

DELEGIRANA UREDBA KOMISIJE (EU) 2022/804**od 16. veljače 2022.****o dopuni Uredbe (EU) 2016/1011 Europskog parlamenta i Vijeća radi utvrđivanja postupovnih pravila za mjere koje se primjenjuju na nadzor koji Europsko nadzorno tijelo za vrijednosne papire i tržišta kapitala provodi nad određenim administratorima referentnih vrijednosti****(Tekst značajan za EGP)**

EUROPSKA KOMISIJA,

uzimajući u obzir Ugovor o funkcioniranju Europske unije,

uzimajući u obzir Uredbu (EU) 2016/1011 Europskog parlamenta i Vijeća od 8. lipnja 2016. o indeksima koji se upotrebljavaju kao referentne vrijednosti u financijskim instrumentima i financijskim ugovorima ili za mjerenje uspješnosti investicijskih fondova i o izmjeni direktiva 2008/48/EZ i 2014/17/EU te Uredbe (EU) br. 596/2014⁽¹⁾, a posebno njezin članak 48.i stavak 10.,

budući da:

- (1) U skladu s člancima 48.f i 48.g Uredbe (EU) 2016/1011, Europsko nadzorno tijelo za vrijednosne papire i tržišta kapitala („ESMA”) ovlašteno je pod određenim uvjetima administratorima referentnih vrijednosti koji su pod njegovim nadzorom izricati novčane kazne i periodične penale. Člankom 48.i stavkom 10. Uredbe (EU) 2016/1011 Komisija se obvezuje utvrditi postupovna pravila o izvršenju ovlasti za izricanje tih novčanih kazni ili periodičnih penala, među ostalim o pravu na obranu, naplati novčanih kazni ili periodičnih penala te rokovima zastare za izricanje i izvršenje sankcija.
- (2) Ako ESMA utvrdi ozbiljne naznake koje upućuju na moguće postojanje činjenica koje bi mogle predstavljati jednu ili više povreda zahtjeva iz članka 42. Uredbe (EU) 2016/1011 za administratore referentnih vrijednosti pod njezinim nadzorom, ESMA interno imenuje neovisnog istražitelja koji o tome provodi istragu. Istražitelj bi po završetku svojeg rada trebao prosljediti cijeli spis ESMA-i. Obaviještenost o tim nalazima i mogućnost odgovora na njih sastavni su dio prava na obranu. Stoga bi osoba koja je predmet istrage trebala biti obaviještena o nalazima istražitelja i dobiti mogućnost odgovora na te nalaze u razumnom roku. Osobama koje su predmet istrage može pomagati savjetnik po njihovu izboru. Istražitelj trebao bi razmotriti je li zbog podnesaka osobe koja je predmet istrage potrebno izmijeniti izvješće o nalazima prije no što ga podnese ESMA-i.
- (3) ESMA bi trebala procijeniti potpunost spisa kojeg je dostavio istražitelj na temelju popisa dokumenata. Kako bi se osiguralo da osoba koja je predmet istrage može na odgovarajući način pripremiti svoju obranu, prije donošenja konačne odluke o novčanim kaznama ili nadzornim mjerama, ESMA bi trebala toj osobi omogućiti dostavljanje dodatnih pisanih primjedbi.
- (4) Kako bi se osigurala suradnja osobe koja je predmet istrage, ESMA bi trebala moći poduzeti određene prisilne mjere. Ako ESMA donese odluku kojom se od osobe zahtijeva da prestane s povredom ili ako od nje zatraži da dostavi potpune informacije ili potpunu evidenciju, podatke ili bilo koji drugi materijal, ili ako je donijela odluku o provedbi nadzora na licu mjesta, ESMA može izreći periodične penale kako bi prisilila osobu koja je predmet istrage na poštovanje donesene odluke. ESMA bi prije izricanja periodičnih penala trebala osobi pružiti mogućnost da dostavi pisane podneske.
- (5) Budući da istražitelj obavlja svoj posao neovisno, ESMA ne bi trebala biti vezana spisom koji je pripremio. Međutim, kako bi se osiguralo da osoba koja je predmet istrage može na odgovarajući način pripremiti svoju obranu, u slučaju da se ESMA ne slaže, osoba bi trebala biti obaviještena i dobiti priliku za odgovor.

