstændighed, at de berører mere end en medlemsstat, spredningen af distribueringen af CFD'er i nye jurisdiktioner og udbredelsen af forskellige nationale foranstaltninger til løsning af lignende hensyn vedrørende investorbeskyttelse (som på tur, kan bidrage til risikoen for lovgivningsmæssig arbitrage) fører til den konklusion, at EU-dækkende foranstaltninger til sikring af et fælles beskyttelsesniveau i hele EU betragtes som nødvendige.

5. ESMA'S FORANSTALTNING VEDRØRER DET VÆSENTLIGE PROBLEM MED HENSYN TIL INVESTORBESKYTTELSE OG HAR IKKE EN SKADELIG VIRKNING PÅ DE FINANSIELLE MARKEDERS EFFEKTIVITET ELLER PÅ INVESTORER, DER IKKE STÅR I FORHOLD TIL FORANSTALTNINGENS FORDELE (ARTIKEL 40, STK. 2, LITRA a), OG STK. 3, LITRA a), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (84) Under hensyntagen til størrelsen og arten af den væsentlige investorbeskyttelseshensyn, anser ESMA det nødvendigt og forholdsmæssigt at midlertidigt begrænse markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder under omstændigheder, hvor en række betingelser er opfyldt.
- (85) ESMA's begrænsning vedrører det væsentlige investorbeskyttelseshensyn, der er identificeret ved at give et passende og ensartet minimumsbeskyttelsesniveau til detailkunder, der handler med CFD'er i Unionen. Desuden har den ikke en skadelig indvirkning på effektiviteten på de finansielle markeder eller på investorer, der er uforholdsmæssigt store i forhold til deres fordele.
- (86) De vigtigste fordele forbundet med ESMA's midlertidige interventionsforanstaltninger er følgende:
- i) reduktion af misvisende risici for CFD'er og dermed forbundne finansielle konsekvenser. Dette er en stor fordel for detailkunder og for de finansielle markeder som helhed

⁽¹⁾ I Det Forenede Kongerige og Cypern, hvor de fleste CFD-udbydere er etableret, har CY-CySEC og UK-FCA rapporteret en stigning i antallet af udbydere med speciale i salg af CFD'er til detailkunder på tværs af grænserne fra 103 til 138 udbydere og fra 117 til 143 udbydere henholdsvis i 2016 og 2017.

⁽²⁾ Artikel 34 og 35 i direktiv 2014/65/EU.

- ii) reduktion af risici i forbindelse med lovgivningsmæssig eller tilsynsarbitrage på tværs af forskellige enheder og jurisdiktioner
 - iii) genoprette investorernes tillid til finansielle markeder, herunder tillid til udbydere, der er aktive inden for denne sektor, som muligvis har lidt et prestigetab som følge af problemer, som investorerne har oplevet.
- (87) ESMA mener, at mulige finansielle konsekvenser og omkostninger, som udbydere vil have i forbindelse med gennemførelsen af interventionsforanstaltningerne i denne afgørelse, sandsynligvis vil være af en engangssammenhængende karakter, der blandt andet er knyttet til:
- i) indledende og løbende IT-omkostninger
 - ii) opdatering/gennemgang af de eksisterende proceduremæssige og organisatoriske ordninger
 - iii) relevante HR-omkostninger i forbindelse med gennemførelsen af ESMA's interventionsforanstaltninger (herunder overvågningsfunktion og personale, der yder relevante investeringstjenester eller giver oplysninger om produkterne)
 - iv) den potentielle gennemgang og opdatering af eksisterende kontrakter (omlægning) og
 - v) reducerede salgsmængder af produkter omfattet af ESMA's interventionsforanstaltninger.
- (88) Det er muligt, at nogle af disse omkostninger vil blive videregivet til investorer.
- (89) Yderligere beskrivelse af interventionsforanstaltningernes forventede virkning er angivet nedenfor.

5.1. Initialmarginbeskyttelse

- (90) ESMA finder det nødvendigt at begrænse markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder ved anvendelse af visse specifikke gearingslofter afhængigt af det underliggende.
- (91) Indførelsen af disse gearingslofter vil beskytte kunder ved at kræve, at de indbetaler en minimumsinitialmargin for at indgå en CFD. Dette krav kaldes initialmarginbeskyttelse. Dette vil begrænse kundens fiktive investeringseksponering i forhold til det investerede beløb. Da de omkostninger, som en kunde står overfor, stiger ved fiktive investeringseksponeringer, vil initialmarginbeskyttelse reducere sandsynligheden for kundernes tab i forhold til forventningerne, hvis kunden skulle handle med højere gearing. ⁽¹⁾ Som yderligere forklaret nedenfor bekræfter empirisk akademisk forskning denne analyse og fastslår, at leverage grænser forbedrer de gennemsnitlige resultater for investorerne ⁽²⁾.
- (92) ESMA har med sin konklusion taget hensyn til svarene fra sin oplysningsanmodning. Svarene fra udbydere, handelsorganisationer og andre interesserede enheder var med nogle undtagelser generelt negative over for de foreslåede gearingslofter i opfordringen til indsendelse af dokumentation. Den væsentligste indvirkning for udbydere ved indførelse af gearingslofter, som foreslået, var et forventet fald i indtægterne. Mange indikerede imidlertid, at de — generelt — ikke modsatte sig gearingslofter som en interventionsforanstaltning, men var uenige med de foreslåede specifikke grænser.
- (93) Forbrugerrepræsentanterne var generelt positive over for de foreslåede foranstaltninger vedrørende CFD'er, herunder de gearingslofter, som ESMA havde foreslået. I næsten halvdelen af svarene fra forbrugerrepræsentanterne blev det imidlertid foreslået at gå ud over de foranstaltninger, som ESMA havde foreslået, ved at vedtage strengere foranstaltninger som strengere gearingslofter eller et fuldstændigt forbud mod markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder.
- (94) De fleste reaktioner fra enkeltpersoner var en generisk, ofte meget kort, godkendelse eller misbilligelse af de foreslåede foranstaltninger, og kun et meget begrænset antal kvalificerede deres kommentarer på en mere omfattende måde. Langt størstedelen af disse personer var negative over for de foreslåede gearingslofter. Blandt de få personer, der støtter ESMA's foreslåede foranstaltninger vedrørende CFD'er, nævnte nogle, at de mener, at detailkunder kræver et yderligere beskyttelsesniveau, når de handler med disse instrumenter. Nogle af dem nævnte størrelsen på tab som følge af CFDs-handel eller klagede over den aggressive adfærd, som nogle virksomheder udviste. I nogle tilfælde hævdede investorerne, at de var blevet ofre for bedrageri.

⁽¹⁾ Jo højere gearing, desto mere sandsynlige er kundernes tab er, fordi spreads og gebyrer udgør en større del af initialmarginen. Højere gearing gør det også mere sandsynligt, at en kunde vil tabe en given procentdel af marginen og øge risikoen for væsentlig skade for investor.

⁽²⁾ *Should Retail Investors' Leverage Be Limited?* Rawley Z. Heimer og Alp Simsek. NBER Working Paper No. 24176, udgivet i december 2017 og tilgængelig på: https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2150980.

