**РЕГЛАМЕНТ (EU) № 648/2012 ЄВРОПЕЙСЬКОГО ПАРЛАМЕНТУ ТА РАДИ**

**від 4 липня 2012 р.**

**про позабіржові деривативи, центральних контрагентів і торгових репозитаріїв**

**(Текст доречний для ЕЄП)**

ЄВРОПЕЙСЬКИЙ ПАРЛАМЕНТ ТА РАДА ЄВРОПЕЙСЬКОГО СОЮЗУ,

Беручи до уваги Договір про функціонування Європейського Союзу, зокрема його статтю 114,

Беручи до уваги пропозицію Європейської Комісії,

Після передачі проекту законодавчого акту до національних парламентів,

Беручи до уваги висновок Європейського центрального банку[(1)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr1-L_2012201EN.01000101-E0001),

Беручи до уваги висновок Європейського економічно-соціального комітету[(2)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr2-L_2012201EN.01000101-E0002),

Діючи відповідно до звичайної законодавчої процедури[(3)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr3-L_2012201EN.01000101-E0003),

Ураховуючи, що:

|  |  |
| --- | --- |
| (1) | На прохання Комісії 25 лютого 2009 р. Групою високого рівня на чолі з Жаком де Ларозьєром було опубліковано звіт, у якому було зроблено висновок про те, що наглядову систему фінансового сектора Союзу необхідно зміцнити, щоб зменшити ризик і серйозність майбутніх фінансових криз. Крім того, у звіті були рекомендовані далекосяжні реформи структури нагляду в цьому секторі, зокрема створення Європейської системи органів фінансового нагляду у складі трьох європейських наглядових органів – для банківської сфери, сфери страхування та недержавного пенсійного забезпечення та сфери цінних паперів і фінансових ринків, а також створення Європейської ради з системних ризиків. |

|  |  |
| --- | --- |
| (2) | У Повідомленні Комісії від 4 березня 2009 р. «Заохочення відновлення у Європі» було запропоновано зміцнити систему нагляду щодо фінансових послуг у Союзі. У своєму Повідомленні від 3 липня 2009 р. «Забезпечення ефективних, безпечних і здорових ринків деривативів» Комісія оцінила роль деривативів у фінансовій кризі, а у Повідомленні від 20 жовтня 2009 р. «Забезпечення ефективних, безпечних і здорових ринків деривативів: подальші політичні дії» окреслила заходи, що їх вона збиралася вжити для зменшення ризиків, пов’язаних із деривативами. |

|  |  |
| --- | --- |
| (3) | 23 вересня 2009 р. Комісія прийняла пропозиції щодо трьох регламентів про створення Європейської системи фінансового нагляду, зокрема щодо заснування трьох європейських наглядових органів (ЄНО), що мали сприяти послідовному застосуванню законодавства Союзу та створенню високоякісних спільних стандартів і практик регулювання та нагляду. До ЄНО відносяться Європейська служба банківського нагляду (ЕВА), створена Регламентом (EU) № 1093/2010 Європейського Парламенту та Ради[(4)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr4-L_2012201EN.01000101-E0004), Європейська служба нагляду у сфері страхування і недержавного пенсійного забезпечення (ЕІОРА), створена Регламентом (EU) № 1094/2010 Європейського Парламенту та Ради[(5)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr5-L_2012201EN.01000101-E0005) та Європейська служба нагляду за ринком цінних паперів (ESMA), створена Регламентом (EU) № 1095/2010 Європейського Парламенту та Ради[(6)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr6-L_2012201EN.01000101-E0006). ЄНО мають відігравати вирішальну роль у гарантуванні стабільності фінансового сектора. Тому необхідно неухильно забезпечувати, щоб розвиток їхньої роботи був питанням високого політичного пріоритету, а обсяг виділюваних їм ресурсів був достатнім. |

|  |  |
| --- | --- |
| (4) | Позабіржовим деривативам («контрактам на позабіржові деривативи») бракує прозорості, тому що вони є контрактами, які укладаються у приватному порядку, і будь-яка інформація щодо них зазвичай доступна тільки сторонам контракту. Вони створюють складне павутиння взаємозалежності, що може ускладнювати визначення характеру та рівня виникаючих ризиків. Фінансова криза продемонструвала, що такі характеристики посилюють невизначеність у часи напруженості на ринках і, відповідно, створюють ризики для фінансової стабільності. У цьому регламенті викладено умови зменшення цих ризиків та посилення прозорості контрактам на деривативи. |

|  |  |
| --- | --- |
| (5) | На саміті у Пітсбурзі 26 вересня 2009 р. лідери «Великої двадцятки» домовились, що всі стандартизовані контракти на позабіржові деривативи повинні пройти кліринг через центрального контрагента (ЦКА) до кінця 2012 р., а про контракти на позабіржові деривативи слід повідомити торговим репозитаріям. У червні 2010 р. у Торонто лідери «Великої двадцятки» підтвердили своє зобов’язання, а також зобов’язалися прискорити впровадження потужних заходів для посилення прозорості та регуляторного нагляду за контрактами на позабіржові деривативи на погодженій на міжнародному рівні основі без будь-якої дискримінації. |

|  |  |
| --- | --- |
| (6) | Комісія здійснюватиме відповідний контроль і намагатиметься забезпечити, щоб ці зобов’язання виконувалися в аналогічний спосіб міжнародними партнерами Союзу. Комісії слід співпрацювати з органами третіх країн на предмет вивчення взаємоприйнятних рішень для забезпечення узгодженості між цим регламентом і вимогами, встановленими третіми країнами, щоб у такий спосіб уникнути можливого дублювання в цьому відношенні. За допомогою ESMA Комісії слід здійснювати контроль і готувати звіти Європейському Парламенту і Раді щодо застосування на міжнародному рівні принципів, закладених у цьому регламенті. Щоб уникнути можливості дублювання або суперечності вимог, Комісія може ухвалити рішення щодо еквівалентності правової, наглядової та правозастосовної бази третіх країн, якщо будуть виконані певні умови. Оцінка, що складає основу таких рішень, не повинна шкодити праву ЦКА, створеного у третій країні та визнаного ESMA, надавати клірингові послуги членам клірингової палати або торговельним майданчикам, створеним у Союзі, тому що рішення щодо визнання повинно бути незалежним від цієї оцінки. Аналогічним чином, ані рішення про еквівалентність, ані оцінка не повинні шкодити праву торгового репозитарія, створеного у третій країні та визнаного ESMA, надавати послуги суб’єктам, створеним у Союзі. |

|  |  |
| --- | --- |
| (7) | Щодо визнання ЦКА третіх країн та відповідно до міжнародних зобов’язань Союзу за угодою про створення Світової організації торгівлі, зокрема за Генеральною угодою про торгівлю послугами, рішення про визнання правових режимів третіх країн еквівалентними правовому режиму Союзу повинні ухвалюватися тільки у випадку, якщо правовий режим третьої країни передбачає ефективну еквівалентну систему визнання ЦКА, уповноважених за іноземними правовими режимами згідно з загальним цілями та стандартами нагляду, встановленими «Великою двадцяткою» у вересні 2009 р., щодо посилення прозорості на ринках деривативів, зменшення системного ризику та захисту від зловживань на ринку. Таку систему слід вважати еквівалентною, якщо вона забезпечує відповідність істотного результату застосовного правового режиму вимогам Союзу, і ефективною, якщо ці правила застосовуються послідовно. |

|  |  |
| --- | --- |
| (8) | У цьому контексті доречно і необхідно, враховуючи характеристики ринків деривативів і функціонування ЦКА, перевіряти реальну еквівалентність іноземних наглядових систем у досягненні цілей та стандартів «Великої двадцятки» з метою посилення прозорості на ринках деривативів, зменшення системного ризику та захисту від зловживань на ринку. Дуже особливе положення ЦКА вимагає, щоб положення стосовно третіх країн були сформульовані та функціонували згідно з механізмами, специфічними для цих ринкових структурних суб’єктів. Тому цей підхід не становить прецеденту для іншого законодавства. |

|  |  |
| --- | --- |
| (9) | Європейський Союз у своїх Висновках від 2 грудня 2009 р. погодився, що необхідно істотно вдосконалити заходи зі зменшення кредитного ризику контрагентів і що важливо посилити прозорість, дієвість і об’єктивність операцій з деривативами. У своїй резолюції від 15 червня 2010 р. «Ринки деривативів: подальші політичні дії» Європейський Парламент закликав до обов’язкового клірингу контрактів на позабіржові деривативи та звітування про ці контракти. |

|  |  |
| --- | --- |
| (10) | ESMA повинна діяти у рамках цього регламенту, гарантуючи стабільність фінансових ринків у надзвичайних ситуаціях, забезпечуючи послідовне застосування правил Союзу національними наглядовими органами та врегульовуючи суперечності між ними. На цей орган також покладається задача розроблення проектів регуляторних стандартів та імплементації технічних стандартів. Він має відігравати центральну роль у санкціонуванні та моніторингу ЦКА і торгових репозитаріїв. |

|  |  |
| --- | --- |
| (11) | Одна з основних задач, що має виконуватися через Європейську систему центральних банків (ЄСЦБ), полягає у сприянні безперебійній роботі платіжних систем. У цьому відношенні члени ЄСЦБ здійснюють нагляд шляхом забезпечення ефективності та дієвості клірингових і платіжних систем, зокрема ЦКА. Отже, члени ЄСЦБ усебічно задіяні у санкціонуванні та моніторингу ЦКА, визнанні ЦКА третіх країн і затвердженні механізмів сумісності. Крім того, вони активно залучені до запровадження регуляторних технічних стандартів, настанов і рекомендацій. Цей регламент не шкодить обов’язкам Європейського центрального банку (ЄЦБ) і національних центральних банків (НЦБ) щодо забезпечення ефективності та дієвості клірингових і платіжних систем Союзу та інших країн. Отже, з метою запобігання можливому створенню паралельних наборів правил ESMA і ЄСЦБ повинні тісно співпрацювати у процесі підготовки проектів відповідних технічних стандартів. Крім того, доступ ЄЦБ і НЦБ до інформації є вкрай важливим для виконання ними своїх задач стосовно нагляду за кліринговими та платіжними системами, а також щодо функцій центрального банку-емітента. |

|  |  |
| --- | --- |
| (12) | Потрібні єдині правила для контрактів на деривативи, наведені у Додатку І, розділ С, пп. (4)-(10) Директиви 2004/39/ЕС Європейського Парламенту та Ради від 21 квітня 2004 р. про ринки фінансових інструментів[(7)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr7-L_2012201EN.01000101-E0007). |

|  |  |
| --- | --- |
| (13) | Стимули для заохочення використання ЦКА не виявилися достатніми для забезпечення реального централізованого клірингу стандартизованих контрактів на позабіржові деривативи. Тому необхідні обовязкові вимоги щодо клірингу через ЦКА тих контрактів на позабіржові деривативи, які можуть проходити кліринг централізовано. |

|  |  |
| --- | --- |
| (14) | Ймовірно, що держави-члени Союзу вживатимуть різних національних заходів, що можуть створити перешкоди для безперебійного функціонування внутрішнього ринку та шкодити учасникам ринку і фінансовій стабільності. Одноманітне застосування зобов’язання щодо клірингу в Союзі необхідно також для забезпечення високого рівня захисту інвесторів і створення однакових умов для учасників ринку. |

|  |  |
| --- | --- |
| (15) | Забезпечення зменшення системного ризику завдяки зобов’язанню щодо клірингу вимагає наявності процесу визначення класів деривативів, на які має поширюватися це зобов’язання. Цей процес повинен ураховувати те, що не всі контракти на позабіржові деривативи, які проходять кліринг через ЦКА, можуть вважатися придатними для обов’язкового клірингу через ЦКА. |

|  |  |
| --- | --- |
| (16) | У цьому регламенті встановлено критерії визначення того, чи поширювати на різні класи контрактів на позабіржові деривативи зобов’язання щодо клірингу. На основі проектів регуляторних технічних стандартів, розроблених ESMA, Комісія повинна вирішити, чи підпадає той чи інший клас контрактів на позабіржові деривативи під зобов’язання щодо клірингу, а також визначити дату, з якої діє це зобов’язання, включаючи, де доречно, поетапне запровадження та мінімальний залишковий термін погашення контрактів, укладених або переоформлених до дати набрання чинності вищезгаданим зобов’язанням, згідно з цим регламентом. Поетапне запровадження зобов’язання щодо клірингу може враховувати типи учасників ринку, які повинні дотримуватися цього зобов’язання. При визначенні класів контрактів на позабіржові деривативи, на які має поширюватися зобов’язання щодо клірингу, ESMA повинна враховувати специфічний характер контрактів на позабіржові деривативи, що укладаються з емітентами забезпечених облігацій або з пулами покриття забезпечених облігацій. |

|  |  |
| --- | --- |
| (17) | При визначенні класів контрактів на позабіржові деривативи, на які має поширюватися зобов’язання щодо клірингу, ESMA повинна також належним чином ураховувати інші доречні міркування, перш за все – взаємопов’язаність між використанням контрагентами відповідних класів контрактів на позабіржові деривативи та впливом на рівні кредитного ризику контрагента, а також заохочувати рівні умови конкуренції на внутрішньому ринку, як згадано у ст. 1(5)(d) Регламенту (EU) № 1095/2010. |

|  |  |
| --- | --- |
| (18) | Якщо ESMA встановила, що позабіржовий деривативний продукт є стандартизованим і придатним для клірингу, але ЦКА не бажає проводити кліринг цього продукту, то ESMA повинна вивчити причину цього. |

|  |  |
| --- | --- |
| (19) | При визначенні класів контрактів на позабіржові деривативи, на які має поширюватися зобов’язання щодо клірингу, слід належним чином ураховувати специфічний характер відповідних класів контрактів на позабіржові деривативи. Переважний ризик для операцій з деякими класами контрактів на позабіржові деривативи може стосуватися розрахункового ризику, який усувається за допомогою окремих інфраструктурних механізмів, причому певні класи контрактів на позабіржові деривативи (наприклад, в іноземній валюті) можуть відрізнятися від інших класів. Кліринг через ЦКА конкретно спрямований на усунення кредитного ризику контрагентів і може не бути оптимальним рішенням проблеми розрахункового ризику. Режим для таких контрактів повинен базуватися, зокрема, на попередній міжнародній конвергенції та взаємному визнанні відповідної інфраструктури. |

|  |  |
| --- | --- |
| (20) | Для того, щоб забезпечити одноманітне та узгоджене застосування цього регламенту й однакові умови для учасників ринку у випадку, коли той чи інший клас контрактів на позабіржові деривативи оголошено таким, що підпадає під зобов’язання щодо клірингу, це зобов’язання також має поширюватися на всі контракти, які стосуються цього класу контрактів на позабіржові деривативи, укладених у дату чи після дати повідомлення про уповноваження ЦКА в цілях зобов’язання щодо клірингу, отриманого ESMA, але до дати набрання чинності цим зобов’язанням, за умови, що залишковий термін погашення цих контрактів перевищує мінімум, установлений Комісією. |

|  |  |
| --- | --- |
| (21) | При визначенні того, чи підпадає клас контрактів на позабіржові деривативи під дію зобов’язання щодо клірингу, ESMA повинна прагнути до зменшення системного ризику. Це включає урахування таких факторів оцінки, як рівень договірної та операційної стандартизації контрактів, обсяг і ліквідність відповідного класу контрактів на позабіржові деривативи, а також наявність об’єктивної, достовірної та загальноприйнятої інформації про ціни на відповідний клас контрактів на позабіржові деривативи. |

|  |  |
| --- | --- |
| (22) | Для клірингу контракту на позабіржові деривативи обидві сторони контракту повинні підпадати під зобов’язання щодо клірингу або погодитися з ним. Звільнення від зобов’язання щодо клірингу повинні мати вузькоспеціалізований характер, оскільки вони зменшують ефективність зобов’язання і переваги клірингу через ЦКА й можуть призвести до регуляторного арбітражу між групами учасників ринку. |

|  |  |
| --- | --- |
| (23) | Щоб сприяти фінансовій стабільності в Союзі може також виникнути потреба у поширенні дії зобов’язань щодо клірингу та методів зменшення ризиків на угоди, укладені суб’єктами, створеними у третіх країнах, за умови, що відповідні угоди мають прямий, істотний та прогнозований ефект у межах Союзу або якщо такі зобов’язання необхідні чи доречні для запобігання ухиленню від виконання тих чи інших положень цього регламенту. |

|  |  |
| --- | --- |
| (24) | Контракти на позабіржові деривативи, які не вважаються придатними для клірингу через ЦКА, спричиняють кредитний та операційний ризик контрагентів, тому слід установити правила управління цим ризиком. Щоб зменшити кредитний ризик контрагентів, учасники ринку, на яких поширюється зобов’язання щодо клірингу, повинні мати процедури управління ризиками, які вимагають своєчасного, точного і належним чином відокремленого обміну забезпеченням. При розробленні проектів регуляторних технічних стандартів із зазначенням цих процедур управління ризиками ESMA має враховувати пропозиції міжнародних нормотворчих органів щодо вимог маржування до деривативів, які не проходять централізований кліринг. Розробляючи проекти регуляторних технічних стандартів, які встановлюють механізми, потрібні для точного і належного обміну забезпеченням для управління ризиками, пов'язаними з операціями з невиконаними розрахунками, ESMA повинна належним чином ураховувати перешкоди, з якими стикаються емітенти забезпечених облігацій або пули покриття при наданні забезпечення у ряді юрисдикцій Союзу. ESMA також повинна враховувати те, що переважні права вимоги, надані контрагентам-емітентам забезпечених облігацій щодо активів емітента забезпечених облігацій, забезпечують еквівалентний захист від кредитного ризику контрагентів. |

|  |  |
| --- | --- |
| (25) | Правила щодо клірингу контрактів на позабіржові деривативи, звітування про операції з позабіржовими деривативами та методів зменшення ризиків за контрактами на позабіржові деривативи, які не проходять кліринг через ЦКА, повинні поширюватися на фінансових контрагентів, а саме на інвестиційні фірми, уповноважені Директивою 2004/39/EC, кредитні установи, уповноважені Директивою 2006/48/EC Європейського Парламенту та Ради від 14 червня 2006 р. щодо започаткування і ведення діяльності кредитними установами[(8)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr8-L_2012201EN.01000101-E0008), страхові компанії, уповноважені Першою директивою Ради 73/239/ЕЕС від 24 липня 1973 р. про координацію законів, регламентів і адміністративних положень стосовно започаткування та ведення діяльності щодо прямого страхування, крім страхування життя[(9)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr9-L_2012201EN.01000101-E0009), організації страхування життя, уповноважені Директивою 2002/83/EC Європейського Парламенту та Ради від 5 листопада 2002 р. щодо страхування життя[(10)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr10-L_2012201EN.01000101-E0010), організації перестрахування, уповноважені Директивою 2005/68/EC Європейського Парламенту та Ради від 16 листопада 2005 р. щодо перестрахування[(11)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr11-L_2012201EN.01000101-E0011), угоди про колективне інвестування у цінні папери, що обертаються (UCITS), та, у доречних випадках, їхні управляючі компанії, уповноважені Директивою 2009/65/EC Європейського Парламенту та Ради від 13 липня 2009 р. про координацію законів, регламентів і адміністративних положень стосовно угод про колективне інвестування у цінні папери, що обертаються (UCITS)[(12)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr12-L_2012201EN.01000101-E0012), установи недержавного пенсійного забезпечення, визначені у Директиві 2003/41/EC Європейського Парламенту та Ради від 3 червня 2003 р. про діяльність установ недержавного пенсійного забезпечення і нагляд за нею[(13)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr13-L_2012201EN.01000101-E0013), і альтернативні інвестиційні фонди, керовані компаніями управляючими альтернативними інвестиційними фондами (AIFM), уповноважені або зареєстровані згідно з Директивою 2011/61/EU Європейського Парламенту та Ради від 8 червня 2011 р. про компанії, управляючі альтернативними інвестиційними фондами[(14)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr14-L_2012201EN.01000101-E0014). |

|  |  |
| --- | --- |
| (26) | Суб’єкти, що управляють пенсійними схемами, головне призначення котрих – надавати допомогу після виходу на пенсію, зазвичай у формі довічних платежів, а також у формі платежів на певний період часу чи одноразових виплат, зазвичай мінімізують відрахування в готівковий фонд, щоб максимально підвищити ефективність і дохід для власників полісів. Тому поширення на цих суб’єктів вимоги про централізований кліринг контрактів на позабіржові деривативи призвело б до вибуття значної частки їхніх активів в обмін на готівку, щоб вони могли виконати поточні вимоги ЦКА щодо маржування. Щоб уникнути ймовірного негативного впливу такої вимоги на пенсійний дохід майбутніх пенсіонерів, зобов’язання щодо клірингу не слід поширювати на пенсійні схеми, поки ЦКА не вироблять для цієї проблеми придатне технічне рішення щодо передачі негрошового забезпечення як варіаційної маржі. Таке технічне рішення має враховувати особливу роль пенсійних схем і забезпечувати уникнення істотно несприятливих наслідків для пенсіонерів. Упродовж перехідного періоду контракти на позабіржові деривативи, укладені з метою зменшення інвестиційних ризиків, що прямо стосуються фінансової платоспроможності пенсійних схем, повинні підпадати не лише під вимогу про звітування, а й також під вимоги про двостороннє надання забезпечення. Кінцева мета, однак, полягає у централізованому клірингу, що має бути запроваджений, як тільки це буде доречно. |

|  |  |
| --- | --- |
| (27) | Важливо забезпечити, щоб особливий режим поширювався тільки на відповідних суб’єктів і відповідні схеми, а також ураховувати різноманіття пенсійних систем у Союзі, при цьому створююючи однакові умови для всіх пенсійних схем. Тому необхідно надати часткове звільнення установам недержавного пенсійного забезпечення, зареєстрованим згідно з Директивою 2003/41/ЕС, включаючи всіх уповноважених суб’єктів, відповідальних за управління такими установами та діючих від їхнього імені, як зазначено у ст. 2(1) вищезгаданої директиви, а також усі юридичні особи, створені з метою інвестування такими установами, діючі виключно в їхніх інтересах, і, крім того, видам діяльності таких установ щодо недержавного пенсійного забезпечення, згаданим у ст. 3 Директиви 2003/41/EC. |

|  |  |
| --- | --- |
| (28) | Тимчасове звільнення також слід поширити на діяльність із недержавного пенсійного забезпечення організацій страхування життя, за умови, що всі відповідні активи та пасиви захищаються, управляються і організовані окремо, без будь-якої можливості передачі. Звільнення також слід поширити на інших уповноважених та контрольованих суб’єктів, діючих лише у національному масштабі, і на механізми, передбачені переважно на території однієї держави-члена Союзу, лише якщо обидва вони визнані національним законодавством, а їхня головна мета – виплачувати допомогу після виходу на пенсію. Суб’єкти та механізми, згадані у цьому пункті, повинні підпадати під дію рішення відповідного компетентного органу та, з метою забезпечення узгодженості, усунення можливих розходжень і уникнення зловживань, висновку ESMA, прийнятого після консультацій з ЕІОРА. Це можуть бути суб’єкти та механізми, не обов’язково пов'язані з пенсійною програмою роботодавця, але все одне маючі як першочергову мету забезпечення доходу при виході на пенсію – або на обов’язкових, або на добровільних умовах. Серед прикладів можна назвати юридичні особи, які управляють накопичувальними пенсійними схемами згідно з національним законодавством, за умови інвестування ними коштів згідно з принципом «розсудливої людини», та угоди про пенсійне забезпечення, укладені безпосередньо особами, які також можуть укладатися з страхувальниками життя. Звільнення у випадку укладення угод про пенсійне забезпечення безпосередньо особами не повинно охоплювати контракти на позабіржові деривативи, які стосуються інших продуктів страхувальника життя, головна мета котрих не полягає у забезпеченні доходу при виході на пенсію.Для прикладу також можна навести діяльність із пенсійного забезпечення страхових компаній, охоплену Директивою 2002/83/ЕС, за умови, що всі активи, які відповідають цій діяльності, включені у спеціальний реєстр згідно з Додатком до Директиви 2001/17/ЕС Європейського Парламенту та Ради від 19 березня 2001 р. про реорганізацію та ліквідацію страхових компаній[(15)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr15-L_2012201EN.01000101-E0015), а також схеми недержавного пенсійного забезпечення страхових компаній на основі колективних договорів. Установи, створені з метою надання компенсації учасникам пенсійних схем у випадку дефолту, також повинні вважатися пенсійною схемою в цілях цього регламенту. |

|  |  |
| --- | --- |
| (29) | Де доречно, правила, застосовні до фінансових контрагентів, також повинні застосовуватися до нефінансових контрагентів. Визнано, що нефінансові контрагенти використовують контракти на позабіржові деривативи, щоб застрахуватися від комерційних ризиків, безпосередньо пов’язаних з їхньою комерційною або казначейсько-фінансовою діяльністю. Отже, визначаючи, чи підпадає нефінансовий контрагент під зобов’язання щодо клірингу, слід ураховувати мету, з якою цей контрагент використовує контракти на позабіржові деривативи, та обсяг його участі в цих інструментах. Щоб забезпечити нефінансовим установам можливість висловлення своїх думок щодо клірингових порогів, ESMA повинна при підготовці відповідних регуляторних технічних стандартів проводити відкриті громадські консультації з забезпеченням участі нефінансових установ. ESMA повинна також консультуватися з усіма відповідними органами, наприклад, з Агентством із співробітництва регуляторів у галузі енергетики, щоб забезпечити повне врахування особливостей цих секторів. Крім того, до 17 серпня 2015 р. Комісія повинна оцінити системну важливість операцій нефінансових фірм із контрактами на позабіржові деривативи у різних секторах, зокрема в енергетиці. |

|  |  |
| --- | --- |
| (30) | Визначаючи, чи зменшує контракт на позабіржовий дериватив ризики, безпосередньо пов’язані з комерційною або казначейсько-фінансовою діяльністю нефінансового контрагента, необхідно належним чином ураховувати загальні стратегії хеджування та зменшення ризиків цього контрагента. Зокрема, слід брати до уваги те, чи є контракт на позабіржовий дериватив економічно доречним для зменшення ризиків у поведінці нефінансового контрагента і управління ним, де ризики стосуються коливань процентних ставок, курсів іноземних валют, рівнів інфляції або товарних цін. |

|  |  |
| --- | --- |
| (31) | Кліринговий поріг – дуже важлива цифра для всіх нефінансових контрагентів. Якщо цей поріг установлено, то слід ураховувати системну значущість суми чистих позицій та чистої схильності до ризику на одного контрагента і на один клас контрактів на позабіржові деривативи. У цьому зв'язку слід докладати відповідних зусиль для визнання методів зменшення ризиків, застосовуваних нефінансовими контрагентами в контексті їхньої звичайної господарської діяльності. |

|  |  |
| --- | --- |
| (32) | Члени ЄСЦБ та інші органи держав-членів Союзу, виконуючі схожі функції, інші державні органи Союзу, які здійснюють управління державним боргом або втручаються в управління ним, і Банк міжнародних розрахунків повинні бути виключені зі сфери дії цього регламенту, щоб уникнути обмеження їхніх повноважень щодо виконання їхніх задач, які становлять спільний інтерес. |

|  |  |
| --- | --- |
| (33) | Оскільки не всі учасники ринку, які підпадають під зобов’язання щодо клірингу, можуть стати учасниками клірингу через ЦКА, то вони повинні мати можливість звертатися до ЦКА як клієнти або непрямі клієнти за певних умов. |

|  |  |
| --- | --- |
| (34) | Запровадження зобов’язання щодо клірингу поряд із процесом визначення того, які саме ЦКА можуть використовуватися в цілях виконання цього зобов’язання, може призвести до ненавмисних конкурентних викривлень ринку позабіржових деривативів. Наприклад, ЦКА може відмовитися проводити кліринг угод, укладених на певних торговельних майданчиках, тому що він належить конкуруючому майданчику. Щоб уникнути такої дискримінаційної практики, ЦКА повинні погодитися проводити кліринг угод, укладених на інших торговельних майданчиках, за умови, що ці майданчики відповідають операційним і технічним вимогам, поставленим ЦКА, без посилання на договірні документи, на підставі яких сторони уклали відповідну угоду про позабіржовий дериватив, якщо ці документи відповідають ринковим стандартам. Торговельні майданчики повинні надавати ЦКА торговельні потоки на прозорих і недискримінаційних умовах. Право доступу ЦКА до торговельного майданчика повинно передбачати механізми, за допомогою яких численні ЦКА користуються торговельними потоками одного й того самого торговельного майданчика. Проте, це не повинно призводити до сумісності клірингу деривативів або фрагментації ліквідності. |

|  |  |
| --- | --- |
| (35) | Цей регламент не повинен блокувати справедливий та відкритий доступ між торговельними майданчиками та ЦКА на внутрішньому ринку на умовах, викладених у цьому регламенті, а також у регуляторних технічних стандартах, розроблених ESMA і прийнятих Комісією. Комісія повинна продовжувати ретельний моніторинг еволюції ринку позабіржових деривативів і, де необхідно, втручатися з метою запобігання конкурентним викривленням на внутрішньому ринку з метою забезпечення однакових умов на фінансовому ринку. |

|  |  |
| --- | --- |
| (36) | У певних напрямках сфери фінансових послуг і торгівлі контрактами на деривативи можуть також існувати права комерційної та інтелектуальної власності. У випадках, де такі права власності стосуються товарів або послуг, що стали галузевими стандартами або впливають на галузеві стандарти, ліцензії повинні видаватися на умовах сумірності, справедливості, доречності та відсутності дискримінації. |

|  |  |
| --- | --- |
| (37) | Для того, щоб визначити відповідні класи контрактів на позабіржові деривативи, на котрі повинно поширюватися зобов’язання щодо клірингу, пороги та системно значущих фінансових контрагентів, потрібні достовірні дані. Тому в цілях нагляду важливо встановити на рівні Союзу єдину вимогу щодо подання даних про деривативи. Крім того, потрібно встановити зобов’язання щодо ретроспективного звітування, у якомога більшому обсязі, як для фінансових, так і для нефінансових контрагентів, щоб надати порівнянні дані, зокрема ESMA та відповідним компетентним органам. |

|  |  |
| --- | --- |
| (38) | Внутрішньогрупова угода – це угода між двома суб’єктами, які включені до одного й того самого зведення у повному обсязі та повинні дотримуватися відповідних процедур централізованої оцінки, вимірювання і контролю ризиків. Вони входять до однієї схеми інституційного захисту, зазначеної у ст. 80(8) Директиви 2006/48/ЕС, або, у випадку кредитних установ, афілійованих з одним центральним органом, як зазначено у ст. 3(1) цієї директиви, є кредитними установами або одна є кредитною установою, а інша – центральним органом. Контракти на позабіржові деривативи можуть визнаватися у нефінансових або фінансових групах, а також у групах, що складаються як з фінансових, так і з нефінансових суб’єктів, і якщо такий контракт вважається внутрішньогруповою угодою по відношенню до одного контрагента, то він має вважатися такою угодою і по відношенню до іншого контрагента цього контракту. Визнано, що внутрішньогрупові угоди можуть бути необхідними для агрегування ризиків у структурі групи й тому внутрішньогрупові ризики є специфічними. Оскільки поширення на такі угоди зобов’язання щодо клірингу може обмежити ефективність таких процесів управління внутрішньогруповими ризиками, то звільнення внутрішньогрупових угод від цього зобов’язання може бути доречним, за умови, що це звільнення не підвищує системний ризик. Як результат, належний обмін забезпеченням слід застосувати для ЦКА, що проводить кліринг цих угод, якщо це доречно для зменшення внутрішньогрупових ризиків контрагентів. |

|  |  |
| --- | --- |
| (39) | Проте, деякі внутрішньогрупові угоди можна звільняти, у деяких випадках і на підставі рішення компетентних органів, від вимоги щодо надання забезпечення, за умови, що передбачені в них процедури управління ризиками є достатньо раціональними, стійкими та відповідають рівню складності угоди, і при цьому немає перешкод для негайного трансферту власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. Ці критерії, а також процедури, що їх контрагенти та відповідні компетентні органи повинні дотримуватися при застосуванні звільнень, мають бути зазначені у регуляторних технічних стандартах, прийнятих згідно з відповідними нормативними актами про створення ЄНО. Перш ніж розробляти проекти таких регуляторних технічних стандартів, ЄНО повинні провести оцінку їхнього потенційного впливу на учасників внутрішнього та фінансового ринків, зокрема на діяльність і структуру зацікавлених груп. Усі технічні стандарти, застосовні до обміну забезпеченням у внутрішньогрупових угодах, зокрема критерії звільнення, повинні враховувати переважні особливості цих угод та існуючі відмінності між нефінансовими та фінансовими контрагентами, а також їхню мету і методи використання деривативів. |

|  |  |
| --- | --- |
| (40) | Контрагентів слід вважати включеними мінімум до одного зведення, якщо обидва вони включені у це зведення згідно з Директивою Ради 83/349/EEC[(16)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr16-L_2012201EN.01000101-E0016) або з Міжнародними стандартами фінансової звітності (МСФЗ), прийнятими на виконання Регламенту (ЕС) № 1606/2002 Європейського Парламенту та Ради[(17)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr17-L_2012201EN.01000101-E0017), або, по відношенню до групи, материнська компанія якої має головну контору в третій країні, згідно з загальноприйнятими принципами бухгалтерського обліку третьої країни, визначеними як еквівалентні МСФЗ згідно з Регламентом Комісії (ЕС) №1569/2007[(18)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr18-L_2012201EN.01000101-E0018) (або стандартами бухгалтерського обліку третьої країни, застосування яких дозволено згідно зі ст. 4 Регламенту (ЕС) № 1569/2007), або, якщо обидва вони охоплені одним і тим самим консолідованим наглядом згідно з Директивою 2006/48/EC або Директивою 2006/49/EC Європейського Парламенту та Ради[(19)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr19-L_2012201EN.01000101-E0019), або, по відношенню до групи, материнська компанія якої має головну контору в третій країні, цим самим консолідованим наглядом з боку компетентного органу третьої країни, визначеним як еквівалентний наглядові, регульованому принципами, викладеними у ст. 143 Директиви 2006/48/EC або у ст. 2 Директиви 2006/49/EC. |