⁽¹⁾ SL L 171, 29.6.2016., str. 1.

- (6) Ako se ESMA slaže sa svim nalazima ili dijelom nalaza istražitelja, a kako bi se osiguralo da osoba koja je predmet istrage može na odgovarajući način pripremiti svoju obranu, ta bi osoba trebala biti obaviještena i dobiti priliku za odgovor.
- (7) Pravo na saslušanje trebalo bi se procijeniti u odnosu na potrebu za hitnim djelovanjem ESMA-e u konkretnom slučaju. Ako je hitno djelovanje u skladu s člankom 48.e Uredbe (EU) 2016/1011 opravdano, pravo na saslušanje osobe koja je predmet istrage ne bi trebalo spriječiti ESMA-u da poduzme hitne mjere. U takvim slučajevima pravo na saslušanje osobe koja je predmet istrage trebalo bi osigurati što je prije moguće nakon donošenja odluke. Međutim, postupkom bi se osobi koja je predmet istrage trebalo dati pravo da je sasluša istražitelj.
- (8) ESMA-ina ovlast za izricanje periodičnih penala trebala bi se izvršavati uz dužno poštovanje prava na obranu i ne bi se trebala primjenjivati dulje nego što je nužno. Ako ESMA donese odluku o izricanju periodičnih penala, predmetna bi osoba trebala dobiti priliku da bude saslušana, a penali više ne bi trebali biti plativi od trenutka kada ta osoba postupi u skladu s nalogom ESMA-e koji se na nju odnosi.
- (9) Spisi koje su pripremili ESMA i istražitelj sadržavaju informacije koje su uključenoj osobi neophodne za pripremu za sudske ili upravne postupke. Nakon što je osoba koja je predmet istrage primila obavijest o izvješću o nalazima od istražitelja ili ESMA-e, trebala bi imati pravo pristupa spisu, poštujući legitimni interes drugih osoba u pogledu zaštite njihovih poslovnih tajni. Upotrebu dokumenata iz spisa kojima se pristupa trebalo bi dopustiti samo za sudske ili administrativne postupke koji se odnose na povrede članka 42. Uredbe (EU) 2016/1011.
- (10) Ovlast za izricanje novčanih kazni i periodičnih penala te ovlast za njihovo izvršenje trebalo bi izvršiti u razumnom roku te bi stoga trebali podlijegati roku zastare. Radi dosljednosti, u rokovima zastare za izricanje i izvršenje novčanih kazni ili periodičnih penala trebalo bi uzeti u obzir postojeće propise Unije koji se primjenjuju na izricanje i izvršenje sankcija za nadzirane subjekte te iskustvo ESMA-e u primjeni takvih propisa. Radi pohrane naplaćenih novčanih kazni i periodičnih penala, ESMA bi ih trebala položiti na račune koji donose kamate te koji su posebno otvoreni za određene novčane kazne ili periodične penale s ciljem okončanja određene povrede. U skladu s proračunskom razboritošću, ESMA bi Komisiji trebala te iznose prenijeti nakon što odluke postanu konačne zbog iscrpljenja ili isteka prava na žalbu.
- (11) U skladu s Uredbom (EU) 2021/168 Europskog parlamenta i Vijeća ⁽²⁾, referentne vrijednosti treće zemlje mogu se upotrebljavati u Uniji bez potrebe da relevantni administratori traže jednakovrijednost, priznavanje ili prihvaćanje u prijelaznom razdoblju produljenom do 2023. Tijekom tog prijelaznog razdoblja, priznavanje u Uniji sustav je u kojem administratori referentnih vrijednosti treće zemlje mogu sudjelovati dobrovoljno, što upućuje na to da će njihove referentne vrijednosti ostati dostupne za upotrebu u Uniji nakon završetka prijelaznog razdoblja. Stoga bi se tijekom tog razdoblja odredbe o novčanim kaznama trebale primjenjivati samo na administratore iz treće zemlje koji su dobrovoljno podnijeli zahtjev za priznavanje prije isteka prijelaznog razdoblja uvedenog Uredbom (EU) 2021/168 i ako su relevantno nacionalno nadležno tijelo ili ESMA odobrili priznavanje.
- (12) Kako bi se osigurala nesmetana primjena novih nadzornih ovlasti dodijeljenih ESMA-i, ova bi Uredba trebala hitno stupiti na snagu,