- (95) Nogle respondenter til opfordringen til indsendelse af dokumentation antydede, at de ville sætte pris på yderligere finjustering af de kategorier, der blev brugt til den initialmarginbeskyttelse. En respondent angav flere specifikke underliggende for omklassificering på grund af dens volatilitet. Efter yderligere kvantitativ analyse har ESMA omplaceret EuroSTOXX50 til aktivklasse for større indeks. Også NASDAQ-100 tilføjes til aktivklasse for større indekser.
- (96) Eksisterende forskning tyder på, at lavere gearing er forbundet med forbedrede kundeudfald, herunder lavere tab pr. handel og lavere samlede transaktionsgebyrer som en funktion af lavere handelsvolumener ⁽¹⁾.
- (97) I særdeleshed konkluderer detaljeret forskning fra Rawley Z. Heimer og Alp Simsek, der sammenligner klientresultater før og efter anvendelsen af gearingslofter på det amerikanske marked, at gearing begrænser forbedrede resultater for de højestgearede kunder med 18 procentpoint pr. måned og mindsker deres tab med 40 % ⁽²⁾. Denne dybtgående akademiske undersøgelse viser et positivt forhold mellem lavere gearing og lavere handelsvolumener, hvilket har bidraget til forbedrede resultater for forbrugerne.
- (98) ESMA har ikke i løbet af opfordringen til indsendelse af dokumentation modtaget nogen kvantitative data, der viser, at indførelsen af en initialmarginbeskyttelse medfører lavere investeringsafkast for detailkunder.
- (99) Desuden kræver en minimumsinitialmargin en del af fordelingsrisikoen for CFD'er ved at sikre, at kun detailkunder, der er i stand til at indbetale en tilstrækkelig høj margin, kan handle med disse produkter ⁽³⁾.
- (100) Tilsvarende forventes initialmarginbeskyttelsen at sænke sandsynligheden for, at CFD-udbydere henvender sig til en gruppe detailkunder med udsigt til mindre kontostørrelser, understøttet af højere gearing. Det vil sandsynligvis opmuntre virksomhederne til at fokusere på sofistikerede detailkunder og professionelle kunder, snarere end »kurtagerytteri« over for mindre sofistikerede detailkunder. Den foreslåede initialmarginbeskyttelse vil derfor medvirke til at sikre, at CFD-udbydere handler på vilkår, der er i deres kunders bedste, i stedet for at søge at tiltrække nye kunder eller for at udvide markedsandelen gennem højere gearingsniveauer.
- (101) Initialmarginbeskyttelse vil også bidrage til at løse risikoen for potentielle interessekonflikter, især når CFD-udbydere ikke afdækker deres kunders handel og dermed har direkte indflydelse på kundernes tab, ved at reducere risikoen for, at virksomhederne drager fordel af at miste kundehandler og forventede overskud fra handel. Det afspejler en fælles investorbeskyttelsesmetode foretaget af en række andre internationale jurisdiktioner ⁽⁴⁾.
- (102) Initialmarginbeskyttelse for hvert underliggende er fastsat i henhold til det underliggende instruments volatilitet ved hjælp af en simuleringsmodel for at vurdere sandsynligheden for, at en kunde taber 50 % af sin initiale investering i en passende holdingperiode ⁽⁵⁾. Især foretog ESMA en kvantitativ simulering af fordelingen af afkast, som en investor i en enkelt CFD kunne forvente at modtage på forskellige gearingsniveauer. Udgangspunktet for simuleringen var ca. 10 års daglige markedsprisdatabaser (i de fleste tilfælde) for forskellige underliggende typer, der almindeligvis anvendes i CFD'er, der sælges til detailkunder ⁽⁶⁾. Med henblik på analysen vurderede ESMA en CFD, der automatisk lukkes, hvis marginen når 50 % af den oprindelige værdi. Den simulerede sandsynlighed med hvilken close-out opstår afhænger af (og øges ved) den givne gearing. I en undersøgelse beregnedes sandsynligheden for (automatisk) close-out som en funktion af gearing. Denne beregning gør det muligt at fastsætte gearingslofter efter en model, der forventes at fokusere på skade på en konsekvent basis på tværs af forskellige underliggende typer.

⁽¹⁾ Se, Heimer, Rawley og Simsek, Alp, *Should Retail Investors' Leverage Be Limited?* NBER Working Paper No. 24176, udgivet i december 2017 og tilgængelig på: https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2150980.

⁽²⁾ *Should Retail Investors' Leverage Be Limited?* Rawley Z. Heimer og Alp Simsek. NBER Working Paper No. 24176, udgivet i december 2017 og tilgængelig på: https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2150980.

⁽³⁾ Som sådan bør initialmarginbeskyttelse også reducere, i hvilket omfang disse produkter distribueres til særligt sårbare investorer, såsom lavindkomstgrupper blandt kunderne.

⁽⁴⁾ Gearingslofter gælder f.eks. i USA, Japan, Hong Kong og Singapore. gearingslofter og minimumskrav til margin er også inkluderet i IOSCO's høringspapir dateret februar 2018, som er tilgængelig på: <http://www.iosco.org/library/pubdocs/pdf/IOSCOPD592.pdf>.

⁽⁵⁾ En tilsvarende analytisk ramme blev anvendt af FCA i høringen, der blev offentliggjort i december 2016. Tilgængelig på: <https://www.fca.org.uk/publication/consultation/cp16-40.pdf>.

⁽⁶⁾ I de fleste tilfælde blev der brugt ca. 10 års data. Undtagelsen var for nogle aktier, for hvilke prisdata kun var tilgængelige for den periode, der begyndte ved den relevante børsintroduktion, og kryptovalutaer.

- (103) ESMA mente, at det var hensigtsmæssigt at fastsætte en initialmarginbeskyttelse ved at antage, at detailkunderne har et aktiv i mindst en dag, i betragtning af investorernes detailsalg og statistikker om fordelingen af CFD-holdingperioder (ved hjælp af data indsamlet af kompetente nationale myndigheder). For at tilvejebringe et konsekvent referencepunkt simulerede ESMA, hvilken gearing der ville føre til margin-close-out med en 5 % sandsynlighed for forskellige underliggende aktiver. Sortimentet af resultater inden for hver aktivklasse angav derefter udvælgelsen af gearingslofter. I de fleste tilfælde blev grænserne sat konservativt mod den nedre ende af spredningen. Der blev taget højde for, hvor forskelligt aktiverne bliver handlet. F.eks. bliver CFD'er på råvarer, olie og guld almindeligvis handlet af detailkunder, men simuleringer tyder på, at gearing, der indebærer en 5 % sandsynlighed for margin-close-out for CFD'er i guld, er ca. to gange så stor som CFD'er i olie. Leverage grænsen for CFD'er i guld er derfor anderledes end for olie og andre råvarer. Fastsættelse af initialmarginbeskyttelse på denne måde, især gennem simulerede positioner, der varer mindst en dag, giver et konsekvent og nødvendigt beskyttelsesniveau for detailkunder, som måske ikke aktivt overvåger deres position i løbet af en handelsdag eller måske ikke kan vurdere behovet for hurtige reaktioner i lyset af volatiliteten i det underliggende marked. I tilfælde af CFD'er på aktier, tyder data på, at holdings typisk er længere end for andre aktiver, og der tages hensyn til holdingperioder på op til 5 dage.
- (104) ESMA overvejede alternative tilgange til kalibrering af initialmarginbeskyttelse. F.eks. ville et alternativ være at indstille en enkelt gearingsgrænse for alle CFD'er uanset deres underliggende. ESMA fandt det imidlertid hensigtsmæssigt at skelne mellem forskellige typer underliggende, der er givet forskelle i historisk prisvolatilitet mellem forskellige klasser af underliggende, ud over forskelle i typiske gebyrstrukturer inden for den nuværende CFD-firmapopulation ⁽¹⁾ og typisk klientadfærd.
- (105) Mens gennemførelsen af den initialmarginbeskyttelse indebærer visse omkostninger for de CFD-udbydere, der skulle tilpasse sig de gearingslofter, der i øjeblikket stilles til rådighed for detailkunder, forventer ESMA, at disse omkostninger ikke vil være uforholdsmæssige i forhold til fordelene ved at indføre en sådan beskyttelse. ESMA bemærker også, at det allerede er standardpraksis for CFD-udbydere rutinemæssigt at ændre den gearing, der tilbydes deres kunder, baseret på den ændrede risikoprofil for visse aktiver.

5.2. Margin close-out beskyttelse

- (106) En anden foranstaltning for at beskytte detailkunder er margin close-out beskyttelse. Denne foranstaltning supplerer indførelsen af initialmarginbeskyttelse og mindsker risikoen for, at detailkunder taber betydelige midler ud over de midler, de har investeret i CFD under normale markedsforhold.
- (107) Tilvejebringelsen af en margin-close-out-beskyttelse og standardiseringen af den procentdel, hvor CFD-udbydere er forpligtet til at lukke en klients åbne CFD (ved 50 % af den oprindelige krævede margin) er også designet til at løse den inkonsekvente anvendelse af margin close-out. Nogle kompetente nationale myndigheder har observeret, at CFD-udbydere tillader deres kunders midler at falde til 0-30 % af initialmargin, der kræves for at åbne en CFD ⁽²⁾. Ved at give kunderne mulighed for at reducere deres margin tæt på nul, udsætter udbydere kunderne for den risiko at tabe mere end deres deponerede midler, især under en gapping-begivenhed. Omvendt vil et for højt niveau på margin close-out udsætte kunder for ofte at blive lukket ud, hvilket måske ikke er i deres interesse. Tærskelværdien på 50 % i ESMA's foranstaltning mindsker risikoen for, at detailkunder lider betydelige tab og er derfor forholdsmæssig.

⁽¹⁾ De anvendte omkostningsantagelser var baseret på omkostningsdata fra CFD-udbydere. Omkostningsantagelserne blev varieret som led i robusthedskontrollen, hvilket ikke medførte væsentlige ændringer i resultaterne. Dette indikerer ikke, at spreads, gebyrer og afgifter ikke er en kilde til væsentlig skade generelt, især ved høj gearing. Faktisk er disse omkostninger en afgørende årsag til, at et flertal af detailkunder taber penge og en kilde til betydelige tab for kunder, som ofte handler mange positioner. Snarere viser robusthedskontrollen simpelthen, at typiske spreads, gebyrer og afgifter ikke gør close-out væsentligt mere sandsynligt under de anvendte forudsætninger. I modelleringsøvelsen blev en enkelt CFD-position simuleret i alle tilfælde.

⁽²⁾ Se betragtning 26.

