

DECIZIA (UE) 2018/1636 A AUTORITĂȚII EUROPENE PENTRU VALORI MOBILIARE ȘI PIEȚE**din 23 octombrie 2018****de reînnoire și de modificare a restricționării temporare din Decizia (UE) 2018/796 privind comercializarea, distribuția sau vânzarea de contracte pentru diferență clienților de retail**

CONSILIUL SUPRAVEGHETORILOR AUTORITĂȚII EUROPENE PENTRU VALORI MOBILIARE ȘI PIEȚE,

având în vedere Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene,

având în vedere Regulamentul (UE) nr. 1095/2010 al Parlamentului European și al Consiliului din 24 noiembrie 2010 de instituire a Autorității europene de supraveghere (Autoritatea Europeană pentru Valori Mobiliare și Piețe), de modificare a Deciziei nr. 716/2009/CE și de abrogare a Deciziei 2009/77/CE a Comisiei ⁽¹⁾, în special articolul 9 alineatul (5), articolul 43 alineatul (2) și articolul 44 alineatul (1),

având în vedere Regulamentul (UE) nr. 600/2014 al Parlamentului European și al Consiliului din 15 mai 2014 privind piețele instrumentelor financiare și de modificare a Regulamentului (UE) nr. 648/2012 ⁽²⁾, în special articolul 40,

având în vedere Regulamentul delegat (UE) 2017/567 al Comisiei din 18 mai 2016 de completare a Regulamentului (UE) nr. 600/2014 al Parlamentului European și al Consiliului în ceea ce privește definițiile, transparența, comprimarea portofoliilor și măsurile de supraveghere privind intervenția asupra produselor și pozițiile ⁽³⁾, în special articolul 19,

- (1) Prin Decizia (UE) 2018/796 ⁽⁴⁾, Autoritatea Europeană pentru Valori Mobiliare și Piețe (ESMA) a restricționat comercializarea, distribuția sau vânzarea de contracte pentru diferență (CFD-uri) clienților de retail începând cu data de 1 august 2018 pentru o perioadă de trei luni.
- (2) În conformitate cu articolul 40 alineatul (6) din Regulamentul (UE) nr. 600/2014, ESMA trebuie să revizuiască o măsură de intervenție temporară asupra produselor la intervale corespunzătoare și cel puțin o dată la trei luni.
- (3) Revizuirea de către ESMA a restricționării CFD-urilor se bazează, printre altele, pe ⁽⁵⁾ (ANC-uri) referitor la aplicarea în practică și la impactul măsurii de intervenție asupra produselor, precum și pe informații suplimentare furnizate de ANC-uri și de părțile interesate.
- (4) ANC-urile au detectat numai exemple limitate de neconformare cu măsura ESMA de intervenție temporară asupra produselor, fapt datorat în primul rând avertizărilor de risc.
- (5) ANC-urile au raportat o scădere generală a numărului de conturi CFD ai clienților de retail, a volumului de tranzacții și a capitalului propriu total pentru clienții de retail în luna august 2018 față de luna august 2017. Partea de conturi profitabile ale clienților de retail a scăzut puțin, fapt datorat, se pare, în primul rând creșterii prețurilor criptomonedelor, care au crescut puternic în august 2017 ⁽⁶⁾. Comparția între rezultatele clienților în timp este

⁽¹⁾ JO L 331, 15.12.2010, p. 84.

⁽²⁾ JO L 173, 12.6.2014, p. 84.

⁽³⁾ JO L 87, 31.3.2017, p. 90.

⁽⁴⁾ Decizia (UE) 2018/796 a Autorității Europene pentru Valori Mobiliare și Piețe din 22 mai 2018 pentru restricționarea temporară a comercializării, distribuției sau vânzării de contracte pentru diferență în Uniune în conformitate cu articolul 40 din Regulamentul (UE) nr. 600/2014 al Parlamentului European și al Consiliului (JO L 136, 1.6.2018, p. 50).

