

Alert prawny

dla podmiotów rynku kapitałowego

1/2022

Przygotowany przez **MFW Fiałek**

we współpracy z **Izbą Domów Maklerskich**

Regulacje krajowe **3**

**Komunikaty i stanowiska
organów krajowych** **4**

Wybrane regulacje UE **7**

**Wybrane komunikaty
i stanowiska organów UE** **8**

Regulacje krajowe

– akty procedowane

Prace nad Wezwaniami nabrały rozpędu:

- Projekt zmian ustawy o ofercie w zakresie wezwań został włączony do prac nad ustawą o zmianie ustawy o listach zastawnych i bankach hipotecznych oraz niektórych innych ustaw.
- Data włączenia do prac: 12 stycznia 2022 r.
- [Link do prac RCL](#)

Nasz komentarz:

Włączenie projektu zmiany ustawy o ofercie publicznej w zakresie wezwań do ustawy o zmianie ustawy o listach zastawnych i bankach hipotecznych oraz niektórych innych ustaw na poziomie komisji prawniczej ze wskazaniem „pilne” pozwala zakładać, iż wezwania w krótkim czasie trafią do prac Sejmu.

Zapisy w obecnym kształcie utrzymują rozwiązania, o których pisaliśmy w naszym [Alercie prawnym 7/2021](#). Jest to przede wszystkim wprowadzenie:

- jednego, 50% progu przejęcia;
- zasady, że wezwanie na wszystkie akcje powinno być ogłoszone dopiero po przekroczeniu progu (wezwania obowiązkowe);
- regulacji dla wezwań dobrowolnych i ich relacji z wezwaniami obowiązkowymi;
- zasady uwzględniania ceny pośredniego nabycia akcji spółki publicznej przy ustalaniu ceny minimalnej w wezwaniu.

Wraz z projektem zmian do ustawy na stronie Rządowego Centrum Legislacji (RCL) znalazły się projekty rozporządzeń, które określają wzory wezwań.

Komunikaty i stanowiska organów krajowych

Komunikat KNF w sprawie wytycznych ESMA i EIOPA:

- KNF publikuje komunikat dotyczący wejścia w życie zaktualizowanych wytycznych EBA i ESMA w sprawie oceny odpowiedniości członków organu zarządzającego i osób pełniących najważniejsze funkcje oraz deklaruje dalszą weryfikację „Metodyki oceny odpowiedniości członków organów podmiotów nadzorowanych przez KNF” (Metodyka).
- Data opublikowania: 4 stycznia 2022 r.
- [Link do komunikatu KNF](#)
- [Link do wytycznych](#)

Nasz komentarz:

KNF zwraca uwagę na to, iż wytyczne, które weszły w życie 31 grudnia 2021 r., i które zastąpiły dotychczasowe wytyczne, szczególną uwagę przykładają do konieczności uwzględnienia w ramach oceny odpowiedniości członków zarządu (zarówno indywidualnej, jak i zbiorowej) kompetencji w zakresie: zarządzania ryzykiem ESG oraz kwestii związanych z obszarem AML.

W swoim komunikacie KNF podkreśla, iż wytyczne, które KNF zamierza stosować, dotyczą nie tylko zewnętrznego procesu oceny kandydatów, ale również powinny być stosowane przez same podmioty nadzorowane w procesie oceny wewnętrznej.

KNF zadeklarował również, iż „zgodnie z wcześniejszymi deklaracjami dotyczącymi iteracyjnego rozwoju Metodyki, trwają prace nad jej aktualizacją, uwzględniającą m.in. zmiany w wytycznych EBA i ESMA, jak również inne zmiany regulacyjne istotne w procesie oceny odpowiedniości, które miały miejsce od momentu publikacji Metodyki”. Kolejne iteracje mają uwzględniać również postulaty zgłaszane w okresie stosowania Metodyki, jak i doświadczenia Urzędu.

