

II

(Icke-lagstiftningsakter)

FÖRORDNINGAR

KOMMISSIONENS DELEGERADE FÖRORDNING (EU) 2018/1637

av den 13 juli 2018

om komplettering av Europaparlamentets och rådets förordning (EU) 2016/1011 med avseende på tekniska tillsynsstandarder för övervakningsfunktionens förfaranden och särdrag

(Text av betydelse för EES)

EUROPEISKA KOMMISSIONEN HAR ANTAGIT DENNA FÖRORDNING

med beaktande av fördraget om Europeiska unionens funktionssätt,

med beaktande av Europaparlamentets och rådets förordning (EU) 2016/1011 av den 8 juni 2016 om index som används som referensvärden för finansiella instrument och finansiella avtal eller för att mäta investeringsfonders resultat, och om ändring av direktiven 2008/48/EG och 2014/17/EU och förordning (EU) nr 596/2014⁽¹⁾, särskilt artikel 5.5, och

av följande skäl:

- (1) Enligt artikel 5 i förordning (EU) 2016/1011 ska administratörer av referensvärden inrätta en permanent och effektiv övervakningsfunktion som ska utföras av en separat kommitté eller genom ett annat lämpligt styrningssystem.
- (2) Administratörer har rätt att utforma den lämpligaste övervakningsfunktionen för de referensvärden som de tillhandahåller för att uppfylla kraven i artikel 5 i förordning (EU) 2016/1011. I denna förordning fastställs en icke uttömmande förteckning över lämpliga styrningssystem.
- (3) Att anförtro övervakningsfunktionen åt en extern part kan ge värdefull expertis och dess deltagande kan göra övervakningsfunktionen mer effektiv. Intressekonflikter inom övervakningsfunktionen kan uppstå på grund av motstridiga intressen bland medlemmarna eller på grund av förhållanden mellan medlemmarna i övervakningsfunktionen och deras kunder eller andra berörda parter. För att minska sådana konflikter bör tillsynen över referensvärden som på grund av deras betydelse för marknadens integritet, den finansiella stabiliteten, konsumenterna, realekonomin och finansieringen av hushåll och företag i medlemsstaterna räknas som kritiska referensvärden om möjligt utövas av oberoende medlemmar som är fria från intressekonflikter. Om sådana oberoende medlemmar inte krävs i enlighet med denna förordning bör administratörer införa andra förfaranden för att hantera potentiella intressekonflikter genom att till exempel utestänga medlemmar från vissa diskussioner eller dra in deras rösträtt.
- (4) Personer som deltar direkt i tillhandahållandet av referensvärdet kan delta i övervakningsfunktionen utan rösträtt eftersom de kan ha värdefulla insikter om administratörens arbete. Det är lämpligt att de har ställning som medlemmar utan rösträtt för att säkerställa att administratören inte utövar ett otillbörligt inflytande över övervakningsfunktionens beslut.
- (5) Övervakningsfunktionen kan ha kommittéer med särskild kompetens för olika referensvärden eller familjer av referensvärden, eller ha flera delfunktioner som utför olika uppgifter om inte alla personer med lämplig sakkunskap kan delta i en och samma kommitté, till exempel om de är baserade i olika geografiska regioner.

⁽¹⁾ EUT L 171, 29.6.2016, s. 1.

Dessa övervakningsfunktioner måste ha en enda fysisk person eller kommitté som ansvarar för ledningen av övervakningsfunktionen och för kontakterna med administratörens ledningsorgan och med den behöriga myndigheten för att underlätta centraliseringen av övervakningen.