- (108) I opfordringen til indsendelse af dokumentation beskrev ESMA en margin close-out beskyttelse pr. individuel position. En sådan tilgang var rettet mod at løse en række hensyn vedrørende anvendelsen af denne funktion på en CFD-handelskonto i det nuværende marked. Navnlig, da initialmarginbeskyttelse anvendes på grundlag af CFD'ens underliggende, ville anvendelsen af en margin-close-out regel på pr. position grundlag sikre den effektive anvendelse af den første margin beskyttelse for hver underliggende klasse og sikre et hårdt værn mod gearing tilgængelig pr. underliggende klasse. En anden grund til en sådan tilgang var at hjælpe med at sikre, at detailkunder er opmærksomme på og forstå deres eksponering for hver enkelt underliggende. ESMA foreslog oprindeligt anvendelsen af en margin-close-out regel på 50 % af initialmargin per position, for at sikre en effektiv beskyttelse for detailkunder, samtidig med at produktets kompleksitet blev reduceret og med at det ville forbedre detailkundernes forståelse af deres eksponering.
- (109) ESMA har taget hensyn til de svar, der er modtaget i forbindelse med opfordringen til indsendelse af dokumentation. Et stort flertal af de udbydere, mæglere og handelsorganisationer, der reagerede på indkaldelsen af bevismateriale, opregnede deres bekymringer over en margin-close-out pr. position. Hvad angår konsekvenser for virksomhederne, var hovedpunkterne udsigten til betydelige IT-implementerings- og løbende overvågningsomkostninger. Mange svar fra firmaerne markerede også bekymringer i forhold til eksisterende kunder, der er bekendt med close-out pr. konto. Desuden fremhævede respondenterne, at investorer, der anvender specifikke handelsstrategier, ikke længere kunne anvende disse strategier effektivt, da individuelle positioner kunne lukkes på et bestemt tidspunkt, hvis kunderne ikke fylder deres marginer op for den specifikke position, hvilket resulterer i en uventet markedseksponering på de resterende positioner. Et andet argument, der identificerer potentielle negative konsekvenser af margin close-out på per position basis, var, at på grund af lukningen af positioner ville kunderne blive forpligtet til at genåbne positioner, hvilket kunne føre til højere handelsomkostninger.
- (110) Lignende bekymringer med hensyn til negative konsekvenser for investorer med margin close-out pr. position blev nævnt i en væsentlig del af svarene på opfordringen til indsendelse af dokumentation fra individuelle investorer. De hyppigste argumenter var, at en pr. position regel ville hæmme brugen af visse handelsstrategier, og det ville kræve, at investorerne løbende overvåger deres positioner, da de ikke længere kunne stole på visse kurssikringer, som de havde placeret.
- (111) De fleste forbrugerrepræsentanter var enige i de foreslåede foranstaltninger eller havde endog foreslået betydeligt mere restriktive foranstaltninger vedrørende CFD'er (såsom et fuldstændigt forbud mod markedsføring, distribution eller salg af disse finansielle instrumenter til detailkunder).
- (112) Der var også i opfordringen til indsendelse af dokumentation svar fra virksomheder, der var til fordel for den pr. position margin close-out regel, der blev foreslået i opfordringen til indsendelse af dokumentation. Disse firmaer angav, at de allerede anvender en sådan tilgang og er tilfredse med resultaterne.
- (113) ESMA gennemførte en analyse af forventede investorresultater, afhængigt af om der blev anvendt en margin close-out per position (en CFD vil blive lukket, når dens værdi falder under 50 % af initialmarginværdien) eller per CFD-handelskonto (en CFD vil blive lukket, når værdien af alle åbne CFD'er forbundet med handelskontoen sammen med alle midler i denne konto falder under 50 % af værdien af den samlede initialmargin for alle de åbne CFD'er). Analysen vurderede især hyppigheden af close-out og virkningen af krystallisering af kundernes tab for en simuleret portefølje af CFD-positioner under hvert scenario. Denne analyse estimerede ikke præcise numeriske resultater, hvilket afspejler, at der er et ekstremt stort udvalg af forskellige potentielle porteføljer, som en investor kunne ligge inde med. I stedet vurderede analysen, om en af de to baser forventes generelt at føre til bedre resultater for investorer. Den generelle konklusion var, at det bedre investorresultat for en position eller konto grundlag for margin close-out afhænger af kursbevægelserne på CFD'ernes underliggende i investeringsporteføljer. Årsagen til dette er, at efter en close-up, som ville ske afhængig af en base, men ikke den anden, kan prisen på et underliggende instrument stige eller falde.
- (114) Generelt forventes close-out at forekomme lidt hyppigere under en position, forudsat at en investors portefølje var den samme i hvert enkelt tilfælde. Det forventes dog at close-out vil blive sjældent under alle omstændigheder på grund af initialmarginbeskyttelsen. For kunder med en enkelt position i deres CFD-handelskonto ville der ikke være nogen forskel mellem en kontobase og positionsbase. Fra opfordringen til indsendelse af dokumentation er det klart, at der er mange CFD-handelsregnskaber, der kun omfatter en position.

- (115) Mens forskellen i resultater, der er resultatet af pr. position, i modsætning til pr. konto, forventes at være lille for mange investorer (men kan ikke nøjagtigt kvantificeres i mangel af en repræsentativ portefølje) fremhævede svarene på opfordringen til indsendelse af dokumentation yderligere begrundelser for, at et kontogrundlag kan være bedre for nogle investorer. For det første ved at tillade gevinster fra en position opveje tab fra en anden, understøtter et kontobaseret en mangfoldig portefølje af investeringer. For det andet, i det omfang close-out sker mindre hyppigt på en konto, reduceres mulighederne for, at investorer bærer omkostninger som følge af genåbne positioner.
- (116) Under hensyntagen til ovennævnte analyse og svarene fra opfordringen til indsendelse af dokumentation vurderer ESMA at en standardbaseret margin close-out regel pr. kontobasis på 50 % af den samlede initialmarginbeskyttelse som en individuel foranstaltning i denne afgørelse er mere proportional som en minimumsbeskyttelse, der skal anvendes. Navnlig bør denne regel indeholde en close-out af en eller flere CFD'er på vilkår, der er mest fordelagtige for detailkunden for at sikre, at kontoens værdi ikke falder under 50 % af den samlede initialmarginbeskyttelse, der blev indbetalt for at komme ind i alle for tiden åbne CFD'er på ethvert tidspunkt. Værdien af kontoen til disse formål bør bestemmes af midlerne på den konto sammen med eventuelle urealiserede nettoresultat fra åbne CFD'er, der er knyttet til den pågældende konto.
- (117) Margin close-out beskyttelse, som ESMA foreslår, forhindrer ikke en udbyder i at anvende en per position close-out-regel til 50 % af det initialmarginkrav for den specifikke position i stedet for en regel for close-out af en konto per konto. Det kan faktisk reducere kompleksiteten for detailkunder. Endvidere opfylder udbyderen ved at benytte en pr. position-close-out-regel close-out kravene, da alle enkeltpositioner vil blive lukket i overensstemmelse med 50 % close-out-reglen.

5.3. Negativ saldobeskyttelse

- (118) Beskyttelsen mod en negativ saldo har til formål at beskytte detailkunder i usædvanlige tilfælde, hvor der er en prisændring i det underliggende instrument, der er tilstrækkelig stor og pludselig forhindrer CFD-udbyderen i at lukke positionen som krævet af margin close-out beskyttelsen, således at klienten har en negativ konto værdi. Med andre ord kan store markedsbegivenheder forårsage gapping, hvilket forhindrer den automatiske margin close-out beskyttelse i at være effektiv. En række kompetente nationale myndigheder⁽¹⁾ har observeret, at kunderne efter disse begivenheder har skyldt betydeligt mere, end de investerede, hvilket resulterer i en negativ saldo på deres CFD-handelskonto.
- (119) Formålet med en negativ saldobeskyttelse er at sikre, at en investors maksimale tab fra CFD'er ved handel, herunder alle relaterede omkostninger, er begrænset til de samlede midler i forbindelse med den handel af CFD'er, der er på investorens CFD-handelskonto. Dette bør omfatte eventuelle beløb, der endnu mangler at blive indbetalt på denne konto på grund af nettoresultatet fra lukningen af åbne CFD'er, der er knyttet til den pågældende konto. En investor bør ikke pådrage sig noget ekstra ansvar i forbindelse med handel med CFD'er. Andre konti bør ikke indgå i investorens risikokapital. Hvis en handelskonto også omfatter andre finansielle instrumenter (f.eks. UCITS eller aktier), er det kun de midler, der udtrykkeligt er afsat til CFD-handel, og ikke dem, der er afsat til andre finansielle instrumenter, der er i risikozonen.
- (120) Formålet med den negative saldobeskyttelse er også at give en »backstop« i tilfælde af ekstreme markedsforhold. ESMA gennemførte en analyse af den schweiziske franc-begivenhed i januar 2015 for at estimere dens direkte indvirkning på investorer på tværs af en række scenarier⁽²⁾. Disse scenarier var følgende:
- i) beskyttelse mod enhver negativ saldo på en detailkundes CFD-handelskonto
 - ii) beskyttelse mod enhver negativ saldo på hver CFD-position, som en detailkunde besidder, og
 - iii) ingen negativ saldobeskyttelse.