|  |  |
| --- | --- |
| (41) | Важливо, щоб учасники ринку повідомляли всі деталі стосовно контрактів на деривативи, які вони уклали, торговим репозитаріям. У результаті інформація про ризики, характерні для ринків деривативів, зберігатиметься у централізованому порядку з можливістю легкого доступу, зокрема, для ESMA, відповідних компетентних органів, Європейської ради з системних ризиків (ESRB) та відповідних центральних банків ЄСЦБ. |

|  |  |
| --- | --- |
| (42) | Надання послуг торгових репозитаріїв характеризується ефектом масштабу, що може стримувати конкуренцію в даній конкретній сфері. Водночас, встановлення для учасників ринку всеосяжної вимоги про звітування може збільшити цінність інформації, що її ведуть торгові репозитарії, і для третіх сторін, які надають допоміжні послуги, як-от підтвердження угод, звіряння угод, обслуговування випадків кредитної неплатоспроможності, узгодження або зменшення обсягів портфелів. Доречно забезпечити, щоб рівним умовам діяльності у постторговельному секторі не шкодила можлива природна монополія на надання послуг торгових репозитаріїв. Тому торгові репозитарії повинні бути зобов’язані надати доступ до інформації, яку вони зберігають, на справедливих, розумних і недискримінаційних засадах, із застосуванням необхідних запобіжних заходів захисту даних. |

|  |  |
| --- | --- |
| (43) | Для того, щоб забезпечити всеосяжний огляд ринку та оцінювання системного ризику, торговим репозитаріям слід повідомляти про контракти на деривативи, як проведені, так і не проведені через ЦКА. |

|  |  |
| --- | --- |
| (44) | ЄНО повинні бути забезпечені достатніми ресурсами для ефективного виконання завдань, покладених на них цим регламентом. |

|  |  |
| --- | --- |
| (45) | Контрагенти та ЦКА, які укладають, змінюють або розривають контракт на дериватив, повинні забезпечити повідомлення деталей цього контракту торговому репозитарію. Вони повинні мати можливість доручити іншому суб’єкту повідомити про контракт. Суб’єкт або його працівники, що повідомляють деталі контракту на дериватив торговому репозитарію від імені контрагента, згідно з цим регламентом, не повинні порушувати будь-які обмеження щодо розкриття інформації. При розробленні проектів регуляторних технічних стандартів щодо звітування ESMA повинна враховувати прогрес, досягнутий у розробленні унікального ідентифікатору контракту, та перелік потрібних звітних даних, поданий у таблиці 1 Додатку І до Регламенту Комісії (EC) № 1287/2006[(20)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr20-L_2012201EN.01000101-E0020) про імплементацію Директиви 2004/39/ЕС, і консультуватися з іншими відповідними органами, наприклад, з Агентством із співробітництва регуляторів у галузі енергетики. |

|  |  |
| --- | --- |
| (46) | Ураховуючи принципи, викладені у Повідомленні Комісії про посилення режимів санкцій у секторі фінансових послуг і правових актах Союзу, прийнятих у розвиток цього повідомлення, держави-члени Союзу повинні встановити правила щодо санкцій, застосовних за порушення цього регламенту. Держави-члени Союзу повинні застосовувати ці санкції у спосіб, який не зменшує дієвість цих правил. Ці санкції повинні бути ефективними, сумірними та стримуючими. Вони мають ґрунтуватися на настановах, прийнятих ESMA для сприяння конвергенції та міжгалузевої угодженості режимів санкцій у фінансовому секторі. Держави-члени Союзу повинні забезпечити, щоб застосовані санкції у доречних випадках оприлюднювалися, а звіти за результатами оцінки ефективності чинних правил публікувалися регулярно. |

|  |  |
| --- | --- |
| (47) | ЦКА може бути створений згідно з цим регламентом у будь-якій державі-члені Союзу. Жодна держава-член або група держав-членів Союзу не повинна зазнавати дискримінації, прямої чи непрямої, як місце надання клірингових послуг. Ніщо в цьому регламенті не спрямовано на обмеження або запобігання проведення ЦКА в одній юрисдикції клірингу продукту, деномінованого у валюті іншої держави-члена Союзу або у валюті третьої країни. |

|  |  |
| --- | --- |
| (48) | Надання ЦКА повноважень здійснюється залежно від мінімального обсягу початкового капіталу. Капітал, у тому числі нерозподілений прибуток і резерви ЦКА, постійно повинен бути сумірним ризику, що випливає з діяльності ЦКА, щоб забезпечити належну капіталізацію ЦКА проти кредитного, контрагентського, ринкового, операційного, юридичного і ділового ризиків, які ще не покриті конкретними фінансовими ресурсами, а також забезпечити здатність ЦКА проводити за потреби впорядковану ліквідацію або реорганізацію його діяльності. |

|  |  |
| --- | --- |
| (49) | Оскільки цим регламентом вводиться юридичний обов’язок щодо клірингу через конкретні ЦКА у цілях нагляду, важливо забезпечити, щоб ці ЦКА постійно підтримували свою безпеку і оптимальний режим роботи та незмінно дотримувалися суворих вимог щодо організації, ділової поведінки та розсудливості, встановлених цим регламентом. Щоб забезпечити одноманітне застосування цього регламенту, ці вимоги повинні застосовуватися до клірингу всіх фінансових інструментів, з якими працюють ЦКА. |

|  |  |
| --- | --- |
| (50) | Тому в цілях нагляду і гармонізації необхідно забезпечити, щоб контрагенти користувалися послугами лише тих ЦКА, які відповідають вимогам, установленим у цьому регламенті. Ці вимоги не повинні заважати державам-членам Союзу установлювати або продовжувати застосовувати додаткові вимоги щодо ЦКА, створених на їхній території, включаючи певні вимоги щодо надання повноважень за Директивою 2006/48/EC. Проте, встановлення таких додаткових вимог не повинно впливати на право ЦКА, уповноважених в інших державах-членах Союзу або визнаних згідно з цим регламентом як такі, що можуть надавати клірингові послуги учасникам клірингу та їхнім клієнтам, створеним у державі-члені Союзу, яка встановлює додаткові вимоги, тому що ці ЦКА не підпадають під ці додаткові вимоги й не повинні їх виконувати. До 30 вересня 2014 р. ESMA має підготувати звіт про вплив застосування додаткових вимог державами-членами ЄС. |

|  |  |
| --- | --- |
| (51) | Безпосередні правила стосовно надання повноважень ЦКА і нагляду за ними є істотним наслідком зобов’язання щодо клірингу контрактів на позабіржові деривативи. Доречно, щоб компетентні органи зберегли відповідальність за всі аспекти надання повноважень і нагляду за ЦКА, включаючи відповідальність за перевірку відповідності ЦКА-заявника цьому регламенту та Директиві 98/26/EC Європейського Парламенту та Ради від 19 травня 1998 р. про незворотність розрахунків у платіжних системах і системах розрахунків по цінних паперах[(21)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr21-L_2012201EN.01000101-E0021), ураховуючи, що ці національні компетентні органи мають найкращу можливість для вивчення повсякденної роботи ЦКА, проведення регулярних перевірок і за потреби вжиття відповідних заходів. |

|  |  |
| --- | --- |
| (52) | Якщо виник ризик неплатоспроможності ЦКА, то фінансова відповідальність може лежати переважно на державі-члені Союзу, у якій створений цей ЦКА. Отже, надання повноважень цьому ЦКА і нагляд за його роботою має здійснювати відповідний компетентний орган цієї держави-члена Союзу. Проте, оскільки учасники клірингу у ЦКА можуть бути створені в інших державах-членах Союзу і вони стануть першими, на кого вплине дефолт ЦКА, то обов’язково необхідно залучити до процесу надання повноважень і нагляду всі відповідні компетентні органи та ESMA. Це допоможе уникнути різнорідних національних заходів або практики та перешкод для належного функціонування внутрішнього ринку. Крім того, жодна пропозиція чи політика будь-якого члена колегії наглядачів не повинна бути дискримінаційною, прямо чи непрямо, щодо будь-якої держави-члена Союзу чи групи держав-членів Союзу як місця надання клірингових послуг у будь-якій валюті. ESMA повинна бути членом кожної колегії, щоб забезпечити послідовне та правильне застосування цього регламенту. ESMA повинна залучати інші компетентні органи зацікавлених держав-членів Союзу до роботи з підготовки рекомендацій та рішень. |

|  |  |
| --- | --- |
| (53) | У світлі ролі, покладеної на колегії, важливо, щоб усі відповідні компетентні органи, а також члени ЄСЦБ були задіяні у виконанні колегіями їхніх задач. Колегія повинна складатися не тільки з компетентних органів, які здійснюють нагляд за ЦКА, а й також із наглядачів суб’єктів, на яких може впливати діяльність цього ЦКА, як-от вибрані учасники клірингу, торговельні майданчики, сумісні ЦКА та центральні депозитарії цінних паперів. Члени ЄСЦБ, що відповідають за нагляд за ЦКА і сумісними ЦКА, а також ті, що відповідають за емісію валют фінансових інструментів, кліринг яких здійснює ЦКА, повинні мати можливість брати участь у роботі колегії. Оскільки суб’єкти нагляду чи контролю будуть створені в обмеженому колі держав-членів Союзу, де діє ЦКА, то один компетентний орган або член ЄСЦБ може нести відповідальність за нагляд або контроль за рядом таких суб’єктів. Щоб забезпечити постійне співробітництво між усіма членами колегії, необхідно запровадити відповідні процедури та механізми. |

|  |  |
| --- | --- |
| (54) | Оскільки створення і функціонування колегії має основуватися на письмовій угоді між усіма її членами, доречно покласти на них повноваження щодо визначення порядку прийняття рішень колегією, враховуючи делікатність питання. Отже, детальні правила щодо порядку голосування слід викласти у письмовій угоді між членами колегії. Проте, для того, щоб належним чином урівноважити інтереси всіх відповідних учасників ринку та держав-членів Союзу, колегія повинна голосувати згідно з загальним принципом, за яким кожний член має один голос, незалежно від кількості функцій, виконуваних ним згідно з цим регламентом. Якщо кількість членів колегії становить до 12 осіб включно, то максимум два члени колегії з однієї й тієї самої держави-члена Союзу повинні мати голос, і кожний голосуючий член повинен мати один голос. Якщо кількість членів колегії більше 12 осіб, то максимум три члени колегії з однієї держави-члена Союзу повинні мати голос, а кожний голосуючий член повинен мати один голос. |

|  |  |
| --- | --- |
| (55) | Дуже особливе положення ЦКА вимагає, що колегії були організовані та функціонували відповідно до процедур, характерних для нагляду за ЦКА. |

|  |  |
| --- | --- |
| (56) | Процедури, передбачені у цьому регламенті, не становлять прецедент для іншого законодавства щодо нагляду і контролю за інфраструктурою фінансового ринку, зокрема щодо правил голосування за направлення до ESMA. |

|  |  |
| --- | --- |
| (57) | ЦКА не повинен отримати повноваження у випадку, якщо всі члени колегії, крім компетентних органів держави-члена Союзу, в якій створено ЦКА, приходять за взаємною згодою до спільного висновку про те, що цьому ЦКА не слід надавати повноваження. Якщо ж достатня більшість членів колегії висловила негативну думку, а будь-які зацікавлені компетентні органи за рішенням такої більшості, що становить дві третини членів колегії, направила справу до ESMA, то компетентний орган держави-члена Союзу, в якій створено ЦКА, повинен відкласти прийняття свого рішення щодо надання повноважень і очікувати рішення, котре ESMA може ухвалити щодо відповідності законодавству Союзу. Компетентний орган держави-члена Союзу, де створено ЦКА, повинен ухвалити свої рішення згідно з рішенням ESMA. Якщо всі члени колегії, крім органів держави-члена Союзу, де створено ЦКА, дійшли спільної думки про те, що, на їхній погляд, установлені вимоги не виконані й ЦКА не повинен отримати повноваження, то компетентний органи держави-члена Союзу, де створено ЦКА, повинен мати можливість передати справу до ESMA на предмет ухвалення рішення щодо відповідності законодавству Союзу. |

|  |  |
| --- | --- |
| (58) | Необхідно посилити положення про обмін інформацією між компетентними органами, ESMA та іншими відповідними органами й посилити виконання ними обов’язків щодо допомоги та співробітництва. Через розширення транскордонної діяльності ці органи повинні надавати один одному необхідну інформацію для виконання ними своїх функцій з тим, щоб забезпечити ефективне дотримання цього регламенту, зокрема у ситуаціях, де порушення, фактичні або можливі, можуть стосуватися органів двох або більше держав-членів Союзу. Для обміну інформацією необхідно суворо дотримуватися професійної таємниці. Через значний вплив контрактів на позабіржові деривативи необхідно, щоб інші відповідні органи, як-от податкові органи та регулятори в галузі енергетики, мали доступ до інформації, необхідної для виконання ними своїх функцій. |

|  |  |
| --- | --- |
| (59) | Ураховуючи глобальний характер фінансових ринків, ESMA повинна безпосередньо відповідати за визнання ЦКА, створених у третіх країнах, і дозволяти їм надавати клірингові послуги у Союзі, за умови, що Комісія визнала правову та наглядову базу такої третьої країни еквівалентною базі Союзу та виконуються певні інші умови. Отже, ЦКА, створений у третій країні, що надає клірингові послуги учасникам клірингу або торговельним майданчикам, створеним у Союзі, повинен бути визнаний ESMA. Проте, щоб не заважати подальшому розвиткові сфери управління транскордонними інвестиціями у Союзі, ЦКА третьої країни, що надає послуги клієнтам, створеним у Союзі, через учасника клірингу, створеного у третій країні, не повинен бути визнаний ESMA. У цьому контексті угоди з основними міжнародними партнерами Союзу матимуть особливе значення для забезпечення однакових умов діяльності та фінансової стабільності у глобальному масштабі. |

|  |  |
| --- | --- |
| (60) | 16 вересня 2010 р. Європейська Рада визнала, що Союзові потрібно активніше просувати свої інтереси й цінності та, у дусі взаємності та обопільного інтересу, в контексті зовнішніх стосунків Союзу, а також, зокрема забезпечити європейському бізнеосві ширший доступ на ринки та поглибити співробітництво з головними торговими партнерами у сфері нагляду. |

|  |  |
| --- | --- |
| (61) | ЦКА повинен мати стабільні механізми управління, хорошу репутацію свого вищого керівництва, а до складу його ради повинні входити незалежні члени, якою б не була структура його власності. Щонайменше третина членів ради, але не менше двох, повинні бути незалежними. Проте, різні схеми управління та структури власності впливають на готовність або здатність ЦКА проводити кліринг певних продуктів. Тому доречно, щоб незалежні члени ради та комітет із ризиків, що має бути створений ЦКА, вирішували проблему потенційного конфлікту інтересів у ньому. Учасники та клієнти клірингу повинні бути належним чином представлені, тому що рішення, ухвалені ЦКА, можуть впливати на них. |

|  |  |
| --- | --- |
| (62) | ЦКА може передавати певні функції на сторону. Комітет із ризиків ЦКА повинен надавати рекомендації щодо такої передачі. Основні види діяльності, пов'язані з управлінням ризиками, не слід передавати на сторону, якщо така передача не схвалена компетентним органом. |

|  |  |
| --- | --- |
| (63) | Вимоги щодо участі у ЦКА повинні бути прозорими, сумірними та недискримінаційними й передбачати дистанційний доступ мірою, що не наражає ЦКА на додаткові ризики. |

|  |  |
| --- | --- |
| (64) | Клієнтам учасників клірингу, які проводять кліринг своїх контрактів на позабіржові деривативи з ЦКА, необхідно надавати високий рівень захисту. Фактичний рівень захисту залежить від рівня відокремлення, обраного цими клієнтами. Посередники повинні відокремлювати свої активи від активів своїх клієнтів. Через цю причину ЦКА повинні забезпечити актуалізацію та можливість легкого визначення звітних документів, щоб сприяти передачі позицій і активів клієнтів неплатоспроможного учасника клірингу платоспроможному учаснику або, залежно від ситуації, впорядкованій ліквідації позицій клієнтів та поверненню клієнтам надлишку забезпечення. Тому вимоги, викладені у цьому регламенті щодо відокремлення та можливості перенесення позицій і активів клієнтів, повинні мати переважну силу над будь-якими законами, нормативними актами і адміністративними положеннями держав-членів Союзу, які суперечать цим вимогам і не дозволяють сторонам виконувати ці вимоги. |

|  |  |
| --- | --- |
| (65) | ЦКА повинен мати потужну систему управління ризиками для управління кредитними ризиками, ризиками ліквідності, операційними та іншими ризиками, які він несе або створює для інших суб’єктів у результатів взаємозалежності. ЦКА повинен мати належні процедури та механізми на випадок дефолту учасника клірингу. Щоб звести до мінімуму ризик ланцюгової реакції від такого дефолту, ЦКА повинен установити суворі вимоги щодо участі, зібрати відповідну початкову маржу, підтримувати гарантійний фонд та інші фінансові ресурси для покриття потенційних збитків. Щоб забезпечити можливість користування достатніми ресурсами на постійній основі, ЦКА повинен установити мінімальний рівень, нижче якого розмір гарантійного фонду, як правило, не повинен зменшуватися. Це не повинно, однак, обмежувати здатність ЦКА повністю використовувати гарантійний фонд для покриття збитків, спричинених дефолтом учасника клірингу. |

|  |  |
| --- | --- |
| (66) | Визначаючи оптимальну систему управління ризиками, ЦКА повинен ураховувати свій потенційний ризик і економічний вплив на учасників клірингу та їхніх клієнтів. Хоча розвиток стійкої системи управління ризиками повинен залишатися його головною метою, ЦКА може адаптувати особливості цієї системи до конкретних видів діяльності та профілів ризику клієнтів учасників клірингу та, якщо це вважається доречним за критеріями, встановленими у регуляторних технічних стандартах, розроблюваних ESMA, може включати у високоліквідні активи, прийнятні в якості забезпечення, як мінімум готівку, державні облігації, забезпечені облігації згідно з Директивою 2006/48/ЕС з урахуванням відповідних дисконтів, гарантії, що підлягають задоволенню на першу вимогу, надані членом ЄСЦБ, гарантії комерційних банків на жорстких умовах, зокрема щодо кредитоспроможності гаранта, а також капітальних зв'язків гаранта з учасниками клірингу. У доречних випадках ESMA може також розглянути можливість надання золота в якості активу, прийнятного як забезпечення. ЦКА повинні бути здатні приймати, на жорстких умовах управління ризиками, гарантії комерційних банків від нефінансових контрагентів, виступаючих як учасники клірингу. |

|  |  |
| --- | --- |
| (67) | Стратегії управління ризиками ЦКА повинні бути достатньо раціональними для того, щоб уникати ризиків для платника податків. |

|  |  |
| --- | --- |
| (68) | Маржові вимоги та дисконти з забезпечення можуть мати проциклічні ефекти. Тому ЦКА, компетентні органи та ESMA повинні вживати заходів для попередження і контролю можливих проциклічних ефектів у практиці управління ризиками, прийнятій ЦКА, за умови відсутності несприятливого впливу цих заходів на стабільність і фінансову безпеку ЦКА. |

|  |  |
| --- | --- |
| (69) | Важливою складовою процесу клірингу є управління схильністю до ризиків. Для надання клірингових послуг повинен забезпечуватися доступ до відповідних джерел інформації про ціноутворення і використання цих джерел. Такі джерела повинні включати джерела, що стосуються індексів, які використовуються як еталони для деривативів або інших фінансових інструментів. |

|  |  |
| --- | --- |
| (70) | Маржа – це передній край оборони для ЦКА. ЦКА повинні вкладати отриману маржу в безпечний та розсудливий спосіб, проте їм слід докладати особливих зусиль для забезпечення належного захисту маржі, щоб гарантувати її своєчасне повернення учасникам клірингу, які виконують свої зобов’язання, або сумісним ЦКА, якщо ЦКА, що стягує цю маржу, оголошує дефолт. |

|  |  |
| --- | --- |
| (71) | Важливим для ЦКА є доступ до достатніх ліквідних коштів. Такі кошти можна залучити через доступ до ліквідності центрального банку, ліквідності кредитоспроможного і надійного комерційного банку або ліквідності обох цих банків. Доступ до ліквідності може забезпечуватися завдяки дозволу, наданому згідно зі ст. 6 Директиви 2006/48/EC, або іншим відповідним процедурам. Оцінюючи достатність ресурсів ліквідності, особливо у стресових ситуаціях, ЦКА повинен ураховувати ризики отримання ліквідності тільки за рахунок кредитних ліній комерційних банків. |

|  |  |
| --- | --- |
| (72) | «Європейським кодексом поведінки у клірингу та розрахунках» від 7 листопада 2006 р. створено добровільну систему встановлення зв'язків між ЦКА. Проте, постторговельний сектор залишається фрагментованим у національному масштабі, що підвищує вартість транскордонних угод і заважає гармонізації. Тому необхідно викласти умови створення механізмів сумісності між ЦКА, забезпечивши при цьому, щоб вони не наражали відповідних ЦКА на ризики, належне управління котрими не здійснюється. |

|  |  |
| --- | --- |
| (73) | Механізми сумісності важливі для посилення інтеграції постторговельного ринку в Союзі, тому необхідно передбачити відповідне регулювання. Проте, оскільки механізми сумісності можуть наражати ЦКА на додаткові ризики, то необхідно, щоб до того, як компетентні органи нададуть дозвіл на такі механізми, ЦКА були вже протягом трьох років уповноважені на проведення клірингу або визнані згідно з цим регламентом чи уповноважені за вже існуючим національним режим надання повноважень. Крім того, враховуючи додаткові складнощі, характерні для механізму сумісності між ЦКА, що проводять кліринг контрактів на позабіржові деривативи, на цьому етапі доречно обмежити сферу дії механізмів сумісності оборотними цінними паперами та інструментами грошового ринку. Проте, до 30 вересня 2014 р. ESMA повинна подати Комісії звіт про те, чи буде доречним поширення сфери дії цих механізмів на інші фінансові інструменти. |

|  |  |
| --- | --- |
| (74) | Торгові репозитарії збирають дані для цілей нагляду, доречні для органів влади усіх держав-членів Союзу. ESMA повинна взяти на себе відповідальність за реєстрацію торгових репозитаріїв, скасування їхньої реєстрації та нагляд за ними. |

|  |  |
| --- | --- |
| (75) | Ураховуючи, що регулятори, ЦКА та інші учасники ринку покладаються на дані, що їх зберігають торгові репозитарії, необхідно забезпечити, щоб на цих торгових репозитаріїв поширювалися жорсткі вимоги щодо ведення операцій, обліку та управління даними. |

|  |  |
| --- | --- |
| (76) | Прозорість цін, комісійних та моделей управління ризиками, пов'язаних із послугами, надаваними ЦКА, їхнім членами та торговими репозитаріями, необхідна для того, щоб учасники ринку могли робити свідомий вибір. |

|  |  |
| --- | --- |
| (77) | Для того, щоб ефективно виконувати свої обов’язки, ESMA повинна мати можливість вимагати, за допомогою простого запиту чи рішення, всю необхідну інформацію у торгових репозитаріїв, пов’язаних третіх сторін і третіх сторін, яким торгові репозитарії передали для виконання операційні функції чи види діяльності. Якщо ESMA вимагає такої інформації простим запитом, то адресат не зобов’язаний надавати цю інформацію, але у випадку, якщо він усе ж добровільно надає її, надана інформація не повинна бути невірною чи вводити в оману. Таку інформацію слід надавати без затримки. |

|  |  |
| --- | --- |
| (78) | Без шкоди для випадків, охоплених кримінальним або податковим законодавством, компетентні органи, ESMA, інші органи, фізичні або юридичні особи, які отримують конфіденційну інформацію, повинні користуватися нею тільки при виконанні своїх обов’язків і для здійснення своїх функцій. Проте, це не повинно запобігати здійсненню, згідно з національним законодавством, функцій національних органів, відповідальних за попередження, розслідування або усунення випадків неналежного управління. |

|  |  |
| --- | --- |
| (79) | Для того, щоб ефективно здійснювати свої наглядові повноваження, ESMA повинна мати можливість проводити розслідування та виїзні перевірки. |

|  |  |
| --- | --- |
| (80) | ESMA повинна мати можливість делегувати конкретні задачі з нагляду компетентному органові державі-члена Союзу, наприклад, якщо певна задача з нагляду вимагає наявності знань і досвіду щодо місцевих умов, що скоріше можуть бути наявними на національному рівні. ESMA повинна мати можливість делегувати функції виконання конкретних задач із розслідування та проведення виїзних перевірок. Перед тим, як делегувати свої задачі, ESMA повинна проконсультуватися з відповідним компетентним органом щодо детальних умов такої передачі, зокрема щодо обсягу задачі, що делегується, терміну її виконання та передачі необхідної інформації самою ESMA та до неї. ESMA повинна відшкодовувати компетентним органам відповідні витрати, по’вязані з виконанням делегованих задач, згідно з положенням щодо їх оплати, яке має бути прийнято Комісією делегованим актом. ESMA не повинна мати можливість делегувати повноваження на прийняття рішень щодо реєстрації. |

|  |  |
| --- | --- |
| (81) | Необхідно забезпечити, щоб компетентні органи могли вимагати від ESMA визначення того, чи виконані умови скасування реєстрації торгового репозитарія. ESMA повинна розглядати такі вимоги та вживати відповідних заходів. |

|  |  |
| --- | --- |
| (82) | ESMA повинна мати можливість стягувати періодичні штрафні платежі, покликані примусити торгових репозитаріїв усунути порушення, надати повну та достовірну інформацію, що її вимагає ESMA, або погодитися на розслідування чи виїзну перевірку. |

|  |  |
| --- | --- |
| (83) | ESMA також повинна мати можливість накладати штрафи на торгових репозитаріїв, якщо вона встановить, що вони вчинили, свідомо чи з недбалості, порушення цього регламенту. Штрафи повинні накладатися відповідно до ступеню тяжкості порушення. Порушення слід поділити на різні групи, для яких призначатимуться конкретні штрафи. Щоб розрахувати суму штрафу стосовно конкретного порушення, ESMA слід застосовувати двохетапну методику, що передбачає встановлення основної суми і за потреби її коригування на певні коефіцієнти. Основна сума встановлюється з урахуванням річного обігу відповідного торгового репозитарія, а коригування здійснюється шляхом збільшення чи зменшення основної суми за допомогою відповідних коефіцієнтів згідно з цим регламентом. |

|  |  |
| --- | --- |
| (84) | Цим регламентом повинні бути встановлені коефіцієнти, пов'язані з погіршенням і покращенням обставин, щоб у ESMA в розпорядженні були необхідні інструменти для прийняття рішень щодо штрафу, сумірного тяжкості порушення, вчиненого торговим репозитарієм, з урахуванням обставин, за яких було вчинено це порушення. |

|  |  |
| --- | --- |
| (85) | Перш ніж приймати рішення про накладання разових штрафів або періодичних штрафних платежів, ESMA повинна надати особам, щодо яких приймається таке рішення, можливість викласти свою позицію, щоб були дотримані їхні права на захист. |

|  |  |
| --- | --- |
| (86) | ESMA повинна утримуватися від стягування разових штрафів або періодичних штрафних платежів, якщо попереднє виправдання або засудження на підставі ідентичних фактів або фактів, що по суті є такими самими, набуло законної сили в результаті кримінального провадження за національним законодавством. |

|  |  |
| --- | --- |
| (87) | Рішення ESMA щодо накладання разових штрафів і стягування періодичних штрафних платежів повинні бути забезпечені правовою санкцією, і виконання цих рішень повинно відповідати положенням цивільного процесуального права, чинним у державі, на території якої таке рішення виконується. Положення цивільного процесуального права не повинні включати положення кримінального процесуального права, але можуть включати положення адміністративного процесуального права. |

|  |  |
| --- | --- |
| (88) | У випадку порушення, вчиненого торговим репозитарієм, ESMA повинна мати повноваження на вжиття ряду заходів наглядового характеру, зокрема повноваження вимагати від торгового репозитарія усунення порушення або, як крайнього заходу, скасувати реєстрацію, якщо торговий репозитарій порушив цей регламент істотно або повторно. Заходи наглядового характеру повинні застосовуватися ESMA з урахуванням характеру і тяжкості порушення та з дотриманням принципу сумірності. Перш ніж ухвалити рішення про вжиття таких заходів, ESMA повинна надати особам, щодо яких розглядаються такі заходи, можливість викласти свою позицію, щоб були дотримані їхні права на захист. |

|  |  |
| --- | --- |
| (89) | Важливо, щоб держави-члени Союзу та ESMA при обробленні персональних даних захищали право фізичних осіб на таємницю особистого життя згідно з Директивою 95/46/EC Європейського Парламенту та Ради від 24 жовтня 1995 р. про захист осіб при обробленні персональних даних і про вільне переміщення таких даних[(22)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr22-L_2012201EN.01000101-E0022) і згідно з Регламентом (EC) № 45/2001 Європейського Парламенту та Ради від 18 грудня 2000 р. про захист осіб при обробленні персональних даних установами і органами Співтовариства та про вільне переміщення таких даних[(23)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr23-L_2012201EN.01000101-E0023). |

|  |  |
| --- | --- |
| (90) | Важливо забезпечити міжнародну конвергенцію вимог до ЦКА і торгових репозитаріїв. Цей регламент відповідає існуючим рекомендаціям, розробленим Комітетом із платіжних і розрахункових систем (CPSS) та Міжнародною організацією комісій з цінних паперів (IOSCO), з урахуванням того, що принципи CPSS-IOSCO щодо інфраструктури фінансових ринків, зокрема ЦКА, були встановлені 16 квітня 2012 р. Ним створено рамки у масштабах Союзу, в яких ЦКА можуть безпечно працювати. ESMA повинна враховувати ці чинні стандарти та їхню майбутню еволюцію, розробляючи або пропонуючи перегляд регуляторних технічних стандартів, а також настанов і рекомендацій, передбачених цим регламентом. |

|  |  |
| --- | --- |
| (91) | Згідно зі ст. 290 Договору про функціонування Європейського Союзу (ДФЄС) Комісії повинні делегуватися повноваження на прийняття актів щодо внесення змін до переліку суб’єктів, звільнених від дії цього регламенту; додаткових правил процедури стосовно накладення разових штрафів і періодичних штрафних платежів, включаючи положення щодо прав на захист, строків, стягування разових штрафів і періодичних штрафних платежів та позовної давності щодо накладення і забезпечення стягування таких штрафів і платежів; подальшого визначення виду комісійних, питань, за які належать сплачувати комісійні, розміру комісійних і способу їхньої сплати. Особливо важливо, щоб Комісія у процесі підготовчої роботи проводила належні консультації, зокрема на рівні експертів. Готуючи і оформлюючи делеговані акти, Комісія повинна забезпечити одночасну, своєчасну та належну передачу відповідних документів Європейському Парламентові та Раді. |

|  |  |
| --- | --- |
| (92) | Для того, щоб забезпечити послідовну гармонізацію, Комісії слід делегувати повноваження на прийняття проектів регуляторних технічних стандартів ЄНО згідно зі ст. 10-14 Регламентів (EU) № 1093/2010, (EU) № 1094/2010 та (EU) № 1095/2010 для застосування в цілях регламенту пп. (4)-(10) розділу С Додатку І до Директиви 2004/39/EC та з метою зазначення: контрактів на позабіржові деривативи, які вважаються такими, що мають безпосередній, істотний та передбачуваний вплив у Союзі, або випадків, у яких необхідно або доречно запобігти ухиленню від виконання будь-якого положення цього регламенту; видів непрямих договірних домовленостей, які відповідають умовам, викладеним у цьому регламенті; класів контрактів на позабіржові деривативи, які повинні підпадати под зобов’язання щодо клірингу, дати або дат, з якої чи яких це зобов’язання має набрати чинність, включаючи поетапне запровадження, категорій контрагентів, на які поширюється зобов’язання щодо клірингу, і мінімального залишкового строку погашення контрактів на позабіржові деривативи, укладених або переоформлених до дати набрання чинності зобов’язанням щодо клірингу; відомостей, що мають бути включені у повідомлення компетентного органу до ESMA про надання ЦКА повноважень на кліринг певного класу контрактів на позабіржові деривативи; конкретних класів контрактів на позабіржові деривативи, ступеню стандартизації договірних умов і робочих процесів, обсягу та ліквідності, наявності правдивої, достовірної та загальноприйнятої інформації про ціни; відомостей, що мають бути включені ESMA у свій реєстр класів контрактів на позабіржові деривативи, які підпадають під зобов’язання щодо клірингу; деталей та виду звітів про різні класи деривативів; критеріїв визначення того, які контракти на позабіржові деривативи є об’єктивно вимірними як такі, що зменшують ризики, безпосередньо пов'язані з комерційною чи казначейсько-фінансовою діяльністю, та величин клірингових порогів, процедур і механізмів щодо методів зменшення ризиків щодо контрактів на позабіржові дериватив, кліринг яких не проводиться через ЦКА; процедур управління ризиками, включаючи потрібні рівні та вид забезпечення та угод про відокремлення і потрібний обсяг капіталу; поняття фрагментації ліквідності; вимог щодо капіталу, нерозподіленого прибутку і резервів ЦКА; мінімального змісту правил і процедур управління ЦКА; відомостей про документацію та інформацію, що її мають вести ЦКА; мінімального змісту і вимог до політики ЦКА щодо забезпечення безперервності діяльності та їхніх планів дій на випадок надзвичайних ситуацій; відповідної відсоткової частки та строків періоду ліквідації та розрахунку історичної волатильності щодо різних класів фінансових інструментів з урахуванням задачі обмеження проциклічності та умов, за яких можна запровадити практику портфельного маржування; рамок для визначення крайніх, але ймовірних ринкових умов, які слід використовувати при визначенні розміру гарантійного фонду і ресурсів ЦКА; методики розрахунку і підтримання обсягу власних коштів ЦКА; типу забезпечення, який можна вважати високоліквідним, як-от грошові кошти, золото, державні та високоякісні корпоративні облігації, забезпечені облігації, а також дисконтів та умов, за яких гарантії комерційних банків можна приймати як забезпечення; фінансових інструментів, які можна вважати високоліквідними й такими, що несуть у себе мінімальний кредитний та ринковий ризик, угод із високим рівнем забезпеченості і меж концентрації; виду стрес-тестів, що мають проводитися ЦКА для різних класів фінансових інструментів і портфелів, залучення учасників клірингу та інших сторін до цих тестів, частоти та строків проведення тестів, ключової інформації, яку ЦКА має розкрити щодо своєї моделі управління ризиками та припущень, прийнятих для проведення стрес-тестів; деталей заяв торгових репозитаріїв про реєстрацію в ESMA; частоти та ступеню деталізації при розкритті торговими репозитаріями інформації стосовно сукупних позицій по класах контрактів на позабіржові деривативи; операційних стандартів, потрібних для укрупнення та порівняння даних по репозитаріях. |

|  |  |
| --- | --- |
| (93) | Будь-яке зобов’язання, встановлене цим регламентом, яке має далі бути розкрито за допомогою делегованих або виконавчих актів, прийнятих згідно зі ст. 290 або 291 ТФЄС, слід розуміти як чинне тільки з тієї дати, з якої набирають чинності ці акти. |

|  |  |
| --- | --- |
| (94) | У рамках розроблення технічних настанов і регуляторних технічних стандартів, зокрема при встановленні клірингового порогу для нефінансових контрагентів за цим регламентом, ESMA повинна організовувати громадські слухання учасників ринку. |

|  |  |
| --- | --- |
| (95) | Щоб забезпечити одноманітні умови для імплементації цього регламенту, імплементаційні повноваження повинні бути покладені на Комісію. Ці повноваження мають здійснюватися згідно з Регламентом (EU) № 182/2011 Європейського Парламенту та Ради від 16 лютого 2011 р., яким установлено правила і загальні принципи стосовно механізмів контролю з боку держав-членів Союзу здійснення Комісією своїх імплементаційних повноважень[(24)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr24-L_2012201EN.01000101-E0024). |

|  |  |
| --- | --- |
| (96) | Комісія повинна проводити моніторинг і оцінку потреби у відповідних заходах для забезпечення послідовного і ефективного застосування та розробки нормативних актів, стандартів і практики, що підпадають під дію цього регламенту, враховуючи результати роботи, виконаної відповідними міжнародними форумами. |

|  |  |
| --- | --- |
| (97) | Ураховуючи правила стосовно сумісних систем, було визнано доречним внести зміни до Директиви 98/26/EC для захисту прав оператора системи, який надає додаткове забезпечення оператору приймаючої системи у випадку провадження про неплатоспроможність оператора приймаючої системи. |

|  |  |
| --- | --- |
| (98) | Для того, щоб сприяти ефективному клірингу, обліку, розрахункам і платежам, ЦКА і торгові репозитарії повинні запроваджувати в свої процедури роботи з учасниками та з об’єктами ринкової інфраструктури, з якими вони взаємодіють, відповідні міжнародні комунікаційні процедури та стандарти передачі повідомлень і довідкових даних. |

|  |  |
| --- | --- |
| (99) | Оскільки цілі цього регламенту, а саме встановлення одноманітних вимог до контрактів на позабіржові деривативи й до ведення діяльності ЦКА і торгових репозитаріїв, не можуть бути повністю досягнуті державами-членами Союзу окремо і, враховуючи масштаб потрібних заходів, можуть бути повністю досягнуті на рівні Союзу, то Союз може вживати заходів, згідно з принципом субсидіарності, викладеним у ст. 5 Договору про заснування Європейського Союзу. Згідно з принципом субсидіарності, викладеним у цій статті, даний регламент не виходить за межі того, що необіхдно для досягнення цих цілей. |

ПРИЙНЯЛИ ЦЕЙ РЕГЛАМЕНТ:

**РОЗДІЛ I**

**ПРЕДМЕТ, СФЕРА ДІЇ ТА ВИЗНАЧЕННЯ**

*Стаття 1*

**Предмет і сфера дії**

1.   У цьому регламенті викладені вимоги до клірингу та управління двосторонніми ризиками щодо контрактів на позабіржові деривативи, вимоги щодо звітування про контракти на деривативи та єдині вимоги до ведення діяльності центральних контрагентів («ЦКА») і торгових репозитаріїв.