⁽⁵⁾ Au răspuns 23 de ANC-uri: Financial Services and Markets Authority (BE – FSMA), Czech National Bank (CZ – CNB), Finanstilsynet (DK – Finanstilsynet), Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (DE – BaFin), Central Bank of Ireland (IE – CBI), Ελληνική Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς (EL – HCMC), Comisión Nacional del Mercado de Valores (ES – CNMV), Autorité des Marchés Financiers (FR – AMF), Commissione Nazionale per le Società e la Borsa (IT – Consob), Cyprus Securities and Exchange Commission (CY – CySEC), Finanšu un kapitāla tirgus komisija (LV – FKTK), Commission de Surveillance du Secteur Financier (LU – CSSF), Magyar Nemzeti Bank (HU – MNB), Malta Financial Services Authority (MT – MFSA), Autoriteit Financiële Markten (NL – AFM), Financial Market Authority (AT – FMA), Komisja Nadzoru Finansowego (PL – KNF), Comissão do Mercado de Valores Mobiliários (PT – CMVM), Autoritatea de Supraveghere Financiară (RO – FSA), Agencija za trg vrednostnih papirjev (SI – ATVP), Finnish Financial Supervisory Authority (FI – FSA), Financial Conduct Authority (UK – FCA), Fjármálaeftirlitið (IS – FME).

⁽⁶⁾ De exemplu, pentru bitcoin, schimbarea prețului în procente de la 31 iulie 2017 la 31 august 2017 a fost de + 65,8 % față de – 9,3 % în aceeași perioadă în 2018 (disponibil la [Coindesk.com](https://www.coindesk.com/) – <https://www.coindesk.com/>).

afectată de măsurile de intervenție asupra produselor, dar și de condițiile pieței, de exemplu. În august 2017, condițiile pieței erau în creștere față de august 2018. În plus, populația clienților de retail s-a schimbat ⁽¹⁾. În sfârșit, ANC-urile au raportat o scădere a numărului de închideri automate și de cazuri de conturi care au înregistrat active nete negative ⁽²⁾.

- (6) ANC-urile au mai raportat și o ușoară creștere a numărului de clienți tratați la cerere drept clienți profesioniști în cursul lunii august 2018, față de luna august 2017. ESMA este conștientă că anumiți furnizori de CFD-uri fac publicitate în rândul clienților de retail pentru posibilitatea de a deveni clienți profesioniști la cerere. Un client de retail poate însă solicita să fie tratat ca client profesionist, mai precis, dacă depune o cerere în scris conformă cu cerințele legislației în vigoare. Furnizorii trebuie să se asigure că respectă întotdeauna aceste condiții ⁽³⁾. ESMA este de asemenea conștientă că anumite firme din țări terțe abordează activ clienții din Uniune sau că unii furnizori de CFD-uri din Uniune fac reclamă pentru posibilitatea clienților de retail de a-și muta conturile la o entitate intragrup dintr-o țară terță. Însă, dacă nu sunt autorizate sau înregistrate în Uniune, firmele din țări terțe nu pot furniza servicii clienților stabiliți sau situați în Uniune decât la inițiativa exclusivă a acestora. În sfârșit, ESMA este conștientă de faptul că există firme care au început să furnizeze alte produse de investiții speculative. ESMA va continua să monitorizeze oferta acestor alte produse pentru a stabili dacă se impun alte măsuri la nivelul Uniunii.
- (7) În perioada de revizuire, ESMA nu a obținut dovezi care să-i contrazică constatarea generală referitoare la o preocupare semnificativă în legătură cu protecția investitorilor identificată în Decizia (UE) 2018/796. Prin urmare, ESMA a concluzionat că preocuparea semnificativă în legătură cu protecția investitorilor identificată în Decizia (UE) 2018/796 ar continua să existe, dacă nu se reinnoiește decizia sa de a restricționa comercializarea, distribuția sau vânzarea de CFD-uri clienților de retail.
- (8) De la adoptarea deciziei respective, cerințele de reglementare existente aplicabile în temeiul dreptului Uniunii nu s-au schimbat și nu contracarează nici în prezent amenințarea identificată de ESMA. Mai mult, ANC-urile nu au luat măsuri pentru contracararea amenințării sau acțiunile întreprinse nu contracarează în mod corespunzător amenințarea. În special, de la adoptarea deciziei, niciuna dintre ANC-uri nu a adoptat propria măsură națională de intervenție asupra produselor în temeiul articolului 42 din Regulamentul (UE) nr. 600/2014 ⁽⁴⁾.
- (9) Reinnoirea restricției stabilite în Decizia (UE) 2018/796 a ESMA nu are un efect negativ asupra eficienței piețelor financiare sau asupra investitorilor care să fie disproporționat în raport cu beneficiile acțiunii și nu creează un risc de arbitraj de reglementare din aceleași motive prevăzute în decizie..
- (10) Dacă restricția temporară nu este reinnoită, ESMA consideră că probabil CFD-urile vor fi oferite din nou clienților de retail fără măsuri adecvate de protecție suficientă împotriva riscurilor legate de aceste produse care au dus la prejudicierea consumatorilor, identificată în Decizia (UE) 2018/796.
- (11) Din aceste motive și ținând seama de motivele prevăzute în Decizia (UE) 2018/796, ESMA a hotărât să reinnoiască restricția pentru o perioadă suplimentară de trei luni, pentru a aborda preocuparea semnificativă în legătură cu protecția investitorilor.
- (12) La reinnoirea restricției, ESMA a luat în considerare toate informațiile noi relevante apărute în perioada de revizuire. În această privință, potrivit informațiilor obținute de ESMA, în anumite cazuri, furnizorii de CFD au dificultăți tehnice la folosirea avertizării de risc abreviate, din cauza limitei de caractere impuse de furnizorii terți pentru comunicări altele decât pe suport durabil sau pe o pagină web. Ca urmare, în această reinnoire trebuie introdusă o avertizare de risc cu număr redus de caractere.