⁽¹⁾ F.eks. udtalte DE-BaFin, at nogle investorer tabte flere penge, end de investerede, på grund af den schweiziske nationalbanks beslutning om ikke længere at binde den schweiziske franc til euroen. Tilgængelig på: https://www.bafin.de/SharedDocs/Veroeffentlichungen/EN/Aufsichtsrecht/Verfuegung/vf_170508_allgvgf_cfd_wa_en.html.

⁽²⁾ »Schweizisk franc-begivenhed« refererer til den pludselige prisstigning i den schweiziske franc mod euroen på 15 % om morgenen torsdag den 15. januar 2015.

- (121) Ved vurderingen af disse muligheder bemærkede ESMA, at den direkte indvirkning på investorer som følge af de forskellige muligheder i tilfælde af ekstreme markedshændelser skulle vejes mod de løbende omkostninger i forbindelse med denne beskyttelse. CFD-udbydere vil især blive udsat for løbende omkostninger, der kan henføres til yderligere kapital eller afdækning som led i deres risikostyring. En del af disse omkostninger kan igen overføres til investorerne selv i form af højere spreads eller andre afgifter.
- (122) På den anden side er en væsentlig risiko den store forbrugerulempe, der opstår i mangel af negativ saldobeskyttelse, muligheden for, at en investor skylder penge til et firma som følge af ekstreme markedsforhold. En sådan situation er særlig skadelig for investorer uden en betydelig likviditet ⁽¹⁾. ESMA besluttede at vedtage en negativ saldobeskyttelse pr. CFD-handelskonto som en måde at løse denne kilde til potentielle store ulemper ved samtidig at minimere de dermed forbundne omkostninger for virksomheder og investorer. ESMA mente især, at indførelsen af en negativ saldobeskyttelse pr. CFD ville have risikeret at pålægge investorer og virksomheder uforholdsmæssige omkostninger. Hvis en negativ saldobeskyttelse pr. position blev indført, ville virksomheder blive forpligtet til at acceptere ethvert tab, som kunden led ud over de midler, der er afsat til denne position, herunder initialmargin og eventuelt yderligere margin indbetalt af kunden. Da negativ saldobeskyttelse ikke ville muliggøre netting af et betydeligt tab med andre positioner i en kundes portefølje, ville en pr. position-regel øge den markedsrisiko, som virksomhederne påtager sig. Dette vil sandsynligvis resultere i en stigning i kapitalkravene for virksomheder, hvis omkostninger sandsynligvis vil blive videregivet til detailkunde.
- (123) Med hensyn til forslaget om negativ saldobeskyttelse havde et flertal af udbydere, mæglere og handelsorganisationer en positiv holdning. Nogle udbydere bad om yderligere præcisering af denne regel. De bekymringer, der blev markeret, var relateret til virkningen af foranstaltningerne på virksomhedernes kapitalkrav og muligheden for, at kunderne kunne bruge dette til at spekulere imod udbydere ved at indtaste to modsatte stillinger med samme mægler på forskellige konti. Forbrugerrepræsentanterne var positive over for de foreslåede foranstaltninger, herunder negativ saldobeskyttelse. Generelt angav de personer, der reagerede på opfordringen til indsendelse af dokumentation, udtrykkeligt i deres svar på forslagene om beskyttelse mod negativ saldobeskyttelse at være positive over for disse forslag.
- (124) ESMA har overvejet virkningerne for CFD-udbydere for at yde negativ saldobeskyttelse såvel som den væsentlige skade for detailkunder, der kan opstå uden denne beskyttelse. ESMA mener, at der på balancen er en negativ saldobeskyttelse på en konto, der omhandler investorbeskyttelsesproblemet, der er identificeret og står i rimeligt forhold til forholdet.

5.4. Risikoadvarsler

- (125) En anden foranstaltning til at håndtere risici for detailkunder i forhold til CFD'er er at kræve standardiserede og effektive virksomhedsspecifikke risikovarsler, herunder oplysninger om procentdelen af detailkunde-konti-tab. Som tidligere nævnt har flere kompetente nationale myndigheder noteret sig risikovarslernes lave kvalitet for kunderne og har rapporteret om CFD-udbydere, der ofte ikke klart angiver produktets højrisiko og komplekse karakter. Risikovarslerne forklarer ofte ikke klart muligheden for hurtige tab, der kan overstige de beløb, der investeres af kunderne, eller meddelelserne er fortyndet af, hvordan advarsler fremlægges eller af udsagn om potentielle overskud.
- (126) I deres svar på opfordringen til indsendelse af dokumentation modsatte kun et mindretal af udbydere og mæglerne sig indførelsen af en standardiseret risikovarsel. Nogle firmaer har markeret, at de sætter pris på en virksomhedsspecifik tabsprocent i stedet for en mere standardiseret advarsel. Forbrugerrepræsentanterne holdninger var blandede, da næsten halvdelen af svarene viste, at de var tilhængere af strengere foranstaltninger vedrørende CFD'er (f.eks. et forbud). De forbrugerrepræsentanter, der udtrykkeligt omtalte risikovarslet i deres svar, var positive over for forslaget, så længe det benyttedes i kombination med de øvrige foreslåede foranstaltninger.

⁽¹⁾ Den skade, der blev forårsaget i en sådan situation, var tydelig i forhold til det schweiziske franc crash, hvor nogle investorer ubevidst blev ansvarlige for titusindvis af euro, beløb, som de ikke kunne betale.

- (127) De specifikke risikovarsler, der indføres i denne afgørelse, vil give detailkunder væsentlige oplysninger om disse særlige produkter, nemlig procentdelen af detailkunder, der taber penge, når de handler CFD'er. En undersøgelse viste, at en standardiseret risikovarsel forbedrede signifikant detailkundens forståelse for produktet, herunder muligheden for at tabe flere penge end de investerede og sandsynligheden for at opnå en fortjeneste ⁽¹⁾.
- (128) Et krav for CFD-udbydere om at angive procentdelen af detailkunders konti, der har lidt tab, er designet til at kompensere for CFD-udbyderes tendens til at fremhæve det potentielle overskud frem for tab.
- (129) Desuden forventes advarslerne at støtte detailkunder i at træffe en informeret beslutning om, hvorvidt de ønsker at fortsætte med et højrisikoprodukt, der mere sandsynligt vil resultere i tab end en gevinst.
- (130) For at advare investorer om risikoen for tab forbundet med at investere i CFD'er mener ESMA, at hver CFD-udbyder bør oplyse deres kunder om den procentdel af CFD-handelskonti hos detailkunder, der har tabet penge i den sidste 12-månedersperiode. For at sikre at tallet holdes ajourført, skal denne beregning opdateres kvartalsvis. Den viste procentsats skal præsenteres på en enkel og klar måde som en del af en risikovarsel i hver udbyders kommunikation.
- (131) For at afgøre, om en konto tabte penge, skal både de realiserede og urealiserede gevinster eller tab tages i betragtning. Realiserede overskud og tab vedrører CFD positioner, der blev lukket i løbet af beregningsperioden. Urealiserede overskud og tab vedrører værdien af åbne positioner ved udgangen af beregningsperioden. For at give et komplet billede af procentdelen af konti, der medførte en fortjeneste eller tab, skal alle omkostninger i forbindelse med handel med CFD'er tages i betragtning ved beregningen.
- (132) For nyetablerede CFD-udbydere og CFD-udbydere, der ikke har haft nogen åbne CFD-positioner i de seneste 12 måneder, er det ikke muligt at beregne en sådan procentdel i løbet af de sidste 12 måneder. Denne afgørelse foreskriver for disse virksomheder en standardiseret risikovarsel, hvori der henvises til de procentdele, som kompetente nationale myndigheder har fundet i deres eksisterende undersøgelser.
- (133) Som nævnt ovenfor støttede næsten alle udbydere, der reagerede på opfordringen til indsendelse af dokumentation, en standardiseret risikovarsel eller var neutrale i forhold til den. De respondenter, der var negative, stillede spørgsmålstejn ved effektiviteten af en risikovarsel eller var uenig i de procentdele, der blev fundet ved NCA-undersøgelserne. En ofte fremsat bemærkning er, at virksomheder anmodede om en mere kondenseret version af risikovarslet, der kunne anvendes til digital markedsføring af virksomhederne.
- (134) ESMA har overvejet muligheden at kræve en generisk risikovarsel, der kun angiver risikoen for, at detailkunder kan tabe penge hurtigt på grund af CFD'ernes gearing eller en mere specifik risikovarsel baseret på gennemsnitlige tab for detailkunder baseret på NCA's undersøgelser. Den første mulighed er blevet kasseret, fordi den ikke effektivt gør detailkunderne opmærksom på den faktiske risiko, der er specifik for CFDs-handel. Sidstnævnte mulighed er blevet kasseret, fordi disse undersøgelser ikke afspejler specifikationer (f.eks. et firma, der kun tilbyder bestemte typer CFD'er). Selv om firmaspecifikke beregninger kan være mere byrdefulde for udbydere end en generisk risikoadvarsel, mener ESMA i overensstemmelse med tilbagemeldingen fra opfordringen til indsendelse af dokumentation, at de er nødvendige for korrekt at advare investorer om risikoen for tab.
- (135) En risiko, som ESMA og kompetente nationale myndigheder anerkender for de virksomhedsspecifikke tabsprocenter er, at disse procentsatser vil blive brugt til markedsføring i stedet for det oprindelige formål, nemlig som risikovarsel. Af disse grunde bør de kompetente nationale myndigheder overvåge, at investeringsselskaber ikke vil anvende de virksomhedsspecifikke procentsatser på en uhensigtsmæssig måde og vil gennemgå anvendelsen af denne foranstaltning.