2.   Цей регламент поширюється на ЦКА та їхніх учасників клірингу, фінансових контрагентів і торгових репозитаріїв. Він поширюється на нефінансових контрагентів і торговельні майданчики у випадках, де це передбачено.

3.   Розділ V цього регламенту поширюється тільки на оборотні цінні папери та інструменти фінансового ринку, визначені у пп. (18)(a), (b) та (19) статті 4(1) Директиви 2004/39/EC.

4.   Дія цього регламенту не поширюється на:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | членів ЄСЦБ та інші органи держав-членів Союзу, виконуючі схожі функції, інші державні органи Союзу, які здійснюють управління державним боргом або втручаються в управління ним; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | Банк міжнародних розрахунків. |

5.   За винятком зобов’язання щодо звітування за статтею 9, дія цього регламенту не поширюється на наступних суб’єктів:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | багатосторонні банки розвитку, зазначені у розділі 4.2 частини 1 Додатку VI до Директиви 2006/48/EC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | суб’єкти державного сектора у значенні п. (18) ст. 4 Директиви 2006/48/EC, якщо вони належать центральним урядам і мають прямі гарантійні угоди, надані центральними урядами; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | Європейський фонд фінансової стабільності та Європейський стабілізаційний механізм. |

6.   Комісія уповноважена приймати делеговані акти відповідно до статті 82 для внесення змін у перелік, наведений у п. 4 цієї статті.

З цією метою Комісія до 17 листопада 2012 р. подає Європейському Парламентові та Раді доповідь за результатами оцінки міжнародного режиму державних органів, які здійснюють управління державним боргом або втручаються в управління ним, та центральних банків.

Доповідь повинна містити результати порівняльного аналізу режиму, передбаченого для цих органів і центральних банків у правовій базі значної кількості третіх країн, зокрема щонайменше трьох найважливіших юрисдикцій за обсягами реалізованих контрактів, а також стандартів управління ризиками, застосовних до угод із деривативами, укладених цими органами та центральними банками у цих юрисдикціях. Якщо у доповіді буде зроблено висновок, зокрема, за результатами порівняльного аналізу, що необхідно звільнити грошові функції цих центральних банків третіх країн від виконання зобов’язання щодо клірингу та звітування, то Комісія включить їх у перелік, наведений у п. 4.

*Стаття 2*

**Визначення термінів**

Для цілей цього регламенту діють наступні визначення термінів:

|  |  |
| --- | --- |
| (1) | «ЦКА» - юридична особа, яка встає між контрагентами контрактів, що торгуються на одному чи декількох фінансових ринках, становлячись покупцем для кожного продавця і продавцем для кожного покупця; |

|  |  |
| --- | --- |
| (2) | «торговий репозитарій» - юридична особа, яка здійснює централізоване збирання і ведення документації щодо деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (3) | «кліринг» - процес установлення позицій, зокрема розрахунок чистих зобов’язань, і забезпечення наявності фінансових інструментів, грошових коштів або і того, й іншого для забезпечення вимог, що випливають з цих позицій; |

|  |  |
| --- | --- |
| (4) | «торговельний майданчик» - система, якою керує інвестиційна фірма чи оператор ринку в значенні статей 4(1)(1) та 4(1)(13) Директиви 2004/39/EC, інший, ніж систематичний перекупник у значенні ст. 4(1)(7) цієї директиви, і яка зводить інтереси щодо продажу та купівлі фінансових інструментів у спосіб, що призводить до укладення контракту згідно з розділом ІІ або ІІІ цієї директиви; |

|  |  |
| --- | --- |
| (5) | «дериватив» або «контракт на дериватив» - фінансовий інструмент згідно з пп. (4)-(10) розділу С Додатку І до Директиви 2004/39/EC, імплементованої статтями 38 і 39 Регламенту (EC) № 1287/2006; |

|  |  |
| --- | --- |
| (6) | «клас деривативів» - підмножина деривативів із спільними та важливими характеристиками, як мінімум, такими як відношення до базового активу, тип базового активу і валюта номінальної суми. Деривативи, що належать до одного класу, можуть мати різні строки погашення; |

|  |  |
| --- | --- |
| (7) | «позабіржовий дериватив» або «контракт на позабіржовий дериватив» - контракт на дериватив, виконання котрого не здійснюється на регульованому ринку, як у значенні статті 4(1)(14) Директиви 2004/39/EC, або на ринку третьої країни, який вважається еквівалентним регульованому ринку згідно зі ст. 19(6) Директиви 2004/39/EC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (8) | «фінансовий контрагент» - інвестиційна фірма, уповноважена Директивою 2004/39/EC, кредитна установа, уповноважена Директивою 2006/48/EC, страхова компанія, уповноважена Директивою 73/239/ЕЕС, страхова компанія, уповноважена Директивою 2002/83/EC, організація перестрахування, уповноважена Директивою 2005/68/EC, UCITS та, у доречних випадках, її управляюча компанія, уповноважені Директивою 2009/65/EC, установа недержавного пенсійного забезпечення, визначена у статті 6(а) Директиви 2003/41/EC, і альтернативний інвестиційний фонд, керований AIFM, уповноважений або зареєстрований згідно з Директивою 2011/61/EU; |

|  |  |
| --- | --- |
| (9) | «нефінансовий контрагент» - підприємство, створене у Союзі, інше ніж суб’єкти, зазначені у пп. (1)-(8); |

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (10) | «механізм пенсійного забезпечення»:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | установи недержавного пенсійного забезпечення у значенні статті 6(а) Директиви 2003/41/EC, зокрема будь-який уповноважений суб’єкт, відповідальний за управління такою установою та діючий від її імені згідно зі статтею 2(1) цієї директиви, та будь-яка юридична особа, створена в цілях інвестування таких установ, діюча виключно в їхніх інтересах; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | підрозділи недержавного пенсійного забезпечення установ, згаданих у ст. 3 Директиви 2003/41/EC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | підрозділи недержавного пенсійного забезпечення організацій страхування життя, охоплених Директивою 2002/83/ЕС, за умови, що всі активи і пасиви, що відповідають такому підрозділу, захищаються, управляються і організовані окремо, без будь-якої можливості передачі; |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (d) | інші уповноважені та контрольовані суб’єкти або механізми, діючі у національному масштабі, за умови, що:

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | вони визнані за національним законодавством; |

|  |  |
| --- | --- |
| (ii) | їхнє головне призначення – забезпечити допомогу після виходу на пенсію; |

 |

 |

|  |  |
| --- | --- |
| (11) | «кредитний ризик контрагента» - ризик того, що контрагент угоди не виконає зобов’язання до здійснення остаточного розрахунку за грошовими потоками за угодою; |

|  |  |
| --- | --- |
| (12) | «угода про сумісність» - угода між двома або більше ЦКА, яка передбачає міжсистемне виконання угод; |

|  |  |
| --- | --- |
| (13) | «компетентний орган» - компетентний орган, зазначений у законодавстві, згаданому в п. (8) цієї статті, компетентний орган, зазначений у статті 10(5), або орган, призначений кожною державою-членом Союзу відповідно до статті 22; |

|  |  |
| --- | --- |
| (14) | «учасник клірингу» - суб’єкт, який бере участь у ЦКА і який відповідає за виконання фінансових зобов’язань, що випливають із цієї участі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (15) | «клієнт» - суб’єкт, який має договірні відносини з учасником клірингу ЦКА, що дозволяє цьому суб’єктові проводити кліринг своїх угод із цим ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (16) | «група» - група підприємств, що складається з материнського підприємства та його дочірніх підприємств у значенні ст. 1 і 2 Директиви 83/349/EEC, або група підприємств, згаданих у статтях 3(1), 80(7) та (8) Директиви 2006/48/EC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (17) | «фінансова установа» - суб’єкт, інший ніж кредитна установа, головним видом діяльності якого є придбання пакетів акцій або ведення одного чи декількох видів діяльності, зазначених у пп. (2)-(12) Додатку І до Директиви 2006/48/EC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (18) | «фінансова холдингова компанія» - фінансова установа, дочірні суб’єкти якої є виключно або переважно кредитними або фінансовими установами, причому принаймні один із таких дочірніх суб’єктів є кредитною установою, і яка не є змішаною фінансовою холдинговою компанією в значенні статті 2(15) Директиви 2002/87/EC Європейського Парламенту та Ради від 16 грудня 2002 р. про додатковий нагляд за кредитними установами, страховими компаніями та інвестиційними фірмами у фінансовому конгломераті[(25)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr25-L_2012201EN.01000101-E0025); |

|  |  |
| --- | --- |
| (19) | «підприємство з надання допоміжних послуг» - суб’єкт, основний вид діяльності якого полягає у володінні або управлінні майном, управлінні послугами з обробки даних або аналогічній діяльності, що має характер допоміжної для основної діяльності однієї чи декількох кредитних установ; |

|  |  |
| --- | --- |
| (20) | «кваліфікована частка участі» - будь-яка пряма чи непряма частка участі у ЦКА або торговому репозитарії, яка становить принаймні 10% капіталу чи прав голосу, згідно зі статтями 9 та 10 Директиви 2004/109/EC Європейського Парламенту та Ради від 15 грудня 2004 р. про гармонізацію вимог щодо прозорості стосовно інформації про емітентів, чиї цінні папери допущені до торгівлі на регульованому ринку[(26)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr26-L_2012201EN.01000101-E0026), з урахуванням умов щодо їхнього агрегування, викладених у статтях 12(4) та (5) цієї директиви, або яка уможливлює здійснення значного впливу на управління ЦКА або торговим репозитарієм, у якому існує ця частка; |

|  |  |
| --- | --- |
| (21) | «материнське підприємство» - материнське підприємство згідно з описом, наведеним у статтях 1 та 2 Директиви 83/349/EEC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (22) | «дочірнє підприємство» - дочірнє підприємство згідно з описом, наведеним у статтях 1 та 2 Директиви 83/349/ЕЕС, у тому числі дочірнє підприємство головного материнського підприємства; |

|  |  |
| --- | --- |
| (23) | «контроль» - відносини між материнським підприємством і дочірнім підприємством згідно з описом, наведеним у статті 1 Директиви 83/349/EEC; |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (24) | «тісні зв'язки» - ситуація, в якій дві чи більше фізичних або юридичних осіб зв'язані:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | часткою участі, через безпосереднє володіння або контроль, в розмірі 20% або більше прав голосу чи капіталу підприємства; або |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | контролем або аналогічними відносинами між фізичною чи юридичною особою та підприємством або дочірнім підприємством дочірнього підприємства, яке також вважається дочірнім підприємством материнського підприємства, що очолює ці підприємства. |

Ситуація, в якій дві або більше фізичних або юридичних осіб постійно зв'язані з однією й тією самою особою відносинами контролю, також вважається тісним зв'язком між такими особами. |

|  |  |
| --- | --- |
| (25) | «капітал» - випущений капітал у значенні статті 22 Директиви Ради 86/635/EEC від 8 грудня 1986 р. про річну звітність і консолідовану звітність банків та інших фінансових установ[(27)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr27-L_2012201EN.01000101-E0027), якщо він оплачений, плюс відповідний капітал понад номінал, повністю покриває збитки у ситуаціях із безперервно діючими підприємствами та, у випадку банкрутства чи ліквідації, має черговість погашення після всіх інших вимог; |

|  |  |
| --- | --- |
| (26) | «резерви» - резерви згідно зі ст. 9 Четвертої директиви Ради 78/660/EEC від 25 липня 1978 р. на основі статті 54(3)(g) Договору про річну звітність певних типів компаній[(28)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr28-L_2012201EN.01000101-E0028), а також прибутки та збитки, перенесені в результаті використання остаточного прибутку чи збитку; |

|  |  |
| --- | --- |
| (27) | «рада» - адміністративна чи спостережна рада або й те, й інше, згідно з національним законодавством про компанії; |

|  |  |
| --- | --- |
| (28) | «незалежний член» ради – член ради, який не має ділових, сімейних або інших стосунків, що спричиняють конфлікт інтересів стосовно відповідного ЦКА чи власників його контрольного пакету акцій, його керівництва чи учасників клірингу, і який не мав таких стосунків упродовж п’яти років до обрання його членом ради; |

|  |  |
| --- | --- |
| (29) | «вище керівництво» - особа чи особи, що фактично керують діяльністю ЦКА чи торгового репозитарія, та виконавчий член або члени ради. |

*Стаття 3*

**Внутрішньогрупові угоди**

1.  По відношенню до нефінансового контрагента внутрішньогрупова угода – це контракт на позабіржовий дериватив, укладений з іншим контрагентом, що входить до цієї самої групи, за умови, що обидва контрагенти включені до одного й того самого зведення у повному обсязі та повинні дотримуватися відповідних процедур централізованої оцінки, вимірювання і контролю ризиків, і що цей контрагент створений у Союзі або, якщо він створений у третій країні, Комісія прийняла виконавчий акт згідно зі статтею 13(2) по відношенню до цієї третьої країни.

2.   По відношенню до фінансового контрагента внутрішньогрупова угода – це будь-що з нижченаведеного:

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (a) | контракт на позабіржовий дериватив, укладений з іншим контрагентом, що входить до тієї самої групи, за умови дотримання наступних умов:

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | фінансовий контрагент створений у Союзі або, якщо він створений у третій країні, то Комісія прийняла виконавчий акт згідно зі статтею 13(2) по відношенню до цієї третьої країни; |

|  |  |
| --- | --- |
| (ii) | іншим контрагентом є фінансовий контрагент, фінансова холдингова компанія, фінансова установа або підприємство з надання допоміжних послуг, що підпадає під відповідні пруденційні вимоги; |

|  |  |
| --- | --- |
| (iii) | обидва контрагенти включені до одного й того самого зведення у повному обсязі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (iv) | обидва контрагенти повинні дотримуватися відповідних процедур централізованої оцінки, вимірювання і контролю ризиків; |

 |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | контракт на позабіржовий дериватив, укладений з іншим контрагентом, якщо обидва контрагенти входять до однієї схеми інституційного захисту, зазначеної у статті 80(8) Директиви 2006/48/ЕС, з дотриманням умови, встановленої у п. (а)(іі) цього пункту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | контракт на позабіржовий дериватив, укладений між кредитними установами, афілійованими з одним центральним органом або між такими кредитними установами та центральним органом, як зазначено у статті 3(1) Директиви 2006/48/EC; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | контракт на позабіржовий дериватив, укладений з нефінансовим контрагентом, який входить до цієї самої групи, за умови, що обидва контрагенти включені до одного й того самого зведення у повному обсязі та повинні дотримуватися відповідних процедур централізованої оцінки, вимірювання і контролю ризиків, і що цей контрагент створений у Союзі або у третій країні, щодо якої Комісія прийняла виконавчий акт згідно зі статтею 13(2) по відношенню до цієї третьої країни. |

3.  Для цілей цієї статті контрагенти вважаються включеними до одного й того самого зведення, якщо обидва вони:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | або включені у це зведення згідно з Директивою Ради 83/349/EEC або з Міжнародними стандартами фінансової звітності (МСФЗ), прийнятими на виконання Регламенту (ЕС) № 1606/2002, або, по відношенню до групи, материнська компанія якої має головну контору в третій країні, згідно з загальноприйнятими принципами бухгалтерського обліку третьої країни, визначеними як еквівалентні МСФЗ згідно з Регламентом Комісії (ЕС) №1569/2007 (або стандартами бухгалтерського обліку третьої країни, застосування яких дозволено згідно зі статтею 4 цього Регламенту); |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | або охоплені одним і тим самим консолідованим наглядом згідно з Директивою 2006/48/EC або Директивою 2006/49/EC або, по відношенню до групи, материнська компанія якої має головну контору в третій країні, цим самим консолідованим наглядом з боку компетентного органу третьої країни, визначеним як еквівалентний наглядові, регульованому принципами, викладеними у статті 143 Директиви 2006/48/EC або у статті 2 Директиви 2006/49/EC. |

**РОЗДІЛ II**

**КЛІРИНГ ПОЗАБІРЖОВИХ ДЕРИВАТИВІВ, ЗВІТУВАННЯ ПРО НИХ ТА ЗМЕНШЕННЯ РИЗИКІВ ЩОДО НИХ**

*Стаття 4*

**Зобов’язання щодо клірингу**

1.   Контрагенти проводять кліринг усіх контрактів на позабіржові деривативи, що відносяться до певного класу позабіржових деривативів, який оголошено таким, що підпадає під дію зобов’язання щодо клірингу згідно зі статтею 5(2), якщо ці контракти відповідають обом нижченаведеним умовам:

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (a) | вони укладені одним із наступних способів:

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | між двома фінансовими контрагентами; |

|  |  |
| --- | --- |
| (ii) | між фінансовим контрагентом і нефінансовим контрагентом, який відповідає умовам, зазначеним у статті 10(1)(b); |

|  |  |
| --- | --- |
| (iii) | між двома нефінансовими контрагентами, які відповідають умовам, зазначеним у статті 10(1)(b); |

|  |  |
| --- | --- |
| (iv) | між фінансовим контрагентом або нефінансовим контрагентом, що відповідає умовам, зазначеним у статті 10(1)(b), та суб’єктом, створеним у третій країні, який у разі його створення в Союзі підпадав би під дію зобов’язання щодо клірингу; або |

|  |  |
| --- | --- |
| (v) | між двома суб’єктами, створеними в одній або декількох третіх країнах, які у разі їх створення в Союзі підпадали б під дію зобов’язання щодо клірингу, за умови, що контракт має безпосередній, істотний та передбачуваний вплив в Союзі, або якщо таке зобов’язання є необхідним або доречним для запобігання ухиленню від будь-яких положень цього регламенту; та  |

 |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (b) | вони укладені або переоформлені:

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | або у дату набрання чинності зобов’язанням щодо клірингу чи після неї; |

|  |  |
| --- | --- |
| (ii) | або у момент повідомлення, згаданого у статті 5(1), чи після нього, але до дати набрання чинності зобов’язанням щодо клірингу, якщо залишкови термін погашення цих контрактів перевищує мінімальний залишковий термін погашення, визначений Комісією згідно зі статтею 5(2)(с). |

 |

2.   Без шкоди для методів зменшення ризиків за ст. 11 контракти на позабіржові деривативи, що є внутрішньогруповими угодами, описаними у статті 3, не підпадають під дію зобов’язання щодо клірингу.

Звільнення, передбачене у першому абзаці цього пункту, поширюється тільки на наступні випадки:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | якщо два контрагенти, що створені у Союзі та належать до однієї групи, вперше письмово повідомили свої відповідні компетентні органи про свій намір скористатися цим звільненням щодо контрактів на позабіржові деривативи, укладені між ними. Повідомлення надсилається не менш ніж за 30 календарних днів до застосування звільнення. Протягом 30 календарних днів після отримання повідомлення компетентні органи можуть висунути заперечення проти застосування звільнення, якщо угоди між контрагентами не відповідають умовам, викладеним у статті 3, при цьому компетентні органи все одне мають право висунути заперечення після закінчення вищезгаданого строку, якщо ці умови більше не виконуються. У випадку незгоди між компетентними органами ESMA може надати їм допомогу в досягнені згоди згідно зі своїми повноваженнями за статтею 19 Регламенту (EU) № 1095/2010; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | на контракти на позабіржові деривативи між двома контрагентами, що належать до однієї групи та створені у державі-члені Союзу та у третій країні, якщо контрагент, створений у Союзі, уповноважений застосовувати вищезгадане звільнення, надане компетентним органом цієї країні, впродовж 30 календарних днів після отримання ним повідомлення з боку контрагента, створеного в Союзі, з дотримання умов, викладених у статті 3. Компетентний орган повідомляє ESMA про це рішення. |

3.   Кліринг тих контрактів на позабіржові деривативи, що підпадають під дію зобов’язання щодо клірингу на виконання п. 1, проводиться у ЦКА, уповноваженому за статтею 14 або визнаному за статтею 25 як такий, що може проводити кліринг цього класу позабіржових деривативів, і зазначеному в реєстрі згідно з статтею 6(2)(b).

З цією метою контрагент стає учасником клірингу, клієнтом або досягає непрямих домовленостей щодо клірингу з учасником клірингу, за умови, що ці домовленості не підвищують ризик контрагента і забезпечують, щоб активи та позиції цього контрагента користувалися захистом з ефектом, еквівалентним захисту, зазначеному в статтях 39 та 48.

4.   Щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням контрактів, які вважаються такими, що мають безпосередній, істотний та передбачуваний ефект у Союзі, або випадків, де необхідно або доречно запобігти ухиленню від виконання того чи іншого положення цього регламенту згідно з п. 1(a)(v), і видів непрямих договірних домовленостей, які відповідають умовам, згаданим у другому абзаці п. 3.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 5*

**Порядок виконання зобов’язання щодо клірингу**

1.   Якщо компетентний орган уповноважує ЦКА на кліринг певного класу позабіржових деривативів відповідно до статті 14 або 15, то він невідкладно повідомляє ESMA про надання таких повноважень.

Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням відомостей, які повинні включатися у повідомлення, згадані у першому абзаці цієї статті.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у другому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

2.   Упродовж шести місяців із моменту отримання повідомлення відповідно до п. 1 цієї статті або виконання процедури визнання, передбаченої у статті 25, ESMA після проведення відкритих консультацій та після обговорення з ESRB, а також, у доречних випадках, із компетентними органами третіх країн розробляє та подає Комісії на затвердження проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням наступного:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | класу позабіржових деривативів, які повинні підпадати під дію зобов’язання щодо клірингу, згаданого у статті 4; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | дати або дат набрання чинності зобов’язання щодо клірингу, включаючи можливе поетапне запровадження, і категорій контрагентів, на яких поширюється це зобов’язання; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | мінімального залишкового терміну погашення контрактів на позабіржові деривативи, згаданих у статті 4(1)(b)(ii). |

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

3.   ESMA за власною ініціативою, після проведення відкритих консультацій та після обговорення з ESRB, а також, у доречних випадках, із компетентними органами третіх країн визначає, відповідно до критеріїв, установлених у пп. (a), (b) і (c) п. 4, і повідомляє Комісії класи деривативів, які повинні підпадати під дію зобов’язання щодо клірингу, передбаченого у статті 4, але щодо яких жоден ЦКА ще не отримав повноваження.

Після цього повідомлення ESMA публікує оголошення про конкурс на розробку пропозицій щодо клірингу цих класів деривативів.

4.   Із всезагальною метою знизити системний ризик проекти регуляторних технічних стандартів у частині, згаданій у п. 2(а), враховують наступні критерії:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | ступінь стандартизації договірних умов і оперативних процесів відповідного класу позабіржових деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | обсяг і ліквідність відповідного класу позабіржових деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | наявність об’єктивної, достовірної та загальноприйнятої інформації про ціни на відповідний клас контрактів на позабіржові деривативи. |

У процесі підготовки цих проектів регуляторних технічних стандартів ESMA може ураховувати взаємозв’язок між контрагентами, які використовують відповідні класи позабіржових деривативів, і очікуваний вплив на рівні кредитного ризику контрагентів між контрагентами, а також вплив на конкуренцію в Союзі.

Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де уточнює критерії, згадані у пп. (a), (b) і (c) першого абзацу цього пункту.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у третьому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

5.   Проекти регуляторних технічних стандартів у частині, зазначеній у п. 2(b), ураховують наступні критерії:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | очікуваний обсяг відповідного класу позабіржових деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | те, чи вже проводять кліринг цього ж класу позабіржових деривативів більше одного ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | здатність відповідних ЦКА обробляти очікуваний обсяг і управляти ризик, що випливає з клірингу відповідного класу позабіржових деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | тип і кількість контрагентів, що діють або, як очікується, діятимуть на ринку відповідного класу позабіржових деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | строк, за який контрагент, що підпадає під дію зобов’язання щодо клірингу, має запровадити механізми для клірингу своїх контрактів на позабіржові деривативи через ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | управління ризиками та юридична і оперативна спроможність ряду контрагентів, які діють на ринку відповідного класу позабіржових деривативів і на яких була поширена дія зобов’язання щодо клірингу відповідно до статті 4(1). |

6.  Якщо певний клас контрактів на позабіржові деривативи вже не має ЦКА, уповноваженого або визнаного для клірингу цих контрактів за цим регламентом, то цей клас більше не підпадає під дію зобов’язання щодо клірингу, згаданого у статті 4, і в цьому випадку застосовується п. 3 цієї статті.

*Стаття 6*

**Відкритий реєстр**

1.   ESMA створює, веде і оновлює відкритий реєстр із метою правильного і чіткого визначення класів позабіржових деривативів, що підпадають під дію зобов’язання щодо клірингу. Відкритий реєстр доступний на веб-сайті ESMA.

2.   Реєстр містить наступні дані:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | класи позабіржових деривативів, які підпадають під дію зобов’язання щодо клірингу відповідно до статті 4; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | ЦКА, які уповноважені або визнані в цілях виконання зобов’язання щодо клірингу; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | дати, з яких зобов’язання щодо клірингу набирає чинності, включаючи поетапне запровадження, якщо воно передбачено; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | класи позабіржових деривативів, визначені ESMA відповідно до статті 5(3); |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | мінімальний залишковий термін погашення контрактів на деривативи, зазначених у статті 4(1)(b)(ii); |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | ЦКА, про які компетентний орган повідомив ESMA в цілях виконання зобов’язання щодо клірингу, і дати повідомлення про кожного з них. |

3.   Якщо ЦКА більше не уповноважений і не визнаний згідно з цим регламенту для клірингу даного класу деривативів, то ESMA негайно вилучає його з відкритого реєстру щодо цього класу позабіржових деривативів.

4.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначаються відомості, що мають бути включені до відкритого реєстру, згаданого у п. 1.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 7*

**Доступ до ЦКА**

1.   ЦКА, уповноважений здійснювати кліринг контрактів на позабіржові деривативи, зобов’язується здійснювати кліринг таких контрактів на недискримінаційних і прозорих засадах незалежно від торговельного майданчика.

ЦКА може зажадати, що торговельний майданчик відповідав операційним і технічним вимогам, установленим ЦКА, включаючи вимоги щодо управління ризиками.

2.   ЦКА задовольняє або відхиляє офіційний запит на доступ торговельного майданчика у тримісячний строк з дня подання такого запиту.

3.   Якщо ЦКА відмовив у доступі згідно з п. 2, він указує торговельному майданчику вичерпні причини такої відмови.

4.   За винятком випадків, де компетентний орган торговельного майданчика і компетентний орган ЦКА відмовляють у доступі, ЦКА надає доступ, з урахуванням другого абзацу цього пункту, у тримісячний строк з дня прийняття рішення про задоволення офіційного запиту торговельного майданчика відповідно до п. 2.

Компетентний орган торговельного майданчика і компетентний орган ЦКА можуть відмовити у доступі до ЦКА після отримання офіційного запиту торговельного майданчика лише у випадку, якщо такий доступ загрожував би безперебійному і впорядкованому функціонуванню ринків або несприятливо вплинув би на системний ризик.

5.   ESMA врегульовує спори, що виникають через незгоду між компетентними органами, відповідно до своїх повноважень за статтею 19 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 8*

**Доступ до торговельного майданчику**

1.   Торговельний майданчик надає торговельні потоки на прозорих і недискримінаційних умовах будь-якому ЦКА, який уповноважений здійснювати кліринг контрактів на позабіржові деривативи, що торгуються на цьому майданчику, на запит ЦКА.

2.   Якщо запит на доступ до торговельного майданчику офіційно поданий ЦКА цьому майданчику, то останній надає ЦКА відповідь у тримісячний строк.

3.   Якщо торговельний майданчик відмовляє у доступі, то он відповідним чином повідомляє про це ЦКА з наведенням вичерпних причин.

4.   Без шкоди для рішення компетентних органів торговельного майданчика і ЦКА торговельний майданчик надає доступ у тримісячний строк з дня надання позитивної відповіді на запит доступу.

Доступ ЦКА до торговельного майданчика надається лише за умови, що такий доступ не вимагатиме сумісності й не загрожуватиме безперебійному та впорядкованому функціонуванню ринків, зокрема через фрагментацію ліквідності, а торговельний майданчик запровадив належні механізми запобігання такої фрагментації.

5.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де наводиться поняття фрагментації ліквідності.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 9*

**Зобов’язання щодо звітування**

1.   Контрагенти та ЦКА забезпечують, щоб детальні дані про всі укладені ними контракти на деривативи, а також про всі зміни у цих контрактах та про розірвання цих контрактів, повідомлялися торговельному репозитарію, зареєстрованому відповідно до статті 55 або визнаному відповідно до статті 77. Ці детальні дані повідомляються не пізніше, ніж на наступний робочий день після укладення контракту, внесення до нього змін або його розірвання.

Це зобов’язання щодо звітування поширюється на контракти на деривативи, які:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | були укладені до 16 серпня 2012 р. і залишаються невиконаними станом на цю дату; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | укладені 16 серпня 2012 р. або пізніше. |

Контрагент або ЦКА, що підпадає під дію зобов’язання щодо звітування, може доручити іншому суб’єктові повідомити детальні дані про контракт на дериватив.

Контрагенти та ЦКА забезпечують, щоб детальні дані про їхні контракти на деривативи повідомлялися без дублювання.

2.   Контрагенти ведуть облік усіх укладених ними контрактів на деривативи та внесених до них змін протягом щонайменше п’яти років з дня припинення дії контрактів.

3.   Якщо торгового репозитарія для реєстрації детальних даних про контракт на дериватив немає, то контрагенти та ЦКА забезпечують повідомлення цих даних ESMA.

