

Odporúčanie
Národnej banky Slovenska
útvarov dohľadu nad finančným trhom
z 1. júla 2019 č. 2/2019

k definíciám finančných nástrojov podľa § 5 ods. 1 písm. f) a g) zákona č. 566/2001 Z. z. o cenných papieroch a investičných službách a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o cenných papieroch) v znení neskorších predpisov (ďalej len „ZoCP“)

Národná banka Slovenska Útvarov dohľad nad finančným trhom týmto odporúčaním preberá Usmernenia k používaniu definície podľa Prílohy I oddiel C bod 6 a bod 7 smernice 2014/65¹⁾ (ďalej len „smernica MiFID II“) vydané 5. júna 2019 Európskym orgánom pre cenné papiere pod číslom ESMA- 70-156-869²⁾ (ďalej len „Usmernenia“), ktorými sa na základe uplatňovania smernice MiFID II a článku 7 nariadenia 2017/565³⁾ menia usmernenia ESMA C6/C7 (ESMA/2015/1341⁴⁾, ktoré boli vydané na ujasnenie oddielov 6 a 7 časti C prílohy I smernice MiFID⁵⁾ doplnených článkom 38 nariadenia č. 1287/2006/ES.⁶⁾ Uvedené definície boli transponované do ustanovení § 5 ods. 1 písm. f) a g) ZoCP“).

Článok I
Úvod

(1) Toto odporúčanie Národnej banky Slovenska je určené účastníkom finančného trhu, najmä obchodníkom s cennými papiermi, ktorí poskytujú investičné služby s finančnými nástrojmi definovanými v § 5 ods. 1 písm. f) a písm. g) ZoCP.

(2) Účelom tohto odporúčania je zabezpečenie spoločného, jednotného a konzistentného používania definície komoditných derivátov definovaných v Prílohe I oddiel C bod 6 a bod 7 smernice MiFID II, implementovaných do § 5 ods. 1 písm. f) a písm. g) ZoCP.

(3) Cieľom tohto odporúčania je, v nadväznosti na nadobudnutie platnosti a účinnosti smernice MiFID II a jej dopĺňujúceho nariadenia 2017/565, ktorým sa nahradila smernica MiFID a jej vykonávacie nariadenie č. 1287/2006/ES, zaviesť uplatňovanie konzistentných, jednotných pravidiel pre posudzovanie obchodov s derivátmi, a to aktualizáciou harmonizovaného výkladu pojmov potrebných pre plnenie si ohlasovacej povinnosti vzťahujúcej sa na všetky obchody s derivátmi, zúčtovacej povinnosti, ako aj

¹⁾ Smernica Európskeho parlamentu a Rady 2014/65/EÚ z 15. mája 2014 o trhoch s finančnými nástrojmi, ktorou sa mení smernica 2002/92/ES a smernica 2011/61/EÚ

²⁾ https://www.esma.europa.eu/sites/default/files/library/esma-70-156-869_guidelines_on_the_application_of_c6_and_c7_of_annex_1_of_mifid_ii.pdf

³⁾ Delegované nariadenie Komisie (EÚ) 2017/565 z 25. apríla 2016, ktorým sa dopĺňa smernica Európskeho parlamentu a Rady 2014/65/EÚ, pokiaľ ide o organizačné požiadavky a podmienky výkonu činnosti investičných spoločností, ako aj o vymedzené pojmy na účely uvedenej smernice

⁴⁾ <https://www.esma.europa.eu/document/guidelines-application-c6-and-c7-annex-1-mifid>

⁵⁾ Smernica Európskeho parlamentu a Rady 2004/39/ES z 21. apríla 2004 o trhoch s finančnými nástrojmi, o zmene a doplnení smerníc Rady 85/611/EHS a 93/6/EHS a smernice Európskeho parlamentu a Rady 2000/12/ES a o zrušení smernice Rady 93/22/EHS v znení neskorších smerníc

⁶⁾ Nariadenie Komisie (ES) č. 1287/2006. z 10. augusta 2006 ktorým sa vykonáva smernica Európskeho parlamentu a Rady 2004/39/ES, pokiaľ ide o povinnosti pri vedení záznamov pre investičné spoločnosti, oznamovanie transakcií, priehľadnosť trhu, prijatie finančných nástrojov na obchodovanie a vymedzené pojmy na účely tejto smernice.

povinností na zmiernovanie rizika vzťahujúcim sa na mimoburzové obchody s derivátmi a tým zabezpečiť rovnaké a správne plnenie povinností vyplývajúcich z nariadenia EMIR,⁷⁾ rovnaké posudzovanie obchodov vykonaných v rôznych krajinách zo strany orgánov dohľadu, ako aj rovnocenné postavenie účastníkov trhu z rôznych krajín, aby boli prispôsobené novému regulačnému rámcu MiFID II bez toho, aby sa zmenila ich podstata.