⁽¹⁾ Forud for at blive præsenteret for den standardiserede risikovarsel, oplyste 66 % af deltagerne i undersøgelsen præcist, at CFD'er er mere risikabelt end sparekonti, obligationer og tracker-midler, 50 % præcist angivet, der kunne tabe flere penge end de investerede i CFD'er, og 54 % præcist sagde, at de fleste kunder taber penge ved hjælp af disse produkter. Efter at have præsenteret den standardiserede risikovarsel på firmaets hjemmeside, viste undersøgelsen, at 90 % af deltagerne præcist beskrev CFDs risikoprofil (det vil sige, at de er risikable end de ovenfor beskrevne aktiver). Mens kunder, der fejlagtigt sagde, at alle investorer tjener penge, er sandsynligheden for, at en kunde svarer korrekt (ved at sige at de fleste investorer taber penge) 91,5 %. Dette indikerer, at standardiserede risikovarsler, herunder offentliggørelse af klientkonto, kan betydeligt forbedre kundens forståelse af produktet. Fra Mullett, T.L. & Stewart, N. (2017) *The effect of risk warning content for contract for difference products. Working Paper*. Dette arbejde blev finansieret af et offentligt forskningsbidrag, men blev udviklet i samråd med UK-FCA.

- (136) I overensstemmelse med tilbagemelding fra opfordringen til indsendelse af dokumentation vurderer ESMA, at en mere proportional tilgang også ville tilpasse risikovarslen til typen af kommunikationskanaler, der anvendes. Af denne årsag er en forkortet risikovarsel for kommunikation via et ikkevarigt medium, som f.eks. mobile applikationer eller sociale medier, foreskrevet i denne afgørelse.

5.5. Forbuddet mod monetære og ikkemonetære fordele

- (137) En endelig foranstaltning til at afhjælpe risici ved distribution af CFD'er til detailkunder er et forbud mod monetære (f.eks. såkaldte »handelsbonusser«) og visse former for ikkemonetære fordele. Finansielle kampagner, der tilbyder bonusser eller andre incitamenter til handel med CFD'er, distraherer ofte detailkunder fra CFD-produkters højrisiko. De tiltrækker detailkunder, som måske ikke ellers ville vælge at investere i disse produkter. Sådanne fordele er ofte betinget af, at kunder deponerer penge på kontoen eller ved udførelse af en vis mængde handler.
- (138) ESMA's forbud mod ydelser indfanger imidlertid ikke informations- og forskningsværktøjer til detailkunder, for så vidt de vedrører CFD'er (ekskluderet ikkemonetære fordele), selv om disse ville hjælpe kundernes beslutningstagning.
- (139) Et flertal af svarene fra udbydere, handelsorganisationer og mæglere gik ind for foranstaltningerne vedrørende incitamenter for kunderne. Også forbrugerrepræsentanterne, der udtrykkeligt henviste til disse foranstaltninger, var positive. I betragtning af de risici, som detailkunderne udsættes for i forhold til fordele, anser ESMA, at det er nødvendigt og rimeligt at begrænse dem.

5.6. Samlet proportionalitet

- (140) ESMA har nået grænsen for effektiviteten af sine ikkebindende redskaber på dette område. ESMA anerkender i denne forbindelse, og navnlig for så vidt angår produktstyring, at principperne om produktstyring allerede er en del af tilsynskulturen for finansielle tjenesteydelser i EU. I november 2013 udstedte de europæiske tilsynsmyndigheder (»ESAs«) en fælles holdning til »Producenternes produktovervågnings- og styringsprocesser«, der fastsætter principper på højt niveau for tilsyn og styringsprocesser for finansielle instrumenter ⁽¹⁾. I februar 2014 udsendte ESMA en udtalelse om »MiFID-praksis for virksomheder, der sælger komplekse produkter« ⁽²⁾, og i marts 2014 udsendte ESMA en udtalelse om »Strukturerede detailprodukter — God praksis for produktstyringsordninger« ⁽³⁾. Desuden kom i marts 2007 en vejledning i fastlæggelse af principper for produktstyring på plads i Det Forenede Kongerige ⁽⁴⁾.
- (141) På trods af disse tilsynsprincipper og de lovgivningsmæssige krav, der er beskrevet i denne afgørelse, har den negative påvirkning i forbindelse med markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder fortsat udviklet sig i de seneste år.
- (142) ESMA's overordnede foranstaltning er nødvendig og proportional med hensyn til det identificerede investorbekyttelseshensyn. Generelt forventes det, at det vil reducere unormale og betydelige tab, som detailkunder kan udsættes for med CFD'er, samt forbedre detailkundernes bevidsthed om risiciene i forbindelse med disse produkter. De fordele, der er opnået ved at behandle investorbekyttelseshensynet, der er identificeret på den foreslåede måde, opvejer de potentielle konsekvenser for CFD-udbydere, herunder de gennemførelsesomkostninger, der er forbundet med at overholde disse krav og en potentiel reduktion af CFD-udbyderes indtægter (gennem lavere handelsvolumen, lavere samlede transaktionsgebyrer betalt af kunder og mindre tab for kunderne).
- (143) Derudover vil ESMA's foranstaltning finde anvendelse fra to måneder efter offentliggørelsen af denne afgørelse i *Den Europæiske Unions Tidende* (EUT). Dette indebærer en opsigelsesperiode på to måneder efter offentliggørelsen, der har til formål at afbalancere detailkundernes interesse for en øjeblikkelig reduktion af den skade, der skyldes den nuværende handel med CFD'er, og behovet for at give tilstrækkelig tid til relevante markedsdeltagere til at organisere og ændre deres forretningsmodeller på en korrekt måde.

⁽¹⁾ Fælles holdning om »Manufacturers' Product Oversight and Governance Processes« (JC-2013-77).

⁽²⁾ Udtalelse om »MiFID praksis for virksomheder, der sælger komplekse produkter« (ESMA/2014/146. Denne udtalelse indeholdt specifikt henvisninger til CFD'er og binære optioner.

⁽³⁾ Udtalelse om »Strukturerede detailprodukter — God praksis for produktstyringsordninger« (ESMA/2014/332).

⁽⁴⁾ »The Responsibilities of Providers and Distributors for the Fair Treatment of Customers« https://www.handbook.fca.org.uk/handbook/document/RPPD_FCA_20130401.pdf. Vejledningen er knyttet til UK's principper for virksomheder (PRIN) https://www.handbook.fca.org.uk/handbook/document/rppd/RPPD_Full_20180103.pdf.

- (144) Denne afgørelse fastsætter fælles krav, der har til formål at tilvejebringe et nødvendigt minimumsniveau for beskyttelse til detailkunder i hele EU ud over eksisterende krav. Det er ikke hensigten at forhindre kompetente nationale myndigheder eller CFD-udbydere i at sikre et højere niveau for investorbeskyttelsen, f.eks. ved at anvende et højere initialmarginkrav.

6. FORANSTALTNINGERNE MEDFØRER IKKE RISIKO FOR REGELARBITRAGE (ARTIKEL 40, STK. 3, LITRA b), I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (145) I lyset af karakteren af de påpegede risici samt antallet og typen af berørte investorer samt de nationale foranstaltninger, der er foreslået af en række medlemsstater, sikrer ESMA's foranstaltning en fælles minimumsindsats i hele EU. ESMA har også overvejet risikoen for, at udbydere, der for øjeblikket tilbyder CFD'er, kunne forsøge at tilbyde produkter med sammenlignelige funktioner som optioner, futures, swaps og fremtidige renteaftaler. Respondenter til opfordringen til indsendelse af dokumentation bekræftede, at der er ligheder mellem CFD'er og disse produkter. Selv om ESMA's beviser primært vedrører handel med CFD'er, vil ESMA og de kompetente nationale myndigheder også nøje følge med i, hvorvidt sådanne nye distributionstendenser udvikler lignende negative konsekvenser for detailkunder, og om CFD-udbydere gør sådanne bestræbelser for at omgå disse interventionsforanstaltninger og vil handle efter behov.
- (146) Desuden finder ESMA's midlertidige indgrebstiltag anvendelse på alle udbydere af CFD'er og enhver person, der bevidst og med vilje bidrager til overtrædelse af de foranstaltninger, der falder ind under anvendelsesområdet for forordning (EU) nr. 600/2014. Mens omfanget af de enheder, der falder ind under denne forordnings artikel 40 for så vidt angår fondsforvaltningsvirksomheder, i sidste ende skal behandles på lovgivningsniveau for at forbedre retssikkerheden, har ⁽¹⁾ ESMA overvejet omfanget af lovgivningsmæssig arbitrage. ESMA har fastslået, at de foreslåede foranstaltninger i lyset af de ovenfor beskrevne investorskader har et tilstrækkeligt bredt anvendelsesområde og derfor er i stand til at imødegå de væsentlige investorbeskyttelseshensyn, der skyldes markedsføring, distribution eller salg af CFD'er.