⁽¹⁾ Și din cauza reclasificării la cerere a clienților de retail în clienți profesioniști sau a clienților activi de retail care și-au mutat eventual contul la furnizori din țări terțe.

⁽²⁾ În august 2018 era în vigoare protecția împotriva soldului negativ. Discontinuitățile pieței pot duce însă la închiderea inițială a contului unui client la un preț care creează capital propriu negativ, iar contul să fie apoi recreditat de furnizor până la capital propriu zero pentru a îndeplini condiția de protecție împotriva soldului negativ. Acesta a fost și cazul furnizorilor care au oferit protecție împotriva soldului negativ în august 2017.

⁽³⁾ Anexa II, secțiunea II din Directiva 2014/65/UE a Parlamentului European și a Consiliului din 15 mai 2014 privind piețele instrumentelor financiare și de modificare a Directivei 2002/92/CE și a Directivei 2011/61/UE (JO L 173, 12.6.2014, p. 349). A se vedea și secțiunea 11 din setul de întrebări și răspunsuri ESMA pe teme legate de protecția investitorilor și intermediari conform MiFID II și MiFIR (ESMA35-43-349), în care ESMA a identificat forme de practici pe care firmele de investiții nu ar trebui să le folosească la aplicarea obligațiilor legale cu privire la clasificarea clienților ca profesioniști, la cerere. Secțiunea 11 a fost actualizată ultima dată la 25 mai 2018.

⁽⁴⁾ La 4 iunie 2018, o autoritate competentă dintr-un stat SEE-AELS, NO-Finanstilsynet, a adoptat măsuri naționale de intervenție asupra produselor care au aceiași termeni și aceleași date de aplicare ca cele ale măsurilor ESMA.