Komunikaty i stanowiska organów krajowych

Komunikaty GIIF:

- Generalny Inspektor Informacji Finansowej opublikował cztery komunikaty, które dotyczą również Domów Maklerskich.
- Data opublikowania: 14 stycznia 2022 r.
- [Link do komunikatów](#)

Nasz komentarz:

GIIF opublikował cztery komunikaty:

1) Komunikat nr 35 w sprawie ogólnogrupowych procedur w zakresie AML/CFT oraz korzystania z usług podmiotów trzecich przy stosowaniu środków bezpieczeństwa finansowego:

- wyjaśnił, iż Procedurę Grupową (art. 51 ust. 1 ustawy AML) należy wdrażać jedynie w przypadku, gdy w grupie występują co najmniej dwie instytucje zobowiązane bądź instytucja obowiązana i podmiot prowadzący tożsamą do instytucji obowiązanych w UE działalność w państwie trzecim oraz jeżeli instytucja obowiązana otworzyła oddział w państwie trzecim;
- wskazał, iż Procedura Grupowa musi zawierać elementy obowiązkowe dotyczące wymiany i ochrony informacji przekazywanych na potrzeby wykonywania obowiązków z zakresu AML pomiędzy podmiotami, na które są nałożone obowiązki z obszaru AML/CFT, wchodzącymi w skład grupy oraz może zawierać elementy fakultatywne;
- wskazał, iż instytucje obowiązane, które chcą korzystać lub korzystają przy stosowaniu środków bezpieczeństwa finansowego z usług podmiotów trzecich muszą stale monitorować zmiany na listach państw wysokiego ryzyka prowadzonych przez The Financial Action Task Force (on Money Laundering) (dalej FATF), organizacje i organy powiązane z FATF oraz na listach KE;

- wyjaśnił, iż niezwłocznie w rozumieniu art. 47 ust 1 ustawy AML oznacza na bieżąco, natychmiast lub od ręki.

2) Komunikat nr 36 w sprawie oceny ryzyka instytucji obowiązanej:

- wskazał na dobre praktyki oraz praktyczne aspekty związane z „ogólną oceną ryzyka” (art. 27 ust. 1 ustawy AML) oraz „indywidualną oceną ryzyka” (art. 33 ust. 2 i 3 ustawy AML).

3) Komunikat nr 37 w sprawie zasad odnotowywania rozbieżności między informacjami zgromadzonymi w CRBR a ustalonymi przez instytucję obowiązaną informacjami o beneficencie rzeczywistym klienta:

- wskazał, iż obowiązkiem instytucji jest zwrócić uwagę i odnotować rozbieżności między informacjami zgromadzonymi w Centralnym Rejestrze Beneficjentów Rzeczywistych w danym państwie a ustalonymi przez nią informacjami o beneficencie rzeczywistym klienta i podjąć czynności w celu wyjaśnienia przyczyn tych rozbieżności. Jednocześnie GIIF przypomina, iż w świetle art. 61a ust. 2 ustawy AML, w przypadku potwierdzenia odnotowanych rozbieżności, instytucja obowiązana przekazuje organowi właściwemu w sprawach Rejestru zweryfikowaną informację o tych rozbieżnościach wraz z uzasadnieniem i dokumentacją dotyczącą odnotowanych rozbieżności. Zasady odnotowywania rozbieżności powinny być ujęte w wewnętrznej procedurze podmiotu obowiązanego. W komunikacie zawarto opis praktycznych aspektów dotyczących obowiązku ustalania beneficjenta rzeczywistego zgodnie ze środkami bezpieczeństwa oraz odnotowywania rozbieżności w tym zakresie.

4) Komunikat nr 38 w sprawie braku możliwości ustalenia lub wątpliwości co do tożsamości osób fizycznych określonych w art. 2 ust. 2 pkt 1 lit. a tiret pierwszym–czwartym ustawy AML:

- odnosi się do praktycznych aspektów związanych z brakiem możliwości ustalenia beneficjenta rzeczywistego, w szczególności przez wzgląd na złożoność struktury klienta. Jeżeli instytucja zobowiązana wskazuje jako beneficjenta rzeczywistego osobę pełniącą stanowisko kierownicze powinna udokumentować: jakie kroki podjęła zanim zdecydowała na wskazanie tej osoby by ustalić innych beneficjentów, w tym okoliczności, które zostały uznane przez instytucję obowiązaną jako powodujące brak możliwości ustalenia lub wątpliwości co do tożsamości osób fizycznych określonych w art. 2 ust. 2 pkt 1 lit. a tiret od pierwsze do czwarte ustawy AML oraz wszystkie utrudnienia związane z uzasadnionymi czynnościami podejmowanymi w celu weryfikacji tożsamości beneficjenta rzeczywistego.