⁽²⁾ Uredba (EU) 2021/168 Europskog parlamenta i Vijeća od 10. veljače 2021. o izmjeni Uredbe (EU) 2016/1011 u pogledu izuzeća određenih referentnih vrijednosti promptnog deviznog tečaja trećih zemalja i određivanja zamjene za određene referentne vrijednosti koje prestaju te o izmjeni Uredbe (EU) br. 648/2012 (SL L 49, 12.2.2021., str. 6).

DONIJELA JE OVU UREDBU:

Članak 1.

Definicije

Za potrebe ove Uredbe, primjenjuju se sljedeće definicije:

1. „ključna referentna vrijednost” znači ključna referentna vrijednost u skladu s člankom 20. stavkom 1. točkama (a) i (c) Uredbe (EU) 2016/1011;
2. „referentna vrijednost treće zemlje” znači referentna vrijednost administratora izvan Unije.

Članak 2.

Postupovna pravila u postupcima zbog povrede pred istražiteljem

1. Nakon završetka istrage o potencijalnim povredama navedenima u članku 42. stavku 1. točki (a) Uredbe (EU) 2016/1011 i prije podnošenja spisa ESMA-i, istražitelj, kako je navedeno u članku 48.i stavku 1. te uredbe, pisanim putem obavješćuje osobu koja je predmet istrage o svojim nalazima i toj osobi pruža mogućnost da dostavi pisane podneske u skladu sa stavkom 3. U izvješću o nalazima navode se činjenice koje mogu predstavljati jednu ili više povreda zahtjeva utvrđenih u glavi VI. Uredbe (EU) 2016/1011, uključujući ocjenu prirode i težine tih povreda, uzimajući u obzir kriterije utvrđene u članku 48.e stavku 2. te uredbe.
2. U izvješću o nalazima utvrđuje se razuman rok u kojem osoba koja je predmet istrage može dostaviti svoje pisane podneske. U istragama koje nisu navedene u članku 5., taj je rok najmanje četiri tjedna. Istražitelj nije obavezan uzeti u obzir pisane podneske primljene nakon isteka tog roka.
3. U svojim pisanim podnescima osoba koja je predmet istrage može navesti činjenice koje smatra relevantnima za svoju obranu te, ako je moguće, priložiti dokumente kao dokaz navedenih činjenica. Ona može predložiti da istražitelj sasluša druge osobe koje mogu potvrditi činjenice navedene u njezinim podnescima.
4. Istražitelj na usmeno saslušanje može pozvati osobu koja je predmet istrage kojoj je upućeno izvješće o nalazima. Osobi koja je predmet istrage može pomagati savjetnik kojeg je sama odabrala. Usmena saslušanja nisu javna.

Članak 3.