Článok II

Spôsob uplatňovania definícií finančných nástrojov podľa § 5 ods. 1 písm. f) a g) ZoCP

(1) Vymedzenie finančných nástrojov podľa § 5 ods. 1 písm. f) ZoCP (Príloha I oddiel C bod 6 smernice MiFID II), sa uplatňuje nasledovne:

- a) vymedzenie podľa § 5 ods. 1 písm. f) ZoCP sa všeobecne vzťahuje na všetky komoditné deriváty, vrátane forwardov, avšak s výnimkou veľkoobchodných energetických produktov obchodovaných v organizovanom obchodnom systéme OTF, ktoré musia byť fyzicky vyrovnané, za predpokladu, že:
1. môžu alebo musia byť fyzicky vyrovnané a
 2. sú obchodované na regulovanom trhu, na mnohostrannom obchodnom systéme (ďalej len „MTF“), a/alebo na organizovanom obchodnom systéme (ďalej len „OTF“).
- b) pojem „fyzicky vyrovnané“ obsahuje širokú škálu spôsobov dodania a zahŕňa:
1. fyzickú dodávku samotných príslušných komodít,
 2. dodanie dokumentov potvrdzujúcich vlastnícke oprávnenia k príslušným komoditám, alebo príslušnému množstvu predmetných komodít (ako konosament, skladiskový list), alebo
 3. iný spôsob, zabezpečujúci prevod práv vlastníckej povahy vo vzťahu k určitému množstvu príslušných komodít bez ich fyzického dodania (vrátane oznámenia, časového naplánovania alebo ustanovenia prevádzkovateľa energetickej rozvodnej siete), ktoré oprávňuje príjemcu na získanie príslušného množstva komodít.

(2) Vymedzenie finančných nástrojov podľa § 5 ods. 1 písm. g) ZoCP (Príloha I oddiel C bod 7 smernice MiFID II) sa uplatňuje nasledovne:

- a) vymedzenie podľa § 5 ods. 1 písm. g) ZoCP vytvára kategóriu finančných nástrojov, ktorá je odlišná od tých, ktoré sú vymedzené v § 5 ods. 1 písm. f) ZoCP a vzťahuje sa na komoditné deriváty, ktoré môžu byť fyzicky vyrovnané a ktoré nie sú obchodované na regulovanom trhu, na MTF, alebo na OTF, ak takýto obchod s komoditným derivátom:
1. nie je spotovým obchodom podľa článku 7 ods. 2 nariadenia 2017/565,
 2. nie je uzavretý na podnikateľské účely podľa článku 7 ods. 4 nariadenia 2017/565 a
 3. spĺňa jedno z troch kritérií podľa článku 7 ods. 1 písm. a) a tiež jednotlivé kritériá podľa článku 7 ods. 1 písm. b) nariadenia 2017/565,
- b) pojem „fyzicky vyrovnané“ obsahuje širokú škálu spôsobov dodania a zahŕňa:
1. fyzickú dodávku samotných príslušných komodít,
 2. dodanie dokumentov potvrdzujúcich vlastnícke oprávnenia k príslušným komoditám, alebo príslušnému množstvu komodít (ako konosament, skladiskový list), alebo

⁷⁾ Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 648/2012 zo 4. júla 2012 o mimoburzových derivátoch, centrálnych protistranách a archívoch obchodných údajov

3. iný spôsob, ktorý má za následok prevod práv vlastníckej povahy vo vzťahu k určitému množstvu príslušnej komodity bez jej fyzickej dodávky (vrátane oznámenia, časového naplánovania, alebo ustanovenia prevádzkovateľa energetickej rozvodnej siete), ktoré oprávňuje príjemcu na získanie príslušného množstva komodít.

(3) Fyzicky vyrovnané komoditné deriváty, ktoré nespádajú pod vymedzenie podľa § 5 ods. 1 písm. f) ZoCP, t.j. nie sú obchodované na regulovanom trhu, MTF, alebo OTF, môžu spadať pod vymedzenie podľa § 5 ods. 1 písm. g) ZoCP a vymedzenia podľa § 5 ods. 1 písm. f) ZoCP a podľa § 5 ods. 1 písm. g) ZoCP vytvárajú dve rôzne kategórie, nakoľko vymedzenie podľa § 5 ods. 1 písm. g) ZoCP sa uplatňuje na komoditné deriváty „ktoré môžu byť fyzicky vyrovnané inak ako je vymedzené v § 5 ods. 1 písm. f) ZoCP“.

(4) Ďalšie charakteristiky komoditných derivátov spadajúcich pod vymedzenie podľa § 5 ods. 1 písm. g) ZoCP – t.j. „neslúžia na podnikateľské účely a majú charakter iných derivátových finančných nástrojov“, sú podrobnejšie vymedzené v článku 7 nariadenia 2017/565.

(5) Podmienky vymedzené v článku 7 nariadenia 2017/565 sa uplatňujú kumulatívne.

Vladimír Dvořáček v. r.

člen bankovej rady a výkonný riaditeľ
úseku obozretného dohľadu
útvary dohľadu nad finančným trhom
Národnej banky Slovenska

Júlia Čillíková v. r.

výkonná riaditeľka úseku regulácie
a ochrany finančných spotrebiteľov
útvary dohľadu nad finančným trhom
Národnej banky Slovenska