Wybrane regulacje UE

– akty obowiązujące

Zmiany do Rozporządzenia w sprawie krótkiej sprzedaży:

- Weszły w życie zmiany w zakresie progu zgłaszania pozycji krótkich na podstawie Rozporządzenia 236/2012 (Short Selling Regulation – SSR).
- Data wejścia w życie nowych zasad: 31 stycznia 2022 r.
- [Link do rozporządzenia zmieniającego](#)

Nasz komentarz:

Zmiana wprowadza na stałe próg powodujący obowiązek zgłoszenia właściwym organom znacznych pozycji krótkich netto z tytułu akcji, określony w art. 5 ust. 2 SSR, z 0,2% do 0,1% (oraz każdego kolejnego 0,1% powyżej tej wartości).

Zwracamy uwagę, iż zmiana dotyczy wyłącznie kwestii zgłoszeń do KNF. Próg publicznego ujawniania pozycji został utrzymany na poziomie 0,5%.

Zmiana jest pochodną czasowych interwencji w tym obszarze jakie miały miejsce wraz pojawieniem się wzmożonej zmienności i presji podażowej w okresie początków pandemii COVID-19.

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

Wytyczne w sprawie adekwatności:

- ESMA opublikowała finalny raport w zakresie wytycznych w sprawie niektórych aspektów wymogów adekwatności oraz wymogów dla wyłączeń w przypadku usług inwestycyjnych składających się wyłącznie z wykonywania zleceń pod MiFID II.
- Data opublikowania: 3 stycznia 2022 r.
- [Link do dokumentu](#)

Nasz komentarz:

Wytyczne obejmują kilka ważnych aspektów procesu adekwatności:

- informacje, które należy przekazać klientom na temat celu oceny adekwatności;
- rozwiązania jakie są niezbędne do uzyskania wystarczającej informacji dla oceny klientów i późniejszego dopasowanie klientów do odpowiednich produktów;
- skuteczność samych ostrzeżeń o ryzyku.

Ponadto wyjaśniono inne związane z oceną adekwatności kwestie, takie jak zwolnienie od obowiązku stosowania procedur w zakresie adekwatności oraz prowadzenie rejestrów i kontroli.

Wytyczne zostaną przetłumaczone na języki urzędowe UE i opublikowane na stronie internetowej ESMA. Publikacja tłumaczeń rozpoczyna dwumiesięczny okres, w którym właściwe organy krajowe muszą powiadomić ESMA, czy przestrzegają lub zamierzają zastosować się do wytycznych. Wytyczne zaczną obowiązywać sześć miesięcy po dacie publikacji na stronie internetowej ESMA we wszystkich językach urzędowych UE.

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

Konsultacje w sprawie technologii rozproszonego rejestru (DLT):

- ESMA opublikowała dokument konsultacyjny w sprawie użycia technologii rozproszonego rejestru (DLT).
- Data opublikowania: 4 stycznia 2022 r.
- [Link do dokumentów konsultacyjnych](#)

Nasz komentarz:

ESMA wychodzi naprzeciw oczekiwaniom związanym z trwającymi pracami nad tzw. Rozporządzeniem pilotażowym systemu dla infrastruktur rynkowych opartych na technologii rozproszonego rejestru (DLT), które ma na celu rozwój handlu oraz rozliczania instrumentów „tokenizowanych”.

24 grudnia 2021 r. Parlament Europejski oraz Komisja Europejska osiągnęły porozumienie co do treści tego rozporządzenia. Celem konsultacji jest przede wszystkim ustalenie czy RTS opracowane zgodnie z MiFIR w odniesieniu do niektórych wymogów przejrzystości przed- i post-transakcyjnej oraz sprawozdawczości nie powinny zostać zmienione, aby mogły być skutecznie stosowane do papierów wartościowych wyemitowanych, będących w obrocie i zarejestrowanych w DLT.

Obszary objęte konsultacją to: [RTS 1](#) (przejrzystość w odniesieniu do instrumentów udziałowych); [RTS 2](#) (przejrzystość w odniesieniu do instrumentów nieudziałowych); [RTS 3](#) (double volume cap DVC); RTS dotyczące wymogów raportowania danych – tj. [RTS 22](#) (raportowanie transakcji), [RTS 23](#) (dane referencyjne), [RTS 24](#) (przechowywanie danych o zleceniach) i [RTS 25](#) (synchronizacja zegara).