Postupovna pravila u postupcima zbog povrede pred ESMA-om u pogledu novčanih kazni i nadzornih mjera

1. Kompletan spis koji istražitelj dostavlja ESMA-i uključuje sljedeće dokumente:
 - izvješće o nalazu i presliku izvješća o nalazu upućena na administratora referentnih vrijednosti ili osobu koja je predmet istrage;
 - presliku pisanog podneska administratora referentnih vrijednosti ili osobe koja je predmet istrage;
 - zapisnike sa svih usmenih saslušanja.
2. Ako je spis nepotpun, ESMA istražitelju podnosi obrazloženi zahtjev za dodatne dokumente.
3. Zaključi li ESMA da činjenice opisane u izvješću o nalazima istražitelja ne čine povrede zahtjeva iz glave VI. Uredbe (EU) 2016/1011, ESMA donosi odluku o zatvaranju predmeta te o toj odluci obavješćuje osobu koja je predmet istrage.

4. Ako se ESMA ne slaže s nalazima istražitelja, ona podnosi novo izvješće o nalazima osobi koja je predmet istrage. U izvješću o nalazima utvrđuje se rok od najmanje četiri tjedna u kojem osoba koja je predmet istrage može dostaviti pisane podneske. Prilikom donošenja odluke o postojanju povrede i o nadzornim mjerama i izricanju novčane kazne u skladu s člancima 48.e i 48.f Uredbe (EU) 2016/1011, ESMA nije obvezna uzeti u obzir pisane podneske zaprimljene nakon isteka tog roka.

5. Ako se ESMA slaže sa svim ili nekim nalazima istražitelja, o tome obavješćuje osobu koja je predmet istrage. Ovim se priopćenju utvrđuje rok od najmanje dva tjedna ako se ESMA složi sa svim nalazima i od najmanje četiri tjedna ako se ESMA ne složi sa svim nalazima, tijekom kojih osoba koja je predmet istrage može dostaviti pisane podneske. Prilikom donošenja odluke o postojanju povrede i o nadzornim mjerama i izricanju novčane kazne u skladu s člancima 48.e i 48.f Uredbe (EU) 2016/1011, ESMA nije obvezna uzeti u obzir pisane podneske zaprimljene nakon isteka tog roka.

6. ESMA može pozvati osobu koja je predmet istrage na koju je upućeno izvješće o nalazima na usmeno saslušanje. Osobi koja je predmet istrage može pomagati savjetnik kojeg je sama odabrala. Usmena saslušanja nisu javna.

7. Ako je ESMA odlučila da je osoba koja je predmet istrage počinila jednu ili više povreda zahtjeva iz glave VI. Uredbe (EU) 2016/1011 i donijela odluku o izricanju novčane kazne u skladu s člankom 48.f te uredbe, ona o toj odluci odmah obavješćuje osobu koja je predmet istrage.

Članak 4.

Postupovna pravila u postupcima zbog povrede pred ESMA-om u pogledu periodičnih penala

1. Prije donošenja odluke o izricanju periodičnog penala u skladu s člankom 48.g Uredbe (EU) 2016/1011, ESMA osobi koja je predmet postupka dostavlja izvješće o nalazima u kojem navodi obrazloženje za izricanje periodičnog penala i iznos periodičnog penala po danu neispunjenja zahtjeva. U izvješću o nalazima utvrđuje se rok od najmanje četiri tjedna u kojem osoba koja je predmet postupka može dostaviti pisane podneske. Prilikom odlučivanja o periodičnom penalu ESMA nije obvezna uzeti u obzir pisane podneske zaprimljene nakon isteka tog roka.

2. Nakon što administrator referentne vrijednosti ili osoba koja je predmet postupka iz članka 48.b stavka 1. Uredbe (EU) 2016/1011 postupi u skladu s relevantnom odlukom iz članka 48.g stavka 1. Uredbe (EU) 2016/1011, više se ne izriče periodični penal.

3. U odluci ESMA-e o izricanju periodičnog penala navodi se pravna osnova i obrazloženje odluke te iznos i datum početka plaćanja periodičnog penala.

4. ESMA može pozvati osobu koja je predmet postupka na usmeno saslušanje. Osobi koja je predmet postupka može pomagati savjetnik kojeg je sama odabrala. Usmena saslušanja nisu javna.