- (6) För vissa signifikanta referensvärden som inte används i stor utsträckning och är mindre sårbara kan övervakningsfunktionen utföras av en enda fysisk person, under förutsättning att denne kan avsätta tillräckligt med tid för övervakningen av de relevanta referensvärdena. Om övervakningsfunktionen utförs av en fysisk person är denna person undantagen från vissa förfaranden som endast är lämpliga för en kommitté. På grund av den omfattande användningen av kritiska referensvärden och de risker som de i vissa fall kan orsaka bör sådana referensvärden inte övervakas av en fysisk person.
- (7) För att uppfylla övervakningsfunktionens skyldigheter måste medlemmarna ha sakkunskap om processen för tillhandahållande av referensvärden och även om den underliggande marknad som referensvärdet är avsett att mäta. Sådan sakkunskap kan inhämtas från användare och rapportörer som är verksamma på marknaderna eller från leverantörer av reglerade uppgifter. En övervakningsfunktion får använda rapportörernas sakkunskap, under förutsättning att lämpliga åtgärder vidtas för att säkerställa att inga intressekonflikter föreligger, och användarna har ett intresse av att säkerställa att referensvärdet är väl underbyggt. Det är därför lämpligt att rapportörer och användare betraktas som medlemmar för sådana referensvärden.
- (8) Övervakningsfunktionen är ett viktigt verktyg för att hantera intressekonflikter hos administratören, och för att säkerställa funktionens integritet bör personer som har ålagts sanktioner för överträdelser av regler om finansiella tjänster, i synnerhet manipulation eller försök till manipulation enligt Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 596/2014 ⁽¹⁾, inte få bli medlemmar i en övervakningsfunktion.
- (9) Externa berörda parter kan ha ett intresse av referensvärdet om det används i stor utsträckning på deras marknader och de kan bidra med ytterligare sakkunskap. Administratörer kan inrätta förfaranden som gör det möjligt för dem att delta som observatörer i övervakningsfunktionen.
- (10) Oberoende kommittéer kan inte vara helt åtskilda från administratörens organisation eftersom det slutliga beslutet gällande administratörens verksamhet fattas av ledningsorganet och en separat kommitté skulle kunna fatta ett beslut utan att till fullo inse den potentiellt skadliga inverkan som detta kan få på administratörens verksamhet. För att invända mot administratörers beslut avseende referensvärden som de tillhandahåller är det därför mest lämpligt med en övervakningsfunktion som är integrerad i administratörens organisation eller i organisationen hos moderbolaget i den koncern som administratören tillhör.
- (11) För att övervakningsorganet ska kunna fullgöra sin uppgift enligt förordning (EU) 2016/1011 är det viktigt att det har förmåga att till fullo bedöma och invända mot beslut som fattas av administratörens ledningsorgan och att övervakningsfunktionens diskussioner, i händelse av oenighet, dokumenteras.
- (12) För att säkerställa att övervakningsfunktionen obehindrat kan fullgöra sitt uppdrag krävs förfaranden gällande kriterierna för val av medlemmar och observatörer, för hantering av intressekonflikter och, om övervakningsfunktionen är en kommitté, för tvistlösning. Det kan finnas andra förfaranden som är lämpliga för övervakningsfunktionen avseende vissa typer av referensvärden eller administratörer som inte anges i denna förordning men som är nödvändiga och lämpliga för en korrekt styrning av deras referensvärden. Administratörerna kan därför införa alternativa förfaranden under förutsättning att dessa förfaranden uppnår en lämplig övervakningsnivå.
- (13) Denna förordning grundar sig på det förslag till tekniska tillsynsstandarder som Europeiska värdepappers- och marknadsmyndigheten (Esma) har överlämnat till kommissionen.
- (14) Esma har genomfört öppna offentliga samråd om det förslag till tekniska tillsynsstandarder som ligger till grund för denna förordning, analyserat de potentiella kostnaderna och fördelarna i samband med detta och begärt ett utlåtande från intressentgruppen för värdepapper och marknader i enlighet med artikel 37 i förordning (EU) nr 1095/2010 ⁽²⁾.
- (15) Administratörer bör ges tillräckligt med tid för att säkerställa att kraven i denna förordning efterlevs. Denna förordning bör därför börja tillämpas två månader efter det att den har trätt i kraft.

⁽¹⁾ Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 596/2014 av den 16 april 2014 om marknadsmissbruk (marknadsmissbruksförordning) och om upphävande av Europaparlamentets och rådets direktiv 2003/6/EG och kommissionens direktiv 2003/124/EG, 2003/125/EG och 2004/72/EG (EUT L 173, 12.6.2014, s. 1).

⁽²⁾ Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 1095/2010 av den 24 november 2010 om inrättande av en europeisk tillsynsmyndighet (Europeiska värdepappers- och marknadsmyndigheten), om ändring av beslut nr 716/2009/EG och om upphävande av kommissionens beslut 2009/77/EG (EUT L 331, 15.12.2010, s. 84).

HÄRIGENOM FÖRESKRIVS FÖLJANDE.