У цьому випадку ESMA забезпечує, щоб усі відповідні суб’єкти, згадані у статті 81(3), мали доступ до всіх детальних даних про контракти на контрагенти, потрібних цим суб’єктам для виконання своїх обов’язків і повноважень.

4.   Контрагент або ЦКА, який повідомляє детальні дані про контракт на дериватив торговому репозитарію чи ESMA, або суб’єкт, який повідомляє ці дані від імені контрагента чи ЦКА, не вважається таким, що порушив обмеження на розголошення інформації, встановлене цим контрактом або будь-яким законодавчим, нормативним або адміністративним положенням.

Суб’єкт, що повідомляє дані, його директори та працівники не несуть ніякої відповідальності внаслідок такого розголошення інформації.

5.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначаються детальні дані та вид звітів, згаданих у пп. 1 і 3, для різних класів деривативів.

Звіти, згадані у пп. 1 і 3, повинні містити як мінімум наступну інформацію:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | сторони контракту на дериватив і бенефіціар прав і обов’язків, що випливають з нього, якщо це не сторона контракту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | основні характеристики контрактів на деривативи, зокрема їхній тип, базовий термін погашення, номінальна сума, ціна, дата розрахунку. |

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

6.   Для того, щоб забезпечити єдині умови застосування пп. 1 і 3, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначаються:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | формат і періодичність звітів, згаданих у пп. 1 і 3, для різних класів деривативів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | дата, до якої слід повідомити про контракти на деривативи, зокрема поетапне запровадження для контрактів, укладених до дати набрання чинності зобов’язанням щодо звітування. |

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтею 15 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 10*

**Нефінансові контрагенти**

1.   Якщо нефінансовий контрагент відкриває позиції у контрактах на позабіржові деривативи, й ці позиції перевищують кліринговий поріг, зазначений у п. 3, то цей нефінансовий контрагент:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | негайно повідомляє про це ESMA і компетентний орган, згаданий у п. 5; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | підпадає під дію зобов’язання щодо клірингу майбутніх контрактів відповідно до статті 4, якщо змінна середня позиція за 30 робочих днів перевищує поріг; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | здійснює кліринг усіх відповідних майбутніх контрактів у чотиримісячний термін з моменту поширення на нього дії зобов’язання щодо клірингу. |

2.   Нефінансовий контрагент, що підпадає під дію зобов’язання щодо клірингу згідно з п. 1(b) і після цього демонструє органові, призначеному відповідно до п. 5, що його змінна середня позиція за 30 робочих днів не перевищує кліринговий поріг, більше не підпадає під дію зобов’язання щодо клірингу, встановленого у статті 4.

3.   Розраховуючи позиції, згадані у пункті 1 цієї статті, нефінансовий контрагент включає всі контракти на позабіржові деривативи, укладені цим нефінансовим контрагентом або іншими нефінансовими суб’єктами у групі, до якої відноситься цей нефінансовий контрагент, які не є об’єктивно вимірними як такі, що зменшують ризики, безпосередньо пов'язані з комерційною діяльністю або казначейсько-фінансовою діяльністю нефінансового контрагента або цієї групи.

4.   Для того, щоб забезпечити єдині умови застосування цієї статті, ESMA розробляє, на основі консультацій з ESRB та іншими відповідними органами, проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначаються:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | критерії визначення того, які контракти на позабіржові деривативи є об’єктивно вимірними як такі, що зменшують ризики, безпосередньо пов'язані з комерційною діяльністю або казначейсько-фінансовою діяльністю, згаданою у пункті 3 цієї статті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | величини клірингових порогів, які визначаються з урахуванням системної значущості суми чистих позицій та чистої схильності до ризику на одного контрагента і на один клас позабіржових деривативів. |

Після проведення відкритих консультацій з громадськістю ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

За результатами консультацій з ESRB та іншими відповідними органами ESMA періодично переглядає вищезгадані пороги та у потрібних випадках пропонує регуляторні технічні стандарти для внесення змін у ці пороги.

5.   Кожна держава-член Союзу призначає орган, відповідальний за забезпечення виконання зобов’язання, згаданого у пункті 1 цієї статті.

*Стаття 11*

**Методи зменшення ризиків для контрактів на позабіржові деривативи, кліринг яких не здійснює ЦКА**

1.   Фінансові контрагенти та нефінансові контрагенти, що укладають контракт на позабіржовий дериватив, кліринг якого не здійснює ЦКА, забезпечують, виявляючи належну дбайливість, запровадження відповідних процедур і механізмів для вимірювання, моніторингу і зменшення операційного ризику та кредитного ризику контрагентів, включаючи, як мінімум:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | своєчасне підтвердження, де можливо, електронними засобами, умов відповідного контракту на позабіржовий дериватив; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | формалізовані процеси, що є стійкими, стабільними та можуть бути перевірені, для узгодження портфелів, управління супутнім ризиком і завчасного виявлення спорів між сторонами та врегулювання цих спорів, а також контролю вартості ще не виконаних контрактів. |

2.   Фінансові контрагенти та нефінансові контрагенти, згадані у статті 10, щоденно здійснюють ринкову переоцінку вартості ще не виконаних контрактів. Якщо умови ринку не дозволяють здійснити таку переоцінку, застосовується надійна і обгрунтована оцінка на основі моделі.

3.   Фінансові контрагенти запроваджують процедури управління ризиками, що вимагають своєчасного, точного і належним чином відокремленого обміну забезпеченням по відношенню до контрактів на позабіржові деривативи, які укладені 16 серпня 2012 р. або пізніше. Нефінансові контрагенти, згадані у статті 10, запроваджують процедури управління ризиками, що вимагають своєчасного, точного і належним чином відокремленого обміну забезпеченням по відношенню до контрактів на позабіржові деривативи, які укладені у дату перевищення клірингового порогу або пізніше.

4.   Фінансові контрагенти підтримують належний та сумірний обсяг капіталу для управління ризиком, не покритим відповідним обміном забезпеченням.

5.   Вимога, викладена у пункті 3 цієї статті, не поширюється на внутрішньогрупову угоду, згадану в статті 3, яка укладена контрагентами, що створені в одній державі-члені Союзу, за умови, що на даний момент не існує і не передбачається жодної практичної або юридичної перешкоди для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами.

6.   Внутрішньогрупова угода, згадана у пункті (2)(a), (b) або (c) статті 3, що укладена контрагентами, створеними у різних державах-членах Союзу, повністю або частково звільняється від виконання вимоги, викладеної у пункті 3 цієї статті, на підставі позитивного рішення обох відповідних компетентних органів, якщо виконуються наступні умови:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури управління ризиками, запроваджені контрагентами, є достатньо обґрунтованими, стабільними та узгодженими з рівнем складності угоди з деривативом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | на даний момент не існує і не передбачається жодної практичної або юридичної перешкоди для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. |

Якщо компетентні органи не досягають позитивного рішення впродовж 30 календарних днів з моменту отримання відповідної заяви, то ESMA може допомогти цим органам у досягненні згоди відповідно до своїх повноважень за статтею 19 Регламенту (EU) № 1095/2010.

7.   Внутрішньогрупова угода, згадана у статті 3(1), що укладена нефінансовими контрагентами, які створені у різних державах-членах Союзу, звільняється від зобов’язання, установленого в пункті 3 цієї статті, якщо виконуються наступні умови:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури управління ризиками, запроваджені контрагентами, є достатньо обґрунтованими, стабільними та узгодженими з рівнем складності угоди з деривативом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | на даний момент не існує і не передбачається жодної практичної або юридичної перешкоди для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. |

Нефінансові контрагенти повідомляють про свій намір застосувати звільнення компетентним органам, згаданим у статті 10(5). Звільнення діє, якщо якийсь із компетентних органів, яким надіслано повідомлення, не вирішив не погодитися щодо виконання умов, згаданих у п. (a) або (b) першого абзацу, впродовж трьох місяців з дати отримання повідомлення.

8.   Внутрішньогрупова угода, згадана у статті 3(2)(a)-(d), що укладена контрагентом, створеним у Союзі, та контрагентом, створеним у третій країні, повністю або частково звільняється від виконання вимоги, викладеної у пункті 3 цієї статті, на підставі позитивного рішення відповідного компетентного органу, відповідального за нагляд за контрагентом, створеним у Союзі, якщо виконуються наступні умови:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури управління ризиками, запроваджені контрагентами, є достатньо обґрунтованими, стабільними та узгодженими з рівнем складності угоди з деривативом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | на даний момент не існує і не передбачається жодної практичної або юридичної перешкоди для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. |

9.   Внутрішньогрупова угода, згадана у статті 3(1), що укладена нефінансовим контрагентом, створеним у Союзі, та контрагентом, створеним у третій країні, звільняється від виконання вимоги, викладеної у пункті 3 цієї статті, якщо виконуються наступні умови:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури управління ризиками, запроваджені контрагентами, є достатньо обґрунтованими, стабільними та узгодженими з рівнем складності угоди з деривативом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | на даний момент не існує і не передбачається жодної практичної або юридичної перешкоди для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. |

Нефінансовий контрагент повідомляє про свій намір застосувати звільнення компетентному органові, згаданому у статті 10(5). Звільнення діє, якщо компетентний орган, якому надіслано повідомлення, не вирішив не погодитися щодо виконання умов, згаданих у п. (a) або (b) першого абзацу, впродовж трьох місяців з дати отримання повідомлення.

10.   Внутрішньогрупова угода, згадана у статті 3(1), що укладена нефінансовим контрагентом і фінансовим контрагентом, створеним у різних державах-членах Союзу, повністю або частково звільняється від виконання вимоги, викладеної у пункті 3 цієї статті, на підставі позитивного рішення відповідного компетентного органу, відповідального за нагляд за фінансовим контрагентом, створеним у Союзі, якщо виконуються наступні умови:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури управління ризиками, запроваджені контрагентами, є достатньо обґрунтованими, стабільними та узгодженими з рівнем складності угоди з деривативом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | на даний момент не існує і не передбачається жодної практичної або юридичної перешкоди для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. |

Відповідний компетентний орган, відповідальний за нагляд за фінансовим контрагентом, повідомляє про таке рішення компетентному органові, згаданому у статті 10(5). Звільнення діє, якщо компетентний орган, якому надіслано повідомлення, не вирішив не погодитися щодо виконання умов, згаданих у п. (a) або (b) першого абзацу. У разі незгоди між цими компетентними органами ESMA може допомогти цим органам у досягненні згоди відповідно до своїх повноважень за статтею 19 Регламенту (EU) № 1095/2010.

11.   Контрагент внутрішньогрупової угоди, звільнений від виконання вимоги, викладеної у пункті 3, публічно розкриває інформацію про це звільнення.

Компетентний орган повідомляє ESMA про рішення, прийняте згідно з пунктом 6, 8 або 10, або про повідомлення, отримане згідно з пунктом 7, 9 або 10, і надає ESMA детальні відомості про відповідну внутрішньогрупову угоду.

12.   Зобов’язання, встановлені пунктами 1-11, поширюються на контракти на позабіржові деривативи, укладені між суб’єктами з третіх країн, які підпадали б під дію цих зобов’язань у разі їхнього створення в Союзі, за умови, що ці контракти мають безпосередній, істотний та передбачуваний ефект у Союзі, або якщо таке зобов’язання є необхідним або доречним для запобігання ухилення від виконання того чи іншого положення цього регламенту.

13.   ESMA веде регулярний моніторинг операцій з деривативами, які не підлягають клірингу, з метою виявлення випадків, де конкретний клас деривативів може становити системний ризик, і попередження регуляторного арбітражу між угодами щодо деривативів, які підлягають клірингу, та угодами щодо деривативів, які не підлягають клірингу. Зокрема, ESMА після консультацій з ESRB уживає заходів відповідно до статті 5(3) або переглядає регуляторні технічні стандарти на маржові вимоги, викладені у пункті 14 цієї статті та у статті 41.

14.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначаються:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури та механізми, згадані у пункті 1 цієї статті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | умови ринку, що не дозволяють здійснити ринкову переоцінку, та критерії застосування оцінки на основі моделі, згаданої у пункті 2 цієї статті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | відомості про звільнені внутрішньогрупові угоди, що мають бути включені до повідомлення, згаданого у пунктах 7, 9 і 10 цієї статті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | детальна інформація про звільнені внутрішньогрупові угоди, згадана у пункті 11 цієї статті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | контракти, які вважаються такими, що мають безпосередній, істотний та передбачуваний ефект у Союзі, або випадки, де необхідно запобігти ухиленню від виконання того чи іншого положення цього регламенту, згадані у пункті 12 цієї статті. |

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

15.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ЄНО розробляють спільні проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначаються:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | процедури управління ризиками, включаючи рівні та вид угод про забезпечення та відокремлення, необхідних для виконання пункту 3; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | обсяг капіталу, необхідний для виконання пункту 4; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | процедури для виконання контрагентами та відповідними компетентними органами при поданні заяв про звільнення відповідно до пунктів 6-10; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | застосовні критерії, згадані у пп. 5-10, зокрема, що слід вважати практичною або юридичною перешкодою для негайного перерахування власних коштів або погашення зобов’язань між контрагентами. |

ЄНО подають ці спільні проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Залежно від юридичного характеру контрагента, Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламентів (EU) №№ 1093/2010, 1094/2010 або 1095/2010.

*Стаття 12*

**Санкції**

1.   Держави-члени Союзу встановлюють правила щодо санкцій, застосовних за порушення правил, викладених у цьому розділі, та вживають усіх необхідних заходів для забезпечення їх виконання. Ці санкції включають, як мінімум, адміністративні штрафи. Передбачені санкції повинні бути ефективними, сумірними та стримуючими.

2.   Держави-члени Союзу забезпечують, щоб компетентні органи, відповідальні за нагляд за фінансовими та, у доречних випадках, нефінансовими контрагентами, публічно розголошували інформацію про всі санкції, накладені за порушення статей 4, 5 і 7-11, якщо таке розголошення не створить серйозну загрозу для фінансових ринків і не завдасть несумірної шкоди зацікавленим сторонам. Держави-члени Союзу регулярно публікують звіти за результатами оцінки ефективності застосовуваних правил щодо санкцій. Така розголошена інформація та опубліковані звіти не містять персональних даних у значенні статті 2(а) Директиви 95/46/EC.

До 17 лютого 2013 р. держави-члени Союзу доводять до відома Комісії правила, згадані у пункті 1 цієї статті. Вони невідкладно повідомляють Комісії про всі наступні зміни у правилах.

3.   Порушення правил, викладених у цьому розділі, не впливає на чинність контракту на позабіржовий дериватив або на можливість примусового застосування сторонами положень контракту на позабіржовий дериватив. Порушення правил, викладених у цьому розділі, не спричиняє виникнення права на компенсацію з боку сторони контракту на позабіржовий дериватив.

*Стаття 13*

**Механізм уникнення правил, що дублюють одне одного або суперечать одне одному**

1.   ESMA надає допомогу Комісії у проведенні моніторингу та підготовці доповідей до Європейського Парламенту і Ради щодо застосування на міжнародному рівні принципів, викладених у статтях 4, 9, 10 і 11, зокрема стосовно тих вимог до учасників ринку, які можуть дублювати одне одного або суперечити одне одному, на основі чого Комісія рекомендує можливі заходи.

2.   Комісія може приймати виконавчі акти, в яких проголошується, що юридичні, наглядові та правозастосовні механізми третьої країни:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | еквівалентні вимогам, викладеним у цьому регламенті, зокрема у статтях 4, 9, 10 і 11; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | забезпечують захист професійної таємниці, еквівалентний передбаченому цим регламентом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | ефективно застосовуються, зокрема у судовому порядку, у справедливий та невикривлюючий спосіб, з тим, щоб забезпечити ефективний нагляд і правозастосування у такій третій країні. |

Ці виконавчі акти приймаються відповідно до процедури розгляду, передбаченої у статті 86(2).

3.   Виконавчий акт щодо еквівалентності, згаданий у пункті 2, передбачає, що контрагенти, які укладають угоду згідно з цим регламентом, вважаються такими, що виконали зобов’язання, наведені у статтях 4, 9, 10 і 11, якщо принаймні один із цих контрагентів створений у вищезгаданій третій країні.

4.   Комісія у співробітництві з ESMA веде моніторинг ефективності виконання третіми країнами, у відношенні яких прийнято виконавчий акт щодо еквівалентності, вимог, еквівалентних вимогам, викладеним у статтях 4, 9, 10 і 11, і регулярно, як мінімум щорічно, повідомляє результати Європейському Парламентові та Раді. Якщо у доповіді відзначено недостатнє або неналежне застосування еквівалентних вимог органами третьої країни, то Комісія протягом 30 календарних днів з дня представлення доповіді відкликає рішення про визнання еквівалентності правової бази відповідної третьої країни. Якщо виконавчий акт щодо еквівалентності скасовано, то контрагенти автоматично знов підпадають під усі вимоги, викладені у цьому регламенті.

**РОЗДІЛ III**

**НАДАННЯ ПОВНОВАЖЕНЬ ЦКА І НАГЛЯД ЗА ЦКА**

***ГЛАВА 1***

***Умови та порядок надання повноважень ЦКА***

*Стаття 14*

**Надання повноважень ЦКА**

1.   Якщо юридична особа, створена у Союзі, має намір надавати клірингові послуги як ЦКА, вона подає заяву про надання повноважень до компетентного органу держави-члена Союзу, в якій вона створена (компетентного органу ЦКА), у порядку, викладеному в статті 17.

2.   Після надання повноважень відповідно до статті 17 вони є чинними на всій території Союзу.

3.   Повноваження, згадані у пункті 1 цієї статті, надаються тільки для діяльності, пов’язаної з клірингом, при цьому зазначаються послуги або види діяльності, що їх ЦКА уповноважений надавати або вести, зокрема класи фінансових інструментів, охоплені такими повноваженнями.

4.   ЦКА незмінно дотримується умов, необхідних для надання повноважень.

ЦКА без необґрунтованої затримки повідомляє компетентний орган про будь-які істотні зміни, що впливають на умови надання повноважень.

5.   Повноваження, згадані у пункті 1 цієї статті, не перешкоджають державам-членам Союзу приймати або продовжувати застосовувати щодо ЦКА, створених на їхній території, додаткові вимоги, включаючи певні вимоги до надання повноважень за Директивою 2006/48/EC.

*Стаття 15*

**Поширення повноважень на додаткові види діяльності та послуги**

1.   ЦКА, бажаючий поширити сферу своєї діяльності на додаткові послуги або види діяльності, не охоплені повноваженнями, що були надані спочатку, подає запит на поширення до компетентного органу ЦКА. Пропозиція щодо клірингових послуг, на які ЦКА спочатку не був уповноважений, вважається поширенням таких повноважень.

Поширення повноважень здійснюється в порядку, викладеному в статті 17.

2.   Якщо ЦКА бажає поширити сферу своєї діяльності на іншу державу-член Союзу, ніж та, в якій він був створений, то компетентний орган ЦКА невідкладно повідомляє про це компетентний орган цієї держави.

*Стаття 16*

**Вимоги до капіталу**

1.   ЦКА має постійний та наявний первісний капітал у розмірі мінімум 7,5 млн. євро, дозвіл на який надається відповідно до статті 14.

2.   Капітал ЦКА, у тому числі нерозподілений прибуток і резерви, повинен бути пропорційним ризику, що випливає з діяльності ЦКА. Він постійно повинен бути достатнім для забезпечення впорядкованої ліквідації або реорганізації діяльності протягом відповідного періоду часу й для належного захисту ЦКА від кредитних ризиків, ризиків контрагента, ринкових, операційних, юридичних і ділових ризиків, які ще не покриті конкретними фінансовими ресурсами, зазначеними у статтях 41-44.

3.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ЕВА у тісному співробітництві з ESRB і після консультацій з ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де наводяться вимоги щодо капіталу, нерозподіленого прибутку та резервів ЦКА, згаданих у пункті 2 цієї статті.

ЕВА подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1093/2010.

*Стаття 17*

**Порядок надання та відмови у наданні повноважень**

1.   ЦКА-заявник подає заяву про надання повноважень до компетентного органу держави-члена Союзу, в якій він створений.

2.   ЦКА-заявник надає всю інформацію, необхідну для того, щоб компетентний орган переконався в тому, що ЦКА-заявник створив на час надання повноважень усі необхідні механізми для виконання вимог, викладених у цьому регламенті. Компетентний орган невідкладно передає всю інформацію, одержану від ЦКА-заявника, до ESMA і колегії, згаданій у статті 18(1).

3.   Упродовж 30 робочих днів з моменту отримання заяви компетентний орган оцінює повноту заяви. Якщо заява неповна, компетентний орган установлює строк, до якого ЦКА-заявник повинен надати додаткову інформацію. Після оцінки повноти заяви компетентний орган відповідним чином повідомляє ЦКА-заявника і членів колегії, створеної відповідно до статті 18(1), а також ESMA.

4.   Компетентний орган надає повноваження тільки за умови, що він повністю переконався в тому, що ЦКА-заявник відповідає всім вимогам, викладеним у цьому регламенті, й що цей ЦКА повідомлений як система відповідно до Директиви 98/26/EC.

Компетентний орган належним чином ураховує висновок колегії, зроблений відповідно до статті 19. Якщо компетентний орган даного ЦКА не погоджується з позитивним висновком колегії, то його висновок повинен містити повні причини та пояснення будь-якого значного відхилення від цього позитивного висновку.

ЦКА не надаються повноваження, якщо всі члени колегії, за винятком органів держави-члена Союзу, в якій створений ЦКА, дійшли на основі взаємної згоди спільного висновку відповідно до статті 19(1) про те, що повноваження цьому ЦКА не можуть бути надані. У цьому висновку повинні бути письмово викладені повні та детальні причини того, чому колегія вважає, що вимоги, викладені у цьому регламенті або іншому законодавстві Союзу, не виконані.

Якщо спільний висновок на основі взаємної згоди, згаданий вище у третьому абзаці, не досягнутий, а більшість у дві третини членів колегії висловила негативний висновок, то будь-який з зацікавлених компетентних органів на основі цієї більшості у дві третини членів колегії може впродовж 30 календарних днів з моменту прийняття цього негативного висновку передати питання на розгляд ESMA відповідно до статті 19 Регламенту (EU) № 1095/2010.

У рішенні про передачу питання до ESMA письмово викладаються повні та детальні причини того, чому відповідні члени колегії вважають, що вимоги, викладені у цьому регламенті або іншому законодавстві Союзу, не виконані. У цьому випадку компетентний орган ЦКА відкладає прийняття рішення про надання повноважень і очікує рішення щодо надання повноважень, яке ESMA може прийняти відповідно до статті 19(3) Регламенту (EU) № 1095/2010. Компетентний орган приймає своє рішення згідно з рішенням ESMA. Питання не передається на розгляд ESMA після закінчення 30-денного терміну, згаданого вище у четвертому абзаці.

Якщо всі члени колегії, за винятком органів держави-члена Союзу, в якій створений ЦКА, дійшли на основі взаємної згоди спільного висновку відповідно до статті 19(1) про те, що повноваження цьому ЦКА не можуть бути надані, то компетентний орган ЦКА може передати питання на розгляд ESMA відповідно до статті 19 Регламенту (EU) № 1095/2010.

Компетентний орган держави-члена Союзу, в якій створено ЦКА, передає вищезгадане рішення іншим зацікавленим компетентним органам.

5.   ESMA діє відповідно до статті 17 Регламенту (EU) № 1095/2010 у випадку, якщо компетентний орган ЦКА не застосував положення цього регламенту або застосував їх у спосіб, який, як здається, порушує законодавство Союзу.

ESMA може розслідувати гадане порушення або незастосування законодавства Союзу на вимогу будь-якого члена колегії або за власною ініціативою, попередньо поінформувавши про це компетентний орган.

6.   При виконанні членами колегії своїх обов’язків будь-який захід, ужитий будь-яким членом колегії, не повинен дискримінувати, прямо чи непрямо, будь-яку державу-члена Союзу чи групу держав-членів Союзу як місце надання клірингових послуг у будь-якій валюті.

7.   Упродовж шести місяців з дня подання повної заяви компетентний орган інформує ЦКА-заявника у письмовому вигляді, з повністю обґрунтованим поясненням, про те, надані чи не надані йому повноваження.

*Стаття 18*

**Колегія**

1.  У тридцятиденний строк з дня подання повної заяви відповідно до статті 17 компетентний орган ЦКА створює колегію для забезпечення виконання задач, згаданих у статтях 15, 17, 49, 51 та 54, керує цією колегією та головує у ній.

2.   До складу колегії входять:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | ESMA; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | компетентний орган ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | компетентні органи, відповідальні за нагляд за діяльністю учасників клірингу ЦКА, які створені у трьох державах-членах Союзу із найбільшими внесками до гарантійного фонду ЦКА, згаданого у статті 42, або на сукупній основі за однорічний період; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | компетентні органи, відповідальні за нагляд за діяльністю торговельних майданчиків, обслуговуваних ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | компетентні органи, відповідальні за нагляд за діяльністю ЦКА, з якими укладені угоди про сумісність; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | компетентні органи, відповідальні за нагляд за діяльністю центральних депозитаріїв цінних паперів, з якими зв'язаний ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | відповідні члени ЄСЦБ, відповідальні за контроль за діяльністю ЦКА, ві відповідні члени ЄСЦБ, відповідальні за контроль за діяльністю ЦКА, з якими укладені угоди про сумісність; |

|  |  |
| --- | --- |
| (h) | центральні банки-емітенти найбільш доречних валют Союзу для фінансових інструментів, кліринг яких здійснюється. |

3.   Компетентний орган держави-члена Союзу, що не входить до складу колегії, може вимагати від колегії надання будь-якої інформації, актуальної для виконання його наглядових обов’язків.

4.   Колегія, без шкоди для обов’язків компетентних органів за цим регламентом, забезпечує:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | підготовку висновку, згаданого у статті 19; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | обмін інформацією, включаючи запити інформації згідно зі статтею 84; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | укладення угоди про добровільне покладення задач на членів колегії; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | координацію програм наглядових перевірок на основі оцінки ризиків ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | визначення процедур і планів дій на випадок непередбачених обставин для реагування на надзвичайні ситуації, згаданих у статті 24. |

5.   Створення і функціонування колегії здійснюється на основі письмової угоди між усіма її членами.

В угоді визначаються практичні механізми функціонування колегії, зокрема детальні правила голосування, згаданого у статті 19(3), а також можуть визначатися задачі, які покладатимуться на компетентний орган ЦКА або іншого члена колегії.

6.   Для того, щоб забезпечити послідовне і узгоджене функціонування колегій на всій території Союзу, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де наводяться умови, за яких валюти Союзу, згадані у п. 2(h), повинні вважатися найбільш доречними, а також деталі практичних механізмів, згаданих у пункті 5.

ЕВА подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 19*

**Висновок колегії**

1.   У чотиримісячний строк з дня подання ЦКА повної заяви відповідно до статті 17 компетентний орган ЦКА проводить оцінку ризиків ЦКА і подає звіт колегії.

Упродовж 30 календарних днів з дня отримання звіту і на основі викладених у ньому результатів колегія ухвалює спільний висновок, де визначає, чи відповідає ЦКА-заявник усім вимогам, викладеним у цьому регламенті.

Без шкоди для четвертого абзацу статті 17(4) та у випадку недосягнення спільного висновку згідно з другим абзацом колегія в цей же строк ухвалює думку більшості.

2.   ESMA сприяє ухваленню спільного висновку відповідно до своїх загальних координаційних функцій, передбачених статтею 31 Регламенту (EU) № 1095/2010.

3.   Думка більшості колегії ухвалюється простою більшістю голосів її членів. Якщо кількість членів колегії становить до 12 осіб включно, то максимум два члени колегії з однієї й тієї самої держави-члена Союзу повинні мати голос, і кожний голосуючий член повинен мати один голос. Якщо кількість членів колегії більше 12 осіб, то максимум три члени колегії з однієї держави-члена Союзу Союзу повинні мати голос, а кожний голосуючий член повинен мати один голос. ESMA не має прав голосу щодо висновків колегії.

*Стаття 20*

**Відкликання повноважень**

1.   Без шкоди для статті 22(3) компетентний орган ЦКА відкликає повноваження, якщо ЦКА:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | не скористався цими повноваженнями протягом 12 місяців, прямо відмовляється від них або не надавав послуг і не вів діяльність упродовж попередніх шести місяців; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | отримав повноваження за допомогою неправдивих заяв або іншими незаконними засобами; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | більше не дотримується умов, на яких надано повноваження, і не вжив коригувальних дій, зажаданих компетентним органом ЦКА, у встановлений строк; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | серйозно і систематично порушує вимоги, викладені у цьому регламенті. |

2.   Якщо компетентний орган ЦКА вважає, що має місце одна з обставин, наведених у пункті 1 цієї статті, то він упродовж п’яти робочих днів відповідним чином повідомляє ESMA та членів колегії.

3.   Компетентний орган ЦКА консультується з членами колегії щодо необхідності відкликання повноважень ЦКА, крім випадків, коли рішення необхідно ухвалити терміново.

4.   Будь-який член колегії може в будь-який момент зажадати, щоб компетентний орган ЦКА перевірив, чи продовжує ЦКА виконувати умови, на яких були надані повноваження.

5.   Компетентний орган ЦКА може обмежити відкликання повноважень конкретною послугою, видом діяльності або класом фінансових інструментів.

6.   Компетентний орган ЦКА направляє ESMA та членам колегії своє повністю аргументоване рішення, в якому враховуються застереження членів колегії.

7.   Рішення про відкликання повноважень є чинним на всій території Союзу.

*Стаття 21*

**Перевірка і оцінка**

1.   Без шкоди для виконання колегією її функцій компетентні органи, згадані у статті 22, перевіряють угоди, стратегії, процеси та механізми, запроваджені ЦКА, на предмет відповідності цьому регламенту і оцінюють ризики, яких зазнають або можуть зазнавати ЦКА.

2.   Перевірка і оцінка, згадані вище у пункті 1 цієї статті, охоплюють усі вимоги щодо ЦКА, викладені у цьому регламенті.

3.   Компетентні органи встановлюють періодичність і обсяг перевірки та оцінки, згаданих у пункті 1 цієї статті, з обсягу, системної значущості, характеру, масштабу і складності діяльності відповідних ЦКА. Перевірка і оцінка проводяться, як мінімум, щорічно.

ЦКА підлягають виїзній перевірці.

4.   Компетентні органи регулярно, як мінімум щорічно, інформують колегію про результати перевірки та оцінки, згаданих у пункті 1 цієї статті, зокрема про вжиті коригувальні заходи і застосовані санкції.

5.   Компетентні органи вимагають від будь-якого ЦКА, що не виконує вимоги, викладені у цьому регламенті, вжиття необхідних заходів або кроків на ранньому етапі для виправлення ситуації.

6.   ESMA виконує координаційну роль у взаємодії між компетентними органами та колегіями з метою розбудови спільної наглядової культури та послідовної наглядової практики, забезпечуючи одноманітність процедур і узгодженість підходів, а також посилюючи узгодженість результатів наглядової діяльності.

У цілях першого абзацу цього пункту ESMA, як мінімум щорічно:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | проводить експертний аналіз наглядової діяльності всіх компетентних органів у зв'язку з наданням ЦКА повноважень і наглядом за їхньою діяльністю відповідно до статті 30 Регламенту (EU) № 1095/2010;  |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | ініціює та координує проведення у масштабах Союзу оцінок стійкості ЦКА до несприятливих тенденцій на ринку відповідно до статті 32(2) Регламенту (EU) № 1095/2010. |

Якщо за результатами оцінки, згаданої у пп. (b) другого абзацу, виявлені недоліки у стійкості одного чи декількох ЦКА, ESMA видає необхідні рекомендації відповідно до статті 16 Регламенту (EU) № 1095/2010.

***ГЛАВА 2***

***Нагляд і контроль за діяльністю ЦКА***

*Стаття 22*

**Компетентний орган**

1.   Кожна держава-член Союзу призначає компетентний орган, відповідальний за виконання обов’язків, що випливають із цього регламенту, стосовно надання повноважень і контролю за діяльністю ЦКА, створених на її території, та повідомляє про це призначення Комісії та ESMA.

Якщо держава-член Союзу призначила більше одного компетентного органу, вона чітка визначає відповідні функції та призначає єдиний орган відповідальним за координацію співробітництва і обмін інформацією з Комісією, ESMA, компетентними органами інших держав-членів Союзу, ЕВА та відповідними членами ЄСЦБ згідно зі статтями 23, 24, 83 та 84.

2.   Кожна держава-член Союзу забезпечує, щоб компетентний орган мав повноваження на здійснення нагляду і проведення розслідувань, необхідні для виконання ним своїх функцій.

3.   Кожна держава-член Союзу забезпечує, щоб до фізичних і юридичних осіб, відповідальних за недотримання цього регламенту, застосовувалися або вживалися відповідні адміністративні заходи згідно з національним законодавством.

Ці заходи повинні бути ефективними, сумірними та стримуючими й можуть включати вимоги про вжиття коригувальних заходів у встановлені строки.

4.   ESMA публікує на своєму веб-сайті перелік компетентних органів, призначених відповідно до пункту 1.

***ГЛАВА 3***

***Співробітництво***

*Стаття 23*

**Співробітництво між органами**

1.   Компетентні органи тісно співпрацюють один з одним, з ESMA і, якщо потрібно з ЄСЦБ.

2.   При виконанні своїх загальних обов’язків компетентні органи належним чином ураховують можливий вплив їхніх рішень на стабільність фінансової системи в усіх інших зацікавлених державах-членах Союзу, зокрема надзвичайні ситуації, зазначені у статті 24, виходячи з інформації, наявної на даний момент.

*Стаття 24*

**Надзвичайні ситуації**

Компетентний орган ЦКА або будь-який інший орган без необґрунтованих затримок інформує ESMA, колегію, відповідних членів ЄСЦБ та інші відповідні органи про всі надзвичайні ситуації стосовно ЦКА, зокрема про події на фінансових ринках, які можуть спричинити несприятливий вплив на ліквідність ринку і стабільність фінансової системи у будь-якій з держав-членів Союзу, де створений ЦКА або один з учасників клірингу ЦКА.