- (13) Avertizarea de risc cu număr redus de caractere nu este destinată să înlocuiască avertizarea de risc abreviată. Noua avertizare este destinată unei utilizări numai în cazurile în care terța parte pe care se bazează furnizorul de CFD-uri pentru a comercializa produsul impune o limită de caractere care nu este compatibilă cu numărul de caractere pe care le conțin avertizările de risc.
- (14) Avertizarea de risc cu număr redus de caractere informează clienții de retail care este procentul de conturi ale clienților de retail care tranzacționează CFD-uri care pierd bani. Pentru a atrage însă atenția clienților asupra riscului pe care îl iau eventual când investesc în CFD-uri, această reînnoire impune ca toate comunicările care conțin avertizarea de risc cu număr redus de caractere să conțină și un link direct către pagina web a furnizorului de CFD, unde se vede avertizarea obligatorie pentru suporturi durabile sau pagini web.
- (15) Întrucât măsurile propuse se pot referi, într-o măsură limitată, la instrumente financiare derivate pe mărfuri agricole, ESMA a consultat organismele publice competente în supravegherea, administrarea și reglementarea piețelor agricole fizice în temeiul Regulamentului (CE) nr. 1234/2007 al Consiliului ⁽¹⁾. Niciunul din aceste organisme nu a ridicat obiecții legate de propunerea de reînnoire a măsurilor.
- (16) ESMA a comunicat ANC-urilor propunerea de decizie de reînnoire,

ADOPTĂ PREZENTA DECIZIE:

Articolul 1

Definiții

În sensul prezentei directive:

- (a) „contract pentru diferență” sau „CFD” înseamnă un instrument financiar derivat, altul decât o opțiune, un contract futures, un swap sau un contract forward pe rata dobânzii al cărui scop este de a oferi titularului o expunere lungă sau scurtă la fluctuațiile prețului, ale nivelului sau ale valorii unui activ suport, indiferent dacă acesta este tranzacționat într-un loc de tranzacționare și care trebuie decontat în numerar sau poate fi decontat în numerar la alegerea uneia dintre părți, din alt motiv decât neîndeplinirea obligațiilor de plată sau al altui tip de eveniment de reziliere;
- (b) „beneficiu nemonetar exclus” înseamnă orice beneficiu nemonetar, altul decât, în măsura în care se referă la CFD-uri, instrumentele de informare și de cercetare;
- (c) „marjă inițială” înseamnă orice plată în scopul intrării într-un CFD, excluzând comisionul, taxele de tranzacție și orice alte costuri aferente;
- (d) „protecție a marjei inițiale” înseamnă marja inițială stabilită în anexa I;
- (e) „protecție de închidere la marjă” înseamnă închiderea unui sau mai multor CFD-uri deschise ale unui client de retail în condițiile cele mai favorabile pentru client în conformitate cu articolele 24 și 27 din Directiva 2014/65/UE atunci când suma fondurilor din contul de tranzacționare de CFD-uri și profiturile nete nerealizate ale tuturor CFD-urilor deschise conectate la contul respectiv scad la mai puțin de jumătate din valoarea totală a protecției marjei inițiale pentru toate respectivele CFD-uri deschise;
- (f) „protecție împotriva soldului negativ” înseamnă limita unui pasiv agregat al unui client de retail pentru toate CFD-urile conectate la un cont de tranzacționare de CFD-uri cu un furnizor de CFD-uri la fondurile din respectivul cont de tranzacționare de CFD-uri.

Articolul 2

Restricție temporară a CFD-urilor în ceea ce privește clienții de retail

Comercializarea, distribuția sau vânzarea către clienți de retail a CFD-urilor este restricționată la situațiile în care sunt îndeplinite cel puțin toate condițiile următoare:

- (a) furnizorul de CFD-uri solicită clientului de retail să plătească protecția marjei inițiale;
- (b) Furnizorul de CFD-uri asigură clientului de retail protecția de închidere la marjă;
- (c) Furnizorul de CFD-uri asigură clientului de retail protecția împotriva soldului negativ;

⁽¹⁾ Regulamentul (CE) nr. 1234/2007 al Consiliului din 22 octombrie 2007 de instituire a unei organizări comune a piețelor agricole și privind dispoziții specifice referitoare la anumite produse agricole (Regulamentul unic OCP) (JO L 299, 16.11.2007, p. 1).