Artikel 1

Övervakningsfunktionens sammansättning

1. Övervakningsfunktionens struktur och sammansättning ska stå i proportion till administratörens ägar- och kontrollstruktur och i regel bestämmas i enlighet med ett eller flera av de lämpliga styrningssystem som anges i bilagan till denna förordning. Administratörerna ska motivera alla avvikelser från sådana system för de behöriga myndigheterna.
2. Om referensvärdet är ett kritiskt referensvärde ska övervakningsfunktionen utföras av en kommitté med minst två oberoende medlemmar. Oberoende medlemmar ska vara fysiska personer som deltar i övervakningsfunktionen och som inte har någon direkt koppling till administratören annat än genom detta deltagande och inga intressekonflikter, särskilt inte avseende det relevanta referensvärdet.
3. Övervakningsfunktionen ska bestå av medlemmar som tillsammans har den kompetens och sakkunskap som är lämplig för att övervaka tillhandahållandet av ett visst referensvärde och för det uppdrag som övervakningsfunktionen ska fullgöra. Medlemmarna i övervakningsfunktionen ska ha lämplig kunskap om den underliggande marknad eller ekonomiska verklighet som referensvärdet är avsett att mäta.
4. Administratörer av referensvärden baserade på reglerade uppgifter ska i sin övervakningsfunktion inkludera representanter från de enheter som förtecknas i definitionen av ett referensvärde baserat på reglerade uppgifter i artikel 3.1.24 a i förordning (EU) 2016/1011 och, i tillämpliga fall, från enheter som rapporterar fondandelsvärden för investeringsfonder till referensvärden baserade på reglerade uppgifter. Administratörer ska motivera eventuella uteslutningar av representanter från dessa enheter för de behöriga myndigheterna.
5. Om ett referensvärde baseras på rapportering och representanter för rapportörerna eller för enheter under tillsyn som använder referensvärdet är medlemmar i övervakningsfunktionen ska administratören säkerställa att antalet medlemmar med intressekonflikter inte utgör eller är större än enkel majoritet. Innan medlemmarna utses ska administratörerna också fastställa och ta hänsyn till konflikter som uppstår på grund av förhållanden mellan potentiella medlemmar och andra externa berörda parter, i synnerhet konflikter som beror på potentiella intressen i de berörda referensvärdena.
6. Personer som deltar direkt i tillhandahållandet av referensvärdet och kan vara medlemmar i övervakningsfunktionen ska inte ha rösträtt. Representanter för ledningsorganet ska inte vara medlemmar eller observatörer, men får bjudas in att delta i övervakningsfunktionens möten utan rösträtt.
7. Medlemmarna i övervakningsfunktionen ska inte inkludera personer som varit föremål för sanktioner av administrativ eller straffrättslig karaktär med avseende på finansiella tjänster, i synnerhet manipulation eller försök till manipulation enligt förordning (EU) 596/2014.

Artikel 2

Övervakningsfunktionens särdrag och ställning

1. Övervakningsfunktionen ska ingå i administratörens organisationsstruktur eller i organisationsstrukturen hos moderbolaget i den koncern som administratören tillhör, men vara åtskild från ledningsorganet och andra styrningsfunktioner hos administratören av referensvärdet.
2. Övervakningsfunktionen ska bedöma, och i förekommande fall invända mot, beslut som fattas av administratörens ledningsorgan avseende tillhandahållandet av referensvärden för att säkerställa att kraven i förordning (EU) 2016/1011 uppfylls. Utan att det påverkar tillämpningen av artikel 5.3 i) i förordning (EU) 2016/1011 ska övervakningsfunktionen rikta alla rekommendationer om övervakning av referensvärdet till ledningsorganet.
3. Om övervakningsfunktionen får kännedom om att ledningsorganet har agerat eller avser att agera i strid med övervakningsfunktionens rekommendationer eller beslut ska detta noteras i protokollet vid nästa möte eller i registret över beslut om en övervakningsfunktion har inrättats i enlighet med det tredje styrningssystem som anges i bilagan till denna förordning.

Artikel 3

Förfaranden som styr övervakningsfunktionen

1. En övervakningsfunktion ska ha förfaranden som åtminstone rör följande områden:
 - a) Direktiv, hur ofta den ska hålla ordinarie möten, protokollföring av möten och beslut samt det regelbundna informationsutbytet med administratörens ledningsorgan.