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

Uzupełnienie wytycznych do MAR w zakresie informacji poufnych:

- ESMA publikuje rozszerzone wytyczne dotyczące opóźnienia publikacji informacji poufnych pod MAR.
- Data opublikowania: 5 stycznia 2022 r.
- [Link do raportu ESMA](#)

Nasz komentarz:

ESMA opublikowała raport końcowy dotyczący zmian wytycznych w sprawie opóźnienia ujawniania informacji poufnych. Zmiany dotyczą wzajemnych relacji pomiędzy MAR a zasadami nadzoru ostrożnościowego dla instytucji finansowych. Odnoszą się one do decyzji nadzorów w ramach procesu badania i oceny nadzorczej (SREP) otrzymywanych od regulatorów, ze szczególnym uwzględnieniem wymogów kapitałowych w ramach filaru II (P2R) oraz wytycznych kapitałowych (P2G).

Pomimo że zmiany odnoszą się w zasadzie do instytucji kredytowych, publikowane są w kontekście tzw. zwykłych opóźnień w trybie art. 17 ust. 4 MAR, a nie formy kwalifikowanej z art. 17 ust. 5 MAR, gdy wymagana jest zgoda organu nadzoru.

Po opublikowaniu niniejszego Raportu Końcowego rozpocznie się procedura tłumaczenia. Regularna procedura „przestrzegaj lub wyjaśnij” będzie przeprowadzana przed pełnym zastosowaniem Wytycznych. Natomiast same wytyczne będą miały zastosowanie 2 miesiące po publikacji tłumaczeń.

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

Lista konglomeratów finansowych:

- ESA (ESMA/EBA/EIOPA) wspólnie opublikowały listę konglomeratów finansowych 2021.
- Data opublikowania: 7 stycznia 2022 r.
- [Link do informacji](#)

Nasz komentarz:

Lista zawiera 65 konglomeratów z UE (wśród nich Grupa PZU) oraz dwa z siedzibą poza UE (w Szwajcarii oraz UK). Lista tworzona jest na potrzeby nadzoru uzupełniającego pod dyrektywą 2002/87/WE z dnia 16 grudnia 2002 r. w sprawie dodatkowego nadzoru nad instytucjami kredytowymi, zakładami ubezpieczeń oraz przedsiębiorstwami inwestycyjnymi konglomeratu finansowego.

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

Przyjęte praktyki rynkowe (AMP):

- ESMA opublikowała doroczny raport w zakresie wykorzystania Przyjętych Praktyk Rynkowych pod MAR.
- Data opublikowania: 18 stycznia 2022 r.
- [Link do raportu](#)

Nasz komentarz:

ESMA dorocznie publikuje raport na temat skali obrotu opartego o Przyjęte Praktyki Rynkowe. Z raportu za 2021 r. obejmującego okres od czerwca 2020 r. do czerwca 2021 r. wynika, iż liczba kontraktów i wolumenów będących przedmiotem obrotu w ramach AMP zmniejszyła się w przypadku wszystkich AMP przyjętych przez nadzory z Hiszpanii (CNMV), Portugalii (CMVM), Włoch (CONSOB) oraz Francji (AMF), przy czym tylko marginalna liczba kontraktów była przedmiotem obrotu w ramach włoskich i portugalskich AMP.

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

Zmiany do wytycznych w zakresie odpowiedzialności:

- ESMA rozpoczęła konsultacje w sprawie aktualizacji wytycznych w sprawie określonych aspektów wymogów dyrektywy MiFID II dotyczących odpowiedzialności.
- Data opublikowania: 27 stycznia 2022 r.
- [Link do dokumentu konsultacyjnego](#)

Nasz komentarz:

ESMA rozpoczęła prace nad aktualizacją wytycznych w związku z koniecznością ujęcia w procesie oceny odpowiedzialności aspektów związanych ze zrównoważonym rozwojem. Ma to bezpośredni związek z ostatnimi zmianami do pakietu MiFID II obejmującymi:

- gromadzenie informacji od klientów na temat ich preferencji w zakresie zrównoważonego rozwoju;
- ocenę ich preferencji w kontekście oferowanych produktów;
- nowe wymogi organizacyjne w zakresie szkolenia w obszarze zrównoważonego rozwoju, jak i umożliwienie gromadzenia nowo zbieranych informacji.