7. HØRING OG UNDERRETNING (ARTIKEL 40, STK. 3, LITRA c), OG STK. 4, I FORORDNING (EU) Nr. 600/2014)

- (147) Eftersom de foreslåede foranstaltninger i begrænset omfang kan berøre landbrugsråvarederivater, har ESMA rådført sig med offentlige organer med ansvar for overvågning, forvaltning og regulering af fysiske landbrugsmarkeder i henhold til forordning (EF) nr. 1234/2007 ⁽²⁾. ESMA har modtaget svar fra Bundesministerium für Ernährung und Landwirtschaft (Tyskland), landbrugsministeriet (Letland) og ministeriet for land- og skovbrug (Finland). Disse respondenter er ikke kommet med nogen indvendinger mod vedtagelsen af de foreslåede foranstaltninger.
- (148) ESMA har underrettet de kompetente nationale myndigheder om forslaget til denne afgørelse —

VEDTAGET DENNE AFGØRELSE

Artikel 1

Definitioner

Med henblik på anvendelsen af denne afgørelse:

- a) »differencekontrakt« eller »CFD« (contract for differences) betyder et andet derivat end en option, future, swap eller fremtidig renteaftale, hvis formål er at give indehaveren lang eller kort eksponering for udsving i pris, niveau eller værdi af et underliggende instrument, uanset om der handles på et handelssted, og om det skal afregnes i kontanter eller kan afregnes i kontanter efter en af parternes valgmuligheder, undtagen som følge af misligholdelse eller anden opsigelsesbegivenhed

⁽¹⁾ ESMA har understreget risikoen for lovgivningsmæssig arbitrage i sin udtalelse om virkningen af udelukkelse af fondsstyringsselskaber fra anvendelsesområdet for MiFIR-interventionsbeføjelserne den 12. januar 2017 (ESMA50-1215332076-23), hvori den har udtrykt bekymring for risikoen for lovgivningsmæssig arbitrage og den potentielle reduktion i effektiviteten af fremtidige interventionsforanstaltninger som følge af udelukkelse af visse enheder fra anvendelsesområdet for de relevante foranstaltninger (investeringsinstitutter og investeringsforvaltere). Kommissionen har fremsat ændringsforslag for at styrke retssikkerheden på dette område ved at ændre forordning (EU) nr. 600/2014 (COM(2017) 536/948972).

⁽²⁾ Rådets forordning (EF) nr. 1234/2007 af 22. oktober 2007 om en fælles markedsordning for landbrugsprodukter og om særlige bestemmelser for visse landbrugsprodukter (fusionsmarkedsordningen) (EUT L 299 af 16.11.2007, s. 1).

- b) »ekskluderede ikkepengemæssige goder« betyder alle ikkepengemæssige goder ud over, for så vidt de vedrører CFD'er, informations- og forskningsværktøjer
- c) »initialmargin« betyder enhver betaling med henblik på indgåelse af en CFD, eksklusive provision, transaktionsgebyrer og eventuelle andre dertil knyttede omkostninger
- d) »initialmarginbeskyttelse« betyder den initialmargin, der er fastlagt i bilag I
- e) »margin close-out-beskyttelse« betyder lukning af en eller flere af detailkundernes åbne CFD'er på vilkår, der er mest gunstige for kunden i overensstemmelse med artikel 24 og 27 i direktiv 2014/65/EU, når summen af midler i CFD-handel kontoen og det urealiserede nettoresultat af alle åbne CFD'er forbundet med denne konto falder til mindre end halvdelen af den samlede initialmarginbeskyttelse for alle de åbne CFD'er
- f) »negativ saldobeskyttelse« betyder grænsen på midlerne på CFD-handelskontoen for en detailkundes samlede ansvar for alle CFD'er, der er knyttet til en CFD-handelskonto hos en CFD-udbyder.

Artikel 2

Midlertidig begrænsning af CFD'er for detailkunder

Markedsføring, distribution eller salg af CFD'er til detailkunder er begrænset til omstændigheder, hvor mindst alle følgende betingelser er opfyldt:

- a) CFD-udbyderen kræver, at detailkunden betaler initialmarginbeskyttelsen
- b) CFD udbyderen giver detailkunden margin close-out beskyttelse
- c) CFD udbyderen tilbyder detailkunden en negativ saldobeskyttelse
- d) CFD udbyderen tilbyder ikke direkte eller indirekte detailkunden en betaling, monetær eller ikke dækket ikke-monetær fordel i forbindelse med markedsføring, distribution eller salg af en CFD, bortset fra det realiserede overskud på en CFD, der ydes og
- e) CFD-udbyderen sender ikke direkte eller indirekte en meddelelse til eller offentliggør oplysninger, der er tilgængelige for en detailkunde vedrørende markedsføring, distribution eller salg af CFD, medmindre den indeholder den relevante risikovarsel, der er specificeret af og opfylder betingelserne i bilag II.

Artikel 3

Forbud mod deltagelse i omgåelse

Det er forbudt med vilje og med forsæt at deltage i aktiviteter, hvis formål eller virkning er at omgå kravene i artikel 2, herunder ved at fungere som erstatning for CFD-udbyderen.

Artikel 4

Ikrafttræden og anvendelse

Denne afgørelse træder i kraft dagen efter offentliggørelsen i *Den Europæiske Unions Tidende*.

Denne afgørelse finder anvendelse fra den 1. august 2018 i en periode på tre måneder.

Udfærdiget i Paris, den 22. maj 2018.

På tilsynsrådets vegne
Steven MAIJOOR
Formand

BILAG I

INITIALMARGINPROCENTER EFTER TYPE UNDERLIGGENDE INSTRUMENT

- a) 3,33 % af den nominelle værdi af CFD, når det underliggende valutapar består af to af følgende valutaer: amerikanske dollar, euro, japanske yen, britiske pund, canadiske dollar eller schweiziske franc
 - b) 5 % af den nominelle værdi af CFD når det underliggende indeks, valutapar eller vare er:
 - i) et af følgende equity indekser: Financial Times Stock Exchange 100 (FTSE 100), Cotation Assistée en Continu 40 (CAC 40); Deutsche Bourse AG German Stock Index 30 (DAX30), Dow Jones Industrial Average (DJIA), Standard & Poors 500 (S&P 500), NASDAQ Composite-indekset (NASDAQ), NASDAQ 100-indekset (NASDAQ 100), Nikkei-indekset (Nikkei 225), Standard & Poors / Australian Securities Exchange 200 (ASX 200) og EURO STOXX 50-indekset (EURO STOXX 50).
 - ii) et valutapar bestående af mindst en valuta, der ikke er anført i litra a) ovenfor, eller
 - iii) guld
 - c) 10 % af CFD'ens nominelle værdi, når det underliggende råvare- eller aktieindeks er en vare eller et andet equity indeks end dem, der er anført i litra b) ovenfor
 - d) 50 % af CFD'ens nominelle værdi når det underliggende instrument er en kryptovaluta eller
 - e) 20 % af CFD'ens nominelle værdi når det underliggende instrument er:
 - i) en aktie eller
 - ii) ikke ellers opført i dette bilag.
-

BILAG II

RISIKOADVARSLER

AFSNIT A

Risiko advarselsforhold

1. Risikoadvarslen skal være i et layout, der sikrer dets fremtrædende karakter, i en skriftstørrelse, der mindst svarer til den overvejende skriftstørrelse og på samme sprog som den, der anvendes i kommunikationen eller de offentliggjorte oplysninger.
2. Hvis kommunikationen eller de offentliggjorte oplysninger er i et varigt medium eller på en hjemmeside, skal risikovarslet være i det format, der er angivet i afsnit B.
3. Hvis kommunikationen eller oplysningerne er på et andet medium end et varigt medium eller en hjemmeside, skal risikovarslet være i det format, der er angivet i afsnit C.
4. Risikoadvarslen skal indeholde en opdateret udbyderspecifik tabsprocent baseret på en beregning af den procentdel af CFD-handelskonti, hvor CFD-udbyderen har tabt penge for detailkunder. Beregningen udføres hver tredje måned og dækker 12-månedersperioden forud for den dato, hvor den udføres («12-måneders beregningsperiode»). Med henblik på beregningen:
 - a) En individuel CFD-handelskonto for detailkunder anses for at have tabt penge, hvis summen af alle realiserede og urealiserede nettoresultater på CFD'er, der er knyttet til CFD-handelskontoen i den 12-måneders beregningsperiode, er negativ
 - b) eventuelle omkostninger i forbindelse med CFD'erne, der er knyttet til CFD-handelskontoen, indgår i beregningen, herunder alle gebyrer, gebyrer og provisioner
 - c) Følgende punkter er udelukket fra beregningen:
 - i) enhver CFD-handelskonto, der ikke havde en åben CFD forbundet med den inden for beregningsperioden
 - ii) ethvert overskud eller tab fra andre produkter end CFD'er, der er knyttet til CFD -handelskontoen
 - iii) eventuelle indskud eller tilbagekøb af midler fra CFD-handelskonto.
5. Uanset stk. 2-4 skal en CFD-udbyder i den sidste 12-måneders beregningsperiode ikke have leveret en åben CFD, der er forbundet til detailkundens CFD-handelskonto, og CFD-udbyderen skal anvende den standardrisici, der er angivet i afsnit D og E, i fornødent omfang.