- b) Kriterier för val av medlemmar, bland annat kriterier för att utvärdera de potentiella medlemmarnas sakkunskap, kvalifikationer och om de kan avsätta den tid som krävs. Dessa kriterier ska i synnerhet ta hänsyn till potentiella medlemmars eventuella deltagande i andra övervakningsfunktioner.
 - c) Kriterier för val av observatörer som kan tillåtas närvara vid möten i övervakningsfunktionen.
 - d) Tillsättning, nominering, och entledigande eller ersättning av dess medlemmar.
 - e) I tillämpliga fall, kriterier för val av den person eller kommitté som ansvarar för dess allmänna ledning och samordning och för att agera som kontaktpunkt för administratörens ledningsorgan och för den behöriga myndigheten, i enlighet med de lämpliga styrningssystem för övervakningsfunktioner som består av flera olika kommittéer på det sätt som anges i bilagan.
 - f) Offentliggörande av kortfattad information om dess medlemmar, tillsammans med redovisning av eventuella intressekonflikter och åtgärder som vidtas för att minska dessa.
 - g) Tillfälligt upphävande av externa medlemmars rösträtt när det gäller beslut som kan ha en direkt inverkan på deras organisationers affärsverksamhet.
 - h) Krav på att medlemmar redovisar eventuella intressekonflikter innan en punkt på dagordningen diskuteras under övervakningsfunktionens möten och att detta noteras i mötesprotokollet.
 - i) Utestängning av medlemmar från vissa diskussioner om det föreligger en intressekonflikt och att detta noteras i mötesprotokollet.
 - j) Övervakningsfunktionens tillgång till all dokumentation som den behöver för att fullgöra sina uppgifter.
 - k) Hantering av interna tvister.
 - l) Åtgärder som ska vidtas om uppförandekoden överträds.
 - m) Anmälan till den behöriga myndigheten vid misstanke om att fel har begåtts av rapportörer eller av administratören samt av avvikande eller misstänkta dataunderlag.
 - n) Förhindrade av otillbörligt yppande av konfidentiell eller känslig information som övervakningsfunktionen har tagit emot, tagit fram eller diskuterat.
2. Om övervakningsfunktionen utförs av en fysisk person:
- a) Punkt 1 e, g, i och k är inte tillämpliga.
 - b) Administratören ska utse ett lämpligt organ eller en lämplig fysisk person som kan träda in för att säkerställa att övervakningsfunktionens uppgifter kan utföras utan avbrott om den person som ansvarar för övervakningsfunktionen är frånvarande.

Artikel 4

Ikraftträdande

Denna förordning träder i kraft den tjugonde dagen efter det att den har offentliggjorts i *Europeiska unionens officiella tidning*.

Den ska tillämpas från och med den 25 januari 2019.

Denna förordning är till alla delar bindande och direkt tillämplig i alla medlemsstater.

Utfärdad i Bryssel den 13 juli 2018.

På kommissionens vägnar
Jean-Claude JUNCKER
Ordförande

BILAGA

Icke uttömmande förteckning över lämpliga styrningsarrangemang

1. En oberoende övervakningskommitté med en balanserad representation av berörda parter, inklusive enheter under tillsyn som använder referensvärdet, rapportörer till referensvärdet och andra externa berörda parter såsom marknadsinfrastruktursaktörer och andra rapportörer av dataunderlag, liksom oberoende medlemmar och personal hos administratören som inte är direkt involverade i tillhandahållandet av de relevanta referensvärdena eller några relaterade verksamheter.
 2. Om administratören inte ägs eller kontrolleras helt av rapportörerna till referensvärdet eller de enheter under tillsyn som använder det, och inga andra intressekonflikter föreligger kring övervakningsfunktionen, ska en övervakningskommitté inkludera
 - a) minst två personer som är involverade i tillhandahållandet av de relevanta referensvärdena men som saknar rösträtt,
 - b) minst två personalmedlemmar som representerar andra delar av administratörens organisation som inte är direkt involverade i tillhandahållandet av de relevanta referensvärdena eller några relaterade verksamheter, eller
 - c) om sådana lämpliga personalmedlemmar inte finns tillgängliga, minst två oberoende medlemmar.
 3. Om ett referensvärde inte är kritiskt och såvida inte dess komplexitet, användningsgrad eller sårbarhet tyder på annat: en fysisk person som inte är en personalmedlem hos administratören eller någon annan fysisk person vars tjänster står till administratörens förfogande eller under administratörens kontroll, som inte är direkt involverad i tillhandahållandet av något relevant referensvärde och som är fri från intressekonflikt, i synnerhet sådana som följer av ett potentiellt intresse med avseende på referensvärdet.
 4. En övervakningsfunktion som består av flera olika kommittéer, som var och en ansvarar för övervakningen av ett referensvärde, en typ av referensvärden eller en familj av referensvärden, under förutsättning att en enda person eller kommitté utses till ansvarig för den övergripande ledningen och samordningen av övervakningsfunktionen och för kontakterna med ledningsorganet vid administratören av referensvärdet och den behöriga myndigheten.
 5. En översynsfunktion som består av flera olika kommittéer, som var och en utför en uppsättning övervakningsskyldigheter och övervakningsuppgifter, under förutsättning att en enda person eller kommitté utses till ansvarig för den övergripande ledningen och samordningen av övervakningsfunktionen och för kontakterna med ledningsorganet vid administratören av referensvärdet och den behöriga myndigheten.
-