Ponadto proponowane i konsultowane zmiany do wytycznych obejmują dotychczasowe, ustalone przez organy nadzoru dobre i złe praktyki w obszarze odpowiedzialności – Common Supervisory Action (CSA).

Wybrane komunikaty i stanowiska organów UE

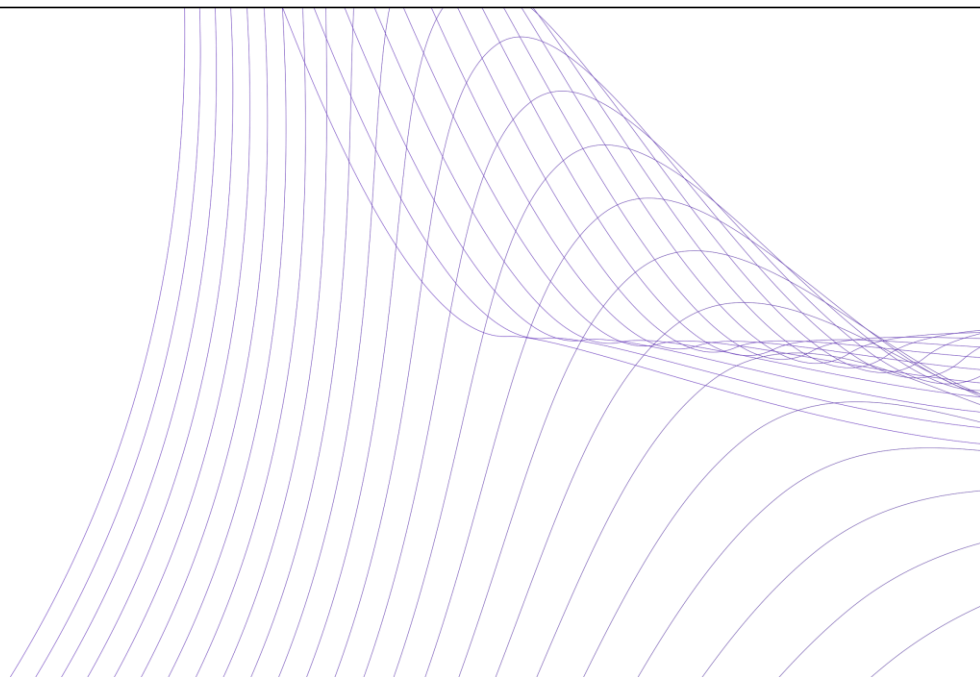
Nowe Q&A:

- ESMA publikuje nowe oraz zmodyfikowane Q&A.
- Data opublikowania: 28 stycznia 2022 r.
- [Link do informacji](#)

Nasz komentarz:

ESMA zaktualizowała pytania i odpowiedzi w obszarze:

- Rozporządzenia BMR – art. 28 (2):
 - brak obowiązku wdrażania planów awaryjnych przez podmioty nadzorowane w przypadkach chwilowego zaprzestania publikacji wskaźnika.
- Rozporządzenia Crowdfundingowego ECSPR:
 - 8 pytań w zakresie ochrony inwestorów.
- kwestii transparentności w obszarze MiFID II i MiFIR:
 - Double Volume Cap – odpowiedzialność organizatora obrotu za sprawdzenie czy nowo wprowadzone instrumenty nie podlegają zawieszeniu pod DVC.
- raportowania danych pod SFTR:
 - aktualizacja zakresu pytań i odpowiedzi w obszarze raportowania w przypadku „nieprzeprowadzenia rozrachunku”.



Niniejszy newsletter ma charakter wyłącznie informacyjny i nie stanowi porady prawnej ani oferty świadczenia usług prawnych.



Sebastian Bogdan – Counsel
s.bogdan@mfwfialek.com

MFW Fiałek

ul. Ludwika Waryńskiego 3A
(Polna Corner)
00-645 Warszawa

tel.: +48 22 411 11 00

email: office@mfwfialek.com

www.mfwfialek.com