AFSNIT B

Varigt medium og hjemmeside-udbyderspecifik risikoadvarsel

CFD'er er komplekse instrumenter og der er stor risiko for at tabe penge hurtigt på grund af gearing.

[indsæt procent pr. udbyder] % af detailinvestorkonti taber penge, når der handles CFD'er med denne udbyder.

Du bør overveje, om du forstår, hvordan CFD'er virker, og om du har råd til at tage en høj risiko for at tabe dine penge.

AFSNIT C

Forkortet udbyder-specifik risiko advarsel

[indsæt procent pr. udbyder] % af detailinvestorkonti taber penge, når der handles CFD'er med denne udbyder.

Du bør overveje, om du har råd til at tage en høj risiko for at tabe dine penge.

AFSNIT D

Standardrisikoadvarsel for varige medier og websider

CFD'er er komplekse instrumenter og der er stor risiko for at tabe penge hurtigt på grund af gearing.

Mellem 74-89 % af detailinvestorkonti taber penge ved handel med CFD'er.

Du bør overveje, om du forstår, hvordan CFD'er virker, og om du har råd til at tage en høj risiko for at tabe dine penge.

AFSNIT E

Forkortet standardrisikoadvarsel

Mellem 74-89 % af detailinvestorkonti taber penge ved handel med CFD'er.

Du bør overveje, om du har råd til at tage en høj risiko for at tabe dine penge.

RETNINGSLINJER

DEN EUROPÆISKE CENTRALBANKS RETNINGSLINJE (EU) 2018/797

af 3. maj 2018

om Eurosystemets levering af tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver i euro til centralbanker og lande uden for euroområdet og internationale organisationer (ECB/2018/14)

(omarbejdning)

STYRELSESRÅDET FOR DEN EUROPÆISKE CENTRALBANK HAR —

under henvisning til traktaten om Den Europæiske Unions funktionsmåde,

under henvisning til statuttens for Det Europæiske System af Centralbanker og Den Europæiske Centralbank, særlig artikel 12.1, 14.3 og 23, og

ud fra følgende betragtninger:

- (1) Den Europæiske Centralbanks retningslinje ECB/2006/4 ⁽¹⁾ har flere gange undergået ændringer ⁽²⁾. Da der skal foretages yderligere ændringer, bør retningslinje ECB/2006/4 omarbejdes af hensyn til klarhed.
- (2) I henhold til artikel 23 sammenholdt med artikel 42.4 i Statutten for Det Europæiske System af Centralbanker (herefter »ESCB-statutten«) kan Den Europæiske Centralbank (ECB) og de nationale centralbanker i de medlemsstater, der har euroen som valuta, etablere relationer med centralbanker og finansielle institutioner i andre lande, og, hvis det er hensigtsmæssigt, med internationale organisationer og udføre alle slags bankforretninger med tredjelande og internationale organisationer.
- (3) Eurosystemet bør optræde som et samlet system i forbindelse med levering af tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver til kunder, uanset gennem hvilken centralbank i Eurosystemet disse tjenesteydelser leveres. Med dette for øje skal denne retningslinje blandt andet sikre, at Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver leveres på et standardiseret grundlag og på harmoniserede betingelser og vilkår, at ECB modtager tilstrækkelige oplysninger om disse tjenesteydelser, og at der fastsættes de fælles minimumskaraktistika, som er påkrævet i de kontraktlige aftaler med kunder.
- (4) Alle oplysninger, data og dokumenter, som udarbejdes af og/eller udveksles mellem centralbanker i Eurosystemet i forbindelse med Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, er fortrolige og underlagt ESCB-statuttens artikel 37 —

VEDTAGET DENNE RETNINGSLINJE:

Artikel 1

Definitioner

I denne retningslinje forstås ved:

- 1) »alle slags bankforretninger«: Eurosystemets levering af tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver til kunder,
- 2) »ECB's bemyndigede personale«: personer i ECB, som af Direktionen til enhver tid er udpeget som bemyndigede afsendere og modtagere af de oplysninger, som skal stilles til rådighed inden for rammerne af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver,
- 3) »centralbanker«: monetære myndigheder,
- 4) »kunde«: alle centralbanker og lande (herunder alle offentlige myndigheder eller offentlige organer) uden for euroområdet og alle internationale organisationer, som en centralbank i Eurosystemet leverer Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver til,

⁽¹⁾ Den Europæiske Centralbanks retningslinje ECB/2006/4 af 7. april 2006 om Eurosystemets levering af tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver i euro til centralbanker og lande uden for euroområdet og internationale organisationer (EUT L 107 af 20.4.2006, s. 54).

⁽²⁾ Jf. bilag I.

- 5) »centralbank i Eurosystemet«: ECB og de nationale centralbanker i de medlemsstater, der har euroen som valuta,
- 6) »Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver«: de i artikel 2 angivne tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, som centralbanker i Eurosystemet kan levere til kunder, og som gør det muligt for kunderne at foretage omfattende forvaltning af deres valutareserver gennem en enkelt centralbank i Eurosystemet,
- 7) »leverandør af Eurosystemets tjenesteydelser« (Eurosystem Service Provider, ESP): en centralbank i Eurosystemet, som påtager sig at levere samtlige af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver,
- 8) »individuel leverandør af tjenesteydelser« (»Individual Service Provider, ISP«): en centralbank i Eurosystemet, som ikke påtager sig at levere samtlige af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver,
- 9) »international organisation«: alle organisationer, undtagen EU-institutioner og -organer, som er oprettet ved eller med hjemmel i en international traktat,
- 10) »mulig kunde«: alle centralbanker og lande (herunder alle offentlige myndigheder eller offentlige organer) uden for euroområdet og alle internationale organisationer, der har indgået forhandlinger med en ESP eller en ISP med henblik på at oprette forretningsforbindelser, og som har modtaget en kontrakt til forhandling og muligvis til underskrivelse,
- 11) »valutareserver«: kundens godkendte eurodenominerede aktiver, dvs. kontanter og alle værdipapirer, der er omfattet af Eurosystemets liste over godkendte omsættelige aktiver, som offentliggøres og opdateres dagligt på ECB's websted, undtagen:
 - a) værdipapirer, som hører under »haircut-kategori V« (værdipapirer af asset-backed typen),
 - b) aktiver, som udelukkende besiddes med det formål at opfylde kundens pensionsforpligtelser og relaterede forpligtelser over for dennes tidligere eller nuværende personale,
 - c) eurodominerede aktiver, der besiddes i særlige konti, som er oprettet hos en centralbank i Eurosystemet af en kunde til brug for omlægning af offentlig gæld inden for rammerne af internationale aftaler,
 - d) Den Internationale Valutafonds (IMF) eurodominerede aktiver, der besiddes i dennes Konto Nr. 1 og Konto Nr. 2 samt i IMF's værdipapirkonto hos Eurosystemets centralbanker, og
 - e) andre kategorier af eurodenominerede aktiver, som Styrelsesrådet til enhver tid træffer beslutning om.

Artikel 2

Liste over Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver

Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver omfatter:

- 1) depotkonti til valutareserverne,
- 2) følgende tjenesteydelser i forbindelse med depotføring:
 - a) depotopgørelser ultimo måneden med mulighed for også at fremsende opgørelser på andre datoer efter anmodning fra kunden,
 - b) fremsendelse af opgørelser via SWIFT til alle kunder, som kan modtage opgørelser via SWIFT, og på andre passende måder til kunder, som ikke anvender SWIFT,
 - c) underretning om corporate actions (f.eks. kuponbetalinger og indfrielse) i forbindelse med kundernes værdipapirbeholdninger,
 - d) udførelse af corporate actions på kundernes vegne,
 - e) formidling af ordninger mellem kunder og agenter for tredjemand, under visse begrænsninger, i forbindelse med gennemførelsen af automatiske værdipapirudlån,
- 3) følgende afviklingstjenester:
 - a) tjenesteydelser vedrørende afvikling, efter princippet uden betaling/levering mod betaling, for alle eurodenominerede værdipapirer, hvortil depotkonti er stillet til rådighed,
 - b) bekræftelse på afvikling af alle transaktioner via SWIFT (eller på andre passende måder til kunder, som ikke anvender SWIFT),

- 4) følgende kontant-/investeringstjenester:
- a) køb/salg af udenlandsk valuta på kundens vegne i eget navn, der som minimum dækker spotkøbet/-salget af euro mod G10-valutaerne uden for euroområdet,
 - b) tjenesteydelser vedrørende tidsindsud:
 - i) i kommission eller
 - ii) i eget navn,
 - c) dag-til-dag creditsaldi:
 - i) klasse 1 — automatisk investering af et begrænset, fast beløb pr. kunde i eget navn,
 - ii) klasse 2 — mulighed for at investere midler hos markedsdeltagere i kommission,
 - d) gennemførelse af investeringer for kunder i henhold til deres gældende instrukser og i overensstemmelse med Eurosystemets samlede udbud af tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver,
 - e) udførelse af kundernes ordrer med hensyn til køb/salg af værdipapirer på det sekundære marked,
- 5) følgende kontantkontotjenester:
- a) udførelse af indkommende og udgående kontantløse betalingstransaktioner i forbindelse med Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver.