Članak 5.

Postupovna pravila za privremene odluke o nadzornim mjerama

1. Odstupajući od članka 3. stavaka 4., 5., i 6. i članka 4. stavaka 1. i 4., postupak utvrđen u ovom članku primjenjuje se kad ESMA donosi privremene odluke u skladu s člankom 48.j stavkom 1. drugim podstavkom Uredbe (EU) 2016/1011.

2. Ako ESMA odluči da je osoba koja je predmet istrage počinila povredu zahtjeva iz glave VI. Uredbe (EU) 2016/1011 i ako donese privremenu odluku kojom se uvode nadzorne mjere u skladu s člankom 48.e Uredbe (EU) 2016/1011, ona o toj privremenoj odluci odmah obavješćuje osobu koja je predmet privremene odluke.

ESMA utvrđuje rok od najmanje četiri tjedna unutar kojeg osoba koja je predmet privremene odluke može dostaviti pisani podnesak o privremenoj odluci. ESMA nije dužna razmatrati pisane podneske zaprimljene nakon isteka tog roka.

ESMA na zahtjev odobrava pristup spisu osobi koja je predmet privremene odluke. Dokumenti iz spisa kojima se pristupa mogu se koristiti samo za potrebe sudskih ili upravnih postupaka koji se odnose na primjenu Uredbe (EU) 2016/1011.

ESMA može pozvati osobu koja je predmet privremene odluke da prisustvuje usmenom saslušanju. Osobi koja je predmet privremene odluke može pomagati savjetnik kojeg je sama odabrala. Usmena saslušanja nisu javna.

3. ESMA konačnu odluku donosi što je moguće prije nakon donošenja privremene odluke.

Ako nakon saslušanja osobe koja je predmet privremene odluke ESMA smatra da je ta osoba počinila povredu zahtjeva iz glave VI. Uredbe (EU) 2016/1011, ESMA donosi odluku kojom se potvrđuje izricanje jedne ili više nadzornih mjera iz članka 48.e Uredbe (EU) 2016/1011. ESMA o toj odluci odmah obavješćuje osobu koja je predmet privremene odluke.

4. Ako ESMA donese konačnu odluku kojom se ne potvrđuje privremena odluka, smatra se da je privremena odluka stavljena izvan snage.

Članak 6.

Pristup spisu i korištenje dokumenata

1. ESMA na zahtjev odobrava pristup spisu osobi koja je predmet istrage i kojoj su istražitelj ili ESMA poslali izvješće o nalazima. Pristup se odobrava nakon obavijesti o izvješću o nalazima.

2. Dokumentima iz spisa kojima se pristupa koristi se osoba iz stavka 1. samo za potrebe sudskih ili upravnih postupaka koji se odnose na primjenu Uredbe (EU) 2016/1011.

Članak 7.

Rokovi zastare za izricanje novčanih kazni i periodičnih penala

1. Novčane kazne i periodični penali za administratore referentnih vrijednosti i druge osobe koje su predmet istrage imaju rok zastare od pet godina.

2. Rok zastare iz stavka 1. počinje teći sljedećeg dana od dana počinjenja povrede. U slučaju neprekidnih ili ponovljenih povreda rok zastare počinje teći od dana prestanka povrede.

3. Sve mjere koje poduzmu ESMA ili nacionalno nadležno tijelo koje djeluje na zahtjev ESMA-e u skladu s člankom 48. m Uredbe (EU) 2016/1011 u svrhu istrage ili postupka u pogledu povrede u skladu s glavom VI. Uredbe (EU) 2016/1011 prekidaju rok zastare za izricanje novčanih kazni i periodičnih penala. Rok zastare prekida se s učinkom od dana kada se o toj mjeri obavijesti administrator referentnih vrijednosti ili osoba koja je predmet istrage u pogledu povrede na temelju Uredbe (EU) 2016/1011.