***ГЛАВА 4***

***Відносини з третіми країнами***

*Стаття 25*

**Визнання ЦКА третьої країни**

1.   ЦКА, створений у третій країні, може надавати клірингові послуги учасникам клірингу або торговельним майданчикам, створеним у Союзі, лише там, де цей ЦКА визнаний ESMA.

2.   Після консультацій з органами, згаданими у пункті 3, ESMA може визнати ЦКА, створений у третій країні, який подав заяву про визнання для надання певних клірингових послуг або ведення певних видів діяльності, якщо:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | Комісія прийняла виконавчий акт відповідно до пункту 6; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | ЦКА уповноважений у відповідній третій країні та підлягає ефективному наглядові та правозастосуванню на предмет забезпечення повної відповідності пруденційним вимогам, застосовним у вищезгаданій третій країні; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | укладені угоди про співробітництво відповідно до пункту 7; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | ЦКА створений або уповноважений у третій країні, яка вважається такою, що має системи протидії відмиванню грошових коштів та боротьби з фінансуванням тероризму, еквівалентні відповідним системам Союзу, згідно з критеріями, встановленими у спільній домовленості між державами-ленами щодо еквівалентності третіх країн відповідно Директиви 2005/60/EC Європейського Парламенту та Ради від 26 жовтня 2005 р. про запобігання використання фінансової системи в цілях легалізації доходів, отриманих злочинним шляхом, і фінансування тероризму[(29)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr29-L_2012201EN.01000101-E0029). |

3.   Оцінюючи, чи виконуються умови, згадані у пункті 2, ESMA проводить консультації з наступними органами:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | компетентним органом держави-члена Союзу, в якій ЦКА надає або має намір надавати клірингові послуги і яка вибрана цим ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | компетентними органами, відповідальними за нагляд за діяльністю учасників клірингу ЦКА, які створені у трьох державах-членах Союзу, які зробили або, за припущенням ЦКА, зроблять найбільші внески до гарантійного фонду ЦКА, згаданого у статті 42, на сукупній основі за однорічний період; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | компетентними органами, відповідальними за нагляд за діяльністю торговельних майданчиків, розташованих у Союзі, які обслуговує або буде обслуговувати ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | компетентними органами, здійснюючими нагляд за діяльністю ЦКА, з якими укладені угоди про сумісність; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | відповідними членами ЄСЦБ держав-членів Союзу, у яких ЦКА надає або має намір надавати клірингові послуги, та відповідними членами ЄСЦБ, відповідальними за контроль за діяльністю ЦКА, з якими укладені угоди про сумісність; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | центральними банками-емітентами найбільш доречних валют Союзу для фінансових інструментів, кліринг яких здійснюється або здійснюватиметься. |

4.   ЦКА, згаданий у пункті 1, подає заяву до ESMA.

ЦКА-заявник надає ESMA всю інформацію, необхідну для визнання. Упродовж 30 робочих днів з дня отримання заяви ESMA оцінює повноту заяви. Якщо заява неповна, то ESMA встановлює строк, до якого ЦКА-заявник повинен надати додаткову інформацію.

Рішення про визнання ґрунтується на умовах, викладених у пункті 2, і не залежить від оцінки як основи для прийняття рішення щодо еквівалентності, згаданого у статті 13(3).

Перш ніж ухвалити рішення, ESMA проводить консультації з органами та суб’єктами, згаданими у пункті 3.

Упродовж 180 робочих днів з дня подання повної заяви ESMA інформує ЦКА-заявника у письмовій формі, з повністю обґрунтованим поясненням, про своє позитивне або негативне рішення щодо визнання.

ESMA публікує на своєму веб-сайті перелік ЦКА, визнаних відповідно до цього регламенту.

5.  Після консультацій з органами та суб’єктами, згаданими у пункті 3, ESMA переглядає рішення про визнання ЦКА, створеного у третій країні, якщо цей ЦКА розширив сферу своєї діяльності та послуг у Союзі. Цей перегляд проводиться відповідно до пунктів 2, 3 та 4. ESMA може скасувати визнання цього ЦКА, якщо умови, викладені у пункті 2, більше не виконуються та за таких самих обставин, що викладені у статті 20.

6.   Комісія може прийняти виконавчий акт за статтею 5 Регламенту (EU) № 182/2011, визначивши, що правові та наглядові механізми третьої країни мають забезпечувати, щоб ЦКА, уповноважені у цій третій країні, дотримувалися юридично обов’язкових вимог, еквівалентних вимогам, викладеним у Розділі IV цього регламенту, щоб ці ЦКА підлягали ефективному наглядові та правозастосуванню в цій третій країні на постійній основі й щоб правова база цієї третьої країни передбачала ефективну еквівалентну систему визнання ЦКА, уповноважених за правовими режимами третьої країни.

7.   ESMA укладає угоди про співробітництво з відповідними компетентними органами третіх країн, наглядово-правова база яких визнана еквівалентною цьому регламенту відповідно до пункту 6. У таких угодах зазначаються, як мінімум:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | механізм обміну інформацією між ESMA і компетентними органами зацікавлених третіх країн, включаючи доступ до всієї інформації, затребуваної ESMA, стосовно ЦКА, уповноважених у третіх країнах; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | механізм невідкладного повідомлення ESMA у випадках, коли компетентний орган третьої країни вважає, що ЦКА, за діяльністю котрого він здійснює нагляд, порушує умови наданих повноважень або іншого законодавства, під дію якого він підпадає; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | механізм невідкладного повідомлення ESMA компетентним органом третьої країни у випадках, коли ЦКА, за діяльністю котрого він здійснює нагляд, отримав право надавати клірингові послуги учасникам клірингу або клієнтам, створеним у Союзі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | процедури стосовно координації наглядової діяльності, зокрема, у доречних випадках, порядок проведення виїзних перевірок. |

8.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням інформації, яку ЦКА-заявник повинен подати до ESMA у своїй заяві про визнання.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

**РОЗДІЛ IV**

**ВИМОГИ ДО ЦКА**

***ГЛАВА 1***

***Організаційні вимоги***

*Стаття 26*

**Загальні положення**

1.   ЦКА має стійкі механізми управління, що включають чітку організаційну структуру з чітко визначеними, прозорими та узгодженими сферами відповідальності, ефективні процеси виявлення ризиків, яких він зазнає або може зазнати, управління цими ризиками, їх моніторингу та звітування про них, а також належні механізми внутрішнього контролю, включаючи оптимальні адміністративні та облікові процедури.

2.   ЦКА приймає політику та процедури, які є достатньо ефективними для того, щоб забезпечити дотримання цього регламенту, включаючи виконання всіма його керівниками та працівниками всіх положень цього регламенту.

3.   ЦКА підтримує організаційну структуру, що забезпечує безперервність і впорядковане функціонування у наданні ним послуг і веденні ним діяльності, та управляє цією структурою. ЦКА використовує належні та сумірні системи, ресурси та процедури.

4.   ЦКА підтримує чітке розмежування сфер відповідальності щодо управління ризиками та щодо інших напрямків діяльності ЦКА.

5.   ЦКА приймає, запроваджує та здійснює політику оплати, яка заохочує раціональне та ефективне управління ризиками і яка не створює стимулів для ослаблення стандартів щодо ризику.

6.   ЦКА підтримує інформаційно-технологічні системи, достатні для надання послуг і ведення видів діяльності відповідної складності, різноманітності та відповідних типів, з тим, щоб забезпечити високі стандарти безпеки й цілісність і конфіденційність інформації, що зберігається у ЦКА.

7.   ЦКА безкоштовно оприлюднює для загального ознайомлення свої процедури управління, правила, якими ЦКА керується у своїй діяльності, та критерії прийняття учасників клірингу.

8.   ЦКА підлягає регулярному аудиту незалежними аудиторами. Результати цих аудиторських перевірок доводяться до відома ради і направляються компетентному органові.

9.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA, після консультацій з членами ЄСЦБ, розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням мінімального змісту правил і механізмів управління, зазначених у пунктах 1-8.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 27*

**Вище керівництво і рада**

1.   Вище керівництво ЦКА повинно мати достатньо добру репутацію й належний досвід для того, щоб забезпечити раціональне і розумне управління діяльністю ЦКА.

2.   ЦКА утворює раду. Принаймні третина членів ради, але не менше двох, є незалежними. Представники клієнтів учасників клірингу запрошуються на засідання ради з питань, що стосуються статей 38 і 39. Компенсація незалежним та іншим невиконавчим членам ради не прив’язується до результатів діяльності ЦКА.

Члени ради ЦКА, зокрема незалежні члени, повинні мати достатньо добру репутацію та належний досвід роботи у сфері фінансових послуг, управління ризиками та клірингових послуг.

3.   ЦКА чітко визначає функції та обов’язки ради й надає протоколи засідань ради компетентному органові та аудиторам.

*Стаття 28*

**Комітет із ризиків**

1.   ЦКА створює комітет із ризиків, до складу якого входять представники учасників клірингу, незалежні члени ради та представники клієнтів ЦКА. Комітет із ризиків може запрошувати працівників ЦКА та сторонніх незалежних експертів до участі у своїх засіданнях без права голосу. Компетентні органи можуть вимагати присутності на засіданнях комітету із ризиків без права голосу та бути належним чином інформованими про діяльність і рішення комітету. Рекомендації комітету із ризиків не залежать від безпосереднього впливу керівництва ЦКА. Жодна з груп представників не має більшості у комітеті з ризиків.

2.   ЦКА чітко визначає коло повноважень, механізми управління для забезпечення своєї незалежності, робочі процедури, критерії прийняття та механізм виборів членів комітету з ризиків. Інформація про механізми управління є загальнодоступною, причому ці механізми визначають, як мінімум, що у комітеті з ризиків головує незалежний член ради, а також що комітет із ризиків є підзвітним безпосередньо раді та проводить регулярні засідання.

3.   Комітет із ризиків надає раді рекомендації щодо аспектів, які можуть вплинути на управління ризиками ЦКА, як-от істотні зміни у його моделі ризиків, процедури встановлення неплатоспроможності, критерії прийняття учасників клірингу, кліринг нових класів інструментів, передача певних функцій для виконання сторонній організації. Рекомендації комітету з ризиків для повсякденної діяльності ЦКА не потрібні. Докладаються розумні зусилля для проведення консультацій з комітетом із ризиків стосовно подій, які впливають на управління ризиками ЦКА у надзвичайних ситуаціях.

4.   Без шкоди для права компетентних органів бути належним чином поінформованими члени комітету з ризиків зв’язані зобов’язанням щодо дотримання конфіденційності. Якщо голова комітету з ризиків вирішив, що член комітету з ризиків має або може мати конфлікт інтересів із конкретного питання, то цьому членові комітету з ризиків не дозволяється голосувати з даного питання.

5.   ЦКА невідкладно інформує компетентний орган про будь-яке рішення, у якому рада вирішила не дотримуватися рекомендацій комітету з ризиків.

*Стаття 29*

**Облік**

1.   ЦКА протягом щонайменше десятирічного періоду зберігає всю облікову документацію стосовно наданих послуг і проведеної діяльності, з тим, щоб компетентний орган мав можливість здійснювати моніторинг дотримання ЦКА вимог цього регламенту.

2.   ЦКА протягом щонайменше десятирічного періоду після припинення дії контракту зберігає всю інформацію стосовно всіх контрактів, які він обробив. Ця інформація повинна дозволяти як мінімум визначити вихідні умови угоди до проведення її клірингу даним ЦКА.

3.   ЦКА на вимогу надає документацію та інформацію, зазначену в пунктах 1 і 2 цієї статті, а також усю інформацію стосовно позицій контрактів, кліринг яких здійснено, незалежно від місця, в якому ці операції були виконані, компетентному органові, ESMA та відповідним членам ЄСЦБ.

4.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням детальних відомостей про згадану в пунктах 1-3 цієї статті документацію та інформацію, що підлягає зберіганню.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії делегується повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, згідно зі статтями 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

5.   Для того, щоб забезпечити одноманітність умов застосування пунктів 1 і 2 цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням формату документації та інформації, що підлягає зберіганню.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статті 15 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 30*

**Акціонери та члени з кваліфікованими частками участі**

1.   Компетентний орган не надає ЦКА необхідні повноваження, якщо він не отримав інформацію про особи акціонерів або членів, чи то прямих, чи то непрямих, про фізичних та юридичних осіб, які мають кваліфіковані частки участі, а також про розміри цих часток.

2.   Компетентний орган відмовляє ЦКА у наданні необхідних повноважень, якщо він не впевнений у придатності акціонерів або членів, які мають кваліфіковані частки участі у ЦКА, враховуючи необхідність забезпечення раціонального і розумного управління ЦКА.

3.   Якщо існують тісні зв'язки між ЦКА та іншими фізичними або юридичними особами, то компетентний орган надає необхідні повноваження тільки в тому випадку, якщо ці зв'язки не заважають ефективному виконанню компетентним органом своїх функцій щодо нагляду.

4.   Якщо особи, згадані у пункті 1 цієї статті, здійснюють вплив, який може завдати шкоди раціональному та розумному управлінню ЦКА, то компетентний орган уживає відповідних заходів для припинення існування такої ситуації, які можуть включати відкликання повноважень, наданих ЦКА.

5.   Компетентний орган відмовляє ЦКА у наданні необхідних повноважень, якщо закони, нормативні акти або адміністративні положення третьої країни, які регламентують діяльність однієї чи декількох фізичних або юридичних осіб, з якими ЦКА має тісні зв'язки, або труднощі, що виникають у забезпеченні застосування цих законів, нормативних актів і адміністративних положень, перешкоджають ефективному виконанню компетентним органом своїх функцій щодо нагляду.

*Стаття 31*

**Інформування компетентних органів**

1.   ЦКА повідомляє своєму компетентному органові про всі зміни у своєму керівництві, а також надає компетентному органові всю інформацію, необхідну для оцінювання дотримання статті 27(1) та другого абзацу статті 27(2).

Якщо поведінка члена ради може завдати шкоди раціональному та розумному управлінню ЦКА, то компетентний орган вживає відповідних заходів, зокрема, такий член ради може бути виключений з її складу.

2.   Будь-яка фізична або юридична особа або такі особи, що діють узгоджено (далі – «пропонований набувач»), які ухвалили рішення про придбання, пряме чи опосередковане, кваліфікованої частки участі у ЦКА або про подальше збільшення, пряме чи опосередковане, такої кваліфікованої частки участі у ЦКА, в результаті чого частка у правах голосу або у наявному капіталі сягнула б або перевищила 10%, 20%, 30% або 50%, або ЦКА став би дочірнім підприємством такої особи або осіб (далі – «пропоноване придбання»), спочатку повідомляють у письмовому вигляді компетентний орган того ЦКА, в якому вони планують придбати чи збільшити кваліфіковану частку участі, зазначивши в повідомленні розмір відповідної частки участі та необхідну інформацію, згідно зі статтею 32(4).

Будь-яка фізична або юридична особа, якf ухвалили рішення про відчуження, пряме чи опосередковане, кваліфікованої частки участі у ЦКА (далі – «пропонований продавець»), спочатку повідомляє про це у письмовому вигляді компетентний орган того, зазначивши в повідомленні розмір відповідної частки участі. Така особа також повідомляє компетентний орган, якщо вона ухвалила рішення про зменшення кваліфікованої частки участі, в результаті чого частка у правах голосу або у наявному капіталі впаде нижче 10%, 20%, 30% або 50%, або ЦКА припинить бути дочірнім підприємством цієї особи.

Компетентний орган невідкладно, і в будь-якому разі впродовж двох робочих днів з дня отримання повідомлення, згаданого в цьому пункті, та інформації, згаданої у пункті 3, підтверджує пропонованому набувачеві чи продавцеві у письмовому вигляді її отримання.

Компетентний орган має у своєму розпорядженні максимум 60 робочих днів із дати письмового підтвердження отримання повідомлення та всіх документів, які мають бути додані до повідомлення згідно з переліком, наведеним у статті 32(4) (далі – «період оцінки»), для проведення оцінки, передбаченої у статті 32(1) (далі – «оцінка»).

Компетентний орган інформує пропонованого набувача або продавця про дату закінчення періоду оцінки в момент підтвердження отримання вищезгаданого повідомлення і документів.

3.   Компетентний орган упродовж періоду оцінки може, у необхідних випадках, але не пізніше, ніж на п’ятдесятий робочий день періоду оцінки, зажадати надання додаткової інформації, що необхідна для проведення оцінки. Такий запит оформлюється у письмовому вигляді з зазначенням необхідної додаткової інформації.

Період оцінки переривається на період із дати запиту інформації компетентним органом до дати отримання відповіді на цей запит від пропонованого набувача. Така перерва не повинна перевищувати 20 робочих днів. Додаткові запити компетентного органу щодо доповнення або уточнення інформації надсилаються цим органом на його розсуд, але не можуть призводити до перерви у періоді оцінки.

4.   Компетентний орган може продовжити перерву, згадану в другому абзаці пункту 3 цієї статті, до 30 робочих днів, якщо пропонований набувач або продавець:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | розташований поза межами Союзу або його діяльність регулюються поза межами Союзу; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | є фізичною або юридичною особою, яка не підлягає наглядові за цим регламентом або за Директивою 73/239/EEC, Директивою Ради 92/49/EEC від 18 червня 1992 р. щодо координації законів, нормативних актів і адміністративних положень, що стосуються іншого прямого страхування, ніж страхування життя[(30)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr30-L_2012201EN.01000101-E0030), або Директивами 2002/83/EC, 2003/41/EC, 2004/39/EC, 2005/68/EC, 2006/48/EC, 2009/65/EC чи 2011/61/EU. |

5.   Якщо компетентний орган після завершення проведення оцінки вирішив висловити заперечення щодо пропонованого придбання, то він упродовж двох робочих днів, причому не пізніше закінчення періоду оцінки, інформує пропонованого набувача у письмовій формі про своє заперечення і викладає причини прийняття такого рішення. Компетентний орган відповідним чином повідомляє колегію, згадану в статті 18. З урахуванням національного законодавства відповідне викладення причин вищезгаданого рішення може бути оприлюднено для загального доступу на вимогу пропонованого набувача. Разом з тим, держави-члени Союзу можуть дозволити компетентному органові здійснювати таке розголошення причин і без вимоги з боку пропонованого набувача.

6.   Якщо компетентний орган протягом періоду оцінки не висловив заперечення проти пропонованого придбання, воно вважається схваленим.

7.   Компетентний орган може змінити максимальний строк прийняття рішення щодо пропонованого придбання і в необхідному випадку продовжити його.

8.   Держави-члени Союзу не встановлюють вимоги щодо повідомлення компетентного органу про пряме чи опосередковане придбання прав голосу чи капіталу або щодо затвердження компетентним органом такого придбання, що є жорсткішими, ніж вимоги, які встановлені у цьому регламенті.

*Стаття 32*

**Оцінка**

1.   Проводячи оцінку повідомлення, передбаченого у статті 31(2), та інформації, зазначеної у статті 31(3), компетентний орган із метою забезпечення раціонального і розумного управління ЦКА, у якому пропонується здійснити придбання, та з урахуванням ймовірного впливу пропонованого набувача на ЦКА аналізує придатність пропонованого набувача і фінансову доречність пропонованого придбання за всіма наступними критеріями:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | репутація та фінансова спроможність пропонованого набувача; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | репутація та досвід особи, яка керуватиме діяльністю ЦКА в результаті пропонованого придбання; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | чи зможе ЦКА дотриматися і продовжувати дотримуватися вимог цього регламенту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | чи існують вагомі підстави підозрювати, що у зв'язку з пропонованим придбанням вчиняється відмивання грошей або фінансування тероризму чи спроба таких дій у значенні, передбаченому статтею 1 Директиви 2005/60/EC, або що пропоноване придбання може підвищити ризик учинення такий дій. |

Проводячи оцінку фінансової спроможності пропонованого набувача, компетентний орган приділяє особливу увагу виду діяльності, яка ведеться і передбачена у ЦКА, в якому пропонується здійснити придбання.

Проводячи оцінку здатності ЦКА дотримуватися вимог цього регламенту, компетентний орган приділяє особливу увагу тому, чи має група, до якої увійде ЦКА, структуру, яка уможливлює здійснення ефективного нагляду, ефективний обмін інформацією між компетентними органами і визначення розподілу обов’язків між компетентними органами.

2.   Компетентні органи можуть висловлювати заперечення проти пропонованого придбання тільки у випадку, коли існують вагомі підстави для цього, виходячи з критеріїв, викладених у пункті 1 цієї статті, або якщо інформація, надана пропонованим набувачем, не повна.

3.   Держави-члени Союзу не встановлюють жодних попередніх умов стосовно розміру частки участі, придбання якої здійснюється, і не дозволяють своїм компетентним органам вивчати пропоноване придбання з точки зору економічних потреб ринку.

4.   Держави-члени Союзу оприлюднюють для загального доступу перелік із зазначенням інформації, яка є необхідною для проведення вищезгаданої оцінки і яка надається компетентним органам під час надання повідомлення, згаданого у статті 31(2). Потрібна інформація повинна бути сумірною необхідності та адаптованою до характеру пропонованого набувача і пропонованого придбання. Держави-члени Союзу не вимагають інформації, яка не є актуальною для пруденційної оцінки.

5.   Незважаючи на пп. (2), (3) та (4) статті 31, у випадках, якщо компетентний орган отримав повідомлення про дві чи більше пропозицій щодо придбання або збільшення кваліфікованої частки участі в одному й тому самому ЦКА, компетентний органи розглядає пропонованих набувачів без будь-якої дискримінації.

6.   Відповідні компетентні органи тісно співпрацюють один з одним у процесі проведення оцінки, якщо пропонований набувач є одним із наступних суб’єктів:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | інший ЦКА, кредитна установа, організація страхування життя, страхова компанія, організація перестрахування, інвестиційна фірма, оператор ринку, оператор системи розрахунків за цінними паперами, управляюча компанія UCITS або AIFM, уповноважений в іншій державі-члені ЄС; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | материнське підприємство іншого ЦКА, кредитної установи, організації страхування життя, страхової компанії, організації перестрахування, інвестиційної фірми, оператора ринку, оператора системи розрахунків за цінними паперами, управляючої компанія UCITS або AIFM, уповноваженого в іншій державі-члені ЄС; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | фізична або юридична особа, контролююча іншого ЦКА, кредитну установу, організацію страхування життя, страхову компанію, організацію перестрахування, інвестиційну фірму, оператора ринку, оператора системи розрахунків за цінними паперами, управляючу компанію UCITS або AIFM, уповноважений в іншій державі-члені ЄС. |

7.   Компетентні органи без необґрунтованої затримки надають один одному будь-яку інформацію, що є істотною або актуальною для проведення оцінки. Компетентні органи на вимогу доводять усю актуальну інформацію до відома один одного, а всю істотну інформацію надають за власною ініціативою. У рішенні компетентного органу, який надав повноваження ЦКА, в якому пропонується здійснити придбання, наводяться думки та застереження, висловлені компетентним органом, який відповідає за пропонованого набувача.

*Стаття 33*

**Конфлікти інтересів**

1.   ЦКА запроваджує та виконує ефективні письмові організаційні та адміністративні правила щодо виявлення і усунення потенційних конфліктів інтересів між ЦКА, зокрема його керівниками, працівниками або будь-якою особою, що має прямий чи непрямий контроль або тісні зв'язки, та учасниками клірингу або їхніми клієнтами, відомими ЦКА. ЦКА запроваджує та виконує належні процедури, спрямовані на урегулювання можливих конфліктів інтересів.

2.   Якщо організаційні або адміністративні правила ЦКА щодо усунення конфліктів інтересів не достатні для того, щоб забезпечити, з прийнятною впевненістю, попередження ризиків завдання шкоди інтересам учасника клірингу або клієнта, то ЦКА чітко розкриває загальний характер або джерела конфліктів інтересів учасникові клірингу, перш ніж приймати нові угоди від цього учасника клірингу. Якщо клієнт відомий ЦКА, ЦКА інформує клієнта і того учасника клірингу, клієнта якого стосується вищезгадане.

3.   Якщо ЦКА є материнським або дочірнім підприємством, то у письмових правилах також ураховуються всі обставини, про які ЦКА відомо або має бути відомо, котрі можуть викликати виникнення конфлікту інтересів через структуру або ділову діяльність інших підприємств, з якими він має відносини як материнське або дочірнє підприємство.

4.   Письмові правила, встановлені відповідно до пункту 1 цієї статті, включають наступне:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | обставини, які становлять або можуть спричинити конфлікт інтересів, який тягне за собою істотний ризик завдання шкоди інтересам одного чи декількох учасників клірингу або клієнтів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | процедури, яких необхідно додержуватися, і заходи, яких необхідно вжити для усунення такого конфлікту. |

5.   ЦКА вживає всіх розумних заходів для попередження будь-якого зловживання інформацією, що зберігається в його системах, і запобігає використанню такої інформації для іншої господарської діяльності. Фізична особа, яка має тісний зв'язок із ЦКА, або юридична особа, що має з ЦКА відносини як материнське або дочірнє підприємство, не повинна використовувати конфіденційну інформацію, зареєстровану в цьому ЦКА, у будь-яких комерційних цілях без попередньої письмової згоди клієнта, якому належить така конфіденційна інформація.

*Стаття 34*

**Безперервність ведення діяльності**

1.   ЦКА розробляє, запроваджує та реалізує належну політику щодо безперервності ведення діяльності та план відновлення у надзвичайних ситуаціях, спрямовані на забезпечення збереження його функцій, своєчасне відновлення діяльності та виконання зобов’язань ЦКА. Такий план передбачає, як мінімум, відновлення всіх операцій, що здійснювалися на момент збою, щоб ЦКА міг упевнено продовжити роботу та провести розрахунки у плановий строк.

2.   ЦКА розробляє, запроваджує та реалізує належну процедуру, що забезпечує своєчасні та впорядковані розрахунки або передачу активів та позицій клієнтів і учасників клірингу у випадку відкликання повноважень відповідно до рішення, прийнятого згідно зі статтею 20.

3.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті ESMA після консультацій з членами ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів із зазначенням мінімального змісту політики щодо безперервності ведення діяльності та плану відновлення у надзвичайних ситуаціях і вимог до цих документів.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 35*

**Аутсорсинг**

1.   Якщо ЦКА передає оперативні функції, послуги або види діяльності для виконання сторонній організації, ЦКА залишається повністю відповідальним за виконання всіх своїх зобов’язань за цим регламентом і повсякчасно забезпечує, щоб:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | аутсорсинг не призводив до делегування його відповідальності; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | відносини ЦКА з учасниками клірингу або, де доречно, з їхніми клієнтами і обов’язки ЦКА перед ними не змінювалися; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | умови надання ЦКА повноважень по суті не змінювалися; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | аутсорсинг не запобігав виконанню наглядових і контрольних функцій, зокрема доступу на місця для отримання актуальної інформації, необхідної для виконання цих функцій; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | аутсорсинг не призводив до позбавлення ЦКА необхідних систем і засобів контролю для управління ризиками, з якими він стикається; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | надавач послуг запроваджував вимоги щодо безперервності ведення діяльності, еквівалентні тим, які ЦКА повинен виконувати за цим регламентом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | ЦКА зберігав необхідні кадри та ресурси для оцінювання якості наданих послуг і організаційної спроможності та достатності капіталу надавача послуг, а також для ефективного контролю за виконанням функцій, переданих на сторону, і управління ризиками, пов'язаними з аутсорсингом, наглядаючи за виконанням цих функцій та управляючи цими ризиками на постійній основі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (h) | ЦКА мав безпосередній доступ до відповідної інформації щодо функцій, переданих для виконання на сторону; |

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | надавач послуг співпрацював з компетентним органом у зв'язку з діяльністю, переданою на сторону; |

|  |  |
| --- | --- |
| (j) | надавач послуг захищав конфіденційну інформацію стосовно ЦКА, учасників клірингу та клієнтів або, якщо надавач послуг створений у третій країні, забезпечує, щоб стандарти цієї третьої країни щодо захисту даних або стандарти, встановлені в угоді між зацікавленими сторонами, були порівнянними зі стандартами захисту даних, чинними у Союзі. |

ЦКА не передає на сторону основні види діяльності, пов'язані з управлінням ризиками, якщо такий аутсорсинг не схвалений компетентним органом.

2.   Компетентний орган вимагає від ЦКА чітко розподілити та визначити свої права та обов’язки, а також права та обов’язки надавача послуг у письмовій угоді.

3.   ЦКА на вимогу надає компетентному органові всю інформацію, необхідну останньому для проведення оцінки відповідності виконання видів діяльності, переданих сторонній організації, цьому регламенту.

***ГЛАВА 2***

***Правила ведення бізнесу***

*Стаття 36*

**Загальні положення**

1.   Надаючи послуги учасникам клірингу та, де доречно, їхнім клієнтам, ЦКА діє чесно і професійно, щоб якнайкраще задовольнити інтереси учасників клірингу та клієнтів і забезпечити раціональне управління ризиками.

2.   ЦКА запроваджує доступні, прозорі та справедливі правила невідкладного розгляду скарг.

*Стаття 37*

**Вимоги до участі**

1.   ЦКА у доречних випадках вводить, по типах продуктів, кліринг яких здійснюється, категорії допустимих учасників клірингу та критерії допуску, керуючись рекомендаціями комітету з ризиків відповідно до статті 28(3). Такі критерії мають недискримінаційний, прозорий та об’єктивний характер з тим, щоб забезпечити справедливий та відкритий доступ до ЦКА, і забезпечують, щоб учасники клірингу мали достатні фінансові ресурси та оперативну спроможність для виконання зобов’язань, що випливають із участі в ЦКА. Критерії, що обмежують доступ, дозволяються тільки у тому випадку, якщо їхня мета полягає у контролюванні ризику для ЦКА.

2.   ЦКА забезпечує, щоб застосування критеріїв, згаданих у пункті 1 цієї статті, здійснювалося на постійній основі, і має своєчасний доступ до інформації, необхідної для такої оцінки. ЦКА проводить, як мінімум один раз на рік, комплексну перевірку дотримання учасниками клірингу вимог цієї статті.

3.   Учасники клірингу, які здійснюють кліринг угод від імені своїх клієнтів, мають необхідні додаткові фінансові ресурси і оперативну спроможність для ведення цієї діяльності. Правила ЦКА для учасників клірингу дозволяють йому збирати необхідну базову інформацію для виявлення, моніторингу та управління відповідними концентраціями ризиків стосовно надання послуг клієнтам. Учасники клірингу на вимогу інформують ЦКА про критерії та правила, запроваджені ними для забезпечення доступу їхніх клієнтів до послуг ЦКА. Відповідальність за забезпечення дотримання клієнтами їхніх зобов’язань покладається на учасників клірингу.

4.   ЦКА має об’єктивні та прозорі процедури припинення діяльності та впорядкованого виходу учасників клірингу, які вже не відповідають критеріям, згаданим у пункті 1 цієї статті.

5.   ЦКА може відмовити у доступі учасникам клірингу, які відповідають критеріям, згаданим у пункті 1 цієї статті, лише за умови належного обґрунтування доступу в письмовій формі й за результатами комплексного аналізу ризиків.

6.   ЦКА може встановити для учасників клірингу конкретні додаткові зобов’язання, як-от участь в аукціонах позиції неплатоспроможного учасника клірингу. Такі додаткові зобов’язання повинні бути сумірними ризику, створеному цим учасником клірингу, і не повинні обмежувати коло учасників певними категоріями учасників клірингу.

*Стаття 38*

**Прозорість**

1.   ЦКА та учасники клірингу публічно розголошують ціни та комісійні, пов'язані з наданими послугами. Вони повідомляють ціни та комісійні за кожну надану послугу окремо, включаючи знижки й компенсації та умови користування такими пільгами. ЦКА дозволяє учасникам клірингу та, де доречно, їхнім клієнтам окремо отримувати доступ до певних послуг.

ЦКА веде окремий облік витрат і доходів за надаваними послугами й повідомляє цю інформацію компетентному органові.

2.   ЦКА повідомляє учасникам клірингу та клієнтам про ризики, пов'язані з надаваними послугами.

3.   ЦКА повідомляє учасникам клірингу та своєму компетентному органові інформацію про ціни, використовувану для розрахунку його зобов’язань перед учасниками клірингу станом на кінець дня.

ЦКА публічно розголошує інформацію про обсяги угод, кліринг яких здійснено, по кожному класу інструментів, кліринг яких здійснює ЦКА, на сукупній основі.

4.   ЦКА публічно розголошує оперативні та технічні вимоги стосовно протоколів передачі даних, які включають формати змісту та повідомлень, що їх він використовує для взаємодії з третіми сторонами, в тому числі оперативні та технічні вимоги, згадані у статті 7.

5.   ЦКА публічно розголошує інформацію про порушення учасниками клірингу критеріїв, згаданих у статті 37(1), і вимог, викладених у пункті 1 цієї статті, крім випадків, коли компетентний орган, після консультацій з ESMA, вважає, що таке розголошення створило б небезпеку для фінансової стабільності або довіри учасників ринку, поставило б під серйозну загрозу фінансові ринки або спричинило б несумірну шкоду зацікавленим сторонам.

*Стаття 39*

**Відокремлення та можливість перенесення**

1.   ЦКА веде окремі рахунки та звітність, що дозволяє йому в будь-який момент і без затримки відрізнити в рахунках у ЦКА активи та позиції, що знаходяться на рахунку одного учасника клірингу, від активів та позицій, що знаходяться на рахунку будь-якого іншого учасника клірингу та від власних активів.

2.   ЦКА пропонує вести окремі рахунки та звітність, що дозволяє кожному учасникові клірингу розрізнити в рахунках у ЦКА активи та позиції цього учасника клірингу від активів та позицій, що знаходяться на рахунках його клієнтів (далі – «об’єднане відокремлення клієнтів»).