- (d) furnizorul de CFD-uri nu furnizează clientului de retail direct sau indirect o plată sau un beneficiu monetar sau nemonetar exclus în legătură cu respectiva comercializare, distribuție sau vânzare a unui CFD, altul decât profiturile realizate cu privire la orice CFD furnizat; și
- (e) furnizorul de CFD nu transmite direct sau indirect o comunicare clientului de retail sau nu publică informații accesibile acestuia cu privire la comercializarea, distribuția sau vânzarea unui CFD, cu excepția cazului în care acesta include avertismentul privind riscurile specificat și respectă condițiile din anexa II.

Articolul 3

Interzicerea participării la activități de eludare

Se interzice participarea, cu bună știință și în mod intenționat, la activități care au ca obiect sau efect eludarea cerințelor de la articolul 2, inclusiv prin acționarea ca înlocuitor pentru furnizorul de CFD-uri.

Articolul 4

Intrarea în vigoare și aplicarea

Prezenta decizie intră în vigoare în ziua următoare datei publicării în *Jurnalul Oficial al Uniunii Europene*.

Prezenta decizie se aplică de la 1 noiembrie 2018 pentru o perioadă de trei luni.

Adoptată la Paris, 23 octombrie 2018.

Pentru Consiliul supraveghetorilor

Steven MAIJOOR

Președinte

ANEXA I

PROCENŢELE MARJEI ÎN FUNCŢIE DE TIPUL ACTIVULUI SUPORT

- (a) 3,33 % din valoarea noţională a CFD-ului atunci când perechea valutară a activului suport este compusă din oricare două dintre următoarele monede: dolarul american, euro, yenul japonez, lira sterlină, dolarul canadian sau francul elveţian;
 - (b) 5 % din valoarea noţională a CFD-ului atunci când indicele, perechea valutară sau marfa activului suport este:
 - (i) oricare dintre următorii indici ai titlurilor de capital: 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 Index (NASDAQ), NASDAQ 100 Index (NASDAQ 100); Nikkei Index (Nikkei 225); Standard & Poors/Australian Securities Exchange 200 (ASX 200); EURO STOXX 50 Index (EURO STOXX 50);
 - (ii) o pereche valutară compusă din cel puţin o monedă care nu este menţionată la litera (a) de mai sus; sau
 - (iii) aur;
 - (c) 10 % din valoarea noţională a CFD-ului atunci când indicele de marfă sau al titlurilor de capitalului al activului suport este un indice de marfă sau orice indice al titlurilor de capital, alţii decât cei enumeraţi la litera (b) de mai sus;
 - (d) 50 % din valoarea noţională a CFD-ului atunci când activul suport este o criptomonedă; sau
 - (e) 20 % din valoarea noţională a CFD-ului atunci când activul suport este:
 - (i) o acţiune; sau
 - (ii) nu este enumerat în prezenta anexă.
-