Artikel 3

ESP'ers og ISP'ers levering af tjenesteydelser

1. Inden for rammerne af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver anses centralbanker i Eurosystemet for at være enten en ESP eller en ISP.
2. Ud over de tjenesteydelser, som er angivet i artikel 2, kan hver enkelt ESP også tilbyde kunderne andre tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver. ESP'erne fastsætter selv disse tjenesteydelser, og de er ikke underlagt denne retningslinje.
3. ISP'er er underlagt denne retningslinje og kravene i forbindelse med Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, hvad angår en eller flere af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, eller en del af en sådan tjenesteydelse, som leveres af de pågældende ISP'er, og som indgår i det samlede udbud af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver. Desuden kan ISP'erne også tilbyde kunderne andre tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, som fastsættes af den enkelte ISP. Disse tjenesteydelser er ikke underlagt denne retningslinje.
4. For så vidt angår tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, der ydes til kunder, kan disse kunder indgå ordninger med flere centralbanker i Eurosystemet.

Artikel 4

Oplysninger om Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver

1. Centralbanker i Eurosystemet forsyner ECB's bemyndigede personale med alle relevante oplysninger om levering af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver til nye og eksisterende kunder samt informerer ECB's bemyndigede personale, når en potentiel kunde henvender sig til dem.
2. Eurosystemets centralbanker skal, inden de oplyser ECB's bemyndigede personale om en eksisterende, ny eller potentiel kundes identitet, anmode om kundens samtykke til at oplyse dennes identitet.
3. Hvis der ikke opnås samtykke fra kunden, forsyner den pågældende centralbank i Eurosystemet ECB's bemyndigede personale med de påkrævede oplysninger uden at afsløre kundens identitet.

Artikel 5

Forbud mod og indstilling af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver

1. Til brug for Eurosystemets centralbanker fører ECB en liste over eksisterende, nye eller potentielle kunder, hvis valutareserver påvirkes af en ordre om indefrysning eller en lignende foranstaltning, som pålægges enten af en af EU's medlemsstater på grundlag af en resolution fra FN's Sikkerhedsråd eller af EU.

2. Hvis en centralbank i Eurosystemet på grundlag af en anden foranstaltning eller beslutning end de i stk. 1 omtalte, som af nationale politiske årsager eller af hensyn til nationale interesser er vedtaget af en centralbank i Eurosystemet eller af den medlemsstat, hvor den pågældende centralbank i Eurosystemet har hjemsted, indstiller leveringen af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver til en eksisterende kunde eller afviser at levere disse tjenesteydelser til en ny eller potentiel kunde, underretter denne centralbank i Eurosystemet omgående ECB's bemyndigede personale herom. ECB's bemyndigede personale underretter omgående de øvrige centralbanker i Eurosystemet herom. En sådan foranstaltning eller beslutning er ikke til hinder for, at de øvrige centralbanker i Eurosystemet kan levere Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver til de pågældende kunder.

3. Artikel 4, stk. 2 og 3, finder anvendelse for enhver oplysning om en eksisterende, ny eller potentiel kundes identitet, som gives i henhold til stk. 2. I fravær af en kundes samtykke kan oplysninger om en kundes identitet til andre centralbanker i Eurosystemet kun finde sted, hvis disse oplysninger ville kunne videregives i henhold til gældende lov.

Artikel 6

Ansvar for Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver

1. Enhver centralbank i Eurosystemet er ansvarlig for udførelsen af alle kontraktlige aftaler med sine kunder, som det finder hensigtsmæssigt med henblik på leveringen af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver.

2. Uden at dette berører særlige bestemmelser, som finder anvendelse for eller er vedtaget af en centralbank i Eurosystemet, er enhver centralbank i Eurosystemet, som leverer Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver eller en hvilken som helst del heraf til sine kunder, ansvarlig for de leverede tjenesteydelser.

Artikel 7

Fælles minimumskarakteristika i kontraktlige aftaler med kunder

Centralbanker i Eurosystemet sikrer, at deres kontraktlige aftaler med kunder er i overensstemmelse med denne retningslinje og de følgende fælles minimumskarakteristika. De kontraktlige aftaler skal:

- a) angive, at kundens modpart er den centralbank i Eurosystemet, hvormed den pågældende kunde har indgået en aftale om levering af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver eller en hvilken som helst del heraf, og at denne aftale ikke i sig selv medfører kundemæssige rettigheder eller krav over for andre centralbanker i Eurosystemet,
- b) angive de link, som kan anvendes til afvikling af værdipapirer, der besiddes af kundernes modparter, og de relevante risici ved at anvende link, som ikke er godkendt til pengepolitiske operationer,
- c) angive, at visse transaktioner inden for rammerne af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver skal udføres efter bedste evne,
- d) angive, at den pågældende centralbank i Eurosystemet kan stille kunderne forslag med hensyn til tidspunktet for og udførelsen af en transaktion for at undgå, at den kommer i konflikt med Eurosystemets pengepolitik og valutakurspolitik, og at den pågældende centralbank ikke er ansvarlig for de konsekvenser, disse forslag måtte have for kunden,
- e) angive, at de gebyrer, som centralbankerne i Eurosystemet opkræver af deres kunder for leveringen af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver, revideres af Eurosystemet, og at kunderne i henhold til gældende lov er bundet af de ændringer af gebyrerne, som måtte følge af disse revisioner,
- f) angive, at kunden bekræfter over for den pågældende centralbank i Eurosystemet, at kunden overholder al relevant EU-lovgivning og national lovgivning vedrørende forebyggelse af hvidvask af penge og finansiering af terrorisme, herunder instrukser fra de kompetente myndigheder, og at kunden ikke er involveret i nogen form for hvidvaskning af penge eller finansiering af terrorisme.

Artikel 8

ECB's rolle

ECB koordinerer den generelle levering af Eurosystemets tjenesteydelser vedrørende forvaltning af valutareserver og de relaterede oplysningsmæssige rammer. Hvis en centralbank i Eurosystemet bliver ESP eller ophæver sin status som ESP, underretter den ECB herom.

*Artikel 9***Ophævelse**

1. Retningslinje ECB/2006/4 som ændret ved retningslinjerne opstillet i bilag I ophæves med virkning fra 1. oktober 2018.
2. Henvisninger til den ophævede retningslinje skal forstås som henvisninger til denne retningslinje og læses efter sammenligningstabellen i bilag II.

*Artikel 10***Virkning og gennemførelse**

1. Denne retningslinje får virkning på den dato, hvor den meddeles til de nationale centralbanker i de medlemsstater, der har euroen som valuta.
2. Centralbankerne i Eurosystemet skal overholde denne retningslinje fra den 1. oktober 2018.

*Artikel 11***Adressater**

Denne retningslinje er rettet til alle centralbanker i Eurosystemet.

Udfærdiget i Frankfurt am Main, den 3. maj 2018.

For ECB's Styrelsesråd
Mario DRAGHI
Formand for ECB

*BILAG I***OPHÆVET RETNINGSLINJE MED LISTE OVER EFTERFØLGENDE ÆNDRINGER HERAF**

Retningslinje ECB/2006/4 (EUT L 107 af 20.4.2006, s. 54).

Retningslinje ECB/2009/11 (EUT L 139 af 5.6.2009, s. 34).

Retningslinje ECB/2013/14 (EUT L 138 af 24.5.2013, s. 19).

BILAG II

SAMMENLIGNINGSTABEL

Retningslinje ECB/2006/4	Denne retningslinje
Artikel 1	Artikel 1
Artikel 2	Artikel 2
Artikel 3	Artikel 3
Artikel 4	Artikel 4
Artikel 5	Artikel 5
Artikel 6	Artikel 6
Artikel 7	Artikel 7
Artikel 8	Artikel 8
Artikel 9	Artikel 9-11

ISSN 1977-0634 (elektronisk udgave)
ISSN 1725-2520 (papirudgave)



Den Europæiske Unions Publikationskontor
2985 Luxembourg
LUXEMBOURG

DA