3.   ЦКА пропонує вести окремі рахунки та звітність, що дозволяє кожному учасникові клірингу розрізнити в рахунках у ЦКА активи та позиції, що знаходяться на рахунку цього учасника клірингу, від активів та позицій, що знаходяться на рахунках інших клієнтів (далі – «індивідуальне відокремлення клієнтів»). ЦКА на вимогу надає учасникам клірингу можливість відкривати додаткові рахунки на їхнє ім’я або у рахунок їхніх клієнтів.

4.   Учасник клірингу веде окремі рахунки та звітність, що дозволяє йому відрізняти як у рахунках, що знаходяться у ЦКА, так і на власних рахунках свої активи та позиції від активів та позицій, що знаходяться на рахунку його клієнтів у ЦКА.

5.   Учасник клірингу пропонує своїм клієнтам як мінімум вибір між об’єднаним відокремленням клієнтів і індивідуальним відокремленням клієнтів та інформує їх про витрати і рівень захисту, згаданого у пункті 7 цієї статті, пов'язаного з кожним із вищенаведених варіантів. Клієнт підтверджує свій вибір письмово.

6.   Якщо клієнт віддав перевагу індивідуальному відокремленню, то будь-яка маржа, що перевищує вимогу цього клієнта, також заноситься на рахунок ЦКА і відрізняється від маржі інших клієнтів або учасників клірингу та не використовується для покриття збитків, пов'язаних із позиціями, що обліковуються на іншому рахунку.

7.   ЦКА і учасники клірингу публічно розголошують інформацію про рівні захисту і витрати, пов'язані з різними рівнями відокремлення, що їх вони забезпечують, і пропонують ці послуги на прийнятних комерційних умовах. Детальні відомості про різні рівні відокремлення включають опис основних юридичних наслідків відповідних пропонованих рівнів відокремлення, зокрема інформацію про законодавство щодо неплатоспроможності, застосовне у різних юрисдикціях.

8.   ЦКА має право використовувати по відношенню до маржі або гарантійного фонду внески, зібрані за допомогою угоди про фінансове забезпечення цінними паперами у значенні, передбаченому статтею 2(1)(с) Директиви 2002/47/EC Європейського Парламенту та Ради від 6 червня 2002 р. щодо угод про фінансове забезпечення[(31)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr31-L_2012201EN.01000101-E0031), за умови, що використання цих угод передбачено у його операційних правилах. Учасник клірингу підтверджує свою згоду з цими операційними правилами у письмовій формі. ЦКА публічно розголошує інформацію про це право використання, що має здійснюватися відповідно до статті 47.

9.   Вимога про відрізнення активів та позицій на рахунках ЦКА задовольняється, якщо:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | активи та позиції обліковуються на окремих рахунках; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | не допускається взаємний залік позицій, що обліковуються на різних рахунках; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | активи, які покривають позиції, що обліковуються на рахунку, не використовуються для покриття збитків, пов'язаних із позиціями, що обліковуються на іншому рахунку. |

10.   Активи означають забезпечення, призначене для покриття позицій, та включають право передачі активів, еквівалентних цьому забезпеченню, або виручки від реалізації будь-якого забезпечення, але не включають внески до гарантійного фонду.

***ГЛАВА 3***

***Пруденційні вимоги***

*Стаття 40*

**Управління відкритими позиціями**

ЦКА вимірює та оцінює свої відкриті ліквідні та кредитні позиції щодо кожного учасника клірингу та, у доречних випадках, щодо іншого ЦКА, з яким він уклав угоду про сумісність, у режимі, наближеному до реального часу. ЦКА без будь-якої дискримінації має своєчасний доступ до відповідних джерел інформації про ціни для ефективного вимірювання своїх відкритих позицій. Це здійснюється на основі доречних витрат.

*Стаття 41*

**Вимоги до маржі**

1.   ЦКА встановлює, вимагає та стягує маржу для обмеження своїх відкритих кредитних позицій з учасників клірингу та, у доречних випадках, з ЦКА, з якими в нього є угоди про сумісність. Така маржа є достатньою для покриття потенційних ризиків, які, за оцінками ЦКА, матимуть місце до ліквідації відповідних позицій. Вона також є достатньою для покриття збитків, які є результатом принаймні 99% руху відкритих позицій за відповідний період часу, і забезпечує, щоб ЦКА повністю покрив забезпеченням свої відкриті позиції з усіма учасниками клірингу та, де доречно, з ЦКА, з якими в нього є угоди про сумісність, принаймні у щоденному розрізі. ЦКА здійснює регулярний моніторинг і, за потреби, перегляд рівня своєї маржі на предмет відображення поточної ринкової кон’юнктури з урахуванням усіх потенційно проциклічних ефектів такого перегляду.

2.   У процесі встановлення своїх вимог до маржі ЦКА приймає моделі та параметри, які враховують характеристики ризиків продуктів, кліринг яких здійснюється, та беруть до уваги часовий інтервал між стягуванням маржі, ліквідність ринку та можливість змін протягом терміну дії угоди. Ці моделі та параметри перевіряються компетентним органом і є предметом висновку відповідно до статті 19.

3.   ЦКА вимагає та стягує маржу за внутрішньоденним принципом, принаймні у випадку, коли перевищені встановлені пороги.

4.   ЦКА вимагає та стягує маржу, що є достатньою для покриття ризику, який випливає з позицій, зареєстрованих по кожному рахунку, що ведеться відповідно до статті 39 стосовно конкретних фінансових інструментів. ЦКА може розраховувати маржу по відношенню до портфелю фінансових інструментів за умови, що методика, яка застосовується, є зваженою та надійною.

5.    Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з ЕВА та ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає відповідні відсоткові частки та часові межі періоду ліквідації, а також розрахунок історичної волатильності, згаданої у пункті 1 цієї статті, що повинен розглядатися для різних класів фінансових інструментів, ураховуючи ціль щодо обмеження проциклічності та умови, за яких можна запровадити практичні методи встановлення портфельної маржі, згаданої у пункті 4 цієї статті.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 42*

**Гарантійний фонд**

1.   Щоб ще більше обмежити свої відкриті кредитні позиції у відношеннях з учасниками клірингу, ЦКА підтримує авансований гарантійний фонд, призначений для покриття збитків, які перевищують збитки, котрі мають покриватися вимогами до маржі, викладеними у статті 41, що виникають у результаті неплатоспроможності, включаючи відкриття процедури неплатоспроможності, одного чи декількох учасників клірингу.

ЦКА створює мінімальну суму, менше якої розмір гарантійного фонду не повинен бути за жодних обставин.

2.   ЦКА встановлює мінімальний розмір внесків до гарантійного фонду та критерії розрахунку внесків окремих учасників клірингу. Внески до гарантійного фонду пропорційні відкритим позиціям кожного учасника клірингу.

3.   Гарантійний фонд, як мінімум, дозволяє ЦКА витримувати, за крайніх, але ймовірних ринкових умов, наслідки неплатоспроможності учасника клірингу, щодо якого ЦКА має найбільші відкриті позиції, або другого та третього найбільших учасників клірингу, якщо сума їхніх часток більше. ЦКА розробляє сценарії крайніх, але ймовірних ринкових умов. Ці сценарії включають найбільш волатильні періоди, які мали місце на ринках, яким ЦКА надає свої послуги, та ряд потенційних перспективних сценаріїв. Вони враховують раптовий продаж фінансових ресурсів і швидке зменшення ліквідності ринку.

4.   ЦКА може створити не один, а декілька гарантійних фондів для різних класів інструментів, кліринг яких він здійснює.

5.    Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA у тісному співробітництві з ЄСЦБ та після консультацій з ЕВА розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає засади визначення крайніх, але ймовірних ринкових умов, згаданих у пункті 3 цієї статті, що мають використовуватися для визначення розміру гарантійного фонду та інших фінансових ресурсів, згаданих у статті 43.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 43*

**Інші фінансові ресурси**

1.   ЦКА підтримує передоплачені наявні фінансові ресурси для покриття потенційних збитків, які перевищують збитки, що мають покриватися вимогами до маржі, встановленими у статті 41, та гарантійним фондом, згаданим у статті 42. Такі передоплачені фінансові ресурси включають цільові кошти ЦКА, є високоліквідними для ЦКА і не використовуються для виконання вимог до капіталу, встановлених статтею 16.

2.   Гарантійний фонд, згаданий у статті 42, та інші фінансові ресурси, згадані у пункті 1 цієї статті, повинен за будь-яких обставин дозволяти ЦКА витримувати наслідки неплатоспроможності щонайменше двох учасників клірингу, щодо яких він має найбільші відкриті позиції, за крайніх, але ймовірних ринкових умов.

3.   ЦКА може зажадати від учасників клірингу, які виконують свої зобов’язання, надати додаткові кошти у випадку неплатоспроможності іншого учасника клірингу. Учасники клірингу ЦКА мають обмежені відкриті позиції щодо ЦКА.

*Стаття 44*

**Контроль за ризиком утрати ліквідності**

1.   ЦКА постійно має доступ до достатнього обсягу ліквідних коштів для надання послуг і ведення діяльності. З цією метою він отримує необхідні кредитні лінії або аналогічні механізми для покриття своїх потреб у ліквідних коштах у випадку, якщо фінансові ресурси, які він має у своєму розпорядженні, неможливо використати негайно. Учасник клірингу, материнське або дочірнє підприємство цього учаснику клірингу разом не надають більш як 25% кредитних ліній, потрібних ЦКА.

ЦКА щоденно вимірює свої потенційні потреби у ліквідних коштах. Він ураховує ризик утрати ліквідності, викликаний неплатоспроможністю щонайменше двох учасників клірингу, щодо яких він має найбільші відкриті позиції.

2.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з відповідними органами та членами ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає засади управління ризиком утрати ліквідності, який ЦКА повинні витримувати відповідно до пункту 1 цієї статті.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 45*

**Черговість використання коштів у випадку неплатоспроможності**

1.   Для покриття збитків ЦКА використовує маржу, перераховану невиправним учасником клірингу, а потім усі інші фінансові ресурси.

2.   Якщо маржа, перерахована невиправним учасником клірингу, не достатня для покриття збитків, понесених ЦКА, то ЦКА використовує для покриття цих збитків внесок цього невиправного учасника клірингу до гарантійного фонду.

3.   ЦКА використовує внески учасників клірингу, що виконують свої зобов’язання, до гарантійного фонду та всі інші фінансові ресурси, згадані у пункті 1 статті 43, тільки після того, як вичерпані всі внески невиправного учасника клірингу.

4.   ЦКА використовує власні цільові ресурси, перш ніж використовувати внески учасників клірингу, що виконують свої зобов’язання, до гарантійного фонду. ЦКА не використовує маржу, перераховану учасниками клірингу, що виконують свої зобов’язання, для покриття збитків, спричинених неплатоспроможністю іншого учасника клірингу.

5.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з відповідними компетентними органами та членами ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає методику розрахунку та підтримання обсягу власних ресурсів ЦКА, що мають застосовуватися згідно з пунктом 4 цієї статті.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 46*

**Вимоги до забезпечення**

1.   ЦКА приймає високоліквідне забезпечення з мінімальним кредитним і ринковим ризиком для покриття своїх початкових і поточних зобов’язань перед учасниками клірингу. Для нефінансових контрагентів ЦКА може приймати банківські гарантії, враховуючи такі гарантії при розрахунку своїх зобов’язань перед банком, який є учасником клірингу. ЦКА застосовує відповідні дисконти до вартості активів, які відображають можливість зменшення їхньої вартості впродовж проміжку часу з їхньої останньої переоцінки до моменту, коли вони обґрунтовано можуть вважатися ліквідованими. ЦКА враховує ризик утрати ліквідності після неплатоспроможності учасника ринку та ризик концентрації певних активів, що може призвести до встановлення прийнятного забезпечення та відповідних дисконтів.

2.   ЦКА може приймати, де це є доречним і достатньо розважним, базис контракту на дериватив або фінансовий інструмент, який передбачає застосування зобов’язань ЦКА як забезпечення, для задоволення своїх вимог до маржі.

3.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з ЕВА, ESRB та ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | тип забезпечення, що може вважатися високоліквідним, як-от грошові кошти, золото, державні або високоліквідні корпоративні облігації та забезпечені облігації; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | дисконти, згадані у пункті 1 цієї статті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | умови, за яких гарантії комерційних банків можуть прийматися як забезпечення за пунктом 1 цієї статті. |

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 47*

**Інвестиційна політика**

1.   ЦКА інвестує свої фінансові ресурси тільки у грошові кошти або у високоліквідні фінансові інструменти з мінімальним ринковим і кредитним ризиком. Інвестиції ЦКА можуть бути швидко ліквідовані з мінімальним негативним впливом на ціни.

2.   Сума капіталу, включаючи нерозподілений прибуток і резерви ЦКА, що не інвестовані згідно з пунктом 1 цієї статті, не враховується в цілях статті 16(2) або статті 45(4).

3.   Фінансові інструменти, надані як маржа або внески у гарантійний фонд, якщо вони наявні, депонуються у операторів систем розрахунків за цінними паперами, які забезпечують повний захист цих фінансових інструментів. Як варіант, можуть використовуватися інші високозахищені угоди з уповноваженими фінансовими установами.

4.   Внесення грошових коштів ЦКА може здійснюватися через високозахищені угоди з уповноваженими фінансовими установами або, як варіант, шляхом використання довгострокових депозитних механізмів центральних банків чи інших порівнянних засобів, передбачених центральними банками.

5.   Якщо ЦКА вносить активи в установу третьої сторони, він забезпечує, щоб активи, що належать учасникам клірингу, можна було відрізнити від активів, що належать ЦКА, і активів, що належать цій третій стороні, за допомогою рахунків під різними назвами у системі бухгалтерського обліку цієї третьої сторони або інших еквівалентних заходів, які забезпечують такий самий рівень захисту. ЦКА за потреби має негайний доступ до цих фінансових інструментів.

6.   ЦКА не інвестує свій капітал і суми, що виникають у результаті вимог, викладених у статтях 41, 42, 43 або 44, у власні цінні папери чи у цінні папери свого материнського підприємства або свого дочірнього підприємства.

7.   ЦКА враховує свою загальну кредитну ризикозалежність від окремих дебіторів при ухваленні ним своїх інвестиційних рішень і забезпечує, що його загальна ризикозалежність від будь-якого окремого дебітора залишалася у прийнятних межах концентрації.

8.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з ЕВА та ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає фінансові інструменти, що можуть вважатися високоліквідними, такими, що несуть мінімальний кредитний та ринковий ризик, як зазначено у пункті 1 цієї статті, високозахищені угоди, згадані у пунктах 3 та 4 цієї статті, та межі концентрації, згадані у пункті 7.

ЕSMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 48*

**Процедури встановлення неплатоспроможності**

1.   ЦКА запроваджує детальні процедури, яких необхідно дотримуватися, якщо учасник клірингу не виконав вимог до участі у ЦКА, викладених у статті 37, у строк та у порядку, встановленому ЦКА. ЦКА встановлює детальні процедури, яких необхідно дотримуватися у випадку, якщо про неплатоспроможність учасника клірингу заявив не ЦКА. Ці процедури підлягають щорічному перегляду.

2.   ЦКА невідкладно вживає заходів для зменшення збитків і тиску на ліквідність у результаті неплатоспроможності учасника клірингу, а також забезпечує, щоб закриття всіх позицій учасника клірингу не порушувало його діяльність і не наражало учасників клірингу, що виконують свої зобов’язання, на збитки, котрі вони не можуть передбачити або контролювати

3.   Якщо ЦКА вважає, що учасник клірингу не зможе виконати свої зобов’язання у майбутньому, він невідкладно інформує компетентний орган, перш ніж буде оголошено або ініційовано процедуру встановлення неплатоспроможності. Компетентний орган невідкладно доводить цю інформацію до відома ESMA, відповідних членів ЄСЦБ і органу, відповідальному за нагляд за діяльністю неплатоспроможного учасника клірингу.

4.   ЦКА перевіряє, щоб передбачені у нього процедури встановлення неплатоспроможності могли бути примусово виконані. Він уживає всіх доречних заходів для забезпечення наявності у нього юридичних повноважень на ліквідацію власних позицій неплатоспроможного учасника клірингу і на передачу чи ліквідацію позиції клієнтів неплатоспроможного учасника клірингу.

5.   Якщо активи та позиції обліковуються на рахунках і у звітності ЦКА як такі, що утримуються на рахунку клієнтів неплатоспроможного учасника клірингу відповідно до статті 39(2), то ЦКА, як мінімум, зобов’язується на договірних засадах ініціювати процедури передачі активів і позицій, що знаходяться у неплатоспроможного учасника клірингу на користь його клієнтів, іншому учаснику клірингу, зазначеному всіма його клієнтами, на їхню вимогу та без згоди неплатоспроможного учасника клірингу. Цей інший учасник клірингу зобов’язаний прийняти ці активи та позиції тільки за умови, що він раніше встановив договірні відносини з клієнтами, згідно з якими він зобов’язався це зробити. Якщо передача цьому іншому учаснику клірингу з якоїсь причини не відбулася в установлені строки, зазначені у його операційних правилах, то ЦКА може вжити всіх заходів, дозволених його правилами, для активного управління своїми ризиками по відношенню до цих позицій, включаючи ліквідацію активів та позицій, що знаходяться у неплатоспроможного учасника клірингу на користь його клієнтів.

6.   Якщо активи та позиції обліковуються на рахунках і у звітності ЦКА як такі, що утримуються на рахунку клієнта неплатоспроможного учасника клірингу відповідно до статті 39(3), то ЦКА, як мінімум, зобов’язується на договірних засадах ініціювати процедури передачі активів і позицій, що знаходяться у неплатоспроможного учасника клірингу на користь його клієнтів, іншому учаснику клірингу, зазначеному вищезгаданим клієнтом, на вимогу цього клієнта та без згоди неплатоспроможного учасника клірингу. Цей інший учасник клірингу зобов’язаний прийняти ці активи та позиції тільки за умови, що він раніше встановив договірні відносини з клієнтом, згідно з якими він зобов’язався це зробити. Якщо передача цьому іншому учаснику клірингу з якоїсь причини не відбулася в установлені строки, зазначені у його операційних правилах, то ЦКА може вжити всіх заходів, дозволених його правилами, для активного управління своїми ризиками по відношенню до цих позицій, включаючи ліквідацію активів та позицій, що знаходяться у неплатоспроможного учасника клірингу на користь вищезгаданого клієнта.

7.   Забезпечення клієнтів, що розрізняється відповідно до статті 39(2) та (3), використовується виключно для покриття позицій, що утримуються на їхню користь. Будь-який залишок, що належить ЦКА після завершення процедури управління неплатоспроможністю учасника клірингу, невідкладно повертається цим клієнтам, якщо вони відомі ЦКА, або, якщо вони не відомі ЦКА, учаснику клірингу на користь його клієнтів.

*Стаття 49*

**Перегляд моделей, стрес-тестування та зворотне тестування**

1.   ЦКА регулярно переглядає моделі та параметри, прийняті для розрахунку його вимог до маржі, внесків у гарантійний фонд, вимог до забезпечення та інших механізмів контролю ризиків. ЦКА піддає згадані моделі суворим і частим стрес-тестам із метою оцінити їхню стійкість у крайніх, але ймовірних ринкових умовах, і проводить зворотні тести з метою оцінити надійність прийнятої методики. ЦКА забезпечує проведення незалежної експертизи, інформує свій компетентний орган і ESMA про результати проведених тестів і отримує від них схвалення, перш ніж вносити будь-які значні зміни у моделі та параметри.

Прийняті моделі та параметри, включаючи всі значні зміни до них, повинні отримати висновок колегії відповідно до статті 19.

ESMA забезпечує, щоб інформація про результати стрес-тестів була передана ЄНО, завдяки чому вони зможуть оцінити вразливість фінансових установ до неплатоспроможності ЦКА.

2.   ЦКА регулярно перевіряє основні аспекти своїх процедур установлення неплатоспроможності та вживає всіх доречних заходів для забезпечення того, щоб усі учасники клірингу розуміли їх і запровадили належні механізми реагування на випадок неплатоспроможності.

3.   ЦКА публічно розголошує основну інформацію про свою модель управління ризиками та припущення, прийняті для проведення стрес-тестів, згаданих у пункті 1.

4.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з ЕВА, іншими відповідними компетентними органами та членами ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | вид тестів, які мають проводитися для різних класів фінансових інструментів та портфелів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | залучення учасників клірингу або інших сторін до проведення тестів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | періодичність тестів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | строки проведення тестів; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | основну інформацію, згадану в пункті 3. |

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 50*

**Розрахунки**

1.   У всіх практично доречних і можливих випадках ЦКА проводить розрахунки за своїми угодами у банкнотах центрального банку. Якщо банкноти центрального банку не використовуються, то вживаються кроки на предмет жорсткого обмеження ризиків, пов'язаних із розрахунками грошовими коштами.

2.   ЦКА чітко формулює свої зобов’язання по відношенню до поставки фінансових інструментів, зокрема те, чи зобов’язаний він здійснювати або приймати поставку фінансового інструмента, і те, чи відшкодовує він учасникам збитки, понесені у процесі поставки.

3.   Якщо ЦКА зобов’язаний здійснювати або приймати поставки фінансових інструментів, він усуває основний ризик шляхом якомога ширшого використання механізмів поставки проти платежу.

**РОЗДІЛ V**

**УГОДИ ПРО СУМІСНІСТЬ**

*Стаття 51*

**Угоди про сумісність**

1.   ЦКА може укласти угоду про сумісність з іншим ЦКА, якщо виконані вимоги, викладені у статтях 52, 53 і 54.

2.   Укладаючи угоду про сумісність з іншим ЦКА з метою надання послуг конкретному торговельному майданчику, ЦКА має доступ, без будь-якої дискримінації, як до даних, потрібних йому для виконання його функцій, від цього конкретного торговельного майданчика, за умови дотримання ЦКА операційних та технічних вимог, установлених цим торговельним майданчиком, так і до відповідної системи розрахунків.

3.   Укладення угоди про сумісність або доступ до потоку даних чи системи розрахунків, згаданих у пунктах 1 і 2 цієї статті, забороняється або обмежується, прямо чи непрямо, лише з метою контролювання ризиків, що виникають із цієї угоди чи в результаті цього доступу.

*Стаття 52*

**Управління ризиками**

1.   ЦКА, які укладають угоду про сумісність:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | запроваджують належну політику, процедури та системи для ефективного виявлення, моніторингу та управління ризиками, що виникають з такої угоди, з тим, щоб вони могли своєчасно виконувати свої обов’язки; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | домовляються про свої відповідні права і обов’язки, зокрема щодо застосовного законодавства, яким регулюються їхні взаємовідносини; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | виявляють кредитні ризики та ризики втрати ліквідності, ведуть моніторинг таких ризиків і ефективно управляють ними з тим, щоб випадок неплатоспроможності учасника клірингу одного ЦКА не впливав на сумісного ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | виявляють, ведуть моніторинг і усувають можливі взаємозалежності та взаємозв’язки, що випливають з угоди про сумісність і можуть впливати на кредитні ризики та ризики втрати ліквідності стосовно концентрації членів клірингу, а також на об’єднані фінансові ресурси. |

У цілях підпункту (b) першого абзацу ЦКА застосовують ті самі правила стосовно моменту введення платіжних доручень у свої відповідні системи та моменту настання безвідкличності, що викладені у Директиві 98/26/EC, де це доречно.

У цілях підпункту (с) першого абзацу в умовах угоди про сумісність окреслюється процес управління наслідками неплатоспроможності у випадку, якщо свої зобов’язання не виконав один із ЦКА, з якими укладено угоду про сумісність.

У цілях підпункту (d) першого абзацу ЦКА запроваджують ефективні засоби контролю за повторним використанням забезпечення учасників клірингу за угодою про сумісність, якщо це дозволено їхніми компетентними органами. В угоді про сумісність зазначається, як саме усуваються ці ризики, ураховуючи достатнє охоплення та необхідність обмеження ланцюгової реакції.

2.   Якщо моделі управління ризиками, використовувані ЦКА для покриття своїх зобов’язань перед своїми учасниками клірингу або їхніх взаємних зобов’язань, різні, то ЦКА виявляють ці відмінності, оцінюють ризики, що можуть виникнути з них, і вживають заходів, зокрема залучають додаткові фінансові ресурси, які обмежують їхній вплив на угоду про сумісність, а також потенційні наслідки з точки зору ризиків виникнення ланцюгової реакції, та забезпечують, щоб ці відмінності не впливали на здатність кожного ЦКА усувати наслідки неплатоспроможності учасника клірингу.

3.   Усі супутні витрати, що виникають через пункти 1 і 2, несе той ЦКА, який вимагає сумісності або доступу, якщо сторонами не погоджено інше.

*Стаття 53*

**Надання маржі між ЦКА**

1.   ЦКА відрізняє у рахунках активи та позиції, утримувані на користь ЦКА, з якими він уклав угоду про сумісність.

2.   Якщо ЦКА, що уклав угоду про сумісність з іншим ЦКА, надає цьому ЦКА тільки початкову маржу за угодою про фінансове забезпечення цінними паперами, то ЦКА-отримувач не має права використовувати маржу понад ту, що надана іншим ЦКА.

3.   Забезпечення, отримане у формі фінансових інструментів, вноситься операторам систем розрахунків за цінними паперами, повідомленим відповідно до Директиви 98/26/EC.

4.   Активи, згадані у пунктах 1 і 2 цієї статті, надаються ЦКА-отримувачу тільки у випадку неплатоспроможності ЦКА, який надав забезпечення в контексті угоди про сумісність.

5.   У випадку неплатоспроможності ЦКА, який надав забезпечення в контексті угоди про сумісність, забезпечення, згадане у пунктах 1 і 2 цієї статті, невідкладно повертається ЦКА, який його надав.

*Стаття 54*

**Схвалення угод про сумісність**

1.   Угода про сумісність підлягає попередньому схваленню компетентних органів ЦКА, що її укладають. При цьому діє порядок, передбачений статтею 17.

2.   Компетентні органи схвалюють угоду про сумісність тільки за умови, що ЦКА, які її укладають, уповноважені здійснювати кліринг відповідно до статті 17 або визнані відповідно до статті 25 чи уповноважені за вже існуючим національним режимом надання повноважень на строк щонайменш як три роки, виконані вимоги, викладені у статті 52, технічні умови клірингу на умовах угоди про сумісність, забезпечують безперебійне та впорядковане функціонування фінансових ринків, а угода про сумісність не зменшує ефективність нагляду.

3.   Якщо компетентний орган вважає, що вимоги, викладені у пункті 2 цієї статті, не виконані, він надає у письмовій формі пояснення щодо своїх факторів ризику іншим компетентним органам і ЦКА, які укладають угоду. Він також повідомляє ESMA, яка видає висновок щодо фактичної чинності факторів ризику як підстав для відмови у схваленні угоди про сумісність. Висновок ESMA надається всім відповідним ЦКА. Якщо висновок ESMA відрізняється від оцінки відповідного компетентного органу, то це компетентний орган переглядає свою позицію, враховуючи висновок ESMA.

4.   До 31 грудня 2012 р. ESMA видає настанови або рекомендації з метою проведення послідовних, ефективних і дієвих оцінок угод про сумісність відповідно до процедури, викладеної у статті 16 Регламенту (EU) № 1095/2010.

ESMA розробляє проекти цих настанов або рекомендацій за результатами консультацій з членами ЄСЦБ.

**РОЗДІЛ VI**

**РЕЄСТРАЦІЯ ТОРГОВИХ РЕПОЗИТАРІЇВ І НАГЛЯД ЗА ЇХНЬОЮ ДІЯЛЬНІСТЮ**

***ГЛАВА 1***

***Умови та порядок реєстрації торгового репозитарія***

*Стаття 55*

**Рєстрація торгового репозитарія**

1.   Торговий репозитарій реєструється у ESMA в цілях статті 9.

2.   Щоб мати право на реєстрацію відповідно цієї статті, торговий репозитарій повинен бути юридичною особою, створеною в Союзі, та відповідати вимогам, викладеним у Розділі VII.

3.   Реєстрація торгового репозитарія є чинною на всій території Союзу.

4.   Зареєстрований торговий репозитарій незмінно дотримується умов реєстрації. Торговий репозитарій без необґрунтованої затримки повідомляє ESMA про всі істотні зміни в умовах реєстрації.

*Стаття 56*

**Заява про реєстрацію**

1.   Торговий репозитарій подає заяву про реєстрацію до ESMA.

2.   ESMA вивчає питання про те, чи є заява повною, впродовж 20 робочих днів з дати отримання заяви.

Якщо заява не повна, ESMA встановлює строк, у який торговий репозитарій повинен надати додаткову інформацію.

Після вивчення питання про повноту заяви ESMA відповідним чином повідомляє торгового репозитарія.

3.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає детальні відомості про заяву про реєстрацію, згадану в пункті 1 цієї статті.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

4.   Для того, щоб забезпечити одноманітні умови застосування пункту 1 цієї статті, ESMA розробляє проекти виконавчих технічних стандартів, де зазначає формат заяви про реєстрацію до ESMA.

ESMA подає ці проекти виконавчих технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статті 15 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 57*

**Повідомлення компетентних органів і консультування з ними до реєстрації**

1.   Якщо торговий репозитарій, який подав заяву про реєстрацію, є суб’єктом, уповноваженим або визнаним компетентним органом у державі-члені Союзу, де він створений, то ESMA без необґрунтованої затримки повідомляє цей компетентний орган і консультується з ним, перш ніж зареєструвати вищезгаданого торгового репозитарія.

2.   ESMA і відповідний компетентний орган обмінюються всією інформацію, що є необхідною для реєстрації торгового репозитарія, а також для нагляду за дотриманням цим суб’єктом умов реєстрації або умов надання повноважень у державі-члені Союзу, де він створений.

*Стаття 58*

**Розгляд заяви**

1.   Упродовж 40 робочих днів з дня отримання повідомлення, згаданого у третьому абзаці статті 56(2), ESMA розглядає заяву про реєстрацію на основі дотримання торгового репозитарія умов статей 78-81 і ухвалює всебічно аргументоване рішення про реєстрацію або про відмову в реєстрації.

2.   Рішення, видане ESMA згідно з пунктом 1 цієї статті, набирає чинності на п’ятий робочий день після його ухвалення.

*Стаття 59*

**Повідомлення про рішення ESMA стосовно реєстрації**

1.   Якщо ESMA ухвалила рішення про реєстрацію або рішення про відмову в реєстрації чи відкликання реєстрації, вона повідомляє торгового репозитарія про своє рішення впродовж п’яти робочих днів із усебічно обґрунтованим поясненням.

ESMA без необґрунтованої затримки повідомляє про своє рішення відповідний компетентний орган, згаданий у статті 57(1).

2.   ESMA доводить своє рішення, ухвалене відповідно до пункту 1 цієї статті, до відома Комісії.

3.   ESMA публікує на своєму веб-сайті перелік торгових репозитаріїв, зарестрованих відповідно до цього регламенту. Цей перелік оновлюється протягом п’яти робочих днів після прийняття рішення відповідно до пункту 1.

*Стаття 60*

**Здійснення повноважень, передбачених статтями 61-63**

Повноваження, покладені на ESMA або на будь-яку її офіційну особу чи на іншу особу, уповноважену ESMA, статтями 61-63, не використовуються для того, щоб вимагати розголошення інформації або документів, на які поширюється законний привілей.

*Стаття 61*

**Запит інформації**

1.   ESMA може простим запитом або рішенням вимагати від торгових репозитаріїв і пов'язаних третіх сторін, яким торгові репозитарії передали для виконання оперативні функції чи види діяльності, надання всієї інформації, що є необхідною для виконання своїх обов’язків за цим регламентом.

2.   Направляючи простий запит інформації за пунктом 1, ESMA:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | посилається на цю статтю як на юридичну підставу запиту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | зазначає мету запиту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | вказує, яка інформація потрібна; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | встановлює строк, у який має бути надана інформація; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | інформує особу, в якої запитується інформація, про те, що вона не зобов’язана надавати цю інформацію, але у випадку добровільної відповіді на запит надана інформація не повинна бути неправдивою і не вводити в оману; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | зазначає штраф, передбачений статтею 65 у зв'язку з п. (а) Розділу IV Додатку І, у випадку, якщо відповіді на поставлені запитання неправдиві або вводять в оману. |

3.   Вимагаючи надання інформації за пунктом 1 рішенням, ESMA:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | посилається на цю статтю як на юридичну підставу запиту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | зазначає мету запиту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | вказує, яка інформація потрібна; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | встановлює строк, у який має бути надана інфкормація; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | зазначає періодичні штрафні платежі, передбачені у статті 66, за надання потрібної інформації не у повному обсязі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | зазначає штраф, передбачений статтею 65 у зв'язку з п. (а) Розділу IV Додатку І, у випадку, якщо відповіді на поставлені запитання неправдиві або вводять в оману; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | зазначає право на оскарження рішення в Апеляційній раді ESMA і право на перегляд рішення Судом Європейського Союзу (далі – «Суд ЄС») відповідно до статей 60 і 61 Регламенту (EU) № 1095/2010. |

4.   Особи, згадані у пункті 1 або їхні представники та, у випадку юридичних осіб або об’єднань без статусу юридичної особи, особи, уповноважені представляти їх за законом чи за їхнім статутом, надають затребувану інформацію. Юристи, належним чином уповноважені діяти, можуть надати інформацію від імені своїх клієнтів. Останні продовжують нести повну відповідальність, якщо надана інформація є неповною, неправдивою чи вводить в оману.

5.   ESMA без необґрунтованої затримки надсилає копію простого запиту або свого рішення компетентному органові держави-члена Союзу, де особи, згадані у пункті 1, яких стосується запит інформації, розташовані або створені.