ANEXA II

AVERTISMENTELE PRIVIND RISCURILE

SECȚIUNEA A

Condițiile avertismentelor privind riscurile

1. Avertismentul privind riscurile are un aspect care să îi asigure o importanță deosebită, are o dimensiune a fontului cel puțin egală cu dimensiunea predominantă a fontului și este redactat în aceeași limbă ca cea utilizată în comunicare sau în informațiile publicate.
2. În cazul în care comunicarea sau informațiile publicate se află pe un suport durabil sau pe o pagină web, avertismentul privind riscurile este în formatul specificat în secțiunea B.
3. În cazul în care comunicarea sau informațiile publicate se află pe alt suport decât suport durabil sau pagină web, avertizarea de risc va fi în formatul specificat în secțiunea C.
4. Prin derogare de la punctele 2 și 3, dacă numărul de caractere pe care le conține avertizarea de risc în formatul specificat la secțiunea B sau C depășește limita de caractere permise în dispozițiile standard ale unui furnizor terț, avertizarea de risc poate apărea în formatul specificat la secțiunea D.
5. Dacă se folosește avertizarea de risc în formatul specificat la secțiunea D, comunicarea sau informațiile publicate trebuie să conțină și un link direct către pagina web a furnizorului CFD, unde apare avertizarea de risc în formatul specificat la secțiunea B.
6. Avertismentul privind riscurile include un procent actualizat al pierderilor specifice furnizorului, bazat pe calculul procentului de conturi de tranzacționare de CFD-uri furnizate clienților de retail de către furnizorul de CFD-uri care a pierdut bani. Calculul se efectuează o dată la trei luni și acoperă perioada de 12 luni care precedă data la care este efectuată („perioada de calcul pe 12 luni”). În sensul calculului:
 - (a) se consideră că un cont de tranzacționare de CFD-uri al unui client de retail individual a pierdut bani dacă suma tuturor profiturilor nete realizate și nerealizate privind CFD-urile conectate la contul de tranzacționare de CFD-uri în perioada de calcul de 12 luni este negativă;
 - (b) orice costuri legate de CFD-urile conectate la contul de tranzacționare de CFD vor fi incluse în calcul, inclusiv toate cheltuielile, taxele și comisioanele;
 - (c) următoarele elemente sunt excluse din calcul:
 - (i) orice cont de tranzacționare de CFD-uri care nu a avut un CFD deschis în legătură cu acesta în perioada de calcul;
 - (ii) orice profit sau pierdere din alte produse decât CFD-urile conectate la contul de tranzacționare de CFD-uri;
 - (iii) orice depozit sau retragere de fonduri din contul de tranzacționare de CFD-uri;
7. Prin derogare de la punctele 2-6, dacă în ultima perioadă de calcul de 12 luni, un furnizor de CFD-uri nu a furnizat un CFD deschis, conectat la un cont de tranzacționare de CFD-uri al unui client de retail, respectivul furnizor de CFD-uri utilizează avertizarea standard de risc menționată la secțiunile E-G, după caz.

SECȚIUNEA B

Avertismentul privind riscurile specifice furnizorului pe un suport durabil și o pagină web

CFD-urile sunt instrumente complexe și au un risc ridicat de a pierde rapid bani din cauza efectului de levier.

[a se introduce procentul pentru fiecare furnizor] % din conturile investitorilor de retail pierd bani atunci când tranzacționează CFD-uri cu acest furnizor.

Ar trebui să luați în considerare dacă înțelegeți modul în care funcționează CFD-urile și dacă vă puteți permite să vă asumați riscul ridicat de a vă pierde banii.

SECȚIUNEA C

Avertisment sintetizat privind riscurile specifice furnizorului

[a se introduce procentul pentru fiecare furnizor] % din conturile investitorilor de retail pierd bani atunci când tranzacționează CFD-uri cu acest furnizor.

Ar trebui să luați în considerare dacă vă puteți permite să vă asumați riscul ridicat de a vă pierde banii.

SECȚIUNEA D

Avertizarea de risc cu caractere reduse specifică furnizorului

[introduceți procentul pe furnizor] % din conturile CFD de retail pierd bani.

SECȚIUNEA E

Avertismentul standard privind riscurile pe un suport durabil și o pagină web

CFD-urile sunt instrumente complexe și au un risc ridicat de a pierde rapid bani din cauza efectului de levier.

Între 74-89 % din conturile investitorilor de retail pierd bani atunci când tranzacționează CFD-uri.

Ar trebui să luați în considerare dacă înțelegeți modul în care funcționează CFD-urile și dacă vă puteți permite să vă asumați riscul ridicat de a vă pierde banii.

SECȚIUNEA F

Avertisment standard sintetizat privind riscurile

Între 74-89 % din conturile investitorilor de retail pierd bani atunci când tranzacționează CFD-uri.

Ar trebui să luați în considerare dacă vă puteți permite să vă asumați riscul ridicat de a vă pierde banii.

SECȚIUNEA G

Avertizarea de risc cu caractere reduse standard

74-89 % din conturile CFD de retail pierd bani.