4. Svaki prekid iz stavka 3. ponovno pokreće rok zastare. Rok zastare istječe najkasnije na dan isteka razdoblja koje je jednako dvostrukom roku zastare ako ESMA nije izrekla novčanu kaznu ili periodični penal. To se razdoblje produžuje za razdoblje suspenzije zastare u skladu sa stavkom 5.

5. Rok zastare za izricanje novčanih kazni i periodičnih penala suspendira se sve dok je odluka ESMA-e predmet postupka pred Odborom za žalbe iz članka 60. Uredbe (EU) br. 1095/2010 Europskog parlamenta i Vijeća ⁽³⁾ i pred Sudom Europske unije u skladu s člankom 48.k Uredbe (EU) 2016/1011.

Članak 8.

Rokovi zastare za izvršenje sankcija

1. Ovlasti ESMA-e za izvršenje odluka donesenih u skladu s člancima 48.e i 48.g Uredbe (EU) 2016/1011 podliježu roku zastare od pet godina.
2. Rok zastare iz stavka 1. počinje se računati sljedećeg dana od dana kada odluka postane konačna.
3. Zastara za izvršenje sankcija prekida se:
 - (a) ESMA-inom obaviješću osobi koja je predmet postupka o odluci o izmjeni izvornog iznosa novčane kazne ili periodičnog penala;
 - (b) svakim djelovanjem ESMA-e, nacionalnog nadležnog tijela koje djeluje na zahtjev ESMA-e u skladu s člankom 48.m Uredbe (EU) 2016/1011, u cilju izvršenja plaćanja ili uvjeta plaćanja novčane kazne ili periodičnog penala.
4. Svaki prekid iz stavka 3. ponovno pokreće rok zastare.
5. Zastara za izvršenje sankcija suspendira se sve dok:
 - (a) traje dopušteno vrijeme plaćanja;
 - (b) traje suspenzija izvršenja plaćanja do donošenja odluke Odbora za žalbe ESMA-e u skladu s člankom 60. Uredbe (EU) br. 1095/2010 i Suda Europske unije u skladu s člankom 48.k Uredbe (EU) 2016/1011.

Članak 9.

Naplata novčanih kazni i periodičnih penala

1. Dok ne postanu konačni, iznosi novčanih kazni i periodičnih penala koje ESMA naplati uplaćuju se na račun koji nosi kamatu koji je otvorila ESMA. Ako ESMA istodobno naplati više novčanih kazni i periodičnih penala, dužna je pobrinuti se da se oni uplate na različite račune ili podračune. Uplaćeni iznosi novčanih kazni i periodičnih penala ne unose u proračun ESMA-e niti se knjiže kao proračunski iznosi.
2. Kada ESMA utvrdi da su novčane kazne ili periodični penali postali konačni zbog iscrpljenja svih prava na žalbu, računovodstveni službenik prenosi te iznose uvećane za potencijalne obračunate kamate Komisiji. Ti se iznosi tada knjiže u proračun Unije kao prihod.
3. ESMA redovito izvješćuje Komisiju o iznosima izrečenih novčanih kazni i periodičnih penala i njihovu statusu.

Članak 10.

Stupanje na snagu i datum primjene

Ova Uredba stupa na snagu i primjenjuje se trećeg dana od dana objave u *Službenom listu Europske unije*.

⁽³⁾ Uredba (EU) br. 1095/2010 Europskog parlamenta i Vijeća od 24. studenoga 2010. o osnivanju europskog nadzornog tijela (Europskog nadzornog tijela za vrijednosne papire i tržišta kapitala), izmjeni Odluke br. 716/2009/EZ i stavljanju izvan snage Odluke Komisije 2009/77/EZ (SL L 331, 15.12.2010., str. 84.).

Ova je Uredba u cijelosti obvezujuća i izravno se primjenjuje u svim državama članicama.

Sastavljeno u Bruxellesu 16. veljače 2022.

Za Komisiju
Predsjednica
Ursula VON DER LEYEN