*Стаття 62*

**Загальні розслідування**

1.   Для виконання своїх обов’язків за цим регламентом ESMA може проводити необхідні розслідування щодо осіб, згаданих у статті 61(1). З цією метою посадовці та інші особи, уповноважені ESMA, отримують повноваження на:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | вивчення будь-яких документів, даних, процедур та інших матеріалів, що стосуються виконання її завдань, незалежно від носія, на якому вони зберігаються; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | робити або отримувати засвідчені копії таких документів, даних, процедур та інших матеріалів і витяги з них; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | викликати та запрошувати будь-яку особу, згадану у статті 61(1), або її представника чи працівників для надання усних або письмових пояснень стосовно фактів або документів, які стосуються предмету та цілі перевірки, та записувати відповіді; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | опитувати будь-яку іншу фізичну або юридичну особу, яка дала згоду на опитування з метою збирання інформації стосовно предмету розслідування; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | вимагати надання записів телефонних розмов і потоків даних. |

2.   Посадовці та інші особи, уповноважені ESMA в цілях проведення розслідувань, згаданих у пункті 1 цієї статті, здійснюють свої повноваження після пред’явлення письмового дозволу, в якому зазначені предмет і мета розслідування. У дозволі також зазначаються періодичні штрафні платежі, передбачені у статті 66 на випадок, якщо потрібні документи, дані, процедури або інші матеріали чи відповіді на запитання, поставлені особам, згаданим у статті 61(1), не надані або надані не в повному обсязі, а також разові штрафи, передбачені у статті 65 зв'язку з п. (а) Розділу IV Додатку І, у випадку, якщо відповіді на запитання, поставлені особам, згаданим у статті 61(1), неправдиві або вводять в оману.

3.   Особи, згадані у статті 61(1), зобов’язані пройти розслідування, розпочате на підставі рішення ESMA. У рішенні зазначаються предмет і мета розслідування, періодичні штрафні платежі, передбачені у статті 66, засоби правового захисту, доступні згідно з Регламентом (EU) № 1095/2010, і право на перегляд рішення Судом ЄС.

4.   За достатній період часу до початку розслідування ESMA інформує компетентний орган держави-члена Союзу, де проводитиметься розслідування, про передбачене розслідування та про особистість уповноважених осіб. Посадовці зацікавленого компетентного органу на вимогу ESMA надають цим уповноваженим особам допомогу у виконанні ними їхніх обов’язків. Посадовці зацікавленого компетентного органу також можуть на вимогу бути присутніми під час проведення розслідувань.

5.   Якщо вимога про надання записів телефонних розмов або потоків даних, згадана у пп. (е) п. 1, потребує дозволу судового органу відповідно до національних правил, то подається заява на такий дозвіл. Заяву на такий дозвіл також можна подавати в якості запобіжного заходу.

6.   Якщо подано заяву на дозвіл, згаданий у пункті 5 цієї статті, то національний судовий орган контролює автентичність рішення ESMA, а також перевіряє, щоб передбачені примусові заходи не мали довільний характер і були надмірними, враховуючи предмет розслідування. Здійснюючи контроль за сумірністю примусових заходів, національний судовий орган може затребувати від ESMA детальні пояснення, зокрема стосовно наявних у ESMA підстав підозрювати, що мало місце порушення цього регламенту, а також стосовно тяжкості порушення і характеру причетності особи, до якої застосовуватимуться примусові заходи. Разом з тим, національний судовий орган не переглядає необхідність проведення розслідування і не вимагає надання йому інформації, яку має у своєму розпорядженні ESMA. Законність рішення ESMA підлягає перегляду тільки Судом ЄС у порядку, встановленому в Регламенті (EU) № 1095/2010.

*Стаття 63*

**Виїзні перевірки**

1.   З метою виконання своїх обов’язків за цим регламентом ESMA може проводити всі необхідні виїзні перевірки у будь-яких господарських приміщеннях або на будь-яких земельних ділянках юридичних осіб, згаданих у статті 61(1). ESMA може провести виїзну перевірку без попереднього сповіщення, якщо це потрібно для належного проведення та ефективності цієї перевірки.

2.   Посадовці та інші особи, уповноважені ESMA на проведення виїзної перевірки, можуть входити у господарські приміщення і на земельні ділянки юридичних осіб, на яких поширюється рішення про розслідування, прийняте ESMA, і мають усі повноваження, передбачені у статті 62(1). Вони також мають право опечатувати будь-які господарські приміщення, бухгалтерську звітність і документацію на термін проведення перевірки або в обсязі, необхідному для її проведення.

3.   Посадовці та інші особи, уповноважені ESMA на проведення виїзної перевірки, здійснюють свої повноваження після пред’явлення письмового дозволу, в якому зазначені предмет і мета розслідування, а також періодичні штрафні платежі, передбачені у статті 66 на випадок, якщо зацікавлені особи не погоджуються на перевірку. За достатній період часу до початку перевірки ESMA інформує про інспекцію компетентний орган держави-члена Союзу, де проводитиметься перевірка.

4.   Особи, згадані у статті 61(1), погоджуються з проведенням виїзних перевірок, призначених за рішенням ESMA. У рішенні зазначається предмет і мета перевірки, вказується дата початку проведення перевірки, а також зазначаються періодичні штрафні платежі, передбачені у статті 66, засоби правового захисту, доступні згідно з Регламентом (EU) № 1095/2010, і право на перегляд рішення Судом. ESMA ухвалює такі рішення після консультацій з компетентним органом держави-члена Союзу, в якій проводитиметься перевірка.

5.   Посадовці компетентного органу держави-члена Союзу, де проводитиметься перевірка, а також особи, уповноважені або призначені цим органом, на вимогу ESMA надають цим посадовцям та іншим особам, уповноваженим ESMA, активну допомогу. З цією метою вони користуються повноваженнями, визначеними у пункті 2 цієї статті. Посадовці компетентного органу зацікавленої держави-члена ЄС також можуть на вимогу бути присутніми під час проведення виїзних перевірок.

6.   ESMA може також вимагати від компетентних органів проведення від її імені конкретних слідчих дій і виїзних перевірок, як передбачено у цій статті та у статті 62(1). З цією метою компетентні органи користуються такими ж повноваженнями, як і ESMA, передбаченими у цій статті та у статті 62(1).

7.   Якщо посадовці та інші супроводжуючі особи, уповноважені ESMA, встановили, що певна особа заперечує проти проведення перевірки, призначеної на виконання цієї статті, то компетентний орган зацікавленої держави-члена Союзу, надає їм необхідне сприяння, у доречних випадках звертаючись по допомогу до поліції або еквівалентного правоохоронного органу з тим, щоб вищезгадані особи могли провести передбачену виїзну перевірку.

8.   Якщо виїзна перевірка, передбачена у пункті 1 цієї статті, або надання допомоги, передбаченої у пункті 7 цієї статті, потребує дозволу судового органу відповідно до національного законодавства, то подається заява на такий дозвіл. Заяву на такий дозвіл також можна подавати в якості запобіжного заходу

9.   Якщо подано заяву на дозвіл, згаданий у пункті 8 цієї статті, то національний судовий орган контролює автентичність рішення ESMA, а також перевіряє, щоб передбачені примусові заходи не мали довільний характер і були надмірними, враховуючи предмет розслідування. Здійснюючи контроль за сумірністю примусових заходів, національний судовий орган може затребувати від ESMA детальні пояснення. Такий запит може, зокрема, стосуватися наявних у ESMA підстав підозрювати, що мало місце порушення цього регламенту, а також тяжкості порушення і характеру причетності особи, до якої застосовуватимуться примусові заходи. Разом з тим, національний судовий орган не може переглядати необхідність проведення розслідування і не вимагає надання йому інформації, яку має у своєму розпорядженні ESMA. Законність рішення ESMA підлягає перегляду тільки Судом ЄС у порядку, встановленому в Регламенті (EU) № 1095/2010.

*Стаття 64*

**Правила процедури щодо вжиття наглядових заходів і накладання штрафів**

1.   Якщо при виконанні своїх обов’язків за цим регламентом ESMA встановила наявність серйозних ознак можливого існування фактів, які становлять одне чи декілька порушень, перерахованих у Додатку І, ESMA призначає у своїй структурі незалежного слідчого для проведення розслідування даного питання. Призначений слідчий не повинен бути залучений ані на поточний момент, ані в минулому, прямо чи опосередковано, до нагляду або до процесу реєстрації зацікавленого торгового репозитарія. Він виконує свої функції незалежно від ESMA.

2.   Слідчий розслідує гадані порушення, враховуючи зауваження, надані особами, щодо яких проводиться розслідування, і подає повне досьє зі своїми висновками до ESMA.

Для того, щоб виконувати свої завдання, слідчий може користуватися повноваженням на запитування інформації відповідно до статті 61 і на проведення розслідувань і виїзних перевірок відповідно до статей 62 і 63. Користуючись цими повноваженнями, слідчий дотримується статті 60.

При виконанні своїх завдань слідчий має доступ до всіх документів та інформації, зібраної ESMA у процесі її наглядової діяльності.

3.   Після завершення розслідування і до передачі досьє зі своїми висновками до ESMA слідчий надає особам, стосовно яких проводилося розслідування, можливість бути заслуханими з розслідуваних питань. Слідчий ґрунтує свої висновки лише на тих фактах, які зацікавлені особи мали можливість прокоментувати.

У проведенні розслідувань відповідно до цієї статті права зацікавлених осіб на захист повністю дотримуються.

4.   Подаючи досьє зі своїми висновками до ESMA, слідчий повідомляє про цей факт особам, стосовно яких проводилося розслідування. Особи, стосовно яких проводиться розслідування, мають право на доступ до досьє з урахуванням законної зацікавленості інших осіб в охороні їхніх комерційних таємниць. Право на доступ до досьє не поширюється на конфіденційну інформацію, що впливає на третіх сторін.

5.   На підставі досьє, що містить висновки слідчого, та на вимогу зацікавлених осіб, після заслуховування осіб, стосовно яких проводилося розслідування відповідно до статті 67, ESMA вирішує, чи скоєно особами, стосовно яких проводилося розслідування, одне чи декілька порушень, зазначених у Додатку І, і у цьому випадку вживає наглядового заходу відповідно до статті 73 і накладає штраф відповідно до статті 65.

6.   Слідчий не бере участі в обговореннях у ESMA і не втручається в будь-який інший спосіб у процес прийняття рішення ESMA.

7.   Комісія ухвалює додаткові правила процедури для здійснення повноваження на накладання разових штрафів або періодичних штрафних платежів, включаючи положення щодо прав на захист, положення щодо строків, а також приймає детальні правила щодо строків давності для накладання і застосування санкцій.

Правила, згадані у першому абзаці цього пункту, приймаються за допомогою делегованих актів відповідно до статті 82.

8.   ESMA передає питання для кримінального переслідування відповідним національним органам, якщо при виконанні своїх обов’язків за цим регламентом вона встановлює наявність серйозних ознак можливого існування фактів, що можуть становити кримінальні злочини. Крім того, ESMA утримується від накладання разових штрафів або періодичних штрафних платежів, якщо попереднє виправдання або засудження на підставі ідентичних фактів або фактів, що по суті є такими самими, набуло законної сили в результаті кримінального провадження за національним законодавством.

*Стаття 65*

**Разові штрафи**

1.   Якщо, відповідно до статті 64(5), ESMA встановила, що торговий репозитарій навмисно або за недбалістю вчинив одне з порушень, зазначених у Додатку І, вона ухвалює рішення про накладання разового штрафу відповідно до пункту 2 цієї статті.

Порушення з боку торгового репозитарія вважається вчиненим навмисно, якщо ESMA виявила об’єктивні фактори, які демонструють, що торговий репозитарій або його вище керівництво при вчиненні порушення діяли свідомо.

2.   Базові суми штрафів, згаданих у пункті 1, встановлюються у наступних межах:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | за порушення, згадані у пп. (с) Розділу І Додатку І, у пп. (c)-(g) Розділу ІІ Додатку І та у пп. (a) та (b) Розділу ІІІ Додатку І, суми разових штрафів дорівнюють як мінімум 10000 євро, але не перевищують 20000 євро; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | за порушення, згадані у пп. (a), (b) та (d)-(h) Розділу І Додатку І та у пп. (a), (b) та (h) Розділу ІІ Додатку І, суми разових штрафів дорівнюють як мінімум 5000 євро, але не перевищують 10000 євро. |

Для того, щоб вирішити, чи повинна базова сума разового штрафу належати до нижньої, середньої або верхньої частини діапазонів, визначених у першому абзаці цього пункту, ESMA враховує річний обіг відповідного торгового репозитарія за попередній господарський рік. Базова сума належить до нижньої частини передбаченого діапазону, якщо річний обіг менше 1 млн. євро, до середньої частини, якщо річний обіг торгового репозитарія становить від 1 до 5 млн. євро, і до верхньої частини діапазону – для торгового репозитарія, річний обіг якого перевищує 5 млн. євро.

3.  Базові суми, встановлені у пункті 2, за необхідності коригуються шляхом врахування погіршуючих або пом’якшуючих факторів, згідно з відповідними коефіцієнтами, встановленими у Додатку ІІ.

Відповідні погіршуючі коеффіцієнти застосовуються до базової суми один за одним. Якщо можна застосувати більше одного погіршуючого коефіцієнта, то різниця між базовою сумою та сумою, отриманою в результаті застосування кожного окремого погіршуючого коефіцієнта, додається до базової суми.

Відповідні пом’якшуючі коеффіцієнти застосовуються до базової суми один за одним. Якщо можна застосувати більше одного пом’якшуючого коефіцієнта, то різниця між базовою сумою та сумою, отриманою в результаті застосування кожного окремого пом’якшуючого коефіцієнта, віднімається від базової суми.

4.   Незважаючи на пункти 2 і 3, сума разового штрафу не перевищує 20% річного обігу відповідного торгового репозитарія за попередній господарський рік, але якщо торговий репозитарій отримав пряму чи опосередковану фінансову вигоду від порушення, то сума разового штрафу повинна як мінімум дорівнювати сумі цієї вигоди.

Якщо дія чи бездіяльність торгового репозитарія становить не одне, а декілька порушень, зазначених у Додатку І, то накладається тільки більший штраф, який розраховується відповідно до пунктів 2 і 3 та стосується одного з цих порушень.

*Стаття 66*

**Періодичні штрафні платежі**

1.   ESMA своїм рішенням установлює періодичні штрафні платежі з метою примусити:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | торгового репозитарія припинити порушення відповідно до рішення, ухваленого відповідно до статті 73(1)(a); або |

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (b) | особу, згадану у статті 61(1):

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | надати повну інформацію, запитану рішенням відповідно до статті 61; |

|  |  |
| --- | --- |
| (ii) | погодитися на розслідування, зокрема, надати повні документи, дані, процедури та всі інші потрібні матеріали, доповнити та виправити іншу інформацію, надану в ході розслідування, розпочатого рішенням відповідно до статті 62; або |

|  |  |
| --- | --- |
| (iii) | погодитися на виїзну перевірку, призначену рішенням, ухваленим відповідно до статті 63. |

 |

2.   Періодичний штрафний платіж повинен бути ефективним і сумірним. Періодичний штрафний платіж установлюється за кожний день затримки.

3.   Незалежно від пункту 2, сума періодичних штрафних платежів становить 3% середньоденного обігу за попередній господарський рік або, у випадку фізичних осіб, 2% середньоденного доходу за попередній календарний рік. Платіж розраховується за період з дати, передбаченої у рішенні про встановлення періодичного штрафного платежу.

4.   Періодичний штрафний платіж установлюється максимум на шестирічний період з дати повідомлення рішення ESMA. Після закінчення цього терміну ESMA переглядає застосований захід.

*Стаття 67*

**Заслуховування зацікавлених осіб**

1.   Перш ніж ухвалювати рішення про разовий штраф або періодичний штрафний платіж за статтями 65 і 66, ESMA надає особам, стосовно яких здійснюється провадження, можливість висловити свою думку щодо її висновків. ESMA основує свої рішення лише на тих висновках, щодо яких особи, стосовно яких здійснюється провадження, мали можливість надати коментарі.

2.   Права осіб, стосовно яких здійснюється провадження, повністю дотримується в ході провадження. Вони мають право на доступ до досьє з урахуванням законної зацікавленості інших осіб в охороні їхніх комерційних таємниць. Право на доступ до досьє не поширюється на конфіденційну інформацію і на внутрішні підготовчі документи ESMA.

*Стаття 68*

**Оприлюднення, характер, забезпечення стягування і розподіл разових штрафів та періодичних штрафних платежів**

1.   ESMA оприлюднює інформацію про кожний разовий штраф і періодичний штрафний платіж, накладений на виконання статей 65 і 66, якщо таке оприлюднення не спричинить серйозної загрози для фінансових ринків і не завдасть несумірної шкоди зацікавленим сторонам. Інформація, що оприлюднюється таким чином, не містить персональних даних у значенні, передбаченому Регламентом (ЕС) № 45/2001.

2.  Разові штрафи та періодичні штрафні платежі, накладені на виконання статей 65 і 66, мають адміністративний характер.

3.   Якщо ESMA вирішила не накладати разові штрафи або періодичні штрафні платежі, вона відповідним чином інформує Європейський Парламент, Раду, Комісію та компетентні органи зацікавленої держави-члена Союзу, викладаючи при цьому підстави свого рішення.

4.   Разові штрафи та періодичні штрафні платежі, накладені на виконання статей 65 і 66, можуть стягуватися у судовому порядку.

Забезпечення стягування регулюється нормами цивільного процесуального законодавства, чинними у державі, на території якої воно здійснюється. Наказ про забезпечення стягування додається до рішення без будь-яких інших формальностей, крім перевірки автентичності рішення органом, який кожна держава-член Союзу призначає з цією метою і надає інформацію про нього ESMA та Суду ЄС.

Якщо ці формальності виконані за заявою зацікавленої сторони, ця сторона може перейти до забезпечення стягування відповідно до національного законодавства, передав питання безпосередньо компетентному органові.

Забезпечення стягування може бути призупинено тільки за рішенням Суду ЄС. Проте, юрисдикція судів зацікавленої держави-члена Союзу поширюється на скарги на забезпечення стягування з порушеннями.

5.   Суми разових штрафів і періодичних штрафних платежів перераховуються до загального бюджету Європейського Союзу.

*Стаття 69*

**Перегляд Судом ЄС**

Суд ЄС має необмежену юрисдикцію щодо перегляду рішень, якими ESMA наклала разовий штраф або встановила періодичний штрафний платіж. Суд ЄС може скасувати, зменшити або збільшити накладений разовий штраф або встановлений періодичний штрафний платіж.

*Стаття 70*

**Зміни до Додатку ІІ**

Для того, щоб урахувати події на фінансових ринках, Комісія уповноважена приймати делеговані акти відповідно до статті 82 стосовно заходів для внесення змін до Додатку ІІ.

*Стаття 71*

**Скасування реєстрації**

1.   Без шкоди для виконання статті 73 ESMA скасовує реєстрації торгового репозитарія, якщо цей торговий репозитарій:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | прямо відмовився від реєстрації або не надавав послуг упродовж попередніх шести місяців; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | отримав реєстрацію за допомогою неправдивих заяв або іншими незаконними засобами; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | більше не дотримується умов, на яких його було зареєстровано. |

2.   ESMA без необґрунтованої затримки повідомляє компетентному органові, згаданому у статті 57(1), про рішення скасувати реєстрацію торгового репозитарія.

3.   Компетентний орган держави-члена Союзу, в якій даний торговий репозитарій надає послуги та веде діяльність і яка вважає, що одна з умов, згаданих у пункті 1 цієї статті, виконана, може звернутися до ESMA з проханням перевірити, чи виконані умови скасування реєстрації даного торгового репозитарія. Якщо ESMA вирішує не скасовувати реєстрацію відповідного торгового репозитарія, вона повністю наводить причини цього рішення.

4.   Компетентним органом, згаданим у пункті 3 цієї статті, є орган, призначений відповідно до статті 22.

*Стаття 72*

**Плата за нагляд**

1.   ESMA стягує з торгових репозитаріїв плату відповідно до цього регламенту та згідно з делегованими актами, прийнятими на виконання пункту 3 цієї статті. Ця плата повністю покриває необхідні витрати ESMA, пов'язані з реєстрацією торгових репозитаріїв і наглядом за їхньою діяльністю, та відшкодування всіх витрат, що їх компетентні органи можуть понести при виконанні роботи відповідно до цього регламенту, зокрема в результаті делегування завдань відповідно до статті 74.

2.   Розмір плати, стягуваної з торгового репозитарія, покриває всі адміністративні витрати, понесені ESMA у зв'язку з її діяльністю з реєстрації та нагляду, і є пропорційним обігові відповідного торгового репозитарія.

3.   Комісія приймає делегований акт відповідно до статті 82, де зазначає вид плати, питання, за які належить стягувати цю плату, розмір цієї плати і спосіб, у який вона повинна здійснюватися.

*Стаття 73*

**Наглядові заходи з боку ESMA**

1.   Якщо ESMA відповідно до статті 64(5) встановила, що торговий репозитарій учинив одне з порушень, наведених у Додатку І, вона ухвалює одне чи декілька з наступних рішень:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | про вимогу до торгового репозитарія щодо припинення порушення; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | про накладення штрафів відповідно до статті 65; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | про публікацію офіційних повідомлень; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | про скасування реєстрації торгового репозитарія як крайній захід. |

2.   При ухваленні рішень, згаданих у пункті 1 цієї статті, ESMA враховує характер і тяжкість порушення, беручи до уваги наступні критерії:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | тривалість і частоту порушення; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | те, чи виявило порушення серйозні або системні недоліки у процедурах підприємства або в його системах управління чи внутрішньому контролі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | чи спричинило порушення фінансовий злочин, сприяло йому або в інший спосіб призвело до нього; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | чи було порушення вчинено навмисно або за недбалістю. |

3.   ESMA без необґрунтованої затримки повідомляє про рішення, ухвалене відповідно до пункту 1 цієї статті, відповідному торговому репозитарію, і доводить його до відома компетентних органів держав-членів Союзу та Комісії. ESMA оприлюднює всі такі рішення на своєму веб-сайті впродовж 10 робочих днів з дати ухвалення рішення.

Оприлюднюючи своє рішення, згадане у першому абзаці, ESMA також оприлюднює інформацію про право відповідного торгового репозитарія на оскарження рішення, той факт, що така апеляція подана (у доречних випадках), зазначаючи, що така апеляція не має призупиняючої дії, і те, що Апеляційна рада ESMA може призупинити застосування оскарженого рішення відповідно до статті 60(3) Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 74*

**Делегування завдань ESMA компетентним органам**

1.   Якщо це необхідно для належного виконання наглядового завдання, ESMA може делегувати виконання конкретних наглядових завдань компетентному органові держави-члена Союзу відповідно до керівних принципів, виданих ESMA на виконання статті 16 Регламенту (EU) № 1095/2010. Такі конкретні наглядові завдання можуть, зокрема, включати повноваження на подання запитів на отримання інформації відповідно до статті 61 і на проведення розслідувань і виїзних перевірок до статті 62 та статті 63(6).

2.   Перш ніж делегувати виконання завдання, ESMA консультується з відповідним компетентним органом. Така консультація стосується:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | обсягу завдання, що планується делегувати; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | графіку виконання завдання; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | Передачі необхідної інформації самою ESMA та до ESMA. |

3.   У відповідності до порядку регулювання оплати, прийнятого Комісією на виконання статті 72(3), ESMA відшкодовує компетентному органові всі витрати, понесені цим органом у результаті виконання делегованих завдань.

4.   ESMA переглядає своє рішення, згадане у пункті 1 цієї статті, через певні проміжки часу. Рішення про делегування завдань може бути скасовано у будь-який час.

5.   Делегування завдань не впливає на відповідальність ESMA і не обмежує здатність ESMA вести діяльність, виконання котрої делеговано, та наглядати за її виконанням. Обов’язки щодо нагляду, передбачені цим регламентом, зокрема ухвалення рішень про реєстрацію, проведення підсумкових оцінок і прийняття рішень за результатами усунення порушень, не делегуються.

***ГЛАВА 2***

***Відносини з третіми країнами***

*Стаття 75*

**Еквівалентність і міжнародні угоди**

1.   Комісія може прийняти виконавчий акт, у якому буде встановлено, що юридичні та наглядові механізми третьої країни повинні забезпечити, щоб:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | торгові репозитарії, уповноважені у цій третій країні, дотримуються юридично обов’язкових вимог, які еквівалентні вимогам, викладеним у цьому регламенті; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | у цій третій країні постійно здійснюється ефективний нагляд за діяльністю торгових репозитаріїв і контроль виконання ними своїх зобов’язань; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | існують гарантії збереження професійної таємниці, зокрема захисту комерційних секретів, якими відповідні органи діляться з третіми особами, і ці гарантії як мінімум еквівалентні гарантіям, установленим у цьому регламенті. |

Вищезгаданий виконавчий акт приймається відповідно до процедури розгляду, передбаченої у статті 86(2).

2.   Де доречно, але в будь-якому випадку після прийняття виконавчого акту, згаданого у пункті 1 цієї статті, Комісія подає до Ради рекомендації щодо укладення міжнародних угод із відповідними третіми країнами стосовно взаємного доступу до контрактів на деривативи, що зберігаються у торгових репозитаріїв, створених у цій третій країні, та стосовно обміну інформацією про такі контракти, у спосіб, що забезпечує негайний та постійний доступ органів Союзу, зокрема ESMA, до всієї інформації, потрібної для виконання ними своїх обов’язків.

3.   Після укладення угод, згаданих у пункті 2 цієї статті, та у відповідності до них, ESMA укладає домовленості про співробітництво з компетентними органами відповідних третіх країн. Ці домовленості передбачають, як мінімум, наступне:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | механізми обміну інформацією між ESMA та іншими органами Союзу, які виконують обов’язки відповідно до цього регламенту, з одного боку, та відповідними органами зацікавлених третіх країн, з іншого боку; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | процедури стосовно координації наглядової діяльності. |

4.   ESMA застосовує Регламент (ЕС) № 45/2001 по відношенню до передачі персональних даних до третьої країни.

*Стаття 76*

**Домовленості про співробітництво**

Відповідні органи третіх країн, у юрисдикції яких не створений жодний торговий репозитарій, можуть звертатися до ESMA з метою укладення домовленостей про співробітництво на предмет доступу до інформації про контракти на деривативи, що зберігаються у торгових репозитаріїв Союзу.

ESMA може укладати домовленості про співробітництво з цими відповідними органами стосовно доступу до інформації про контракти на деривативи, що зберігаються у торгових репозитаріїв Союзу, які потрібні цим органам для виконання своїх відповідних обов’язків і функцій, за умови, що існують гарантії збереження професійної таємниці, зокрема захисту комерційних секретів, якими відповідні органи діляться з третіми особами.

*Стаття 77*

**Визнання торгових репозитаріїв**

1.   Торговий репозитарій, створений у третій країні, може надавати свої послуги суб’єктам, створеним у Союзі, і вести свою діяльність у цілях статті 9 тільки після його визнання ESMA відповідно до пункту 2.

2.   Торговий репозитарій, згаданий у пункті 1, подає до ESMA свою заяву про визнання разом з усією необхідною інформацією, включаючи, як мінімум, інформацію, необхідну для того, щоб перевірити, що цей торговий репозитарій уповноважений та підлягає ефективному наглядові у третій країні, яка:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | визнана Комісією, за допомогою виконавчого акту, прийнятого на виконання статті 75(1), як така, що має еквівалентну нормативну та наглядову базу з можливістю забезпечення її дотримання; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | уклала міжнародну угоду з Союзом на виконання статті 75(2); |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | має домовленості про співробітництво, передбачені статтею 75(3), для забезпечення того, щоб органи Союзу, зокрема ESMA, мали негайний та постійний доступ до всієї необхідної інформації. |

Упродовж 30 робочих днів з дня отримання заяви ESMA розглядає заяву на предмет повноти. Якщо заява не повна, ESMA встановлює строк, у який торговий репозитарій-заявник має надати додаткову інформацію.

Упродовж 180 робочих днів з дня подання повної заяви ESMA інформує торгового репозитарія-заявника у письмовій формі, з наведенням повністю обґрунтованого пояснення, про визнання чи про відмову у визнанні.

ESMA публікує на своєму веб-сайті перелік торгових репозитаріїв, визнаних відповідно до цього регламенту.

**РОЗДІЛ VII**

**ВИМОГИ ДО ТОРГОВИХ РЕПОЗИТАРІЇВ**

*Стаття 78*

**Загальні вимоги**

1.   Торговий репозитарій має стійкі механізми управління, що включають чітку організаційну структуру з чітко визначеними, прозорими та узгодженими сферами відповідальності, а також належні механізми внутрішнього контролю, включаючи оптимальні адміністративні та облікові процедури, що запобігають будь-якому розголошенню конфіденційної інформації.

2.   Торговий репозитарій запроваджує та виконує ефективні письмові організаційні та адміністративні правила щодо виявлення і усунення потенційних конфліктів інтересів стосовно його керівників, працівників або будь-якої особи, яка має прямі чи непрямі зв'язки з ними.

3.   Торговий репозитарій приймає політику та процедури, які є достатніми для того, щоб забезпечити виконанням ним, його керівниками та працівниками всіх положень цього регламенту.

4.   Торговий репозитарій підтримує належну організаційну структуру, що забезпечує безперервність і впорядковане функціонування у наданні ним послуг і веденні ним діяльності, та управляє цією структурою. Торговий репозитарій використовує належні та сумірні системи, ресурси та процедури.

5.   Якщо торговий репозитарій надає допоміжні послуги, як-от підтвердження угод, звіряння угод, обслуговування випадків кредитної неплатоспроможності, узгодження або зменшення обсягів портфелів, то торговий репозитарій забезпечує операційне відокремлення цих допоміжних послуг від функції торгового репозитарія, пов'язаної з централізованим збиранням і веденням документації про деривативи.

6.   Вище керівництво і члени ради торгового репозитарія повинні мати достатньо добру репутацію й належний досвід для того, щоб забезпечити раціональне і розумне управління діяльністю торгового репозитарія.

7.   Торговий репозитарій запроваджує об’єктивні, недискримінаційні та публічно оприлюднені вимоги до доступу підприємств за умови дотримання зобов’язання щодо звітування за статтею 9. Торговий репозитарій забезпечує надавачам послуг недискримінаційний доступ до інформації, яку він має у своєму розпорядженні, за умови, що відповідні контрагенти надали на це свою згоду. Критерії, що обмежують доступ, дозволяються тільки у тому випадку, якщо їхня мета полягає у контролюванні ризику для даних, які веде торговий репозитарій.

8.   Торговий репозитарій публічно розголошує ціни та комісійні, пов'язані з послугами, наданими згідно з цим регламентом. Він повідомляє ціни та комісійні за кожну надану послугу окремо, включаючи знижки й компенсації та умови користування такими пільгами. Ціни та комісійні, стягувані торговим репозитарієм, формуються залежно від витрат.

*Стаття 79*

**Операційна надійність**

1.   Торговий репозитарій визначає джерела операційного ризику та зводить їх до мінімуму шляхом розроблення відповідних систем, засобів контролю та процедур. Такі системи мають бути надійними, захищеними та мати достатню спроможність для оброблення отриманої інформації.

2.   Торговий репозитарій розробляє, запроваджує та реалізує належну політику щодо безперервності ведення діяльності та план відновлення у надзвичайних ситуаціях, спрямовані на забезпечення збереження його функцій, своєчасне відновлення діяльності та виконання зобов’язань торгового репозитарія. Такий план передбачає, як мінімум, створення резервних засобів.

3.   Торговий репозитарій, реєстрацію якого скасовано, забезпечує впорядковану заміну, зокрема передачу даних іншим торговим репозитаріям і переорієнтацію потоків звітності до інших торгових репозитаріїв.

*Стаття 80*

**Захист і реєстрація**

1.   Торговий репозитарій забезпечує конфіденційність, цілісність і захист інформації, отриманої згідно зі статтею 9.

2.   Торговий репозитарій може використовувати дані, отримані ним за цим регламентом, у комерційних цілях, тільки якщо відповідні контрагенти надали свою згоду на це.

3.   Торговий репозитарій негайно реєструє інформацію, отриману згідно зі статтею 9, і зберігає її протягом як мінімум 10 років після припинення дії відповідних контрактів. Він застосовує своєчасні та ефективні процедури обліку для документального відображення змін у зареєстрованій інформації.

4.   Торговий репозитарій розраховує позиції по класах деривативів і по підзвітних суб’єктах, основуючись на деталях контрактів на деривативи, повідомлених відповідно до статті 9.

5.   Торговий репозитарій дозволяє сторонам контракту своєчасно отримувати доступ до інформації стосовно цього контракту і вносити до неї зміни.

6.   Торговий репозитарій уживає всіх розумних кроків для запобігання будь-якого зловживання інформацією, що зберігається в його системах.

Фізична особа, яка має тісний зв'язок із торговим репозитарієм, або юридична особа, що має з торговим репозитарієм відносини як материнське підприємство або як дочірнє підприємство, не використовує конфіденційну інформацію, зареєстровану у торгового репозитарія, у комерційних цілях.

*Стаття 81*

**Прозорість і доступність даних**

1.   Торговий репозитарій регулярно, у легкодоступний спосіб публікує сукупні позиції по класах деривативів за контрактами, про які йому повідомлено.

2.   Торговий репозитарій збирає і веде дані та забезпечує, щоб суб’єкти, згадані у пункті 3, мали безпосередній та негайний доступ до деталей контрактів на деривативи, які їм потрібні для виконання їхніх відповідних обов’язків і повноважень.

3.   Торговий репозитарій надає необхідну інформацію наступним суб’єктам, щоб вони могли виконувати свої відповідні обов’язки та повноваження:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | ESMA; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | ESRB; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | компетентний орган, що здійснює нагляд за діяльністю ЦКА, які отримують доступ до торгового репозитарія; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | компетентний орган, що здійснює нагляд за діяльністю торговельних майданчиків контрактів, про які надаються повідомлення; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | відповідні члени ЄСЦБ; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | відповідні органи третьої країни, яка уклала міжнародну угоду з Союзом згідно зі статтею 75; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | наглядові органи, призначені відповідно до статті 4 Директиви 2004/25/EC Європейського Парламенту та Ради від 21 квітня 2004 р. про пропозиції щодо поглинання[(32)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr32-L_2012201EN.01000101-E0032); |

|  |  |
| --- | --- |
| (h) | відповідні органи Союзу з цінних паперів і ринків; |

|  |  |
| --- | --- |
| (i) | відповідні органи третьої країни, які уклали домовленість про співробітництво з ESMA згідно зі статтею 76; |

|  |  |
| --- | --- |
| (j) | Агентство із співробітництва регуляторів у галузі енергетики. |

4.   ESMA надає іншим відповідним органам Союзу інформацію, необхідну для виконання ними своїх обов’язків.

5.   Для того, щоб забезпечити послідовне застосування цієї статті, ESMA після консультацій з членами ЄСЦБ розробляє проекти регуляторних технічних стандартів, де зазначає частоту надання і зміст інформації, згаданої у пунктах 1 і 3 цієї статті, а також операційні стандарти, потрібні для агрегування і порівняння даних по репозиторіях, а також для доступу суб’єктів, зазначених у пункті 3 цієї статті, до необхідної інформації. Ці проекти регуляторних технічних стандартів мають на меті забезпечити, щоб інформація, опублікована відповідно до пункту 1 цієї статті, не дозволяла визначити сторону будь-якого контракту.

ESMA подає ці проекти регуляторних технічних стандартів Комісії до 30 вересня 2012 р.

Комісії надається повноваження на прийняття регуляторних технічних стандартів, згаданих у першому абзаці цього пункту, відповідно до статтей 10-14 Регламенту (EU) № 1095/2010.

*Стаття 82*

**Порядок делегування**

1.   Повноваження на прийняття делегованих актів надається Комісії з урахуванням умов, викладених у цій статті.

2.   Повноваження на прийняття делегованих актів, згадане у статті 1(6), статті 64(7), статті 70, статті 72(3) і статті 85(2), надається Комісії на невизначений період часу.

3.   Перш ніж приймати делегований акт, Комісія докладає зусиль для консультування з ESMA.

4.   Повноваження на прийняття делегованих актів, згадане у статті 1(6), статті 64(7), статті 70, статті 72(3) і статті 85(2), може бути в будь-який момент відкликано Європейським Парламентом або Радою. Рішення про відкликання цього повноваження припиняє делегування повноваження, зазначеного в цьому рішенні. Рішення про відкликання повноваження набирає чинності на наступний день після його публікації в «Офіційному віснику Європейського Союзу» або в інший день, зазначений у рішенні. Це рішення не впливає на чинність будь-яких делегованих актів, які вже є чинними.

5.   Негайно після прийняття делегованого акту Комісія одночасно доводить його до відома Європейського Парламенту і Ради.

6.   Делегований акт, прийнятий відповідно до статті 1(6), статті 64(7), статті 70, статті 72(3) і статті 85(2), набирає чинності тільки за умови, що ані Європейський Парламент, ані Рада не висунули заперечення впродовж трьох місяців з моменту доведення акту до відома Європейського Парламенту або Ради, або якщо до закінчення цього періоду і Європейський Парламент, і Рада повідомили Комісії про відсутність у них заперечень. Цей термін продовжується на три місяці за ініціативою Європейського Парламенту і Ради.

**РОЗДІЛ VIII**

**ЗАГАЛЬНІ ПОЛОЖЕННЯ**

*Стаття 83*

**Професійна таємниця**

1.   Зобов’язання щодо збереження професійної таємниці поширюється на всіх осіб, які працюють або працювали у компетентних органах, призначених відповідно до статті 22, і органів, згаданих у статті 81(3), у ESMA або у аудиторів та експертів, керованих компетентними органами або ESMA. Конфіденційна інформація, що її ці особи отримують в ході виконання своїх обов’язків, не розголошується жодним особам або органам, крім як у стислій або узагальненій формі, щоб неможливо було визначити жодного окремого ЦКА, торгового репозитарія або будь-яку іншу особу, без обмеження для випадків, охоплених кримінальним або податковим законодавством, і для цього регламенту.

2.   Якщо ЦКА оголошений банкрутом або примусово ліквідується, то конфіденційна інформація, що не стосується третіх осіб, може бути розголошена у цивільних або комерційних провадженнях, де це необхідно для проведення провадження.

3.   Без обмеження для випадків, охоплених кримінальним або податковим законодавством, компетентні органи, ESMA, інші установи або фізичні чи юридичні особи, ніж компетентні органи, які отримують конфіденційну інформацію на виконання цього регламенту, можуть користуватися нею тільки для виконання своїх обов’язків і для здійснення своїх функцій, якщо мова йде про компетентні органи, у межах сфери дії цього регламенту або, якщо мова йде про інші органи, установи або фізичні чи юридичні особи, в цілях, для яких така інформація була їм надана, або в контексті адміністративних чи судових проваджень, що конкретно стосуються здійснення цих функцій, або в обох таких випадках. Якщо ESMA, компетентний орган або інший орган, установа чи особа, що повідомляє інформацію, надає свою згоду, то орган, що отримує інформацію, може користуватися нею для інших некомерційних цілей.

4.   Будь-яка конфіденційна інформація, отримана, надана або передана на виконання цього регламенту, підпадає під умови збереження професійної таємниці, викладені у пунктах 1, 2 і 3 цієї статті. Проте, ці умови не заважають ESMA, компетентним органам і відповідним центральним банкам обмінюватися конфіденційною інформацією або передавати конфіденційну інформацію відповідно до цього регламенту і до іншого законодавства, застосовного до інвестиційних фірм, кредитних установ, пенсійних фондів, UCITS, AIFM, страхових і перестрахувальних посередників, страхових компаній, регульованих ринків або операторів ринку тощо, за згодою компетентного органу чи іншого органу, установи, фізичної чи юридичної особи, яка надала цю інформацію.

5.   Пункти 1, 2 і 3 цієї статті не заважають компетентним органам обмінюватися конфіденційною інформацією або передавати конфіденційну інформацію, відповідно до національного законодавства, яка не отримана від компетентного органу іншої держави-члена Союзу.

*Стаття 84*

**Обмін інформацією**

1.   Компетентні органи, ESMA та інші відповідні органи без необґрунтованої затримки надають один одному інформацію, потрібну в цілях виконання ними своїх обов’язків.

2.   Компетентні органи, ESMA, інші відповідні органи, інші установи або фізичні чи юридичні особи, що отримують конфіденційну інформацію в ході виконання своїх обов’язків за цим регламентом, користуються нею тільки в ході виконання своїх обов’язків.

3.   Компетентні органи доводять інформацію до відома відповідних членів ЄСЦБ, якщо така інформація актуальна для виконання ними своїх обов’язків.

**РОЗДІЛ IX**

**ПЕРЕХІДНІ ТА ПРИКІНЦЕВІ ПОЛОЖЕННЯ**

*Стаття 85*

**Звіти та перегляд**

1.   До 17 серпня 2015 р. Комісія проводить перегляд і готує загальну доповідь стосовно цього регламенту. Комісія подає вищезгадану доповідь Європейському Парламенту і Раді, разом із відповідними пропозиціями, якщо такі є.

Комісія, зокрема:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | оцінює у співробітництві з іншими членами ЄСЦБ потребу в заходах для сприяння доступові ЦКА до ліквідних коштів центральних банків; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | оцінює, за координації з ESMA та відповідними галузевими органами, системну значущість операцій нефінансових фірм із позабіржовими деривативами, зокрема, вплив цього регламенту на використання позабіржових деривативів нефінансовими фірмами; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | оцінює у світлі набутого досвіду функціонування наглядової бази для ЦКА, включаючи ефективність наглядових колегій, відповідні механізми голосування, викладені у статті 19(3), і роль ESMA, зокрема під час процесу надання повноважень ЦКА; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | оцінює, у співробітництві з ESMA та ESRB, ефективність вимог до маржі з точки зору обмеження проциклічності та потребу у визначенні спроможності щодо додаткових інтервенцій у цій сфері; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | оцінює, у співробітництві з ESMA, еволюцію політики ЦКА щодо вимог до заставної маржі та забезпечення і їхню адаптацію до конкретних видів діяльності та профілів ризику їхніх користувачів. |

Оцінка, згадана у пп. (а) першого абзацу, враховує результати поточної співпраці між центральними банками Союзу й на міжнародному рівні. Оцінка також ураховує принцип незалежності центральних банків та їхнє право надавати доступ до ліквідних коштів на власний розсуд, а також потенційний ненавмисний вплив на поведінку ЦКА або на внутрішній ринок. У пропозиціях, що супроводжують доповідь, якщо такі є, забезпечується відсутність дискримінації, прямої чи непрямої, щодо будь-якої держави-члена Союзу або групи держав-членів Союзу як місця надання клірингових послуг.

2.   До 17 серпня 2014 р. Комісія, після консультацій з ESMA та ЕІОРА, готує звіт за результатами оцінки прогресу та зусиль ЦКА у виробленні технічних рішень щодо передачі пенсійними схемами негрошового забезпечення як варіаційної маржі, а також потреби в будь-яких заходах для сприяння впровадженню такого рішення. Якщо Комісія вважає, що необхідні зусилля з вироблення відповідних технічних рішень не докладені й несприятливий вплив централізованого клірингу контрактів на деривативи на пенсійну допомогу майбутніх пенсіонерів залишається незмінним, Комісія уповноважується на прийняття делегованих актів відповідно до статті 82 для продовження трирічного періоду, згаданого у статті 89(1), один раз на два роки і один раз на один рік.

3.   ESMA подає Комісії звіти:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | про застосування зобов’язання щодо клірингу за Розділом ІІ, зокрема про відсутність зобов’язання щодо клірингу контрактів на позабіржові деривативи, укладені до дати набрання чинності цим регламентом; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | про застосування процедури визначення за статтею 5(3); |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | про застосування вимог щодо відокремлення, викладених у статті 39; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | про поширення сфери дії угод про сумісність за Розділом V на угоди в інших класах фінансових інструментів, ніж оборотні цінні папери та інструменти фінансового ринку; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | про доступ ЦКА до торговельних майданчиків, вплив певних практичних методів на конкурентоспроможність і наслідки для фрагментації ліквідності; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | про потреби ESMA у кадрах і ресурсах, що виникають із прийняття нею своїх повноважень і обов’язків відповідно до цього регламенту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | про вплив застосування додаткових вимог державами-членами Союзу на виконання статті 14(5). |

Ці звіти доводяться до відома Комісії до 30 вересня 2014 р. в цілях пункту 1 цієї статті. Вони також подаються Європейському Парламенту і Раді.

4.   У співробітництві з державами-членами Союзу і ESMA й після звернення щодо оцінки до ESRB, Комісія готує річний звіт з оцінкою можливого системного ризику та фінансових наслідків угод про сумісність.

Основна увага у вищезгаданому звіті приділяється кількості та складності таких угод, а також адекватності систем і моделей управління ризиками. Комісія подає цей звіт Європейському Парламенту і Раді разом з відповідними пропозиціями, якщо такі є.

ESRB надає Комісії свою оцінку можливих наслідків угод про сумісність із точки зору системного ризику.

5.   ESMA подає Європейському Парламенту, Раді та Комісії річний звіт про санкції, накладені компетентними органами, включаючи наглядові заходи, разові штрафи та періодичні штрафні платежі.

*Стаття 86*

**Регламент роботи комітету**

1.   Комісія користується допомогою Європейського комітету з цінних паперів, створеного Рішенням Комісії 2001/528/EC[(33)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntr33-L_2012201EN.01000101-E0033). Цей комітет є комітетом у значенні, передбаченому Регламентом (EU) № 182/2011.

2.   У випадку посилання на цей пункт застосовується стаття 5 Регламенту (EU) № 182/2011 shall apply.

*Стаття 87*

**Зміни до Директиви 98/26/EC**

1.   Стаття 9(1) Директиви 98/26/EC доповнюється наступним абзацем:

«Якщо оператор системи надав іншому операторові системи додаткове забезпечення у зв'язку з сумісністю систем, то на права оператора системи-надавача на це додаткове забезпечення не впливає провадження щодо неспроможності оператора системи-одержувача».

2.   Держави-члени Союзу приймають і публікують закони, нормативні акти і адміністративні положення, необхідні для виконання пункту 1 до 17 серпня 2014 р. Вони негайно інформують про це Комісію.

Якщо держави-члени Союзу вживають цих заходів, то вищезгадані документи містять посилання на Директиву 98/26/ЕС або супроводжуються таким посиланням при їхній офіційній публікації. Методи наведення таких посилань установлюються державами-членами Союзу.

*Стаття 88*

**Веб-сайти**

1.   ESMA веде веб-сайт, на якому наводяться детальні відомості про наступне:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | контракти, що підпадають під дію зобов’язання щодо клірингу за статтею 5; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | санкції, накладені за порушення статей 4, 5 і 7-11; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | ЦКА, уповноважені надавати послуги або вести діяльність у Союзі, які створені у Союзі, та послуги й види діяльності, які вони уповноважені надавати та вести, включаючи класи фінансових інструментів, охоплені наданими їм повноваженнями; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | санкції, накладені за порушення розділів IV і V; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | ЦКА, уповноважені надавати послуги або вести діяльність у Союзі, які створені у третій країні, та послуги й види діяльності, які вони уповноважені надавати та вести, включаючи класи фінансових інструментів, охоплені наданими їм повноваженнями; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | торгові репозитарії, уповноважені надавати послуги або вести діяльність у Союзі; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | разові штрафи та періодичні штрафні платежі, накладені відповідно до статей 65 і 66; |

|  |  |
| --- | --- |
| (h) | відкритий реєстр, згаданий у статті 6. |

2.  Для цілей пп. (b), (c) and (d) пункту 1 компетентні органи ведуть веб-сайти, які зв'язані з веб-сайтом ESMA.

3.   Усі веб-сайти, згадані у цій статті, є загальнодоступними, регулярно оновлюються та містять інформацію у зрозумілій формі.

*Стаття 89*

**Перехідні положення**

1.   Упродовж трьох років після набрання чинності цим регламентом зобов’язання щодо клірингу, встановлене у статті 4, не поширюється на контракти на позабіржові деривативи, які є об’єктивно вимірними як такі, що зменшують інвестиційні ризик, безпосередньо пов'язані з фінансовою спроможністю механізмів пенсійного забезпечення, визначених у статті 2(10). Вищезгаданий перехідний період застосовується також до суб’єктів, створених із метою надання компенсації учасникам механізмів пенсійного забезпечення у випадку неплатоспроможності.

Ті контракти на позабіржові деривативи, які в іншому випадку підпадали б під дію зобов’язання щодо клірингу за статтею 4, укладені цими суб’єктами за вищезгаданий період, підпадають під дію вимог, викладених у статті 11.

2.   По відношенню до механізмів пенсійного забезпечення, згаданих у статті 2(10)(c) і (d), звільнення, згадане у пункті 1 цієї статті, надається відповідним компетентним органом по типах суб’єктів або по типах механізмів. Після отримання запиту компетентний орган повідомляє ESMA та EIOPA. Упродовж 30 календарних днів з дня отримання повідомлення ESMA, провівши консультації з ЕІОРА, видає висновок з оцінкою відповідності типу суб’єктів або типу механізмів статті 2(10)(c) або (d), а також із зазначенням причин того, чому звільнення є виправданим через складнощі з виконанням вимог до варіаційної маржі. Компетентний орган надає звільнення тільки у тому випадку, якщо він повністю переконаний у тому, що тип суб’єктів або тип механізмів відповідає статті 2(10)(c) або (d) і що вони стикаються з труднощами у виконанні вимог до варіаційної маржі. Компетентний орган ухвалює рішення впродовж десяти робочих днів з дня отримання висновку ESMA, враховуючи цей висновок. Якщо компетентний орган не погоджується з висновком ESMA, він зазначає у своєму рішенні всі причини й пояснює всі значні розбіжності з цим висновком.

ESMA публікує на своєму веб-сайті перелік типів суб’єктів і типів механізмів, згаданих у статті 2(10)(c) і (d), яким надано звільнення відповідно до першого абзацу. З метою подальшого посилення узгодженості результатів нагляду ESMA щорічно проводить експертизу суб’єктів, включених до переліку, відповідно до статті 30 Регламенту (EU) № 1095/2010.

3.   ЦКА, уповноважений у державі-члені Союзу, де він створений, надавати клірингові послуги відповідно до національного законодавства цієї держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні технічні стандарти за статтями 4, 5, 8-11, 16, 18, 25, 26, 29, 34, 41, 42, 44, 45, 46, 47, 49, 56 та 81, подає заяву про надання повноважень за статтею 14 в цілях цього регламенту у шестимісячний строк з дати набрання чинності всіма регуляторними технічними стандартами за статтями 16, 25, 26, 29, 34, 41, 42, 44, 45, 47 і 49.

ЦКА, уповноважений у третій країні, де він визнаний з метою надання клірингових послуг у державі-члені Союзу відповідно до національного законодавства цієї держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні технічні стандарти за статтями 16, 26, 29, 34, 41, 42, 44, 45, 47 та 49, подає заяву про визнання за статтею 25 в цілях цього регламенту у шестимісячний строк з дати набрання чинності всіма регуляторними технічними стандартами за статтями 16, 26, 29, 34, 41, 42, 44, 45, 47 та 49.

4.   Поки не буде прийнято рішення за цим регламентом щодо надання повноважень або визнання ЦКА, продовжують застосовуватися відповідні національні правила надання повноважень і визнання ЦКА, і даний ЦКА продовжує підпадати під нагляд із боку компетентного органу держави-члена Союзу, де він створений або визнаний.

5.   Якщо компетентний орган уповноважив ЦКА здійснювати кліринг даного класу деривативів відповідно до національного законодавства його держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні технічні стандарти за статтями 16, 26, 29, 34, 41, 42, 45, 47 та 49, то компетентний орган цієї держави-члена Союзу повідомляє ESMA про надання вищезгаданих повноважень у місячний строк з дати набрання чинності регуляторними технічними стандартами за статтею 5(1).

Якщо компетентний орган визнав ЦКА, створений у третій країні, надавати клірингові послуги відповідно до національного законодавства його держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні технічні стандарти за статтями 16, 26, 29, 34, 41, 42, 45, 47 та 49, то компетентний орган цієї держави-члена Союзу повідомляє ESMA про таке визнання у місячний строк з дати набрання чинності регуляторними технічними стандартами за статтею 5(1).

6.   Торговий репозитарій, що уповноважений або зареєстрований у державі-члені Союзу, де він створений, на збирання і ведення обліку деривативів відповідно до національного законодавства цієї держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні та виконавчі технічні стандарти за статтями 9, 56 і 81, подає заяву про реєстрацію за статтею 44 у шестимісячний строк з дати набрання чинності цими регуляторними та виконавчими технічними стандартами.

Торговий репозитарій, створений у третій країні, якому дозволено збирати та вести облік деривативів у державі-члені Союзу відповідно до національного законодавства цієї держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні та виконавчі технічні стандарти за статтями 9, 56 і 81, подає заяву про реєстрацію за статтею 77 у шестимісячний строк з дати набрання чинності цими регуляторними та виконавчими технічними стандартами.

7.   До прийняття рішення за цим регламентом про реєстрацію або визнання торгового репозитарія продовжують застосовуватися відповідні національні правила надання повноважень, реєстрації та визнання торгових репозитаріїв, і даний торговий репозитарій продовжує підпадати під нагляд із боку компетентного органу держави-члена Союзу, де він створений або визнаний.

8.   Торговий репозитарій, що уповноважений або зареєстрований у державі-члені Союзу, де він створений, на збирання і ведення обліку деривативів відповідно до національного законодавства цієї держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні та виконавчі технічні стандарти за статтями 56 і 81, може використовуватися для виконання вимоги щодо звітування за статтею 9 доти, доки не буде прийнято рішення про реєстрацію цього торгового репозитарія за цим регламентом.

Торговий репозитарій, створений у третій країні, якому дозволено збирати та вести облік деривативів у державі-члені Союзу відповідно до національного законодавства цієї держави-члена Союзу до того, як Комісією прийняті всі регуляторні та виконавчі технічні стандарти за статтями 56 і 81, може використовуватися для виконання вимоги щодо звітування за статтею 9 доти, доки не буде прийнято рішення про визнання цього торгового репозитарія за цим регламентом.

9.   Без обмеження дії статті 81(3)(f), якщо між третьою країною та Союзом не укладено міжнародної угоди, згаданої у статті 75, то торговий репозитарій може надавати необхідну інформацію відповідним органам цієї третьої країни до 17 серпня 2013 р. за умови, що він повідомив про це ESMA.

*Стаття 90*

**Персонал і ресурси ESMA**

До 31 грудня 2012 р. ESMA проводить оцінку потреб у кадрах і ресурсах, що виникають із прийняття нею своїх повноважень і обов’язків відповідно до цього регламенту, і подає звіт Європейському Парламенту, Раді та Комісії.

*Стаття 91*

**Набрання чинності**

Цей регламент набирає чинності на двадцятий день після його публікації в «Офіційному віснику Європейського Союзу».

Цей регламент є обов’язковим для виконання в повному обсязі та безпосередньо застосовним у всіх державах-членах Союзу.

Укладено у Страсбурзі 4 липня 2012 р.

*За Європейський Парламент*

*Голова*

M. ШУЛЬЦ

*За Раду*

*Голова*

A. Д. МАВРОЯННІС

[(1)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc1-L_2012201EN.01000101-E0001)  [OJ C 57, 23.2.2011, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:C:2011:057:TOC).

[(2)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc2-L_2012201EN.01000101-E0002)  [OJ C 54, 19.2.2011, p. 44](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:C:2011:054:TOC).

[(3)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc3-L_2012201EN.01000101-E0003)  Позиція Європейського Парламенту від 29 березня 2012 р. (ще не опублікована в «Офіційному віснику») та рішення Ради від 4 липня 2012 р.

[(4)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc4-L_2012201EN.01000101-E0004)  [OJ L 331, 15.12.2010, p. 12](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2010:331:TOC).

[(5)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc5-L_2012201EN.01000101-E0005)  [OJ L 331, 15.12.2010, p. 48](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2010:331:TOC).

[(6)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc6-L_2012201EN.01000101-E0006)  [OJ L 331, 15.12.2010, p. 84](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2010:331:TOC).

[(7)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc7-L_2012201EN.01000101-E0007)  [OJ L 145, 30.4.2004, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2004:145:TOC).

[(8)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc8-L_2012201EN.01000101-E0008)  [OJ L 177, 30.6.2006, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2006:177:TOC).

[(9)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc9-L_2012201EN.01000101-E0009)  [OJ L 228, 16.8.1973, p. 3](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1973:228:TOC).

[(10)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc10-L_2012201EN.01000101-E0010)  [OJ L 345, 19.12.2002, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2002:345:TOC).

[(11)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc11-L_2012201EN.01000101-E0011)  [OJ L 323, 9.12.2005, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2005:323:TOC).

[(12)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc12-L_2012201EN.01000101-E0012)  [OJ L 302, 17.11.2009, p. 32](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2009:302:TOC).

[(13)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc13-L_2012201EN.01000101-E0013)  [OJ L 235, 23.9.2003, p. 10](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2003:235:TOC).

[(14)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc14-L_2012201EN.01000101-E0014)  [OJ L 174, 1.7.2011, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2011:174:TOC).

[(15)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc15-L_2012201EN.01000101-E0015)  [OJ L 110, 20.4.2001, p. 28](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2001:110:TOC).

[(16)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc16-L_2012201EN.01000101-E0016)  Сьома директива Ради 83/349/EEC від 13 червня 1983 р. на основі статті 54(3)(g) Договору щодо консолідованих звітів ([OJ L 193, 18.7.1983, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1983:193:TOC)).

[(17)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc17-L_2012201EN.01000101-E0017)  Регламент (EC) № 1606/2002 Європейського Парламенту та Ради від 19 липня 2002 р. про застосування міжнародних стандартів бухгалтерського обліку ([OJ L 243, 11.9.2002, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2002:243:TOC)).

[(18)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc18-L_2012201EN.01000101-E0018)  Регламент Комісії (EC) № 1569/2007 від 21 грудня 2007 р., яким створено механізм визначення еквівалентності стандартів бухгалтерського обліку, застосовуваних третіми країнами-емітентами цінних паперів на виконання Директив 2003/71/EC і 2004/109/EC Європейського Парламенту та Ради ([OJ L 340, 22.12.2007, p. 66](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2007:340:TOC)).

[(19)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc19-L_2012201EN.01000101-E0019)  Директива 2006/49/EC Європейського Парламенту та Ради від 14 червня 2006 р. про достатність капіталу інвестиційних фірм і кредитних установ ([OJ L 177, 30.6.2006, p. 201](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2006:177:TOC)).

[(20)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc20-L_2012201EN.01000101-E0020)  [OJ L 241, 2.9.2006, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2006:241:TOC).

[(21)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc21-L_2012201EN.01000101-E0021)  [OJ L 166, 11.6.1998, p. 45](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1998:166:TOC).

[(22)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc22-L_2012201EN.01000101-E0022)  [OJ L 281, 23.11.1995, p. 31](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1995:281:TOC).

[(23)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc23-L_2012201EN.01000101-E0023)  [OJ L 8, 12.1.2001, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2001:008:TOC).

[(24)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc24-L_2012201EN.01000101-E0024)  [OJ L 55, 28.2.2011, p. 13](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2011:055:TOC).

[(25)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc25-L_2012201EN.01000101-E0025)  [OJ L 35, 11.2.2003, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2003:035:TOC).

[(26)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc26-L_2012201EN.01000101-E0026)  [OJ L 390, 31.12.2004, p. 38](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2004:390:TOC).

[(27)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc27-L_2012201EN.01000101-E0027)  [OJ L 372, 31.12.1986, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1986:372:TOC).

[(28)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc28-L_2012201EN.01000101-E0028)  [OJ L 222, 14.8.1978, p. 11](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1978:222:TOC).

[(29)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc29-L_2012201EN.01000101-E0029)  [OJ L 309, 25.11.2005, p. 15](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2005:309:TOC).

[(30)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc30-L_2012201EN.01000101-E0030)  [OJ L 228, 11.8.1992, p. 1](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:1992:228:TOC).

[(31)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc31-L_2012201EN.01000101-E0031)  [OJ L 168, 27.6.2002, p. 43](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2002:168:TOC).

[(32)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc32-L_2012201EN.01000101-E0032)  [OJ L 142, 30.4.2004, p. 12](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2004:142:TOC).

[(33)](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?qid=1438810887672&uri=CELEX:32012R0648#ntc33-L_2012201EN.01000101-E0033)  [OJ L 191, 13.7.2001, p. 45](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/AUTO/?uri=OJ:L:2001:191:TOC).

**ДОДАТОК I**

**Перелік порушень, згаданих у статті 65(1)**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| I. | Порушення, що стосуються організаційних вимог або конфліктів інтересів:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | торговий репозитарій порушує статтю 78(1), а саме не має стійких механізмів управління, що включають чітку організаційну структуру з чітко визначеними, прозорими та узгодженими сферами відповідальності, а також належних механізмів внутрішнього контролю, включаючи оптимальні адміністративні та облікові процедури, що запобігають будь-якому розголошенню конфіденційної інформації; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | торговий репозитарій порушує статтю 78(2), а саме не запроваджує і не виконує ефективні письмові організаційні та адміністративні правила щодо виявлення і усунення потенційних конфліктів інтересів стосовно його керівників, працівників або будь-якої особи, яка має прямі чи непрямі зв'язки з ними; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | торговий репозитарій порушує статтю 78(3), а саме не приймає політику та процедури, які є достатніми для того, щоб забезпечити виконанням ним, його керівниками та працівниками всіх положень цього регламенту; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | торговий репозитарій порушує статтю 78(4), а саме не підтримує належну організаційну структуру, що забезпечує безперервність і впорядковане функціонування у наданні ним послуг і веденні ним діяльності; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | торговий репозитарій порушує статтю 78(5), а саме не забезпечує операційне відокремлення своїх допоміжних послуг від функції, пов'язаної з централізованим збиранням і веденням документації про деривативи; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | торговий репозитарій порушує статтю 78(6), а саме не забезпечує, щоб його вище керівництво і члени ради мали достатньо добру репутацію й належний досвід для того, щоб забезпечити раціональне і розумне управління діяльністю торгового репозитарія; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | торговий репозитарій порушує статтю 78(7), а саме не запроваджує об’єктивні, недискримінаційні та публічно оприлюднені вимоги до доступу надавачів послуг та підприємств за умови дотримання зобов’язання щодо звітування за статтею 9; |

|  |  |
| --- | --- |
| (h) | торговий репозитарій порушує статтю 78(8), а саме не оприлюднює ціни та комісійні, пов'язані з послугами, наданими згідно з цим регламентом, а також не дозволяє підзвітним суб’єктам отримувати конкретні послуги окремо і встановлює ціни та комісійні, які не залежать від витрат. |

 |

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| II. | Порушення, що стосуються операційних вимог:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | торговий репозитарій порушує статтю 79(1), а саме не визначає джерела операційного ризику і не зводить їх до мінімуму шляхом розроблення відповідних систем, засобів контролю та процедур; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | торговий репозитарій порушує статтю 79(2), а саме не розробляє, не запроваджує і не реалізує належну політику щодо безперервності ведення діяльності та план відновлення у надзвичайних ситуаціях, спрямовані на забезпечення збереження його функцій, своєчасне відновлення діяльності та виконання зобов’язань торгового репозитарія; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | торговий репозитарій порушує статтю 80(1), а саме не забезпечує конфіденційність, цілісність і захист інформації, отриманої згідно зі статтею 9; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | торговий репозитарій порушує статтю 80(2), а саме використовує дані, отримані ним за цим регламентом, у комерційних цілях без згоди відповідних контрагентів на це; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | торговий репозитарій порушує статтю 80(3), а саме не реєструє негайно інформацію, отриману згідно зі статтею 9, або не зберігає її протягом як мінімум 10 років після припинення дії відповідних контрактів, або не застосовує своєчасні та ефективні процедури обліку для документального відображення змін у зареєстрованій інформації; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | торговий репозитарій порушує статтю 80(4), а саме не розраховує позиції по класах деривативів і по підзвітних суб’єктах, основуючись на деталях контрактів на деривативи, повідомлених відповідно до статті 9; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | торговий репозитарій порушує статтю 80(5), а саме не дозволяє сторонам контракту своєчасно отримувати доступ до інформації стосовно цього контракту і вносити до неї зміни; |

|  |  |
| --- | --- |
| (h) | торговий репозитарій порушує статтю 80(6), а саме не вживає всіх розумних кроків для запобігання будь-якого зловживання інформацією, що зберігається в його системах. |

 |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| III. | Порушення, що стосуються прозорості та доступності інформації:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | торговий репозитарій порушує статтю 81(1), а саме не публікує регулярно, у легкодоступний спосіб сукупні позиції по класах деривативів за контрактами, про які йому повідомлено; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | торговий репозитарій порушує статтю 81(2), а саме не надає суб’єктам, згаданим у статті 81(3), безпосередній та негайний доступ до деталей контрактів на деривативи, які їм потрібні для виконання їхніх відповідних обов’язків і повноважень. |

 |

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| IV. | Порушення, що стосуються наглядової діяльності:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | торговий репозитарій порушує статтю 61(1), а саме надає неправдиву інформацію або інформацію, що вводить в оману, у відповідь на простий запит інформації з боку ESMA згідно зі статтею 61(2) або у відповідь на рішення ESMA про вимогу інформації згідно зі статтею 61(3); |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | торговий репозитарій надає неправдиві відповіді або відповіді, що вводять в оману, на запитання, поставлені згідно зі статтею 62(1)(c); |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | торговий репозитарій не дотримується своєчасно наглядового заходу, вжитого ESMA згідно зі статтею 73. |

 |

**ДОДАТОК II**

**Перелік коефіцієнтів, зв'язаних з погіршуючими та пом’якшуючими факторами, для застосування статті 65(3)**

Нижченаведені коефіцієнти застосовуються сукупно до базових сум, згаданих у статті 65(2):

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| I. | Коригувальні коефіцієнти, зв'язані з погіршуючими факторами:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | якщо порушення вчиняється неодноразово, то за кожний раз, коли воно повторюється, застосовується додатковий коефіцієнт 1,1; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | якщо порушення триває більш ніж шість місяців, застосовується коефіцієнт 1,5; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | якщо порушення виявило системні недоліки в організації торгового репозитарія, зокрема у його процедурах, системах управління чи внутрішньому контролі, застосовується коефіцієнт 2,2; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | якщо порушення негативно впливає на якість даних, що зберігаються у торгового репозитарія, застосовується коефіцієнт 1,5; |

|  |  |
| --- | --- |
| (e) | якщо порушення вчинено навмисно, застосовується коефіцієнт 2; |

|  |  |
| --- | --- |
| (f) | якщо після виявлення порушення не вжито заходів з його усунення, застосовується коефіцієнт 1,7; |

|  |  |
| --- | --- |
| (g) | якщо вище керівництво торгового репозитарія не співпрацювало з ESMA у проведенні розслідувань, застосовується коефіцієнт 1,5. |

 |

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| II. | Коригувальні коефіцієнти, зв'язані з пом’якшуючими факторами:

|  |  |
| --- | --- |
| (a) | якщо порушення триває менше 10 робочих днів, застосовується коефіцієнт 0,9; |

|  |  |
| --- | --- |
| (b) | якщо вище керівництво торгового репозитарія може довести, що воно вжило всіх необхідних заходів для запобігання порушення, застосовується коефіцієнт 0,7; |

|  |  |
| --- | --- |
| (c) | якщо торговий репозитарій швидко, ефективно та повною мірою довів інформацію про порушення до відома ESMA, застосовується коефіцієнт 0,4; |

|  |  |
| --- | --- |
| (d) | якщо торговий репозитарій добровільно вжив заходів для забезпечення того, щоб аналогічне порушення неможливо було вчинити у майбутньому, застосовується коефіцієнт 0,6. |

 |